



MATERIÁLY  
IX MEZINÁRODNÍ VĚDECKO - PRAKTICKÁ  
KONFERENCE  
**«VĚDECKÝ PRŮMYSL  
EVROPSKÉHO KONTINENTU-  
2013»**

27 listopadu - 05 prosinců 2013 roku

**Díl 14  
Právní vědy**

Praha  
Publishing House «Education and Science» s.r.o  
2013

Vydáno Publishing House «Education and Science»,  
Frýdlanská 15/1314, Praha 8  
Spolu s DSP SHID, Berdianskaja 61 Б, Dnepropetrovsk

**Materiály IX mezinárodní vědecko - praktická konference  
«Vědecký průmysl evropského kontinentu– 2013».** - Díl 14.  
Právní vědy.: Praha. Publishing House «Education and Science»  
s.r.o - 104 stran

**Šéfredaktor:** Prof. JUDr. Zdeněk Černák

**Náměstek hlavního redaktor:** Mgr. Alena Pelicánová

**Zodpovědný za vydání:** Mgr. Jana Štefko

**Manažer:** Mgr. Helena Žáková

**Technický pracovník:** Bc. Kateřina Zahradníčková

IX sběrné nádobě obsahují materiály mezinárodní vědecko - praktická konference «Vědecký průmysl evropského kontinentu» (27 listopadu - 05 prosinců 2013 roku) po sekcích Právní vědy.

Pro studentů, aspirantů a vědeckých pracovníků

Cena 270 Kč

<b>Кузнецова Ю.М., Курито О.В.</b> Правовые основы предпринимательства в Украине .....	90
<b>Давыдова Е.Л., Кабина Е.Н.</b> К проблемам правового обеспечения инновационной деятельности российских предприятий .....	92
<b>Федорященко А.С.</b> Роль договоров в сфере использования и охраны окружающей среды .....	98

## TRESTNÍ PRÁVO

Тарасенко В.В. Общие предположение в правоприменительной деятельности правоохранительных органов как предпосылка для образования уголовно-правовых презумпций .....	43
Нурписова А.К. Информационный Казахстан: проблемы и перспективы .....	47
Фролов А.В. Основные положения о законности и обоснованности правоприменительной деятельности в вопросах дознания по делам о пожарах.....	51
Притула В.В. Погроза як ознака об'єктивної сторони складу злочину, передбаченого ч.1 ст.346 кримінального кодексу України .....	57

## AAGRÁRNÍ A AGRÁRNÍ PRÁVO

Найдюн Я.П., Меліхова О.Ю. Правове регулювання громадської екологічної експертизи в Україні .....	60
---	----

## ÚSTAVNÍ PRÁVO

Шкабаро В.М. Адміністративно-територіальний устрій України: визначення поняття .....	64
Муляк К.Н., Корытнікова Н.А. Некоторые правовые аспекты защиты несовершеннолетних при производстве, распространении, размещении рекламы в Республике Казахстан .....	66
Середа А.В. Щодо проблеми легітимності результатів місцевих референдумів ...	71

## CIVILNÍ PRÁVO

Рибалка К.П. Визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою в Україні та іноземних державах.....	74
Гуськова Е.А., Пилигрим А.С. Права и обязанности гражданина.....	76
Мукалдиева Г.Б., Орынбасарулы О. Правовое регулирование лизинговых отношений в РК.....	79
Акинфиева В.В. Возможность компенсации убытков при временном занятии земельных участков .....	81
Кияниця М. Припинення права власності та проблеми його захисту.....	84

## PRÁVO OBCHODNÍCH VZTAH

Грудницький В.М. Конкуренція як економічна та правова категорія.....	86
Баранкевич Н.Р., Котирло О.О. Досягнення вищої школи у біржовій діяльності України .....	88

## PRÁVNÍ VĚDY

## HISTORIE STÁTU A PRÁV

Коваль Ганна Юрїївна

студентка III курсу Національного університету  
«Юридична академія України імені Ярослава Мудрого»

## УКРАЇНА В ПОШУКАХ ОПТИМАЛЬНОЇ МОДЕЛІ ДЕМОКРАТІЇ

Демократія – це політичний режим, за якого єдиним легітимним джерелом влади в державі визнається її народ. При цьому управління державою здійснюється народом як безпосередньо, що є прямою демократією, так і опосередковано через обраних представників, що є представницькою демократією.

Україні властиві найбільш характерні інститути демократії, такі як поділ влади, виборність державних органів і посад, плюралізм, гласність, рівноправність громадян, автономія громадських організацій, існування системи стримувань і противаг, участь населення в діяльності державних органів та прийнятті ними рішень тощо. Проте не кожен із цих принципів виконується в тому обсязі, котрий необхідний для побудови успішної демократичної держави.

На сучасному етапі демократичним перетворенням в Україні властиво те, що, з одного боку, народовладдя є символом жаданого майбутнього, а з іншого – українські реалії не дозволяють побудувати успішну демократичну державу.

Однією зі складових динамічного розвитку демократії має бути певна політична дисципліна народу й достатній рівень політичної культури. Саме тому для сьогоденної України важливим є розуміння громадянами сутності головних принципів демократії, усвідомлення бажання жити згідно з ними з усією повнотою відповідальності, без постійної опіки всесильної влади.

Політичний режим є демократичним тільки в разі, якщо він представляє інтереси широких верств населення. Політична еліта повинна правити в інтересах більшої суспільства, а не для вигоди привілейованої меншості. Демократія повинна виходити з цінності кожної людини.

Як переконує досвід багатьох країн Заходу, рух до демократії можливий тільки шляхом обмеження влади, а рушійною силою й принциповим носієм цього обмеження завжди був середній клас, який формується внаслідок фундаментальних соціально-політичних і економічних перетворень. Тобто майбутне демократії в країні пов'язане також і з розвитком економіки. Низький відсоток середнього прошарку суспільства, малозабезпеченість більшої частини населення є однією із головних економічних перешкод демократичного розвитку сучасної України.

На підставі аналізу деяких проблем українських реалій можна запропонувати концептуальну модель демократизації українського суспільства, яка повинна мати такі складові: високий соціально-економічний рівень розвитку держави, економічну стабільність, переважання середнього класу; активний розвиток громадянського суспільства та зниження рівня віддаленості влади від громадян; сприйняття демократії як цінності більшістю громадян та порівняно високий ступінь їхньої політичної освіченості, що дає людям можливість робити свій вибір свідомо, на основі знань і раціонального розрахунку; політична еліта, що сповідує демократичні цінності; досягнення консенсусу між різними політичними силами. Важливе значення має також набуття політичними інститутами демократичного змісту, здійснення ними реальної демократичної політики.

Україна має виробити власну модель побудови демократії, враховуючи історичні та культурні цінності українського народу, а також досвід інших країн.

**Исмаилов М.А.**

*Д.ю.н.проф, зЗав.кафедрой юридических дисциплин ДГУ  
Филиал г.Избербаши*

### **РОЛЬ, МЕСТО И ЭВОЛЮЦИЯ КАНЛЫЯТ<sup>1</sup> В АДАПТАЦИОННОМ ПРОЦЕССЕ ОБЫЧНОГО ПРАВА ДАГЕСТАНА К РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ**

В Дагестане, где сходятся западная и восточная цивилизация, славянская и арабская культуры, мусульманская и христианская религии, проживает около 100 этносов, из них – 32 коренных. Здесь при всем разнообразии вопросы касающиеся повседневной жизнедеятельности человека и к теме нашей обеспечения прав человека важную роль играли адаты, безусловно, они присущи и другим народам, но форма их проявления носит специфический национальный характер отражающий весь спектр этнокофессиональных факторов. В адатах отражены веками складывавшиеся представления о долге, чести и достоинстве человека, что связано с тем, что жизненному укладу горцев свойственны открытость, прочные родственные, соседские, дружеские отношения известен целый институт называемый куначеством .

Сборники адатов, и в феодальных владениях, и в сельских обществах отличались свойственными компонентами, но есть институты, которые были представлены как владениях, так и в сельских обществах -джамаатах – это нечто, подобное социальному организму. Человек в нем с раннего детства оказывается

<sup>1</sup> Производное от канлы(тюрк. )-кровник

## **OBSAH**

### **PRÁVNÍ VĚDY**

#### **HISTORIE STÁTU A PRÁV**

<b>Коваль Г.Ю.</b> Україна в пошуках оптимальної моделі демократії .....	3
<b>Исмаилов М.А.</b> Роль, место и эволюция канлыят в адаптационном процессе обычного права Дагестана к Российскому законодательству .....	4
<b>Магомедов Д.Б., Алиев У.М.</b> Педагогические аспекты подготовки юристов-профессионалов за рубежом .....	10
<b>Магомедова Ш.О.</b> Брачно-семейное право Дагестана: институт усыновления в обычном праве народов Дагестана .....	14
<b>Prikhodko M.A.</b> Ministerstvo obchodu astátní systém Ruské říše na počátku XIX století (Historické a právní aspekty).....	19
<b>Назаренко Е., Пивовар Ю.І.</b> Теоретичний погляд на патріархальну теорію походження держави .....	21

#### **ADMINISTRATIVNÍ A FINANČNÍ PRÁVO**

<b>Каляшин А.В.</b> Подинститут службы в учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы в системе российского права.....	23
<b>Дуліна О.В.</b> До питання розуміння адміністративних гарантій реалізації процесуального статусу особи, яка притягається до адміністративної відповідальності .....	28
<b>Аганіна А.О.</b> Система суб'єктів атестації публічних службовців (чиновників): за законодавством Грузії: узагальнений аналіз складових .....	30
<b>Найдьон Я.П., Коломоєць Т.О.</b> Дисциплінарні стягнення, що застосовуються до державних службовців .....	32

#### **PRACOVNÍ PRÁVO A PRÁVO SOCIÁLNÍHO ZAJIŠTĚNÍ**

<b>Болотин С., Зайцева Л.В.</b> Реформирование накопительной составляющей пенсионного обеспечения в России .....	36
<b>Кисель А.А.</b> Роль юридического клинического образования в механизме предоставления социальных услуг.....	40

должны войти правовые модели различных видов договоров в природопользовании и охране окружающей среды.

## Литература:

1. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. 3-е изд., стереотипное. М.: Статут, 2001. Кн. 1.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
3. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. № 44. Ст. 4147.
4. Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006 № 74-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 23. Ст. 2381.
5. Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006 № 200-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 50. Ст. 5278.
6. Петров В.В. Экологический кодекс России: к принятию ВС РФ Закона «Об охране окружающей природной среды» // Вестн. Моск. ун-та. Серия 11. Право. 1992. № 3.
7. Модельный экологический кодекс для государств-участников Содружества Независимых Государств (общая часть), принят 16.11.2006 Постановлением 27-8 на 27-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ // Информационный бюллетень. Межпарламентская Ассамблея государств-участников СНГ. 2007. № 39 (часть 1). С. 377 – 434.
8. Модельный экологический кодекс для государств-участников Содружества Независимых Государств (особенная часть), принят 31.10.2007 Постановлением 29-14 на 29-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ // Информационный бюллетень. Межпарламентская Ассамблея государств-участников СНГ. 2007. № 41. С. 273 – 335.

в атмосфере благоприятных для нравственного, трудового, физического и эстетического развития отношений, он чувствует себя неотделимой частицей джамаата, сыном не только своих родителей, но и родного тухума и всего джамаата – земляков, сознающих себя единым коллективом. Так его рассматривают и окружающие. А это, несомненно, повышает ответственность человека к себе, к своим словам, поступкам, отношениям с людьми, ибо для их оценки существует такое верное и чуткое мерило, как общественное мнение, слово джамаата.

Некоторые наказания за преступления несут на себе отпечаток стародавности, например, выкуп за кровь, выселение, прощение, возмездие. Они имеют большую силу и оказывают сильное влияние на население. Почти каждое селение имеет адаты, чем-нибудь отличающиеся от адатов соседней. Различия в содержании правовых норм на сравнительно небольшой территории политических образований выражались преимущественно в неодинаковом размере штрафов, уголовных выкупов, в количестве присягателей или свидетелей. Но словами М. Ковалевского адаты в основном были едины

В джамаате успешно развивалась система композиций – примирения враждующих сторон главным образом путем материального возмещения потерпевшим, при определении которого также учитывалась степень ущерба и в особенности статус сторон.

Если мести избежать не удавалось ни с помощью посредников, ни посредством выплат компенсаций, она происходила в соответствии с адатами. Требовалось соблюдение некоторого паритета между мстящими и лицом, которое являлось объектом мести. Кровь свободного человека, дворянина не могла быть отомщена кровью раба, совершившего убийство, а только кровью его хозяина. Можно полностью согласиться с Р. Вердье, который полагал, что месть «не смешивается с анархической агрессивностью и представляет собой «двусторонний обмен, вытекающий из возврата оскорбления; месть перестает быть желанием, которое подавляет и обуздывает закон, а становится нормой, которую закрепило общество»<sup>2</sup>. По мнению Р. Вердье, месть является одновременно и этикой, и кодексом.

Таким образом, месть была в принципе контролируемой и не должна была, по адатам, порождать избыток насилия и тем более превращаться в вечный конфликт. Во второй половине XIX века с окончанием войны стала устанавливаться царская администрация, которая действовала с учетом влияния этого фактора. Система военно-народного управления предписывала вести судебные дела, связанные с кровной местью, не по шариату, а по адату.

В отчете начальнику Дагестанской области за 1865 год говорилось: «...мщение за кровь считается в Дагестане одною из самых священнейших обязанностей близких родных убитого; чувство мести еще сильно в народе, несмотря на строгое воспреещение кровомщения и наказание нарушителей»<sup>3</sup>.

<sup>2</sup> См.: Verdier R. Le système vindicatoire: La vengeance. Paris. 1897 С. 14.

<sup>3</sup> Цит.: Козубский Е.И. Указ. соч. С. 48.

Как отмечал А.В. Комаров, «*общее для всех адатов в Дагестане: везде убийство наказывается кровомщением или примирением на известных условиях*»<sup>4</sup>. Не следует также забывать, что одной из черт обычного права кавказских горцев является его партикуляризм, особенно выраженный в Дагестане, где действовало до 60 партикулярных систем обычного права<sup>5</sup>.

На состояние институтов обычного права и в том числе канлыята в Дагестане с 60-х годов XIX века оказывали влияние два фактора – издавна укоренившиеся в народе обычаи (адаты) и распоряжения, законы царской администрации, которые «смягчали, «нивелировали» адатное право»<sup>6</sup>.

По дагестанским адатам в XIX веке обычай уже допускал материальную компенсацию за убийство и некоторые другие преступления, за которые ранее обязательно полагалась кровная месть.

Интересен взгляд Ф.И.Леонтовича на проблему канлыята, он приводит несколько интересных моментов ,причем указывая разные народы «...Малейшее нарушение обычаев, указанных в адате, при примирении вызывает новый взрыв вражды или невозможность примирения, так как это считается обидой, поэтому здесь излагаются обычаи относительно примирения. По совершении убийства убийца и его ближайшие родственники непременно обязаны скрыться с места преступления, и никто не должен показаться на глаза родственникам убитого, пока не последует примирения...»<sup>7</sup>

Далее отмечает процесс примирения «..В это время почетные люди принимают участие в деле и стараются примирить родственников убитого и убийцы. Это примирение называется *машад*. Машад обязателен для родственников и после него ответчиком остается один убийца. На родственников после машада месть не распространяется. Договорившись о машаде с родственниками убитого, почетные люди приводят к ним родственников убийцы, которые при этом оказывают честь. Честь эта заключается в том, что родственники убийцы дают:

У салатавцев: от дома, в котором жил убийца – одного быка, от родного брата – один руб.серебром и дальше, смотря по степени родства, деньги в меньших размерах.

У ауховцев: отец убийцы платит 12 руб.; родной брат, если он считает это убийство неправильным – 12 руб. Двоюродный брат – 4 руб. и т.д., смотря по степени родства – до 10 руб.серебра.

У ичкеринцев: при машаде платы нет, а только из того дома, где жил убийца, приводится бык и один или два барана и тем дело между родственниками кончается.

<sup>4</sup> Комаров А.В. Указ. соч. С.23.

<sup>5</sup> См.: Памятники обычного права Дагестана XVII-XIX вв. М., 1965.

<sup>6</sup> См.: Данилевский П. Кавказ и его горские жители. М., 1846. С.149.

<sup>7</sup> Леонтович Ф.И. Адаты кавказских горцев. (Материалы по обычному праву Северного и Восточного Кавказа) ИПЦ ДГУ, 2013 С 134.

обоснованную и эффективную концепцию регулирования экологических (и природоресурсных) отношений.

На протяжении последних двадцати лет законодателем проведена значительная работа по принятию и совершенствованию экологических нормативных правовых актов. Приняты природоресурсные кодексы: Земельный кодекс России [3], Водный кодекс России [4], Лесной кодекс России [5].

Развитие законодательной базы с неизбежностью дает толчок к развитию научных исследований и воззрений, что выразилось в довольно широком освещении правовых проблем природопользования и охраны окружающей среды в юридической литературе.

В результате проделанной (и продолжающейся) работы в настоящее время наступил этап, когда накопленное количество опыта должно перейти на качественно новый уровень и трансформироваться в более совершенное правовое регулирование. А это невозможно без глубокого теоретического осмысливания самой сути природоохранных и природоресурсных отношений и формирования фундаментальных основ их правовой регламентации. Особенно это актуально и значимо в рамках разработки Экологического кодекса Российской Федерации. Дискуссия о необходимости принятия данного правового акта продолжается с конца 80-х годов XX века, с тех пор, как профессор В.В. Петров предложил создать Экологический кодекс страны, где были бы сформулированы основные и конкретные предписания природоохранного (экологического) права [6, 3-13]. За прошедший период научная идея кодификации экологического законодательства развивалась параллельно законодательной деятельности в данной сфере и принятию различных (в том числе вышеупомянутых) экологических и природоресурсных законов.

Современный период характеризуется повышенным интересом к данной идее. Так, например, 16 ноября 2006 года Межпарламентская Ассамблея Содружества Независимых Государств разработала и приняла Модельный экологический кодекс для государств-участников Содружества Независимых Государств (общую часть) [7]. 31 октября 2007 года этой же организацией была принята особенная часть Модельного кодекса [8].

Представляется, что, в конце концов, принципиальное решение об Экологическом кодексе России будет принято, и данный акт займет свое место в системе правового регулирования.

Что касается учета договорных отношений при кодификации экологического законодательства, то теоретического осмысления и обоснования требуют в первую очередь вопросы возможностей и пределов правового регулирования этих правоотношений различными отраслями права (прежде всего, гражданского и экологического), помимо этого, необходимо концептуально очертить границы введения договорных начал в природопользование и природоохрану. Кроме того, научному анализу должны быть подвергнуты термины и понятия в обозначенной области, ну и, конечно, в концепцию договорного регулирования

**К.ю.н. Федорященко А.С.**

*ФГАОУ ВПО «Белгородский государственный национальный  
исследовательский университет», Россия*

## **РОЛЬ ДОГОВОРОВ В СФЕРЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ И ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ**

Современная эпоха характеризуется ускорением развития договорных отношений и их разнообразием в совокупности. При этом договорные отношения характеризуют не только сферу «чистого» гражданского права, они имеют место и в эколого-правовой области. Причем договорные связи не только проникли в сферу природопользования и охраны окружающей среды, но и заняли там прочную собственную нишу.

Мало того, в настоящее время явно прослеживается тенденция к повышению роли договора при регулировании природопользования и природоохраны. Происходит постепенная, но неуклонная замена традиционного императивного воздействия на участников экологических правоотношений новыми договорными формами регулирования их поведения.

Эта тенденция в первую очередь связана с фундаментальной перестройкой экономической и административной систем государства, со снижением государственного вмешательства в природопользование. Государство в настоящее время все больше предпочитает выступать в природоресурсных и природоохранных отношениях как равноправный субъект, а не как носитель властных полномочий.

Однако многие вопросы регулирования правоотношений по поводу заключения и исполнения договоров в сфере природопользования и охраны окружающей среды еще не решены или их решение не отличается последовательностью и единообразием, что заметно усложняет использование договорной модели для оформления имущественных отношений участников природопользования и природоохраны. Все это указывает на необходимость глубокого комплексного исследования договорного регулирования в экологической области.

В то же время актуальность названной темы обусловлена и коренными изменениями в рамках законотворчества. Как отмечают М.И. Брагинский и В.В. Витрянский, «одно из самых значительных и, вместе с тем, одно из самых «незамеченных» событий этого десятилетия – принятие и введение в действие нового Гражданского кодекса России» [1, 3]. Безусловно, в сфере правового регулирования имущественных отношений концептуальным началом явился Гражданский кодекс Российской Федерации [2]. В сфере же использования и охраны окружающей среды (и ее компонентов) в настоящее время происходят фундаментальные правовые преобразования. Правовая реформа в данной области развивается постепенно, накапливается правотворческий и правоприменительный опыт, который, в конечном счете, должен аккумулироваться в стройную,

Если бы машад был нарушен, то у всех из трех племен полученное возвращается, а у ауховцев и ичкеринцев сверх того, виновный предается народом проклятию...»<sup>8</sup>

Тут же процедура примирения по инициативе старейшин «...Затем уже почтенные люди и родственники убийцы ходатайствуют за последнего и испрашивают ему позволения явиться с повинной. По обычаю, родственники убитого не сразу соглашаются на прощение. Когда соглашение достигнуто убийца в сопровождении почетных людей и родственников идет в дом убитого со следующей честью:

У ауховцев: приносится кровная плата – оседланная лошадь и при ней винтовка, один бык и два барана; родным сестрам убитого дарится по шелковой рубашке, и матери – полный наряд. Кроме того убийца устраивает за свой счет обед в доме убитого и угощает всех водкой или бузою. При этом убийца, сняв шапку и с отросшими волосами, обходит всех родственников убитого, и, кланяясь каждому в ноги, испрашивает для себя прощения, а потом принимает их у себя дома.

У ичкеринцев: кровная плата производится постепенно. Честь оказывается по состоянию: приводится лошадь, бык, один или два барана, один обед в доме убитого, а другой – в доме убийцы.

У салатавцев: примиряет все общество аула и приводят убийцу в дом убитого, потом убийца приглашает родственников убитого к себе, угощают их и с того времени они считаются кровными братьями.

Если в драке убиты двое, то кровь одного засчитывается за кровь другого.

Все что относится к тем случаям, когда убийца сам сознается, если нужно открыть виновного, то поступают следующим порядком:

У салатавцев: обвиняется подозреваемый, если убитый полег смертью при постороннем либо при ком-либо из своих родственников, назвав убийцу, – тогда никакое отрицательство не принимается; если убийство случилось в доме, или если на месте преступления осталась какая-либо вещь убийцы – обвиняется хозяин вещи. Также обвинение произносится при наличии доказчика или свидетеля. Если доказательств нет, то назначается 50 тусево, которые должны оправдать или обвинить его. Если убийство совершено в драке, то родственники убитого избирают одного из участников, который считается канлы. Если 2 человека и(или) больше нанесли раны одному и тот умер, то почетные люди свидетельствуют эти раны и определяют из-за какой наступила смерть. Тогда канлы – есть нанесший эту рану, остальные есть канлы только 1 год, а затем примиряются.

У ауховцев: если убийца не сознается, то ему назначаются 40 тусево. Ни доказчиков, ни свидетелей адат не допускает. Если убийство случилось в драке, то подозреваемому в нанесении раны назначают 40 тусево. Если раны нанесены

<sup>8</sup> Там же

ны 2-мя или более людьми, поступает так же как у салатавцев. Только канлы, нанешие не смертельные раны тотчас же примиряются с родственниками.

У ичкерийцев: для оправдания убийца должен прийти в дом убитого, но при этом он может быть убит родственниками убитого. Другого адат не допускает. В настоящее время назначаются тусевы, но больше, чем у других народов. А именно – по 60 тусевов. Если убийство совершено в драке, адат ичкеринский сходен с ауховским.

Кровная плата за убийство человека следующая:

У салатавцев: в древности платили 100 верблюдов, ныне же примирение, при соглашении, происходит всегда даром.

У ауховцев: 100 руб. серебром.

У ичкеринцев: 130 руб. серебром.

По окончании дела суд по возможности примиряет спорящихся и добивается согласия истца на получение материального удовлетворения, в возможно уменьшенном размере...»<sup>9</sup> Как видим процесс четко регулировался, но в некоторых случаях проявлялись особенности о которых изложил автор.

Как известно в Дагестане в рассматриваемое время этот штраф выступал в двух формах – дията и алыма. У даргинцев последний был известен под названием «бухь». Это – особая плата, которая взыскивалась в пользу родственников убитого вскоре по совершении убийства. В источниках нет упоминания об одновременном взимании дията и алыма. Почти повсеместно в горных обществах Дагестана взимался только дият, а в шамхальстве Тарковском и Мехтулинском ханствах фигурирует только алым.

Х.-М. Хашаев так определяет содержание понятия «алым»: «Алымом (пенею) называется то, что взимается с убийцы из родственников по отцу и матери в количестве, соразмерном степени их родства». «Дият, – по его мнению, – плата за кровь, возмещение, вносимое убийцей за убитого»<sup>10</sup>.

Разницу между алымом и диятом А.В. Комаров видит лишь в том, что первый «взыскивается вскоре по совершении убийства», а второй «уплачивается уже тогда, когда состоится условие о примирении». Здесь же он отмечает, что в некоторых округах «алым не берется, а заменяется диятом»<sup>11</sup>. Адатами, имеющимися в нашем распоряжении, подтверждается, что содержания дията и алыма ничем не различаются и по существу это понятия однозначные, указывающие на материальную компенсацию родственникам убитого.

По свидетельству Ф. Леонтовича «...Хотя кровомщение и запрещено русской властью, но согласно обычая для прекращения вражды между родственниками убийцы и убитого делается примирение между ними по адату, а в некоторых случаях (с разрешения начальника области) по адату же кончают дела и

<sup>9</sup> Леонтович Ф.И. Адаты кавказских горцев. (Материалы по обычному праву Северного и Восточного Кавказа) ИПЦ ДГУ, 2013 С 134.

<sup>10</sup> Хашаев Х.-М. О .Памятники обычного права Дагестана XVII-XIX вв. М., 1965. С.15.

<sup>11</sup> Комаров А.В. Указ. соч. С.34, 38, 42.

В целях рационального использования средств федерального бюджета, выделяемых государством на научную, научно-техническую и инновационную деятельность, необходимо усовершенствовать действующую в настоящее время процедуру проведения конкурсов на выполнение НИОКР по государственным контрактам. В связи с этим назрела необходимость внесения поправок в Федеральный закон от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», учитывающих специфику выполнения НИОКР и особенности размещения заказов на указанные работы.

Серьезной проблемой, препятствующей формированию конкурентоспособного инновационного сектора экономики, остается недостаточная приоритетность научных исследований и инновационной деятельности в налоговой и бюджетной политике. Логично, что бизнес ориентируется на инвестиции прежде всего в те отрасли, где проще, быстрее и надежней можно получить прибыль. В России это добыча полезных ископаемых, и чтобы привлечь инвестиции национального бизнеса в инновации, уровень институциональных предпосылок должен быть адекватен уровню прибыли, получаемому бизнесом в сырьевых отраслях, ряд шагов в этом направлении уже сделан.

Тем не менее общая ситуация по этому вопросу в последнее время становится более благоприятной. Существенное снижение налогового бремени для малых инновационных предприятий, созданных при вузах и НИИ в соответствии с Федеральным законом №217-ФЗ, а также для российских организаций, осуществляющих деятельность в области информационных технологий по разработке и реализации программ для ЭВМ и баз данных, предусмотрено в Федеральном законе от 19 октября 2010 года №272-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О страховых взносах в пенсионный фонд российской Федерации, Фонд социального страхования российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования» и статью 33 Федерального закона «Об обязательном пенсионном страховании в российской Федерации». Данным Федеральным законом предусмотрено снижение размеров взносов в социальные фонды указанными инновационными предприятиями с 34% до минимальной ставки – 14%.

#### Литература:

1. Новая экономика: инновационный портрет России, Москва, 2010, Чеченов Х.Д., <http://www.naukacom.ru/upload/file/IPR3-Book.pdf>.
2. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. М., 2005. Гл. 15: «Правовое регулирование инновационной деятельности».
3. Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 2.31-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (Российская газета. 2006.22 дек.).



сении изменений в отдельные законодательные акты российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений», а другие находятся на рассмотрении в Государственной Думе (проект федерального закона №2943305 «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «О внесении изменений в Бюджетный кодекс Российской Федерации в части регулирования бюджетного процесса и приведении в соответствие с бюджетным законодательством Российской Федерации отдельных законодательных актов Российской Федерации», проект федерального закона №2943255 «О внесении изменения в статью 346.12 части второй Налогового кодекса Российской Федерации»).

Это способствует созданию благоприятной правовой среды для развития малого инновационного предпринимательства в бюджетных научных и образовательных учреждениях. По данным Минобрнауки России, по состоянию на 4 октября 2010 года 133 вузами и 9 научными учреждениями Российской академии наук создано 560 хозяйственных обществ, на базе которых организовано около 3 тыс. рабочих мест.

Проблемой остаются также правоотношения, связанные с созданием и деятельностью государственных и негосударственных фондов поддержки научной и научно-технической деятельности, и отношения, возникающие при финансировании научной, научно-технической и инновационной деятельности за счет средств фондов, а также определение правового статуса фондов и установление особенностей их структуры. В отсутствие специального закона, регулирующего деятельность указанных фондов, не может быть осуществлена должным образом поддержка инновационных проектов на ранней стадии, в том числе создаваемых на базе бюджетных учреждений образования и науки малых инновационных предприятий, где риски очень велики и необходима стабильная финансовая поддержка.

С целью разрешения указанных проблем правительством Российской Федерации разработан проект федерального закона №4125715 «О внесении изменений в Федеральный закон «О науке и государственной научно-технической политике» и налоговый кодекс Российской Федерации в части уточнения правового статуса фондов поддержки научной, научно-технической и инновационной деятельности», находящийся в настоящее время на рассмотрении в Государственной Думе.

В условиях недостаточной результативности использования бюджетных средств, направляемых на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (далее – НИОКР), возникает задача оптимизации критериев и порядка формирования программы работ и отбора исполнителей. На сегодняшний день в соответствии с действующим законодательством к участию в конкурсах на выполнение НИОКР по государственным контрактам допускаются, в том числе, организации, не обладающие научными кадрами должной квалификации и не имеющие необходимой материально-технической базы путем демпинга такие организации порой становятся победителями конкурсов, что значительно снижает уровень и качество проводимых НИОКР.

относительно самих убийц, которые, в таких случаях, обязаны давать материальное удовлетворение за кровь родственникам убитого. В случае невыплаты или непринятия этого материального удовлетворения, – виновный высылается в Россию административным порядком...»<sup>12</sup> А вот размер дията и его материальное выражение были неодинаковыми в разных районах. Это, очевидно, объяснялось уровнем развития той или иной части Дагестана и прежде всего занятиями населения хозяйственной деятельностью. В горном Дагестане, где животноводство являлось ведущей отраслью хозяйства, скот почти везде составлял основную часть дията: в Аварском округе почти во всех селениях в состав дията входил бык или 100 овец. Овцы в количестве 150 взыскивались также в Хваршинском обществе Андийского округа. В количестве 300 – в Капучинском наибстве; 230 – в Джурмудском наибстве Бейтинского округа и т.д.

Убийство человека влекло за собой преследование последнего родственниками с целью возмездия – вот основная суть канлыята. Но следует отметить, веками функционировавший в горах Дагестана институт кровной мести не был продиктован, ни свирепостью населения, ни его кровожадностью, склонностью к насилию, к кровопролитию есть масса причин появления и сохранности этого института. В некоторых случаях кровная месть играла роль предупреждения конфликтов и зачастую выступала сдерживающим фактором, регулируя практически все моменты и этапы ее реализации, выполнял важные общественные функции, сводя к минимуму покушения на права и свободы, и в конечном итоге жизнь человека.

В завершении напрашивается резюме Ф.Леонтовича где он придает важное значение канлыяту и другим институтам и показывает значимость правового наследия народов Дагестана он писал «...Все эти сведения составлены из примеров бывших уже в судах и из показаний депутатов суда. За непогрешность этого сборника положительно ручаться нельзя, т.к. сами туземцы не имеют адатов положительных, а все их адаты изменялись в продолжение долгих лет и оставались только изустными. И с течением времени многие изменения эти утеряны в памяти народа. Вообще народ и в настоящее время, видя необходимость применять их к настоящему положению жизни общества, изменяет какие-то из старых адатов, – и охотно делает это. В этом случае дело нашей власти: постепенно указывать народу на необходимые изменения и давать направление постановлениями. О всяком изменении или дополнении к этим сведениям, а равно о каждом новом постановлении относительно адатов, я буду иметь честь доносить каждый раз особо...»<sup>13</sup>

<sup>12</sup> Леонтович Ф.И. Адаты кавказских горцев. (Материалы по обычному праву Северного и Восточного Кавказа) ИПЦ ДГУ, 2013 С 134.

<sup>13</sup> Леонтович Ф.И. Адаты кавказских горцев. (Материалы по обычному праву Северного и Восточного Кавказа) ИПЦ ДГУ, 2013 С 142.

**Магомедов Д.Б.**

*доцент кафедры трудового права и основ правообразования.*

**Алиев У.М.**

*студ. 5 курса юридического факультета ДГУ*

## **ПЕДАГОГИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ПОДГОТОВКИ ЮРИСТОВ-ПРОФЕССИОНАЛОВ ЗА РУБЕЖОМ**

Одной из основных тенденций развития человеческого общества выступает создание такого общества, которое в первую очередь будет основано на законе. Государство, в котором каждому гарантируется безопасность, их права, свободы, возможность удовлетворить потребности, самореализации и самоутверждения человека в обществе для построения идеала государственного устройства.

Развитие человеческого общества находится на таком уровне, когда только массовое использование развивающихся технологий на практике определяет силу данного государства. Чтобы с успехом двигаться к лучшему будущему, жить цивилизованно, работать успешнее, достигать большего, необходимо повсеместно использовать интенсивные современные технологии в любой, в том числе и правоохранительной деятельности, как на государственном, так и на местном уровне, в работе каждого органа и отдельного сотрудника. Это относится прежде всего ко всем существующим достижениям педагогической науки, разработанных ею технологий и использование их на практике.<sup>14</sup>

На сегодняшний день правовая сфера приобретает приоритетное значение, это в основном связано с возрастанием уровня преступности, ставшие одним из наиболее опасных препятствия развития общества. Создание справедливого общества, основанного на законе, является глобальной задачей государства и общества. Первое впечатление при изучении зарубежного опыта является открытие чего то нового, не совпадающего с нашим опытом, что вызывает интерес к их изучению и оценки. Второе – огромное количество различных подходов. Такой интерес усиливается, когда обнаруживается что данное разнообразие есть не только в опыте разных стран, но и в одной внутри каждой страны в отдельности.<sup>15</sup>

В России уже давно предпринимаются усилия для становления его в качестве полноправного члена мирового сообщества. Переход нашего общества к новым социально-экономическим отношениям сопровождаются трудностями, кризисными явлениями во многих сферах жизни людей, резким обострением криминальной обстановки в стране, а вместе с этим – значительным усложне-

<sup>14</sup> Колонтаевская И.Ф. Изучение, обобщение и использование зарубежного педагогического опыта профессиональной подготовки специалистов в высших и средних специальных заведениях МВД России. М.: Академия МВД России, 1995. 44 с.

<sup>15</sup> Колонтаевская И.Ф. Педагогика профессионального образования кадров полиции зарубежных стран. М.: Щит-М, Академия управления МВД России, 2002. 178 с.

РИД, является одной из основных причин снижения патентной активности в стране и утечки технологий за рубеж. Без законодательного решения указанных вопросов формирование полноценного рынка инноваций в России будет существенно сдерживаться.

Другим аспектом проблемы, указывающим на неурегулированность вопросов закрепления и распоряжения правами на РИД, является стагнация процесса постановки НМА на баланс хозяйствующих обществ. По данным Счетной палаты российской Федерации, стоимость НМА, принадлежащих российской Федерации и учтенных в реестре федерального имущества по состоянию на июнь 2009 года, составляла 3,76 млрд. рублей (в том числе интеллектуальная собственность – 3,5 млрд. рублей). Если в развитых странах значение показателя НМА в составе внеоборотных активов доходит до 30% и сопоставимо по своему значению с долей основных средств, то в России этот показатель равен 0,3–0,5%.

Большое значение для решения задачи коммерциализации РИД, созданных за счет бюджетных средств в бюджетных организациях, имеет Федеральный закон от 2 августа 2009 года №217-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты российской Федерации по вопросам создания бюджетными научными и деятельности», который восполнил пробелы правового регулирования в области отношений, связанных с созданием малых инновационных предприятий бюджетными учреждениями науки и образования, научными и образовательными учреждениями государственных академий наук, а также отношений, связанных с распоряжением учреждениями науки и образования исключительными правами на РИД и доходами от их реализации. Учитывая, что в настоящее время большинство РИД создается за счет бюджетных средств научными и образовательными организациями, имеющими организационно-правовую форму бюджетного учреждения либо учреждения государственной академии наук, принятый Федеральный закон от 2 августа 2009 года №217-ФЗ имеет огромный потенциал для серьезного улучшения условий для развития инновационной деятельности в научно-внедренческих кластерах, формируемых в настоящее время вокруг вузов и НИИ.

Принципиально важно, что сразу после принятия указанного закона как законодатели, так и уполномоченные органы исполнительной власти с целью устранения правовых и административных барьеров в реализации его норм в оперативном режиме организовали мониторинг его правоприменительной практики. Результаты мониторинга детально обсуждались на проведенных Комитетом Совета Федерации по образованию и науке в 2009–2010 годах парламентских слушаниях и на круглом столе. По итогам мероприятий приняты конкретные рекомендации органам законодательной и исполнительной власти по разработке и принятию нормативно-правовых актов, обеспечивающих выполнение Федерального закона от 2 августа 2009 года №217-ФЗ. В настоящее время уже принят ряд законодательных актов, способствующих его реализации (Федеральный закон от 2 декабря 2009 года №308ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов», Федеральный закон от 8 мая 2010 года №83-ФЗ «О вне-

его субъектов с другими экономически обособленными участниками рынка, в основе поведения которых лежит законодательно предписанная диспозитивная модель поведения (отношения юридического равенства), но и с органами власти, в компетенцию которых входят действия по разрешению, содействию, ресурсообеспечению и контролю (субординационные властеотношения). Занимая по сравнению с отношениями равенства подчиненное положение, субординационные отношения существенно влияют на функционирование первых.

Таким образом, к инновационному законодательству можно отнести совокупность норм, регулирующих отношения юридического равенства с участием субъектов инновационного процесса (частно-правовые) и отношения субординационные (публично-правовые). Этот правовой массив и образует правовую среду инновационной деятельности.

Одной из причин низкой конкурентоспособности отечественной экономики в высокотехнологических областях является отсутствие на федеральном уровне базового закона об инновационной деятельности.

В настоящее время различными группами депутатов государственной Думы и членами Совета Федерации в порядке законодательной инициативы разработаны три проекта базового закона:

– проекты федеральных законов «Об инновационной деятельности в Российской Федерации» и «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об инновационной деятельности в Российской Федерации», подготовленные Советом Федерации;

– проект федерального закона «О государственной поддержке инновационной деятельности».

Правовой базой инновационного процесса предприятия в настоящее время является законодательство в области интеллектуальной собственности. Основными источниками в данной области выступают Гражданский кодекс в четырех частях и иные акты, входящие в систему гражданского законодательства. В ГК РФ определены принципиальные моменты в гражданско-правовом регулировании по поводу охраняемых результатов интеллектуальной деятельности: гражданско-правовая принадлежность данных отношений (ст. 2); основания возникновения и порядок осуществления прав (ст. 8, 9, 10); вид объекта (ст. 128); понятие объекта (ст. 1225, 1226), а также виды обязательств, допускаемых к возникновению с участием этих объектов. Это показатель того, что нормы права интеллектуальной собственности регулируют отношения, связанные не только с созданием результатов интеллектуальной деятельности, но с их использованием, эксплуатацией и трансфертом технологий (например, Федеральный закон «О передаче прав на единые технологии» №284-ФЗ от 25.12.2008 Федеральный закон «О патентных поверенных» №316-ФЗ от 30.12.2008).

Незаинтересованность авторов РИД в регистрации прав на них вследствие отсутствия правовых норм, четко определяющих условия, размер и порядок выплаты вознаграждения и компенсации авторам за создание и использование

нием содержания, форм и методов деятельности правоохранительных органов. В правоохранительных органах разных стран существует различные подходы и концепции их деятельности.

В каждой отдельной стране имеются свои аспекты в педагогике и практике деятельности правоохранительных органов в литературе их обычно группируют на четыре модели.

1. Модель полиция «политиков-наблюдателей». Характеризуется политической коррумпированностью, служением политической силе, низким уровнем профессионализма, репрессивностью, неформальным отношением между сотрудниками. Полицейские органы в данной модели модели находятся под прессом критики общественности, имеют негативный имидж среди общества.

2. Модель полиция «юристов-профессионалов». Большое значение власти права, порядка, а не политических предпочтений. От полицейских требуется не преданность конкретному лицу во властных структурах, а профессионализм, чувство ответственности и компетентность. Их работа носят чисто административный, узко и сухо правовой характер.<sup>16</sup>

Поведение сотрудника регламентировано, а оценка его деятельности носит статистический характер (раскрытых преступлений, количество арестов, штрафов). Из наблюдателя он превратился в социального солдата, холодного, формально справедливого, предприимчивого, бесстрастного, но не коррумпированного.

3. Модель полиция «служения общественности». Органы должны занимать не реактивную позицию, а активную, занимаясь профилактикой возможных социальных напряжений, предупреждая преступлений через решение проблем граждан и продвижение программ самообслуживания в сфере обеспечения безопасности.

Фигура полицейского становится уже не солдатом, не наблюдателем, а учителем, играющим не негативную авторитарную роль, а позитивную, поддерживающую функцию. Важное значение сторонники этой модели придают образованию, этическим стандартам и воспитанию.

В ряде государств Запады в 1970-1990 годы применение этой модели дала положительный результат. Так, Институт Геллапа, выясняя в феврале 1994 года мнение общественности о честности и соблюдении этических стандартов представителями разных профессий, выявил такую приоритетность: 1 место фармацевты 61%, 2 место священники 54%, 3 место дантисты 51%, 4 преподаватели 50 %, полицейские оказались на почетном пятом месте 46 %. Причем уровень доверия и уважения к полицейским вырос с 1977 года на 7%.<sup>17</sup>

Новая модель положительно влияло на атмосферу в самих правоохранительных органах, т.к. сопровождалась постановкой новых задач, использованием нового содержания методов воспитания и обучения, более гуманную и демократичную.

<sup>16</sup> Юридическая педагогика. Курс лекций / Столяренко А.М. М.: ЭКМОС, 2000. 496 с.

<sup>17</sup> Юридическая педагогика. Курс лекций / Столяренко А.М. М.: ЭКМОС, 2000. 496 с.

В коллективах создается атмосфера открытости, взаимной ответственности, общих усилий, доверия, взаимопомощи, групповых обсуждений путей улучшения работы.

4. Модель «рационалистическая». По этой модели сотрудник становится аналитиком, исследующий общество и предлагающий решения проблем обеспечения правопорядка, законности и борьбы с преступностью. Данная модель прорабатывается и пока полностью не используется, но рассматривается как перспективная.<sup>18</sup>

Если оценивать практику Российской правоохранительной системы то она скорее ближе к первой и второй с модели с преобладанием элементов второй, хотя эти пропорции испытывают подвижки в отдельные моменты деятельности государства.

В процессе совершенствования деятельности российских правоохранительных органов существует дефицит новых подходов, а отдельные важные идеи не развиваются. В идеале необходимо перейти к третьей модели, но сразу к ней перейти очень сложно. Принятие третьей модели в будущем уже сегодня требует реализации всех возможностей юридической педагогики для совершенствовании юридического образования и системы работы с кадрами во всех и в каждом правоохранительном органе, ибо только культурные, морально воспитанные, образованные и демократически обученные кадры юристов могут создать почву, обеспечивающую реальный переход в модели социального обслуживания. Поэтому вся система педагогической работы сегодня не должна сводиться к «излечиванию болячек», а содержать все прогрессивное, приближающее желаемое будущее.

Использование полицией возможностей педагогики при решении правоохранительных задач. В согласии с утверждающимся в развитых странах подходом полиция – орган по оказанию массовых социальных услуг, – объективно расширяется круг педагогических задач и потребность в их качественном решении. Так, в Канаде основная задача которая, стоит перед полицией является организация работы с национальными меньшинствами.

В странах Западной и Северной Европы – взаимодействие полиции и эмигрантов. Общим педагогическим направлением деятельности стран Запада является взаимодействие с населением, находящее выражение в самых разных формах и содержании. Поэтому, в частности в последние 20 лет в США, а затем в других странах, в полиции появились особые службы, которые условно называются общественной полицией, ответственной за воспитание законопослушных граждан, оказывающих, в свою очередь, усиленную поддержку полиции в выполнении стоящих перед ними задачами.<sup>19</sup>

В целях более тесного взаимодействия с гражданами, пропагандистскими мерами создан положительный образ инициатив граждан, именуемых «сосед-

<sup>18</sup> Юридическая педагогика. Курс лекций / Столяренко А.М. М.: ЭКМОС, 2000. 496 с.

<sup>19</sup> Юридическая педагогика. Курс лекций / Столяренко А.М. М.: ЭКМОС, 2000. 496 с.

Предложить правовую модель инновационной деятельности предприятия, имея в виду цели правового регулирования, это значит:

1. Определить место инновационных отношений в общей системе права и законодательства, иначе обосновать их правовую природу

2. Согласовать основные понятия, используемые в экономической литературе («инновации», «инновационный процесс», «инновационное предпринимательство», «инновационная деятельность»), с нормами действующего законодательства, регулирующего экономическую деятельность юридических и физических лиц.

3. Определить роль государства в инновационных процессах.

Особенности инновационной деятельности, ее специфика как разновидность экономической деятельности обозначены и в экономической науке. Так, В. Ф. Попондопуло выделяет системный, комплексный, целевой, рисковый характер инновационной деятельности. Рисковый характер деятельности проявляется в длительности инновационного процесса и связанных с этим рисках: инфляционными процессами, длительностью оборота инвестиционного капитала, ослаблением спроса на созданный благодаря инновационной деятельности новый или усовершенствованный товар в результате, например, создания такого же товара конкурентами.

Большинство ученых, в поле зрения которых попала инновационная деятельность, относят ее к предпринимательской деятельности. Но не все авторы согласны с этой позицией. Так, Н. М. Коршунов утверждает, что инновационная деятельность содержит только элементы предпринимательства, поскольку в процессе НИОКР и внедрения новой оригинальной продукции (элементы прединвестиционной фазы) отсутствует основной критерий предпринимательской деятельности – коммерческий успех, который определяется качеством новой продукции (товаров, работ, услуг). Кроме того, автор считает, что на первых этапах инновационной деятельности отсутствует возможность получения прибыли, т.е. она, как правило, бесприбыльна.

При перемещении устоявшихся экономических категорий, характеризующих инновационный процесс, в правовую плоскость (с учетом того, что в реальном процессе многие стадии пересекаются и сосуществуют одновременно) можно выделить следующие виды отношений, требующие правового оформления:

а) возникающие в процессе создания нового знания, в частности, научного результата и его востребованности;

б) при оформлении интеллектуального продукта в материально-вещественный результат;

в) по передаче прав на интеллектуальный результат.

С учетом установленной гражданско-правовой природы отношений между участниками инновационной деятельности должно создаваться «инновационное» законодательство. Здесь надо исходить из того, что правовая обеспеченность участников инновационной деятельности предполагает наличие эффективного юридического инструментария, не только оформляющего отношения

мечал, что юридические действия являются средством выражения свободы личности. Однако эта свобода отчуждается в самом процессе ее осуществления, ведь лицо само связывает себя, принимая на себя добровольные обязанности [3, с.52]. С точки зрения известного психолога А. Маслоу, индивид вполне свободный и ответственный за решения, которые он принимает. Свобода предпринимательства определяет проявления, характер, содержание, направленность этого потенциала и в конечном счете – результаты деятельности. Свобода требует интересов дела, понимание со стороны бизнесмена его ответственности. Осуществление свободы предпринимательства имеет ряд объективных и субъективных особенностей, влияющих на ход деятельности. Основное место, очевидно, в этом процессе принадлежит именно предпринимателю, если законом не установлено иное.

Литература:

1. Конституция Украины. М.: 1996. – 52 с.
2. Дзюбик С., Ривак А. Основы экономической теории. – К. – Основы. – 1994.
3. Кравчук В. Изменение собственника (учредителя) частного предприятия // Предпринимательство, хозяйство и право. – 2000. – № 1. – С. 50.

**К.э.н. Давыдова Е.Л. и к.э.н. Кабина Е.Н.**

*Российский Экономический Университет им. Г.В. Плеханова, Россия*

## **К ПРОБЛЕМАМ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ РОССИЙСКИХ ПРЕДПРИЯТИЙ**

Проблемами правового обеспечения инновационной деятельности промышленного комплекса в равной степени озабочены как экономисты, так и юристы, что является еще одним свидетельством пограничного характера проблемы для этих отраслей науки. Однако экономисты делают акцент на охране прав участников по поводу создаваемых ими интеллектуальных результатов, а также мероприятиях налоговой и финансовой политики, обосновывая необходимость государственной поддержки этого вида деятельности. Юристы чаще идут по пути описания состоявшихся законодательных инициатив в области инноваций, а не обоснованных предложений в адрес законодателя. Из-за незначительного объема юридических исследований в этой области знаний правовое решение рассматриваемой проблемы требует разработки соответствующих теоретических положений, отвечающих сути современного экономического оборота имущественных благ.

ским наблюдением». Граждане держат в поле зрения собственность, расположенную в своем районе (барах, на работе, на ферме, больницах, в кафе и др.), выявляют подозрительных людей и странные транспортные средства и передают информацию о них в полицию.<sup>20</sup>

Полиция в развитых стран стоит на позиции сотрудничества с различными слоями населения, включая пожилых граждан и детей. Проводится работа с населением для понимания роли полиции как защитницы интересов населения.

В зарубежных странах проводится работа по ресоциализации осужденных. В качестве средств достижения данной цели устанавливаются благоприятные условия, добровольное лечение от алкоголизма и наркомании, профессиональной подготовки, социально-психологический тренинг, досуга, спорт труда, получения образования, религиозно-нравственное воспитание, труда и др.

Таким образом, в современном обществе существуют четыре основные модели правоохранительных органов. Каждая из них отражает степень развития общества. Конечно, нельзя идеализировать правоохранительные органы, данные модели действуют в том или ином симбиозе в различных странах. В чистом практическом виде она не существует.

В полиции многих зарубежных стран проводятся соответствующие работы по повышению доверия общества к правоохранительным органам. Также осуществляется сотрудничество с гражданами, именуемый «соседским наблюдением». Граждане выявляют подозрительных людей, транспорт который был обнаружен в их районе и передают информацию об этом полицию. Помимо этого также осуществляется работа по ресоциализации осужденных. Устанавливаются благоприятные условия труда, профессиональная подготовка, воспитательная работа, лечение от алкогольной и наркотической зависимости и т.д. Лица освобожденные обеспечиваются работой и временным жильем, если имеется необходимость в их предоставлении. В конечном итоге все страны стремятся к созданию правоохранительной системе в которой будут защищены все сферы общественной жизни общества.

<sup>20</sup> Кикоть В.Я., Столяренко А.М. Юридическая педагогика. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004. 895 с.

Магомедова Ш.О

Каф. юридических дисциплин, ДГУ, филиал г. Избербаи

## БРАЧНО-СЕМЕЙНОЕ ПРАВО ДАГЕСТАНА: ИНСТИТУТ УСЫНОВЛЕНИЯ В ОБЫЧНОМ ПРАВЕ НАРОДОВ ДАГЕСТАНА

Переходной период при обостренной политической жизни, так же обостренная проблема, связанная с семейной жизнью, в силу различных причин разрушает семьи, дети которых составляют армию беспризорников, некоторые родители отказываются от своих детей. К сожалению, некоторые остаются сиротами. Безусловно, государство и общество беспокоится и включает механизм усыновления, хотя в Дагестане практически нет такого понятия, так как сиротами занимались родственники, тухум, общество.

Существующие национальные системы воспитания своими корнями уходят в далекое прошлое. В области семейных отношений значительное место, особенно, в Дагестане, занимают обычаи, традиции, обряды, совокупность моральных и этических норм. В морально-этическом кодексе дагестанцев соблюдение норм личной чести и достоинства обязательно подчинено заботам о судьбах и интересах ближних, тухума (рода), джамаата<sup>21</sup>, отечества.

Семейно-тухумные традиции, обычаи и обряды, материнский язык формировали у подрастающих поколений лучшие человеческие качества. Основное богатство содержания, форм и методов национальной системы воспитания сосредоточено в семье. Именно семья является ядром любой национальной системы воспитания. В недавнем прошлом общественное воспитание оттеснило семейное на второй план, что повлекло за собой отрицательные нравственные последствия.

В семье складываются первые представления ребенка об окружающем мире, добре и справедливости, ответственности и долге. Родительская любовь дает человеку «запах прочности», формирует чувство психологической защищенности. А защищенность – одна из важнейших потребностей человека, фактически первая по рангу после жизненных физиологических потребностей<sup>22</sup>.

По своему характеру семейное воспитание явление массовое, а не узко профессиональное.

Семейное воспитание в Дагестане исстари основывалось на важнейших чертах, присущих большинству дагестанских семей, на ее самобытности, прочности и устойчивости, родственной солидарности, тухумных связях, теплоте отношений между всеми ее членами, на ее духовных интересах.

вании общественных отношений как в целом, так и в сфере предпринимательства. Многие из этих отношений продолжают регулироваться нормами законодательных актов бывшего СССР, а некоторые из них, возникающие в процессе перехода к рыночным отношениям, вообще не урегулированы законом. Нельзя считать нормальным для законодательства явление о внесении изменений в нормативные акты вскоре после принятия, как это произошло, например, с законами «О предприятиях в Украине» и «О предпринимательстве» (которые на сегодняшний день утратили свою силу), в которые десятки раз вносились изменения и дополнения.

При таких условиях возникает настоятельная необходимость совершенствования законодательства в сфере предпринимательства, освобождение его от устаревших актов и противоречивых норм и устранение правовых пробелов.

Предпринимательство должно восприниматься окружающими как социальная ценность, в чем должны быть заинтересованы как государство, так и граждане. Именно предпринимательство является одной из жизненно важных сфер формирования и удовлетворения потребностей и интересов личности. Осознанная потребность в активной, независимой деятельности трансформируется в интерес, который составляет сознательную направленность человека на удовлетворение нереализованных потребностей. То есть деятельность, как физических, так и юридических лиц, планирования их действий на рынке исходит из обеспечения собственных интересов. Интересы могут совпадать с интересами противоположной стороны, общества в целом. Но иногда они конкурируют с интересами других субъектов рынка, а также противоречат общенациональным интересам.

Этот сложный треугольник взаимоотношений требует своего регулирования. В праве он выступает одним из важнейших не только правопорождающим, но и правореализующим фактором. Роль регулирующего субъекта берет на себя государство, поскольку в его руках сосредоточены экономические и политические рычаги управления обществом. Удовлетворение интереса, с одной стороны, невозможно без законодательного закрепления соответствующего права, а с другой – реализация последнего во многом происходит благодаря наличию интереса. За ним может идти мотив действия.

Таким образом, осознание потребностей в интересах, ценностях, мотивах, целях и выбора средств их реализации – это только потенциальные возможности превратить собственные сущностные силы на реальные последствия. Способный, талантливый, одаренный бизнесмен упорным трудом воплощает свой творческий потенциал в необходимые результаты, постоянно его наращивает, совершенствует и умножает через творческую деятельность. Деятельное удовлетворение интересов в поступках, действиях в целом становится реализацией соответствия предпринимательской деятельности лица его обязанностям.

Но рядом с обязанностями существует и свобода предпринимательства. Исследуя связь между человеческой свободой и обязательствами, Р.Саватье от-

<sup>21</sup> Джамаат- сельская община, сход жителей селения.

<sup>22</sup> Алиева Б.Ш. Этнопедагогика дагестанской семьи // Вестник ДНЦ РАО. Вып. I. - Махачкала: ИПЦ ДГУ, 2001. – С.37.

Отже, з вище викладеного можна зробити висновок, що на даний момент досягнення в Україні спрямовують на удосконалення бірж в державі та усунення прогалин які існують.

Література:

1. zakon0.rada.gov.ua
2. www.naia.kiev.ua/osvitamvs/

**Студ. третього курсу, гр. ТКДН-11а, Кузнецова Ю.М.  
ст. преп. кафедри правових и общенаучных дисциплин, Курито О. В.  
Донецкий национальный университет экономики и торговли  
имени Михаила Туган – Барановского**

## **ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В УКРАИНЕ**

В Конституции как Основном Законе государства заложены фундаментальные публично-правовые и частноправовые основы регулирования экономико-правовых отношений в обществе. Кроме того, она направлена на воплощение в будущем таких демократических ценностей гражданского общества, как свобода личности, собственности, предпринимательства [1]. Провозглашая в ст.42 Конституции Украины право каждого на предпринимательскую деятельность, которая не запрещена законом, государство определяет прежде всего право лица действовать в рамках законов, которые должны соответствовать Конституции, определяя главным образом цель этой деятельности. Она позволяет предпринимателю осуществлять свое право свободного развития как личности, право, не является исчерпывающим, право, осуществляется на благо общества. и сам закон выступает здесь чертой той степени свободы, которую предоставляет государство субъекту права, исходя из существующих условий общественной жизни [2, с. 15].

Законы играют важную роль в обеспечении стабильности правового регулирования, в свою очередь, способствует устойчивости закрепленных в них принципов.

Становление национального предпринимательского законодательства связано с трудностями, вызванными как экономическими, так и социально-политическими факторами и характеризуется рядом нерешенных дискуссионных вопросов. Законодательная база по своим количественным и качественным показателям не обеспечивает современных потребностей в правовом регулиро-

В Дагестане, где обряды, обычаи и традиции по сей день являются элементами современной культуры, наряду с законами, установленными государством, население руководствуется некоторыми нормами адата<sup>23</sup> и шариата.<sup>24</sup> Поэтому при исследовании института усыновления детей необходимо проанализировать социально-исторические, правовые и религиозно-нравственные особенности этой проблемы в Дагестане.

После арабских завоеваний в VIII веке и начавшегося вместе с этим насаждения ислама основным источником действующего права у народов Дагестана наряду с адатом – совокупностью норм обычного права стал утверждаться и шариат – свод мусульманских религиозных законов. Так, по шариату решались все дела, касающиеся религии, брака, семьи, опеки, наследства. Но, несмотря на упорное стремление мусульманского духовенства, шариату не удалось вытеснить существовавшее в Дагестане адатное право. Главными причинами сохранения суда по адатам, по мнению некоторых дореволюционных авторов, были: 1) слишком строгие наказания, определяемые шариатом, штрафы, взыскиваемые с виновных при решении дела по адату, составляли немаловажный источник дохода джамаата и правителя; 2) изучение Корана, и вообще мусульманского законодательства, довольно запутанного, которое представляло даже для людей, исключительно посвятивших себя этому, непреодолимые затруднения, тогда, как применение адата не требовало особых познаний, и «всякое дело, на которое нет прямого решения в шариате, легко кончается по адату большинством голосов; решение это – скорое и для всех понятное – служит руководством в решении подобных же дел и на будущее время»<sup>25</sup>.

Думается, нормам адата отдавалось предпочтение потому, что адат не навязывался искусственно извне, а являлся веками сложившимися правилами поведения, передаваемыми из поколения в поколение, которые впитали в себя быт, нравственность и потребность самого народа. Адат создавался самим населением с учетом его этнических особенностей, был гибким и изменялся вместе с жизнью.

Таким образом, в Дагестане сложилась система норм, в которой переплелись адаты, местные религиозные верования и установления ислама. «...В такой религии даже духовные лица не могли провести грань между тем, что называется чистый ислам и тем, что характеризуется как нормы народных верований»<sup>26</sup>.

Усыновление и удочерение как форма искусственного родства не существует в мусульманском праве. Но сплошь и рядом мусульмане воспитывают, например,

<sup>23</sup> Адат в переводе с арабского – обычай. В научной литературе понятием «адат» выражается совокупность норм обычного права мусульманских народов.

<sup>24</sup> Шариат – религиозный закон мусульман; совокупность норм мусульманского права, содержащая общие положения Корана и Сунны, касающихся поведения верующих мусульман.

<sup>25</sup> Комаров А.В Кавказские горцы. Сборник сведений. Адаты и судопроизводство по ним. Т.2. - М.: МНТПО "Адир", 1992. – С.6.

<sup>26</sup> Гаджиева М. И. Семья в Дагестане за годы Советской власти и проведения рыночных реформ. - Махачкала, 2001. - С.13.

племянников на правах своих собственных детей, а мусульманская судебная практика признала за этими фактически усыновленными возможность наследовать в качестве законных наследников одну треть имущества их приемного отца<sup>27</sup>.

Применительно к Дагестану проблема усыновления, как и другие формы искусственного породнения людей (атальчество<sup>28</sup>, побратимство<sup>29</sup> и др.) выпали из поля зрения исследователей. Хотя специальное исследование по усыновлению у народов Дагестана в целом отсутствует, отдельным аспектам этой темы посвящено немало работ. Весьма ценны, хотя и часто фрагментарны, сведения, приводимые в работах таких авторов, как С.Ш. Гаджиевой<sup>30</sup>, М.-С.А. Исмаилова<sup>31</sup>, М.М. Ковалевского<sup>32</sup>, Р.М. Магомедова<sup>33</sup>, А.С. Омарова<sup>34</sup>, С.Ш. Шарль<sup>35</sup>, и др. В них содержится разносторонний фактический материал и интересные наблюдения, которые позволяют понять значение форм искусственного породнения, а в частности усыновления в жизни народов Дагестана на разных этапах истории. Об этом также свидетельствует материал лаборатории обычного права Научно-исследовательского института права юридического факультета Дагестанского государственного университета, использованный нами в данной работе.

Усыновление (удочерение) обычно практиковалось бездетными людьми. К усыновлению прибегали чаще всего родные сестры или родные братья, когда у одной (одного) из них не было детей, а у другого, наоборот, их было несколько. Иными словами, чаще усыновляли племянников (племянниц). Еще практиковалось усыновление детей родственников, когда те лишались родителей, оставались сиротами. В тех и других случаях ребенок или подросток переходил в семью усыновителя навсегда, с правами и обязанностями родного ребенка.

Усыновляли обычно как новорожденных, так и 2–5-летних детей, при этом соблюдая определенные обряды. Так, например, в селении Ерси Табасаранского р-на и в городе Дербенте в таких случаях будущая «мать» новорожденного

<sup>27</sup> Шарль Р. Мусульманское право (перевод с французского С.И. Волкова) / Под ред. Е.А. Беляева. – М.: Изд-во иностранной литературы, 1959. – С. 67.

<sup>28</sup> Аталык (от тюрк. «ата» - отец) – как бы отец, приемный отец, воспитатель, человек, заменивший отца.

<sup>30</sup> Гаджиева С.Ш. Аталычество и побратимство в Дагестане (XVIII - нач XX вв.). - Махачкала: Даг. кн. изд-во, 1995. – 152 с.; Она же. Семья и брак у народов Дагестана в XIX-начале XXв. – М.: Наука, 1985. – 358 с.

<sup>31</sup> Исмаилов М.-С.А. Обычное право. Курс лекций по спецкурсу «Обычное право» для студентов юридического факультета. Махачкала, 2004. – 434 с.

<sup>32</sup> Ковалевский М. Очерк происхождения и развития семьи и собственности. Перевод с французского С.П. Моравского / Под ред. проф. М.О. Косвена. – М.: ОГИЗ социально-экономическое изд-во, 1939. – 185 с.; Закон и обычай на Кавказе. Т.2. - М., 1890.

<sup>33</sup> Магомедов Р.М. Обычай и традиции народов Дагестана. - Махачкала, 1969.

<sup>34</sup> Омаров А.С. Из истории права народов Дагестана. – Махачкала, 1968. – 239с.

<sup>35</sup> Шарль Р. Мусульманское право (перевод с французского С.И. Волка / Под ред. Е.А. Беляева. – М.: Изд-во иностранной литературы, 1959. – 141 с.

ржового курсу цінного папера. Це є важливими нормативно правовими актами для України, для становлення та розвитку її економіки. Оскільки звернувшись до історії нашої держави, ми можемо побачити такі факти як, дефолт який відбувся у дев'яності роки ХХ століття. Це підірвало довіру до забезпечення реалізації та отримання вигоди з цінних паперів у нашій державі. Окрім того до такого гіркого досвіду ще додаються такі факти, як економічна криза, різкі зміни курсу долару, гривні.

Великим досягненням вищої школи є затвердження Верховною Радою України, Національною комісією з цінних паперів та фондового ринку, переліку іноземних емітентів, що мають намір отримати допуск до обігу цінних паперів на території України (1. Amman Stock Exchange, 2. Malta Stock Exchange, 3. Athens Exchange, 4. Moscow Exchange, 5. Australian Securities Exchange, 6. NASDAQ OMX, 7. Bermuda Stock Exchange, 8. NASDAQ OMX – Armenia, 9. BM&FBOVESPA S.A., 10. NASDAQ OMX – Copenhagen, 11. BME Spanish Exchanges, 12. NASDAQ OMX – Helsinki, 13. Bolsa de Comercio de Buenos Aires, 14. NASDAQ OMX – Iceland, 15. Bolsa de Comercio de Santiago, 16. NASDAQ OMX – Riga, 17. Bolsa de Valores de Colombia, 18. NASDAQ OMX – Stockholm, 19. Bolsa de Valores de Lima, 20. NASDAQ OMX – Tallinn, 21. Bolsa Mexicana de Valores, 22. NASDAQ OMX – Vilnius, 23. Bombay Stock Exchange Ltd., 24. National Stock Exchange of India Limited, 25. Borsa Italiana SpA (London Stock Exchange Group), 26. NYSE Euronext – Amsterdam, 27. Bourse de Casablanca, 28. NYSE Euronext – Brussels, 29. Bourse de Luxembourg, 30. NYSE Euronext – Lisbon, 31. Bourse de Montreal (TMX Group Inc.), 32. NYSE Euronext – New York, 33. Budapest Stock Exchange Ltd. (Wiener Borse AG), 34. NYSE Euronext – Paris, 35. Bursa Malaysia, 36. Osaka Securities Exchange, 37. CBOE Holdings, Inc., 38. Oslo Bors, 39. CME Group, 40. Philippine Stock Exchange, 41. Colombo Stock Exchange, 42. Saudi Stock Exchange (Tadawul), 43. Cyprus Stock Exchange, 44. Shanghai Stock Exchange, 45. Deutsche Borse AG, 46. Shenzhen Stock Exchange, 47. The Egyptian Exchange, 48. Singapore Exchange, 49. Hong Kong Exchanges and Clearing, 50. SIX Swiss Exchange, 51. Indonesia Stock Exchange, 52. Stock Exchange of Mauritius, 53. Intercontinental Exchange, 54. Stock Exchange of Tehran, 55. International Securities Exchange, 56. Stock Exchange of Thailand, 57. Irish Stock Exchange, 58. Taiwan Stock Exchange, 59. Bourse Istanbul, 60. Tel-Aviv Stock Exchange, 61. Jasad Securities Exchange, Inc. (Osaka Securities Exchange), 62. TMX Group Inc., 63. Johannesburg Stock Exchange, 64. Tokyo Stock Exchange Group, Inc., 65. Korea Exchange, 66. Warsaw Stock Exchange, 67. Ljubljana Stock Exchange, 68. Wiener Borse AG, 69. London Stock Exchange) [1]. Це сприятиме покращенню зовнішньоекономічних відносин України з іноземними державами, сприятиме збільшенню іноземних інвестицій, вдосконаленню зовнішньої торгівлі, і в свою чергу це звичайно ж буде впливати на поліпшення політичних відносин України з іноземними державами.



## Література:

1. Актуальні проблеми господарського права: навч. посіб. / за ред. В.С. Щербини. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 528с.
2. Борисенко З.М. Основи конкурентної політики: підручник. – К.: Таксон, 2004. – 704с.
3. Про захист економічної конкуренції : Закон України від 11 січня 2001 року № 2210-14 / Верховна Рада України // Відомості Верховної Ради України. – 2001. – № 12. – Ст. 64.
4. Сміт А. Добробут націй. Дослідження про природу та причини добробуту націй. – К.: Port-Royal, 2001. – 684с.

**Баранкевич Наталя Романівна**

*студентка 4-го курсу, юридичного факультету Навчально-наукового інституту права та психології Національної академії внутрішніх справ*

**Котирло Оксана Олександрівна**

*Науковий керівник доцент, кандидат економічних наук, доцент кафедри господарсько-правових дисциплін*

## ДОСЯГНЕННЯ ВИЩОЇ ШКОЛИ У БІРЖОВІЙ ДІЯЛЬНОСТІ УКРАЇНИ

Досягнення вищої школи у сфері біржової діяльності в Україні останнім часом спрямовані більше на розвиток, покращення функціонування саме фондових бірж. Також варто сказати про те, що вони не забувають про встановлення та вдосконалення організації товарних бірж. А саме, збільшення уваги на проведення аукціонів з приводу продажу таких товарів, як: сира нафта, газовий конденсат власного видобутку, скраплений газ, вугільна продукція [2].

Дану специфіку розвитку біржових відносин на сьогоднішній день в Україні можна визначити з вдосконалення та внесення змін у законодавстві нашої держави в сфері біржової діяльності, а також із праць науковців та практиків, тобто які саме проблеми вони піднімають у своїх статтях.

За останній рік більша увага надається фондовим біржам. Для України це важливим та великим кроком затвердження нового положення про функціонування фондових бірж. Це сприятиме покращення її розвитку. Також варто звернути увагу на те, що Верховна Рада України змінює порядок подання та розміщення інформації в загальнодоступній інформаційній базі даних Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку про ринок цінних паперів торговцями цінними паперами та фондовими біржами, і також порядок реалізації на фондових біржах цінних паперів, на які звернено стягнення, про визначення бі-

трижды пропускала младенца по груди и животу от ворота платья к подолу и несколько раз повторяла фразу «ты теперь мой, слышишь, мой ребенок».<sup>36</sup>

Наряду с различными формами усыновления у народов Дагестана особое место, пожалуй, занимает гидатлинская форма усыновления новорожденного. В Гидатлинском селении Гоор, например, с появлением на свет ребенка к его родителям приходили представители родственных или дружественных семей с предложением разрешить им усыновить новорожденного, стать его родителями. «Мы хотим стать его родителями», «мы хотим, чтобы он был нашим сыном», «мы будем заботиться о нем, как надо», – говорили они при этом. Иногда с такой просьбой обращались еще до рождения ребенка. Нередко предпочтение оказывалась первому просителю, другим отвечали: «Уже родители определены, спасибо за внимание»<sup>37</sup>. Усыновлялись, таким образом, чаще мальчики, а не девочки. Новые родители должны были устроить богатое угощение в честь приемного сына. Хотя он жил в своей родной семье, усыновители должны были заботиться о ребенке, навещать его, делать подарки, оказывать родителям материальную помощь и т.д. Основная же их функция заключалась в обеспечении усыновленного, когда тот вырастет.

По гидатлинским обычаям, усыновители должны были обеспечить своего усыновленного во время его женитьбы «другим домом» для брачного поселения. При этом глава данного семейства должен был быть во время свадьбы гьдулом (шафером) жениха, т.е. распорядителем свадебного торжества. Если возраст усыновителя не позволял ему быть наставником или гьдулом во время женитьбы усыновленного, то он эту обязанность поручал другому – сыну, племяннику, зятю, словом, тому, кому доверял. Юноша называл усыновителей: женщину – «гьарарай эбел» (букв. «просившая его мать»), мужа ее – «гьарарай эмен» («просивший его отец»).

Иногда отношения усыновления вырастали из куначества. Это было продиктовано различными факторами. Бывало, что во время пребывания кунака<sup>38</sup> в доме хозяина рождался ребенок. В таких случаях гость не оставлял без внимания это событие: он дарил ребенку (если это был мальчик) кинжал, нарекал ему имя, признавал в нем сына и т.д. Если рождалась девочка, он делал ей подарок, называл дочерью. Словом, он как бы усыновлял (удочерял) ребенка кунака<sup>39</sup>.

В установлении искусственного родства большую роль играло кормление женщинами чужих детей своим грудным молоком. Эта практика вызывалась различными причинами. В одних случаях женщины кормили чужого ребенка, когда у последнего умирала мать или тяжело болела или же долго отсутствовала дома, в других, – когда жена после развода оставляла ребенка отцу. Кормле-

<sup>36</sup> Гаджиева С.Ш. Аталычество и побратимство в Дагестане (XVIII - нач XX вв.). - Махачкала: Даг. кн. изд-во, 1995. – С.69.

<sup>37</sup> Информатор Маликат Гаджиева (1909 г.р.) из сел Гоор Шамильского района РД.

<sup>38</sup> Кунак – лицо, связанное с обычаем гостеприимства.

<sup>39</sup> Гаджиева С.Ш. Очерки истории семьи и брака у ногайцев. XIX-начало XXв. – М., 1979. – С.118.

ние детей, оказавшихся в таком положении, считалось богоугодным делом. Выкормившую таким образом ребенка женщину называли молочная мать, а ее ребенка, с которым он кормился одновременно – молочный брат. Браки между вскормленными одной грудью запрещались. Во многих сельских мечетях во избежание ошибок велись специальные записи подобных фактов.

Так обычай усыновления путем прикосновения усыновляемого к груди усыновительницы практиковался и среди взрослых «для взаимной политической связи». Для этого устраивался пир, во время которого усыновляемый прикасается губами к груди будущей матери – жены усыновителя. Оба дома после этого считаются в неразрывном священном союзе.

Бытовал в Дагестане и обычай усыновления тухумами взрослых людей, искавших покровительства у сильных родственных групп. Сейчас это почти не встречается.

Обратимся еще к одной форме усыновления. Она была связана с примирением кровников и поэтому занимала особое место. В некоторых салатавских обществах аварцев (Гуни, Буртунай и др.) отец (дядя), произнося слово «прощаем», снимал прядь волос с правой стороны головы кровника и затем во всеуслышание говорил: «С сегодняшнего дня ты мне сын вместо убитого тобой». Усыновленный публично таким образом, кровник, после этого должен был подойти к матери убитого, которая, обнажив свою грудь, давала прикоснуться к ней губами. После этого усыновленного кровника сажали на табуретку, и тогда другой близкий родственник убитого сбрасывал ему волосы с головы и бороду, прекращая тем самым траур. Здесь же было принято снимать с него траурную одежду и надевать на него новую. Как усыновленного, даже оставляли его ночевать. Усыновление кровника подобным образом, т.е. «кормлением грудью», в прошлом имело место и у северных кумыков (Костек, Аксай), ногайцев и др. У лакцев (сел. Кумух и др.) при обряде примирения мать убитого «пропускала через свою рубашку» убийцу, этот обряд символизировал его «рождение». С этого времени он как бы становился ее сыном. После акта примирения все представители двух тухумов называли друг друга «кровными братьями». Убийца также считался «кровным братом» или «братом по крови» родственников убитого и как таковой принимал самое активное участие в событиях жизни этого тухума<sup>40</sup>.

Встречались случаи, чтобы избежать мести, род убийцы прибегал к похищению мальчика из рода убитого, которого потом усыновлял. Штедер писал: «Кровная месть прекращается, если убийца похищает сына убитого, становится его приемным отцом и воспитывает его. С помощью такого средства примиряются самые мстительные семьи». Возвращение ребенка через несколько лет с подарками означало прекращение вражды, между семьями и родами устанавливались родственные отношения<sup>41</sup>.

<sup>40</sup> Исмаилов М.А. Алаты Бежтинского округа. - Махачкала, 2005. - С. 68.

<sup>41</sup> Кузнецов В.А. Введение в кавказоведение. - Владикавказ, 2004.

турбуються лише про свої особисті інтереси, сила обставин змушує їх діяти в інтересах всього суспільства [4, с. 275-278].

Серед різних трактувань конкуренції окреслюються три основні її види: поведінкова, структурна і функціональна. Згідно з першим, конкуренція – це боротьба за гроші покупця шляхом вибору найкращого варіанту задоволення його потреб.

Структурне трактування конкуренції центр уваги переносить з питань суперництва на питання структури ринку, яка забезпечує принципову можливість чи неможливість впливу на загальний рівень цін на такому ринку, тобто визначає ступінь свободи продавця і покупця, можливість їх виходу з ринку.

Відповідно до функціонального трактування, конкуренція – це суперництво старого з новим. Так, зокрема, її визначив Й. Шумпетер. Наукові відкриття спочатку мало сприймаються ринком. Однак якщо новатор зуміє їх впровадити, то саме механізм конкуренції поступово витісняє з ринку підприємців, які все ще використовують застарілі технології [2, с. 18].

Вчені-юристи також по-різному трактують поняття «конкуренція». Так, С. Серьогін під конкуренцією виводить змагальність господарюючих суб'єктів, коли їх самостійні дії ефективно обмежують можливість кожного односторонньо впливати на загальні умови обігу товару на відповідному товарному ринку. Автор зазначає, що в даному випадку під конкуренцією розуміється характер, що носять відносини господарюючих суб'єктів, які присутні на ринку, коли вони перебувають у стані змагальності (а не співробітництва), що призводить до неможливості кожного з них визначати ціну та обсяг пропозиції на ринку в цілому [1, с. 499].

А. Варламов визначає поняття «конкуренція» в «широкому» та «вузькому» сенсі. Під конкуренцією в широкому сенсі пропонується розуміти процес суперництва (боротьби) господарюючих суб'єктів за переваги на ринку з використанням різних методів. У вузькому розумінні конкуренція може бути визначена як процес суперництва на ринку між господарюючими суб'єктами (групами осіб) за досягнення переваг з метою отримання найбільш вигідних умов збуту товарів у межах, встановлених законом [1, с. 499].

На сьогоднішній день легальне визначення поняття «конкуренція» закріплено в Законі України «Про захист економічної конкуренції». Згідно зі ст.1 конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначити умови обороту товарів на ринку.

Отже, поняття «конкуренція» є економічною категорією, ефективність реалізації якої безпосередньо залежить від можливості забезпечення справедливого правового регулювання економічних відносин суб'єктів господарювання.

## PRÁVO OBCHODNÍCH VZTAHŮ

Грудницький В.М.

Донецький національний технічний університет, Україна

## КОНКУРЕНЦІЯ ЯК ЕКОНОМІЧНА ТА ПРАВОВА КАТЕГОРІЯ

Існування конкурентного середовища є необхідною запорукою розвитку господарства будь-якої країни. Тому в юридичній і економічній літературі досить часто використовують різноманітні підходи щодо визначення поняття «конкуренція», беручи до уваги її багатогранні прояви.

Створення і розвиток конкурентного середовища є невід'ємною складовою функціонування ринкової економіки. Саме тому в Україні держава намагається створити ефективний механізм конкуренції. Конституція України (ст. 42) закріпила положення про державне забезпечення захисту конкуренції. Зокрема на конституційному рівні не допускається зловживання монополією (домінуючим) становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція. Господарським кодексом України встановлено, що антимонопольно-конкурентна політика є одним із основних напрямів економічної політики держави, що спрямована на створення оптимального конкурентного середовища діяльності суб'єктів господарювання, забезпечення їх взаємодії на умовах недопущення проявів дискримінації одних суб'єктів іншими [1, с. 496].

Дослідження проблеми конкуренції проводилися як вітчизняними, так і зарубіжними вченими економістами і юристами: З. Борисенко, С. Парашук, С. Валітовим, С. Мельник, О. Подцерковним, Н. Саніахметовою, І. Князевою, В. Мамутовим, А. Смітом, Й. Шумпетером та іншими. Водночас в економічній та юридичній теорії й досі не існує єдиного поняття «конкуренція».

Етимологія терміну «конкуренція» походить від латинського слова «conspicere» – зіштовхуюсь. Конкуренція – це боротьба різних суб'єктів за досягнення одних і тих самих цілей [2, с.19]. Вона є властивістю людської природи й існує в багатьох сферах суспільного життя: спорті, мистецтві, економіці, політиці та інших взаєминах людей.

Вважається, що основи теорії конкуренції заклав англійський економіст А. Сміт. Він визначив поняття конкуренції як суперництво і ототожнив її з «невидимою рукою», яка начебто смикає за ниточки підприємців, змушуючи їх діяти відповідно до якогось ідеального плану розвитку економіки. А. Сміт вважав конкуренцію фактором, який врегульовує суспільні і приватні інтереси і безжалісно витісняє з ринку фірми, які виробляють неякісну і непотрібну ринку продукцію. Принцип «невидимої руки» діє таким чином, що хоч підприємці зовні

Вот что указано в Бежтинских аятах: «Дети должны платить долг отца в размере полученного наследства. Отказ от наследства допускается и освобождает от платежа долгов. Завещанием отец из трех сыновей может сделать наследником одного или отдать имение постороннему. Завещание может быть и не в письменной форме, а в присутствии двух свидетелей. Усыновление само по себе не дает права наследования, но по завещанию усыновитель может оставить имущество усыновленному: брак между усыновленным и дочерью усыновителя дозволен: никаких обрядов при усыновлении не соблюдается»<sup>42</sup>.

Таким образом, нормы обычного права сохраняют свое значение и в настоящее время, когда вследствие трагических событий несовершеннолетние дети оказываются без родителей, заботу об этих детях чаще всего берут на себя близкие родственники погибших родителей. Это могут быть братья и сестры, бабушка и дедушка, дядя и тетя, а также другие родственники детей, оставшихся без кровных родителей. Они оформляют в законном порядке усыновление детей, но встречается и нередко воспитание без усыновления. Вследствие этого дети продолжают получать заботу и внимание, тепло и ласку от своих родных и близких, что и помогает легче перенести потерю своих родителей.

Когда утрачены многие моральные ценности, сохранение этих сложившихся веками обычаев благоприятно сказывается на интересах детей. Как бы хорошо не было ребенку в государственном учреждении ему все равно нужна семья. Институт усыновления позволяет приравнивать усыновленных детей к кровным детям, о чем свидетельствует многовековая история усыновления, выработанная на протяжении многих лет и сохранившаяся до сих пор. Использование адатов с учетом современного законодательства было бы важным подспорьем при разрешении усыновления в плане предупреждения роста беспризорности и как следствие преступности.

Ph.D. Prikhodko M.A.

Moskevská státní univerzita zákona jménem O.E. Kutafin, Rusko

**MINISTERSTVO OBCHODU A STÁTNÍ SYSTÉM  
RUSKÉ ŘÍŠE NA POČÁTKU XIX STOLETÍ  
(HISTORICKÉ  
A PRÁVNÍ ASPEKTY)**

Charakteristickým rysem této služby je, žežřízení ministerstva obchodu dopředu o vzniku ministerstva obchodu.

<sup>42</sup> Омаров А.С. Из истории права народов Дагестана. - М., 1968. - С.71.

Více 13 září 1800 G.P. Gagarin byl jmenován ministrem obchodu, provádět hlavní vodítko Commerce představenstva a generální nadřízených nad všemi celními úředníky.

Jeho vedení bylo svěřeno do představenstva obchodní a Kanceláře prezidenta Commerce College, brzy přejmenován na Úřad vlády.

11 prosince 1801 byl jmenován ministrem obchodu N.P. Rumyantsev. 8 září 1802 založena na ministerstvu obchodu s převodem jeho údržbu a obchodu College potvrzující držby ministr obchodu N.P. Rumyantsev.

Působnost Ministerstva hlavních předmětů referenční určena Commerce College : 1 ) případy, v zahraničním obchodě – korespondence s diplomatickým zástupcům a konzulů v předmětech obchodu , shromažďovat informace o cenách, daně, cla, pojednání , předpisy, obchodní vztahy cizích zemí, příručka pro obchodní podniky v zahraničí , udržet rovnováhu na dovoz a vývoz zboží, vypracování předpoklady o změnách v celní , obchodní a obchodních zákonů, jmenování konzulů a zřízení kancelář , korespondence s hlavami přístavních měst , tranzit obchodních otázkách , sledování dodržování obchodních pojednání; 2 ) případy vnitřního obchodu – korespondence týkající se domácí obchod s vládními agenturami, shromažďování základní informace o provinciích rybolovu, továren a podniků , množství a kvalita výroby, poptávky a marketingových schopností svých vývozu, sledovat aukce, veletrhy a mořského rybolovu, rozvoj a provádění opatření na podporu rybolovu, zvýšení počtu vyrobených výrobků, poskytujících úvěry a chov domácího úvěru, a 3) případové pro domácí a zahraniční obchodní služby – sběr a zpracování informací o obchodních cest, přístavů stavbu lodí , množství mořských a říčních plavidel, způsoby Merchant Shipping ; vodící obchodní loděnice personální obchodní lodní kapitáni a námořníci , námořní pojištění , rozvoj předpokladů o výstavbě zařízení pro stavbu lodí, a 4 ) v případě celní správy – zpracování a auditu dokumentů celní záležitosti týkající se zaměstnanců , uspořádání a údržba celních případů zabavení zboží , spor mezi ruskými a anglických obchodníků. Tyto položky byly v kontrole provádění příslušných expedice Commerce College : 1 ) případy, v zahraničním obchodě , a 2 ) v případě domácího obchodu , a 3 ) v případě domácího a zahraničního obchodu komunikaci , a 4 ) v případě, v celní správě.

8 ledna 1803 založil Katedra obchodu ministra – hlavní výkonný orgán ministra obchodu.

S přistoupením Ruské říše v roce 1807, kontinentální blokáda Anglie, řízeny Ministerstvem obchodu založena na St Petersburg likvidační komisi. Jehož úkoly patří vrchní dozor sivestirovannymi zboží a majetek Britů a uspokojení tohoto majetku ruských věřitelů.

18 června 1809 ministrem obchodu založena na St Petersburg Komisi na neutrální navigace řešit případy vstupu do ruských přístavů zahraničním lodím během kontinentální blokády .

Tyto instituce aministerstva obchodu z konstrukce ( Ministerstvo průmyslu a obchodu Ministr obchodu College, St Petersburg, likvidace provize aSt Petersburg Komise o námořní neutrální ) .

Численні класифікації підстав припинення права власності, що містяться у науковій та практичній літературі, ґрунтуються, по суті, на врахуванні людської волі у процесі припинення цього права. У чинному законодавстві перелік підстав припинення права власності визначений у ст. 346 ЦК та має орієнтовний характер – за змістом ч. 2 цієї статті, доповнюється положеннями цього Кодексу та інших законів.

Такі підстави можуть носити загальний характер, стосуватися всіх видів майна, не залежати від виду права власності або мати спеціальний характер та застосовуватися до певного виду права власності (наприклад: приватизація як спосіб припинення виключного права державної власності та права комунальної власності), до певної правової ситуації або різновиду правовідносин (застосування ст. 365 ЦК до припинення права власності на частку в спільному майні за вимогою інших співвласників тощо).

Разом з тим, право власності потребує правового захисту, можливість чого є однією із гарантій його недоторканності.

Однією з форм захисту можна виділити – *самозахист*. Природна сутність права власності людини зумовлювала таке ж природне її право на самозахист того, що вона набула своєю працею.

Самозахистом права власності може бути чинення опору грабіжникові, відібрання речі у злодія. Не можна заперечити права власника розібрати (але не нищити) загорожу чи зняти з дверей замок, якщо це перешкоджає його доступу до свого будинку. Проте, якщо власник впізнав викрадену у нього річ в іншій особі, відбирати її слід за правовими правилами.

Іншою, найбільш ефективною, на наш погляд, системою захисту права власності є судовий захист.

Саме за судовим захистом щороку звертаються тисячі власників. Зі змісту статті 1 ЦК України випливає, що власник-позивач, вимагаючи захисту права власності, має надати суду насамперед докази наявності у нього цього права. Така вимога беззастережно стосується нерухомості, транспортних засобів, право власності на які органічно пов'язане із державною реєстрацією. Тому до вимоги про захист права власності на квартиру чи земельну ділянку позивачеві належить додати відповідний документ (свідоцтво про право на спадщину, державний акт про право власності на землю, договір дарування тощо).

Вимагаючи захисту права власності, позивач повинен надати суду докази порушення цього права, оспорювання чи невизнання відповідачем.

Крім того, власникові, права якого порушені, законодавством надано також право на відшкодування завданої йому майнової та моральної шкоди. Але, як зазначено у пункті 4 частини 1 статті 23 ЦК, юридична особа має право на відшкодування моральної шкоди лише у разі приниження її ділової репутації. Держава, адміністративно-територіальні громади серед носіїв такого права взагалі не названі. Це та багато інших питань нині залишаються дискусійними, неоднозначного трактування з боку теоретиків й практиків (переважно суддів, правозахисників тощо), що вимагає подальших наукових вивчень й узагальнень з метою удосконалення правового регулювання відносин власності.

номразвития России. Однако заметим, что приказом Минэкономразвития РФ от 20.03.2009 г. № 95 когда-то действовавшие «Временные методические рекомендации по расчету размера убытков, причиненных собственникам земельных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков ...» отменены. В настоящее время таковые или аналогичные методические рекомендации по расчету убытков не приняты.

**Кияниця Мар'ян**

*студент Національного авіаційного університету, м.Київ, Україна*

## **ПРИПИНЕННЯ ПРАВА ВЛАСНОСТІ ТА ПРОБЛЕМИ ЙОГО ЗАХИСТУ**

З переходом від планової до орієнтованої на ринкову економіку, з кожним етапом розвитку економіки країни, актуальності набирають відносини власності та їх правове регулювання.

Слід зазначити, що способи припинення права власності, як і підстави для його набуття є юридичними фактами, закріпленими у законі. Так, стаття 346 ЦК України встановлює підстави припинення права власності. До них належать:

а) добровільне припинення права власності (за волею власника) – відчуження власником свого майна, знищення ним його, відмова власника від свого майна, припинення юридичної особи за рішенням її учасників або органу юридичної особи, уповноваженого на це установчими документами тощо;

б) примусове припинення права власності, що відбувається проти волі власника (або без урахування її) – припинення права власності на майно, яке за законом не може належати цій особі; викупу пам'яток історії та культури; викупу земельної ділянки у зв'язку із суспільною необхідністю; викупу нерухомого майна у зв'язку з викупом з метою суспільної необхідності земельної ділянки, на якій вона розміщена; звернення стягнення на майно за зобов'язаннями власника; реквізиції; конфіскації; припинення юридичної особи за рішенням суду про визнання недійсною державну реєстрацію юридичної особи, про визнання банкрутом, а також в інших випадках, встановлених законом (ст. 110 ЦК), тощо;

в) з об'єктивних причин, що не залежать від волі осіб, на виникнення та перебіг яких власник (інша особа) не може впливати (знищення майна в результаті стихійного лиха, смерть власника тощо). Фізична особа може скласти заповідальне розпорядження, яке вступає в силу на випадок смерті, але внаслідок незворотності цього процесу (настання смерті) смерть власника є тією об'єктивною обставиною, яка має бути визнана такою, на настання якої особа, за разумних умов, впливати не може.

Право власності може бути припинене в інших випадках, встановлених законом.

Kromě přímých objektů reference „ministerstvo obchodu“, aby podporovaly zakládání obchodních škol, dohlížel na činnost mořeplavectví a navigační škol a vydával noviny « St Petersburg Vedomosti podnikání » v 1802-1810 let. 25 července 1810 ministerstvo obchodu byl zrušen, s převodem, pokud jde o odkaz na Ministerstvu financí (dále jen věci, o zahraničním obchodu a celní správy) a Ministerstva vnitra (případě vnitřního obchodu).

Odkazy a zdroje:

1. Horní a ústřední vládní agentury v Rusku. 1801-1817. Svazek 3. St Petersburg, 2002.

2. Ruská státnost. Referenční slovník. Slovník 3. Moskva, 2001.

3. Zlotnikau M.F. Kontinentální blokáda v Rusku. Moskva, 1966.

4. Kaidanow N.I. Systematický katalog občanského obchodu Board. St Petersburg, 1884.

5. Ministerstvo financí 1802-1902. Část 1. St Petersburg, 1902.

6. Eroshkin N.P. Ministerstvo Rusku v první polovině devatenáctého století – autor Státním ústředním archivu v SSSR. Moskva, 1980.

7. Eroshkin N.P. Historie státních institucí předrevoluční Rusko. Moskva, 1997

8. Shepelyov L.E. Byrokratická svět Ruska: XVIII – začátku XX století. St Petersburg, 1999.

**Назаренко Едуард**

*студент Національного авіаційного університету, м.Київ, Україна*

**науковий керівник: Пивовар Ю.І.**

*доцент Національного авіаційного університету, м.Київ, Україна*

## **ТЕОРЕТИЧНИЙ ПОГЛЯД НА ПАТРІАРХАЛЬНУ ТЕОРІЮ ПОХОДЖЕННЯ ДЕРЖАВИ**

Однією з концепцій походження держави і права, що залишається з одного боку історико-правовою теорією, з іншого – породжує нові теорії – патріархальна. Саме патріархальна теорія трактує виникнення держави як результат історичного розростання патріархальної сім'ї: сім'я – сукупність сімей (селище) – сукупність селищ (держави). Вона виникла у Стародавній Греції. Аристотель трактував це так: люди – істоти колективні, які прагнуть до взаємного спілкування, що призводить до створення сім'ї. В наступному розвитку сім'я розширюється, збільшується кількість її членів і все це призводить до створення держави. Звідси, влада правителя є продовженням влади батька (патріарха) в сім'ї, яка є необмеженою. Оскільки визнається первинно божественне походження влади «патріарха», піддані мають покійно підкорятись правителю. Будь-який супротив владі недопустимий. Лише батьківська опіка правителя може забезпе-

чити необхідні для людини умови життя. Як і в родині батько, в державі монарх не обирається, не призначається і не зміщується підданими тому, що останні – це його діти. В Китаї цю теорію розвинув Конфуцій (551 – 479 гг. до н.е.). Він розглядав державу як велику родину. Влада імператора уподібнювалась до влади батька, а відношення правителів і підвладних – родинним стосункам, де молодші залежать від старших і повинні бути їм віддані, слухатись і підкорятись без заперечень. А правителі в свою чергу повинні піклуватись про благо своїх підданих, як це має бути в родині.

Прихильником цієї теорії був Р. Філер (XVII в.), який в своєму творі «Патріархія чи природна влада короля» твердив, що абсолютна влада монарха бере початок безпосередньо від Адама. Держава виростає з сім'ї, а влада монарха через Адама дана Богом і непідвладна ніяким людським законам. Адам був не тільки батьком людства, але і його властителем. Монархи – це наступники та нащадки Адама, які успадкували від нього свою владу.

В Росії до цієї теорії схилялись соціолог Н.К. Михайловський (1842-1904 рр.) та М.Н. Покровський. М.М. Покровський так само вважав, що найдавніший тип державної влади розвивався безпосередньо з влади батьківської.

Отже, суть патріархальної теорії виникнення держави в тому, що держава виникає за моделлю сім'ї (тобто держава – своєрідна «велика родина», що складається з безлічі звичайних сімей). Ця теорія отримала сучасне звучання в ідеї державного патерналізму, тобто прийняттям держави на себе піклування про своїх громадян і підданих у випадку несприятливих для них ситуацій – хвороби, інвалідності, безробіття тощо. Позитивним в цій теорії було те, що її прихильники закликали усувати з життя все аморальне, шкідливе та нерозумне по відношенню до людини. А це можливо лише в суспільстві, яке побудоване по типу сімейних відношень.

На нашу думку, в певній мірі аналогія держави і родини можлива, тому що структура сучасної державності виникла не одразу, а розвинулась від первинних форм, які дійсно можуть бути порівняні із структурою первинної сім'ї. З патріархальної теорії природно випливає висновок про необхідність усіх людей підкорятися державній владі. З розростання патріархальної сім'ї з'являються адміністративно-територіальні одиниці (села, селища, міста), населення яких, спілкуючись, утворюють таку політичну організацію суспільства, як держава.

Уважаємо, що до переваг даної теорії можна віднести, що вона, по-перше, сприяє об'єднанню суспільства; по-друге, сприяє повазі, шанування державної влади; по-третє, культивує дух споріднення, братства, взаємопов'язаності членів суспільства (як членів сім'ї).

Звичайно, у наш час ця теорія не сприймається у повній мірі. Проте окремі її елементи, такі як виникнення держави з появою публічної влади, роль сім'ї в становленні державності, утвердження порядку в суспільстві шляхом підпорядкування публічній владі, на наше переконання, слід враховувати. Наведені елементи слугують яскравим прикладом того, що дана теорія посідає чільне місце в числі інших теорій походження держави.

убытки причиняются не только имущественным правам собственника на земельный участок, но и непосредственно свойствам земельного участка, интересным и важным вторичным пользователям земельного участка – арендаторам. В случае, если убытки причинены земельному участку, находящемуся в частной собственности и переданному на праве аренды арендатору, убытки, особенно в виде упущенной выгоды, могут возникнуть как у собственника, так и у арендатора. Толкование статьи 57 ЗК РФ позволяет сделать вывод о том, что собственнику земельного участка убытки должны быть возмещены по правилам указанной нормы, а арендатор вправе требовать возмещения убытков по правилам гражданского законодательства. По нашему мнению, нормы гражданского права также должны быть применены при пропорциональном возмещении убытков, если они причинены при временном занятии земельного участка, находящегося в общей собственности.

Согласно пункту 7 Правил возмещения убытков при определении размера убытков, причиненных собственникам земельных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков временным занятием земельных участков, учитываются убытки, которые они несут в связи с досрочным прекращением своих обязательств перед третьими лицами, в том числе упущенная выгода, а также расходы, связанные с временным занятием земельных участков.

В случае причинения убытков вследствие ухудшения качества земель в результате временного занятия земельных участков, убытки возмещаются виновным лицом либо лицом, в чьих интересах данное действие было произведено.

Для подтверждения размера убытков собственнику, землепользователю, землевладельцу и арендатору земельного участка достаточно документального подтверждения, а именно: акт оценки стоимости убытков и потерь сельскохозяйственного производства, расчет убытков исходя из произведенных затрат по восстановлению почвенного слоя и/или плодородности (реальный ущерб) с приложением стоимости продукции, которая могла бы быть произведена на земельном участке с учетом средней урожайности такого рода культур (упущенная выгода), расчет «простоя» земельного участка исходя из показателей средней арендной ставки по району и прочее. Акт государственного органа, утверждение расчета убытков государственным органом или органом местного самоуправления не являются обязательными основаниями для возмещения убытков.

В случае недостижения сторонами соглашения о временном использовании земельного участка согласия относительно размера убытков, споры в таком случае подлежат рассмотрению в судебном порядке.

Законодателем в пункте 5 Правил возмещения убытков рекомендовано расчет размера убытков за временное занятие земель производить в соответствии с Методическими рекомендациями, утверждаемыми Федеральной службой земельного кадастра России (в настоящее время – Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии) по согласованию с Минэко-

ных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков убытков, причиненных изъятием или временным занятием земельных участков, ограничением прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков либо ухудшением качества земель в результате деятельности других лиц, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 07.05.2003 г. № 262 (далее по тексту – Правила возмещения убытков).

Итак, согласно пунктам 2 и 3 Правил возмещения убытков, основанием для возмещения убытков собственникам, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков является соглашение о временном занятии земельного участка между собственником, землепользователем, землевладельцем, арендатором земельного участка и лицом, в пользу которого осуществляется временное занятие земельного участка. Именно в этом соглашении (договоре аренды, соглашении о сервитуте) стороны определяют целевое использование земельного участка на период его временного занятия, срок и длительность временного занятия земельного участка, порядок освобождения его лицом, в пользу которого он предоставляется во временное пользование, и документы, подтверждающие нанесенный земельному участку вред, убытки и их размер (например, акты определения убытков, акты расчета убытков), порядок возмещения убытков.

Исходя из анализа положений пунктов 1 и 2 статьи 57 ЗК РФ можно сделать вывод о том, что лица, не являющиеся собственниками земельных участков, – землепользователи, землевладельцы и арендаторы, могут получать возмещение только при изъятии земельных участков для государственных или муниципальных нужд. Правом на возмещение иных убытков, в том числе при временном занятии земельных участков, обладают только собственники земельных участков. Таким образом, четко отграничиваются гарантии на возмещение убытков собственников земельных участков и вторичных землепользователей.

Однако обратим внимание на то, что судебной практике известны случаи, когда убытки за временное занятие земельного участка были возмещены именно фактическому землепользователю. Так, показательно постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.02.2011 г. по делу № А56-67054/2009, которым были признаны право на компенсацию убытков за причинение вреда в период временного занятия земельного участка для проведения работ по диагностике магистрального нефтепровода и размер таких убытков именно за фактическим землепользователем земли (арендатором на основе договора аренды).

Считаем, что в случае компенсации убытков при временном занятии земельных участков следует исходить из буквального толкования пунктов 1 и 2 статьи 57 ЗК РФ. Согласно подпункту 1) пункта 2 указанной статьи ЗК РФ убытки возмещаются землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков в случаях, предусмотренных пунктом 1 статьи 57 ЗК РФ, то есть во всех случаях пункта 1. И исходить при этом необходимо из того, что

## ADMINISTRATIVNÍ A FINANČNÍ PRÁVO

**К.ю.н. Каляшин А.В.**

*Владимирский юридический институт  
Федеральной службы исполнения наказаний*

### ПОДИНСТИТУТ СЛУЖБЫ В УЧРЕЖДЕНИЯХ И ОРГАНАХ УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА

В целях совершенствования системы государственной службы Российской Федерации (далее – РФ), повышения результативности профессиональной служебной деятельности государственных служащих Президент РФ в своем указе<sup>43</sup> установил формирование системы государственной службы России как целостного государственно-правового института одним из основных направлений реформирования и развития системы государственной службы.

В связи с чем в работе использован институциональный подход к исследованию службы в учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы (далее – служба в УИС), и она рассмотрена с правовой точки зрения, как специализированный правовой подинститут государственной службы, главная функция которого состоит в обеспечении целостного, законченного регулирования государственно-служебных отношений в ФСИН России ее учреждениях и органах.

Для правильного понимания подинститута службы в УИС, применения его норм, их толкования необходимо иметь представление о системе российского права.

Н.А. Власенко определяет понятие «система права» как объективно существующую внутреннюю структуру права, определяемую экономическим и социальным строем, выражающуюся одновременно в единстве юридических норм и их разделении на отдельные отрасли, связанные между собой<sup>44</sup>.

При этом российская система права, представляет собой не просто совокупность норм права (правил), а единое явление со своей структурой и взаимосвязями, которая включает в себя выстроенные в определенном порядке элементы и более сложные компоненты.

В классическом представлении (с общетеоретической позиции) система права включает в себя три основных элемента:

1. нормы права;

<sup>43</sup> О федеральной программе «Реформирование и развитие системы государственной службы Российской Федерации (2009 – 2013 годы)»: указ Президента РФ от 10.03.2009 № 261 (ред. от 10.08.2012) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2009. № 11, ст. 1277; 2012. № 33, ст. 4633.

<sup>44</sup> Власенко Н.А. Теория государства и права: учебное пособие (2-е издание, переработанное, дополненное и исправленное). – М.: Проспект, 2011. Тема 11. Система права.

2. правовые институты;
3. отрасли права<sup>45</sup>.

Кроме указанных основных элементов системы права ученые теории права выделяют более мелкие самостоятельные образования в отраслях права – подотрасли, а в правовых институтах – субинституты<sup>46</sup>.

Рассматривая государственную службу с позиции места в правой системе РФ А.А. Демин пишет, что ученые исследуют ее с позиций отрасли служебного права, института административного права, а так же отрасли законодательства<sup>47</sup>.

Несмотря на комплексность правового регулирования государственно-служебных отношений в УИС основными (первичными) средствами регулирования подинститута службы в УИС являются административно-правовые средства, которые закрепляются нормами административного права. В связи с этим необходимо исследовать специфику норм, закрепляющих государственно-служебные отношения в УИС.

Начальным элементом подинститута службы в УИС является норма, т.е. отдельное правило, исходящее от государства.

По мнению А.В. Мелехина наиболее полно отражает сущность понятия правовой нормы, следующая редакция: «... – это общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и им охраняемое»<sup>48</sup>.

В юридическом словаре административно-правовая норма разъясняется как установленные или санкционированные государством правила поведения, регулирующие организационно-управленческие отношения, распространяющиеся на неопределенно широкий круг субъектов и рассчитанные на многократное применение<sup>49</sup>.

В практической деятельности одной нормой невозможно отрегулировать государственно-служебные отношения в УИС. Для того чтобы отрегулировать отношения, связанные со службой в УИС необходим комплекс норм (правил). Так понятие службы в УИС – одна норма; служебная дисциплина – вторая норма; определение понятия «работник УИС» – третья норма и д.р.

С учетом общих позиций в системе классификации правовых норм, по предмету правового регулирования в подинституте службы в УИС можно выделить два их вида:

1. материальные закрепляют статутные положения, определяющие принципиальные черты этого правового института. К ним относятся: принципы

<sup>45</sup> См. например, Радко Т.Н. Теория государства и права в схемах и определениях: учебное пособие. – М.: «Проспект», 2011 г. Система права.

<sup>46</sup> Малько А.В. Теория государства и права в схемах, определениях и комментариях: учебное пособие. – «Проспект», 2010 г. Раздел 15 «Система права».

<sup>47</sup> Демин А.А. Государственная служба в РФ: учебник для магистров / А.А. Демин. – 7-е изд., перераб. и доп. М., 2012. – 392 с. С. 56-57.

<sup>48</sup> Мелехин А.В. Теория государства и права: учебник 2-е издание, перераб. и доп. // Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2009.

<sup>49</sup> Большой юридический словарь / под ред. А.В. Малько. М.: «Проспект», 2009.

**Акинфиева В.В.**

*Пермский государственный национальный исследовательский университет*

## **ВОЗМОЖНОСТЬ КОМПЕНСАЦИИ УБЫТКОВ ПРИ ВРЕМЕННОМ ЗАНЯТИИ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ**

Одним из основополагающих принципов гражданского законодательства является принцип восстановления нарушенных прав посредством их защиты. Так статья 12 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) среди способов такой защиты называет возмещение убытков, являющееся не только общим, но и основным видом ответственности в коммерческом обороте: должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные любым неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств (если законом или договором не предусмотрено иное).

В соответствии с пунктом 1 статьи 62 Земельного кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ЗК РФ) убытки, причиненные нарушением прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков, подлежат возмещению в полном объеме, в том числе упущенная выгода, в порядке, предусмотренном гражданским законодательством.

Пункт 2 статьи 15 ГК РФ предусматривает, что под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Толкование статьи 1 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что компенсация неразрывно связана с имущественными отношениями и предполагает достижение определенной эквивалентности, то есть, применительно к рассматриваемому случаю компенсации убытков в результате временного занятия земельного участка, в том числе, восполнение тех неполученных доходов, которые были бы получены при обычных условиях гражданского оборота, если бы не было нарушено право субъекта, предполагавшего их получение.

Гражданский кодекс предполагает возмещение двух видов убытков: реального ущерба и упущенной выгоды. Возмещение убытков позволяет реализовать сразу несколько функций ответственности: компенсационную, стимулирующую и предупредительную.

Обратим внимание, что правовые основания, порядок возмещения убытков собственникам земельных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам при временном занятии земельных участков предусмотрены статьей 57 ЗК РФ и положениями Правил возмещения собственникам земель-



При осуществлении внутреннего лизинга лизингодатель, лизингополучатель и продавец (поставщик) являются резидентами Республики Казахстан. Внутренний лизинг регулируется законодательством Республики Казахстан. При осуществлении международного лизинга лизингодатель или лизингополучатель является нерезидентом Республики Казахстан.

Если лизингодателем является резидент Республики Казахстан, то есть предмет лизинга находится в собственности резидента Республики Казахстан, договор международного лизинга регулируется законодательством Республики Казахстан.

Если лизингодателем является нерезидент Республики Казахстан, то есть предмет лизинга находится в собственности нерезидента Республики Казахстан, то договор международного лизинга регулируется законами в области внешнеэкономической деятельности.

В Республике Казахстан закон «О финансовом лизинге» регулирует три основных вида лизинга: оперативный, финансовый и возвратный [3].

В настоящее время в хозяйственной практике развитых стран применяются различные виды лизинга, каждая из которых характеризуется своими специфическими особенностями.

Наиболее распространенными являются:

- оперативный (сервисный) лизинг (operating lease)
- финансовый (капитальный) лизинг (Financial lease)
- возвратный лизинг (sale and lease back)
- долевого лизинга (с участием третьей стороны) (leveraged lease)
- прямой лизинг (direct lease)
- сублизинг (sub-lease).

Договор лизинга получил большое распространение в предпринимательской практике, выступая одним из средств получения регулярной прибыли. Это позволяет рассматривать лизинг как особый вид предпринимательства, обуславливая необходимость законодательного определения аренды как регулируемого вида деятельности и выявления ее функций для участников договорных отношений.

Литература:

1. Труханович Л.В. Юридический словарь-справочник кадровика М.2003г.
2. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.07.2013 г.).
3. Закон Республики Казахстан от 05.07.2000 N 78-ІІ «О финансовом лизинге».

службы в УИС; понятие работника УИС; права, обязанности сотрудника УИС (правовой статус); вопросы совместительства; способы замещения должности; испытательный срок; аттестация; служебная дисциплина и дисциплинарная ответственность; условия службы; способы и основания для прекращения службы; контроль и надзор в системе службы;

2. процессуальные регулируют условия и порядок реализации материальных административно-правовых норм. К ним можно отнести: порядок поступления на службу; процедура перемещения и прохождение службы; порядок проведения аттестации; присвоение специальных званий и классов чин; дисциплинарное производство; процедура увольнения и т. д. Указанные нормы обычно именуются динамичными.

Соотношение материальных и процессуальных норм подинститута службы в УИС может быть продемонстрировано на следующем примере. В ст. 6 Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации<sup>50</sup> закреплены специальные звания присваиваемые гражданам РФ, назначенным на должности рядового и начальствующего состава в учреждениях и органах УИС. Указанные нормы лишь фиксируют виды присваиваемых специальных званий, в этом их юридически понимаемая статичность (материальность). Положение так же содержит нормы, определяющие порядок присвоения специальных званий рядового и начальствующего состава (гл. III). В данном случае речь идет уже о динамичных (процессуальных) нормах.

Комплекс норм (устойчивая группа), который задействован в регулировании отношений государственной службы, получил название правовой институт государственной службы.

В большом юридическом словаре институт права разъясняется как обособленная группа юридических норм, регулирующих однородные общественные отношения и входящих в соответствующую отрасль права. В отличие от отраслей права институт права объединяет нормы, которые регулируют лишь часть отношений определенного вида<sup>51</sup>.

По мнению П.Н. Василенко: «В теории административного права термин «институт» означает совокупность административно-правовых норм, регулирующих однородные общественные отношения, которые образуют самостоятельную обособленную группу, пронизаны внутренним единством и охватывают все существенные моменты регулирования соответствующей сферы государственного управления»<sup>52</sup>.

<sup>50</sup> Об утверждении Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации и текста Присяги сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации Постановление ВС РФ от 23.12.1992 № 4202-1 в ред. от 21.11.2011 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2, ст. 70; Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 48, ст. 6730.

<sup>51</sup> См.: Большой юридический словарь. 3-е изд., доп. и перераб. / Под ред. проф. А. Я. Сухарева. — М.: ИНФРА-М, 2007. — VI, 858 с. — (Б-ка словарей «ИНФРА-М») <http://slovari.yandex.ru>

<sup>52</sup> Василенко П.Н. Особенности административно-правового института декларирования // Административное и муниципальное право. 2012. № 4. С. 68 – 70.

Н.В. Макарейко под административно-правовым институтом понимает комплекс административно-правовых норм, регулирующих определенный вид управленческих отношений и являющихся частью отрасли административного права и включает в него шестнадцать видов институтов<sup>53</sup>. При этом автором в рамках одного правового института административного права «государственная и муниципальная служба» объединены институты, регулируемые нормами различных отраслей права государственная (административная) и муниципальная (муниципальная) службы.

По мнению Ю.Н. Старилова: «Современный правовой институт государственной службы – это система правовых норм, которая регулирует отношения, складывающиеся в процессе организации самой системы государственной службы (федеральная, муниципальная, отраслевая; государственная должность, виды, реестр государственных должностей и служащих), статуса государственных служащих, гарантий и процедур его реализации (выполнение государственных службами своих должностных обязанностей и функций), а так же механизма прохождения государственной службы»<sup>54</sup>.

В.М. Манохин отмечал: «Советская государственная служба как правовой институт представляет собой совокупность правовых норм регулирующих отношения, которые складываются в процессе организации государственной службы и выполнения государственными служащими возложенных на них задач»<sup>55</sup>.

В состав института государственной службы входят более мелкие самостоятельные образования субинституты, как упорядоченная совокупность правовых норм, регулирующих государственно-служебные отношения, находящиеся в рамках института государственной службы.

В специальной научной литературе вопрос о субинститутах государственной службы относится к числу малоизученных.

По нашему мнению в институт государственной службы можно включить следующие подинституты:

федеральной государственной службы (федеральная государственная гражданская, правоохранительная и военная службы, служба в органах внутренних дел, служба в УИС и др.);

государственной гражданской службы субъекта РФ (государственная гражданская служба Владимирской области<sup>56</sup> и т.п.).

Все вышесказанное сказанное позволяет, в системе российского права, в рамках отрасли административного права выделить самостоятельный правовой

<sup>53</sup> Макарейко Н.В. Административное право: пособие для сдачи экзамена. – 2-е изд., испр. и доп. – М., 2004. – 240 с. С. 21.

<sup>54</sup> Старилов Ю.Н. Там же С. 664.

<sup>55</sup> Советское административное право. Государственное управление и административное право // М.: Юридическая литература, 1978 г. С. 304.

<sup>56</sup> О государственной гражданской службе Владимирской области: закон Владимирской области от 27.08.2004 № 135-ОЗ в ред. от 09.09.2013 // Владимирские ведомости. № 243. 01.09.2004; № 172. 14.09.2013.

**К.ю.н., доцент Мукалдиева Г.Б.**

*кафедра гражданского права и гражданского процесса,  
трудового права КазНУ имени аль-Фараби*

**магистрант 1 курса Орынбасарулы Олжас**

*кафедра гражданского права и гражданского процесса,  
трудового права*

*КазНУ имени аль-Фараби*

## **ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЛИЗИНГОВЫХ ОТНОШЕНИИ В РК**

Основным условием выхода экономики Республики Казахстан из кризиса является структурная перестройка народного хозяйства, что невозможно без роста инвестиций при повышении эффективности их использования. Рыночные отношения предполагают оздоровление кредитно-финансовой системы и сокращение государственных инвестиций, появляются всевозможные варианты достижения целей, поставленных различными субъектами правовых отношений.

По мнению Министерства экономики РК, преодолению промышленного спада может способствовать финансовый лизинг.

Лизинг, – слово английского происхождения, производное от глагола to lease – брать и сдавать имущество во временное пользование [1]. Лизинговая сделка, в свою очередь, представляет собой совокупность договоров, необходимых для реализации договора лизинга между лизингодателем, лизингополучателем и продавцом (поставщиком) предмета лизинга. Предметом лизинга могут быть здания, сооружения, машины, оборудование, инвентарь, транспортные средства, земельные участки и любые другие непотребляемые вещи. Предметом лизинга не могут быть ценные бумаги и природные ресурсы. Законодательными актами могут быть установлены иные ограничения на использование в качестве предмета лизинга отдельных категорий вещей и земельных участков [2].

Типичная лизинговая сделка выглядит следующим образом.

1. Пользователь (после вступления в лизинговые отношения лизингополучатель) сообщает лизинговой компании, какое оборудование ему необходимо.

2. Лизинговая компания, убедившись в ликвидности проекта, покупает это оборудование у фирмы-изготовителя, или другого юридического, или физического лица, продающего имущество, являющееся объектом лизинга.

3. Лизинговая компания (лизингодатель), став собственником оборудования, передает его во временное пользование с правом дальнейшего выкупа (определяется договором) лизингополучателю, получая взамен лизинговые платежи.

Согласно Казахстанского законодательства существуют 2 основные формы лизинга: внутренний и международный.

Экономические обязанности – обязанность отдавать часть своего дохода в виде налога на общественные потребности и др.

Политические обязанности – соблюдать конституцию и законы, защищать родину и др.

Социальные обязанности – обязанность трудиться и др.

Культурные обязанности – заботливо относиться к памятникам истории культуры человечества и др.

Экологические обязанности – беречь природу; компенсировать ущерб, причинённый загрязнением и иным отрицательным воздействием на окружающую природную среду.

Таким образом, использование и осуществление прав и свобод человека и гражданина является неотъемлемым от исполнения им обязанностей, законодательно закреплённых государствами.

Я думаю, между государством и обществом должна быть некая дистанция, которая обеспечивает демократию, соответствующий уровень свободы субъектов гражданского общества. Потому как если государство полностью узурпирует общество, она уничтожает человека как свободную личность. Не государство определяет гражданское общество, а общество создает и контролирует государство. Именно таким способом обеспечивается относительно самостоятельное существование демократического гражданского общества и правового государства.

В заключении я хотела бы подчеркнуть, что конституционные права и обязанности являются главным элементом конституционных правоотношений. Они возникают между человеком (гражданином) и государством и означают обязанность государства защищать и охранять основные и другие права и свободы каждого отдельного гражданина. В то же время Конституция Украины связывает основные права и свободы с обязанностями человека и гражданина. Совокупность основных прав и обязанностей составляет конституционно-правовой статус человека и гражданина. Этот статус и является мерой свободы, основой общей правоспособности человека.

#### Литературы:

1. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-15;
2. Права человека. Учебник для вузов /ред. Лукашевой Е.А. М.: «Норма-Инфра-М» 2008. 560 с.
3. Проблемы теории государства и права./ Под редакцией М.Н Марченко – М.: Юристъ, 2007. – 568 с.
4. Югов А.Л. Механизм реализации конституционных (основных) прав, свобод и обязанностей – ключевой компонент подлинного народовластия / А.Л. Югов // Конституционное и муниципальное право. – 2008. – № 7. 402 с.
5. [www.inlegal.com.ua](http://www.inlegal.com.ua) <<http://www.inlegal.com.ua/>

институт государственной службы, составной частью которого является входящий в федеральную государственную службу подинститут службы в учреждениях и органах УИС.

#### Литература:

##### I. Правовые акты

1. Об утверждении Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации и текста Присяги сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации Постановление ВС РФ от 23 декаб. 1992 г. № 4202-1 в ред. от 21.11.2011) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2, ст. 70; Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 48, ст. 6730.

2. О государственной гражданской службе Владимирской области: закон Владимирской области от 27 авг. 2004 г. № 135-ОЗ в ред. от 09.09.2013 // Владимирские ведомости. № 243. 01.09.2004; № 172. 14.09.2013.

3. О федеральной программе «Реформирование и развитие системы государственной службы Российской Федерации (2009 – 2013 годы)»: указ Президента Российской Федерации от 10 марта 2009 г. № 261 в ред. от 10.08.2012 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2009. № 11, ст. 1277; 2012. № 33, ст. 4633.

##### II. Учебная литература

4. Власенко Н.А. Теория государства и права: учебное пособие (2-е издание, переработанное, дополненное и исправленное). – М.: Проспект, 2011. Тема 11. Система права.

5. Радько Т.Н. Теория государства и права в схемах и определениях: учебное пособие. – М.: «Проспект», 2011 г. Система права.

6. Малько А.В. Теория государства и права в схемах, определениях и комментариях: учебное пособие. – «Проспект», 2010 г. Раздел 15 «Система права».

7. Демин А.А. Государственная служба в РФ: учебник для магистров / А.А. Демин. – 7-е изд., перераб. и доп. М., 2012. – 392 с. С. 56-57.

8. Мелехин А.В. Теория государства и права: учебник 2-е издание, перераб. и доп. // Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2009.

9. Большой юридический словарь / под ред. А.В. Малько. М.: «Проспект», 2009.

10. Большой юридический словарь. 3-е изд., доп. и перераб. / Под ред. проф. А. Я. Сухарева. – М.: ИНФРА-М, 2007. – VI, 858 с. – (Б-ка словарей «ИНФРА-М») <http://slovari.yandex.ru>.

11. Василенко П.Н. Особенности административно-правового института декларирования // Административное и муниципальное право. 2012. № 4. С. 68 – 70.

12. Макарейко Н.В. Административное право: пособие для сдачи экзамена. – 2-е изд., мспр. и доп. – М., 2004. – 240 с. С. 21.

13. Советское административное право. Государственное управление и административное право // М.: Юридическая литература, 1978 г. С. 304.

Дуліна О. В.

Одеський державний аграрний університет

## ДО ПИТАНЯ РОЗУМІННЯ АДМІНІСТРАТИВНИХ ГАРАНТІЙ РЕАЛІЗАЦІЇ ПРОЦЕСУАЛЬНОГО СТАТУСУ ОСОБИ, ЯКА ПРИТЯГАЄТЬСЯ ДО АДМІНІСТРАТИВНОЇ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ

Важко переоцінити норми, що визначають роль правової системи держави в процесі позитивного розвитку держави.

До таких важливих правових норм можливо віднести правові норми, які регулюють відносини пов'язані із гарантією реалізації процесуального статусу особи, яка притягається до адміністративної відповідальності.

Гарантії прав і свобод громадянина в науці прийнято поділяти на загальносоціальні та спеціальні [ 1, с. 23], [2, с.176].

Систему юридичних гарантій прав і свобод особи як нормативно-правових засобів їх забезпечення у науці розглядають як сукупність взаємопов'язаних і взаємодіючих *нормативно-правових та інституційно-організаційних* гарантій реалізації, охорони і захисту прав і свобод [ 3, с. 98].

*Нормативно-правові гарантії* – це сукупність правових норм, що визначають обсяг прав і свобод, а також обов'язків осіб і засобів, що встановлені для їх реалізації й охорони від порушень.

*Інституційно-організаційні гарантії* забезпечення прав і свобод – передбачені в нормативно-правових актах суспільно-політичні інституції, на які покладаються відповідні функції і повноваження з організації і здійснення юридичного забезпечення реалізації охорони і захисту прав і свобод осіб.

У рамках адміністративно-правових гарантій, як складової юридичних гарантій, при притягненні до адміністративної відповідальності за порушення земельного законодавства актуально виділити основні інституційно-організаційні гарантії.

В інституційно-організаційному механізмі забезпечення прав та свобод осіб важливе місце належить інституту судового захисту прав і свобод осіб.

Гарантуюча роль суду в сфері захисту прав і свобод осіб складається із різних елементів. Ці елементи можливо поділити на дві групи.

1) процесуальні засоби і гарантії прав осібна стадіях звернення до суду, судового розгляду справи, ролі судових інститутів у суспільстві та їх незалежність від органів виконавчої влади і законодавчої влади під час ухвалення судових рішень;

2) засоби, пов'язані з питаннями структурної організації судової системи. Йдеться про те, наскільки устрій судової системи в державі пов'язаний з

димо иметь отлаженный социально – правовой механизм обеспечения прав и свобод человека – систему способов и факторов, обеспечивающих необходимые условия уважения всех основных прав и свобод человека, которые производны от его достоинства.

Задача механизма социально–юридического обеспечения прав человека – охрана, защита, восстановление нарушенных прав, а также формирование общей и правовой культуры населения. Государственная охрана прав человека обеспечивается посредством народных защитников, действующих, как правило, при парламентах и органах местного самоуправления и рассматривающих жалобы граждан на ущемление их прав со стороны государственных органов. В Украине в соответствии с Конституцией парламентский контроль над соблюдением конституционных прав и свобод человека осуществляет Уполномоченный Верховной Радой по правам человека и его представители на местах. Уполномоченный Верховной Радой по правам человека является институтом внесудебной защиты прав и свобод человека. Права человека регулируются как внутригосударственным, так и международным правом. Ст.55. Конституции Украины гласит: после использования всех национальных средств правовой защиты прав и свобод каждому гражданину дано право обращаться в соответствующие органы европейских и международных организаций, членом или участником которых является Украина.

Использование человеком своих прав одновременно предполагает его обязанность защищать и укреплять эти права – ради самого себя и ради других. Даже граждане развитых демократий часто неверно понимают это равенство и нередко пользуются правами, игнорируя обязанности. Юридическая обязанность – преграда на пути произвола, хаоса, всего того, что мешает нормальному развитию общества. Права человека и гражданина, какими бы объемными они не были, все же не являются безграничными, абсолютными, поскольку их использование не должно наносить вред другим людям, обществу в целом. Права существуют только тогда, когда признаются другими гражданами государства. Свои требования к гражданам государство формирует в системе обязанностей и устанавливает меры юридической ответственности за их невыполнение. Граждане – сами хранители своей свободы, направления и границы внешнего выражения которых даны в правах. Именно для того, чтобы укрепить свои права, граждане в демократическом обществе принимают на себя обязательства и исполняют свои обязанности. Разумеется, в обязанности граждан демократических государств входит соблюдение законов, уважение прав и свобод других лиц, уплата налогов, подчинение милицейским (полицейским) предписаниям и т.д. Так же, как и права человека, основные юридические обязанности фиксируются в конституции и других законах государства. Обязанности разделяют на : личные, экономические, политические, социальные, культурные, экологические.

Личные обязанности можно разделить на физические (например, содержать несовершеннолетних детей) и духовные (например, уважать честь, достоинство, национальные чувства человека).

Гуськова Е. А.

студентка гр. ЛОГ-12А

Пилигрим А.С.

к. юр. наук, доцент кафедры

Донецкий национальный университет экономики и торговли  
имени Михаила Тугана-Брановского

## ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ГРАЖДАНИНА

Сейчас считается «модным» жить именно в демократическом государстве, потому что в таком государстве человек наделен самым главным в его жизни – правами. Демократия, правовое государство и права человека неотделимы друг от друга, т.к. настоящая «среда обитания» для прав человека возможна в демократическом правовом государстве. Правовое государство – гарантия реальности прав человека в плане их защиты от нарушений со стороны аппарата власти, а права человека – главное условие и признак демократии, гуманистическое, человеческое измерение правовой государственности.

Права и обязанности человека – тема неизменно актуальная и животрепещущая. Я считаю, что гражданин должен знать, на что он имеет законное право, и чего следует придерживаться, выполняя обязанности. Права могут достойно существовать только в том государстве, цель которого состоит в том, чтобы обеспечить человека правами, формируя гражданское общество, тем самым, развиваясь в нужном направлении.

Идею прав человека отстаивали, обогащали, боролись за ее реальное воплощение в жизнь выдающиеся мыслители Украины: Ф. Орлик, Т. Шевченко, М. Драгоманов, И. Франко, Леся Украинка, М. Грушевский, Б. и др. Уже в проекте Конституции Ф. Орлика (1710 г.) декларируется идея «исправления и подъема своих природенных прав и вольностей», восстановления «всяческого естественного права и равенства».

История идеи прав человека берет начало в древности. Уже в Библии содержатся положения о ценности и неприкосновенности человеческой жизни, равенстве людей. В античных государствах и странах Древнего Востока обосновывалось равенство людей одинаковыми природными условиями их происхождения из Космоса, «неба». И хотя в период рабовладения и феодализма господствовала идея о правах свободных людей (Аристотель, Платон и др.), ее развитие способствовало накоплению интеллектуального материала для дальнейшего (буржуазного) скачка в этом направлении – признания равенства всех людей перед законом.

Принадлежность человеку прав от рождения предусматривает защиту и обеспечение их государством, что требует законодательного формулирования. Для реализации конституционно закрепленных прав и свобод человека необхо-

питаннями забезпечення захисту прав людини і наскільки цей захист опосередкований організаційною формою устрою судової системи в країні [ 4].

Вдосконалення інституту судового захисту прав і свобод осіб, які притягаються до адміністративної відповідальності за порушення у сфері земельних відносин, особливо в контексті євроінтеграції України, серед теоретичних і практичних проблем забезпечення соціально-правового розвитку держави на сучасних етапі є дуже актуальним.

Також , аналізуючи науковому літературу можливо видіти дві основні групи засобів реалізації процесуального статусу особи, яка притягається до адміністративної відповідальності. *Перша група* – це група засобів реалізації прав і свобод осіб, які впливають на регулювання зазначених відносин опосередковано, не стабільно. Наприклад, можливість оскаржити рішення органів виконавчої влади щодо притягнення до адміністративної відповідальності в судовому порядку.

*Друга група* – це група засобів гарантії реалізації прав і свобод осіб, які впливають на регулювання зазначених відносин безперервно, стабільно, їх реалізація гарантується державним примусом. Засоби другої групи здійснюють прямий вплив на попередження правопорушень[ 5, с. 175]

Важливе місце серед цієї групи засобів гарантії належить заборонам, санкціям. Наприклад, заборони як засіб забезпечення прав і свобод громадян можливо розглядати з різних сторін. З одного боку, вони є « стимуляторами» позитивної діяльності суб'єктів управлінських відносин, тобто приписом утримання від певних дій визнаних законом неправомірними.

З іншого боку , заборонні норми виконують роль « перепон» що стоять на шляху можливих небажаних дій окремих суб'єктів і можуть обмежувати права і свободи громадян у сфері державного управління[5, с.180 ].

Враховуючи ці особливості, використання заборон у практиці адміністративно-правового забезпечення реалізації та охорони прав і свобод громадян впливає із наявності у демократичній, правовій державі охоронної функції та сформованого соціально-правового механізму забезпечення ... прав людини[ 6.]

Важливе місце серед цієї групи засобів гарантії належить також і чітке закріплення прав і обов'язків усіх учасників провадження у справ про адміністративні правопорушення. Наприклад, відповідно до ст.261 КУАП Про адміністративне затримання складається протокол, в якому зазначаються: дата і місце його складання; посада, прізвище, ім'я та по батькові особи, яка склала протокол; відомості про особу затриманого; час і мотиви затримання.

Протокол підписується посадовою особою, яка його склала, і затриманим. У разі відмовлення затриманого від підписання протоколу в ньому робиться запис про це. Про місце перебування особи, затриманої за вчинення

адміністративного правопорушення, негайно повідомляються її родичі, а на її прохання також власник відповідного підприємства, установи, організації або уповноважений ним орган [ 7].

Але ця стаття не передбачає і не закріплює норми щодо права телефонного дзвінка затриманого правозахисним організаціям, адвокату.

#### Література:

1. Рабинович П.М. Права людини і громадянина у Конституції України. (До інтерпретації вихідних конституційних положень) [ Акад. правових наук України]/ П.М. Рабинович. – Х.: Право, 1997. – 63с.

2. Фрицький О.Ф. Конституційне право України: Підручник / О.Ф. Фрицький. – К.: Юрінком Інтер, 2002. – 536с.

3. Волинка К.Г. Механізм забезпечення прав і свобод особи: питання теорії і практики: Дис. ...канд. юрид. наук/ Нац-ний педагогічний університет ім.М.П. Драгоманова. – К., 2000. – 177арк.

4. Шишкін В. Організація судоустрою в світлі вимог ст.6.Європейської конвенції про захист прав і основних свобод людини/ В. Шишкін // Право України. – 2000. – №9. – С.21-23.

5. Адміністративно-правове забезпечення прав і свобод людини і громадянина: Навч. посіб. / Ієрусалимова І.О., Ієрусалимов І.О., Павлик П.М., Удовенко Ж.В. ]. – К.: Звання, 2007.– 223с.

6. Скакун О.Ф. Теорія держави і права: Підручник. / О.Ф.Скакун. – Х.: Консул, 2001. – 704 с.

7. Кодекс України про адміністративні правопорушення від 07.12.1984 № 8073-Х [Електронний ресурс] – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/80732-10/page4>.

#### Аганіна А.О.

*Аспірант кафедри адміністративного та господарського права  
Запорізького національного університету, Україна*

### **СИСТЕМА СУБ'ЄКТІВ АТЕСТАЦІЇ ПУБЛІЧНИХ СЛУЖБОВЦІВ (ЧИНОВНИКІВ): ЗА ЗАКОНОДАВСТВОМ ГРУЗІЇ: УЗАГАЛЬНЕНИЙ АНАЛІЗ СКЛАДОВИХ**

Атестація публічних службовців має важливе значення для просування по службі. Сама дефініція «атестація» має декілька значень, зокрема: 1) це сукупність дій щодо визначення кваліфікації кандидата і встановлення допуску до виконання конкретного виду робіт; 2) це сукупність дій, що включають перевірку теоретичних, технологічних і практичних знань та навичок фахівця,

особи у цьому місці проживання; 3) день одержання останніх відомостей про відсутню особу; 4) відсутність у місці проживання фізичної особи відомостей про місце її перебування протягом одного року з дня одержання останніх відомостей про відсутню особу; 5) неможливість встановлення місця знаходження даної особи; 6) вживання заявником заходів по розшуку особи [4, с. 89].

Спадкоємці фізичної особи, яка була оголошена померлою, не мають права відчужувати протягом п'яти років нерухоме майно, що перейшло до них у зв'язку з відкриттям спадщини. Нотаріус, який видав спадкоємцеві свідоцтво про право на спадщину на нерухоме майно, накладає на нього заборону відчуження.

Якщо фізична особа, яка була оголошена померлою, з'явилася або якщо одержано відомості про місце її перебування, цієї особи або суд, що постановив рішення про оголошення її померлою, за заявою цієї особи або іншої заінтересованої особи скасовує рішення суду про оголошення фізичної особи померлою.

Незалежно від часу своєї появи фізична особа, яка була оголошена померлою, має право вимагати від особи, яка володіє її майном, повернення цього майна, якщо воно збереглося та безоплатно перейшло до неї після оголошення фізичної особи померлою, за винятком майна, придбаного за набувальною давністю, а також грошей та цінних паперів на пред'явника [3].

Спеціальні закони, що регулюють порядок та наслідки визнання фізичної особи безвісно відсутньою та оголошення її померлою, прийняті у ФРН, Австрії, Італії та деяких інших державах. Разом з тим праву окремих держав (наприклад, Франції) невідомий інститут визнання безвісно відсутньої особи померлою. У таких країнах можливе лише оголошення особи безвісно відсутньою у порядку судової ухвали, що має обмежені майнові наслідки (тимчасове введення у володіння «спадковим майном»), але не розірвання шлюбу безвісно відсутнього. Праву Великобританії та США взагалі невідомий інститут безвісної відсутності: можливим є лише встановлення для даної конкретної справи презумпції факту смерті особи, щодо якої не було відомостей протягом семи років. Вказані суттєві відмінності в матеріальному праві окремих держав можуть стати підґрунтям для виникнення такого небажаного у правовому регулюванні явища, як «кульгаючі» правовідносини (особа буде визнана померлою за правом однієї держави, а за правом іншої вона буде вважатися живою)[1].

#### Література:

1. Гайворонський В.М. Дієздатність іноземців в Україні / Міжнародне приватне право [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://radnuk.info/pidrychnuku/privat/441-gaivoronsk/6384-15/html>.

2. Діба І. Визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою / І. Діба // Юридичний вісник України. – 2007. – №1., 6-12 січня. – С. 14.

3. Ковал А. Оголошення фізичної особи померлою [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://lexvin.com.ua/pravo/3099/html>.

4. Шиманович О.М. Процесуальні особливості розгляду судом справ про визнання фізичної особи безвісно відсутньою та оголошення її померлою / О.М. Шиманович // Юридичні науки. – Т.23(62). – №1. – 2010. – С. 85-93.

## CIVILNÍ PRÁVO

Рибалка Катерина Петрівна

*Сумська філія Харківського університету внутрішніх справ;***ВИЗНАННЯ ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ БЕЗВІСНО ВІДСУТНЬОЮ АБО ОГОЛОШЕННЯ ЇЇ ПОМЕРЛОЮ В УКРАЇНІ ТА ІНОЗЕМНИХ ДЕРЖАВАХ**

Виходячи з актуальних причин потреб соціального й особистого життя у роботі розглянемо порядок оголошення особи померлою й безвісно відсутньою, основні механізми й особливості, а також порівняємо цей інститут в Україні та зарубіжних державах.

Відповідно до ст. 246 Цивільного процесуального кодексу України (далі – ЦПК) заява про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою подається до суду за місцем проживання заявника або за останнім відомим місцем проживання (перебування) фізичної особи, місцеперебування якої невідоме, або за місцезнаходженням її майна. Тобто встановлена альтернативна підсудність цієї категорії справ окремого провадження, залежно від того, що відомо заявнику із наведеного у даній статті.

Заява у справі про визнання громадянина безвісно відсутнім або про оголошення його померлим крім вимог ст. 247 ЦПК повинна відповідати і загальним вимогам, що пред'являються для подання позовних заяв [2, с. 14].

Судове рішення, яке підтверджує презумпцію смерті відсутньої особи шляхом оголошення її померлою, з моменту набрання законної сили є підставою для припинення правосуб'єктності такої фізичної особи [4, с. 90].

У більшості правових систем світу інститут «оголошення фізичної особи померлою» врегульований на законодавчому рівні. Згідно з ст. 46 Цивільного кодексу України від 16 січня 2003 р. фізична особа може бути оголошена судом померлою, якщо: у місці її постійного проживання немає відомостей про місце її перебування протягом трьох років, якщо вона пропала безвісти за обставин, що загрожували їй смертю або дають підставу припускати її загибель від певного нещасного випадку, – протягом шести місяців, за можливості вважати фізичну особу загиблою від певного нещасного випадку або інших обставин внаслідок надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру – протягом одного місяця після завершення роботи спеціальної комісії, утвореної внаслідок надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, пропала безвісти у зв'язку з воєнними діями (може бути оголошена судом після спливу двох років від дня закінчення воєнних дій) [3].

В предмет доказування у справах про визнання фізичної особи безвісно відсутньою включаються наступні факти: 1) встановлення місця проживання особи, стосовно якої порушено справу про визнання її безвісно відсутньою; 2) відсутність

складання протоколу за результатами перевірки і оформлення кваліфікаційного посвідчення[1].

Так, відповідно до Закону Грузії «Про публічну службу», атестація чиновника – це оцінка відповідності професійних навичок, кваліфікації, можливих особистих якостей чиновника вимогам, які висуваються до займаної (чи такої, що підлягає зайняттю) посади.

Аналіз вказаного Закону дозволяє виділити дві групи суб'єктів атестації публічних службовців Грузії: осіб (чиновників), що підлягають атестації, з одного боку, та осіб, що здійснюють атестацію державних службовців (осіб, що входять до складу конкурсно-атестаційних комісій чиновників), з іншого.

При цьому варто акцентувати увагу на тому, що Закон чітко визначає поняття «публічного службовця» як громадянина Грузії, який у порядку, встановленому Законом Грузії «Про публічну службу», і відповідно до займаної посади здійснює оплачувану діяльність у державній установі або установі місцевого самоврядування. При цьому законодавець уточнює, що публічний службовець, який має службові відносини з державною, є державним службовцем, а особа, яка знаходиться у службових відносинах з одиницею місцевого самоврядування, є службовцем місцевого самоврядування [2, с. 639].

Згідно ст. 82 Закон атестації підлягає: а) чиновник один раз на три роки (атестаційний період); б) чиновник, поданий для просування по службі; в) особа, зарахована в резерв; г) кандидат на посаду чиновника, якщо посада підлягає зайняттю в конкурсному порядку. При цьому Закон містить виключення, а саме зазначається, що атестації не підлягають: а) чиновник, який був призначений на посаду Президентом Грузії чи обраний відповідно Парламентом Грузії або органом місцевого самоврядування Грузії; б) чиновник, прийнятий на службу на певний строк [2, с. 656].

При цьому законодавством Грузії визначено, що час проведення атестації визначається керівником державної установи або установи місцевого самоврядування за погодженням з головою конкурсно-атестаційної комісії. Зокрема, визначено і перелік таких комісій: а) конкурсно-атестаційна комісія чиновників Апарату Парламенту Грузії – для чиновників Апарату Парламенту; б) конкурсно-атестаційна комісія чиновників Державної Канцелярії – для чиновників Державної Канцелярії; в) конкурсно-атестаційна комісія чиновників урядових закладів (міністерство, державний департамент, державна інспекція) – для чиновників відповідного урядового закладу; г) конкурсно-атестаційна комісія чиновників судових установ (Конституційний суд, загальні суди) – для чиновників відповідної судової установи; д) конкурсно-атестаційна комісія чиновників відповідних державних установ – для чиновників цих установ; е) конкурсно-атестаційна комісія чиновників місцевого самоврядування – для чиновників місцевого самоврядування [2, с. 657].

При цьому законодавством Грузії визначається, що число членів і склад конкурсно-атестаційної комісії, які визначаються головою такої комісії з ураху-

ванням необхідних потреб. До складу комісії включаться члени професійних спілок чиновників і незалежні фахівці. Голова призначає зі складу комісії заступника голови, що заміщає його у випадку відсутності. При цьому, чиновник не може бути членом комісії, яка повинна провести його атестацію.

Членів конкурсної-атестаційної комісії голова комісії призначає у наступному порядку: а) чиновники, які перебувають у його підпорядкуванні – за власним бажанням і з урахуванням професійного рівня; б) представники вищестоящих установ, професійних об'єднань чиновників – за пропозицією відповідних установ або об'єднань; в) вчені і незалежні фахівці – у разі їхньої згоди [2, с. 658].

Отже, слід зазначити, що законодавець досить ґрунтовно підійшов до визначення кола суб'єктів атестації публічних службовців (зокрема, чиновників) у Грузії, що є позитивним моментом в аспекті дотримання принципу прозорості публічної служби.

Література:

1. Атестація [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D1%82%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B0%D1%86%D1%96%D1%8F>

2. Про публічну службу : Закон Грузії// Публічна служба. Зарубіжний досвід та пропозиції для України / За заг. ред. Тимощука В. П., Школика А. М. – К. : Конус-Ю, 2007. – 735 с.

**Найдьон Я.П.**

*студентка юридичного факультету*

**Науковий керівник: д.ю.н., проф. Коломось Т.О.**

*Запорізький національний університет*

*м. Запоріжжя, Україна*

## **ДИСЦИПЛІНАРНІ СТЯГНЕННЯ, ЩО ЗАСТОСОВУЮТЬСЯ ДО ДЕРЖАВНИХ СЛУЖБОВЦІВ**

Актуальність теми. Сучасний стан державної служби в Україні переживає не найкращі часи. Залишаються не врегульованими численні аспекти державної служби. Чиновники невдоволені своїм матеріальним забезпеченням, а народ обвинувачує їх у хабарництві, тому виникають проблеми в практичній діяльності. Виходячи з цього, в наш час законодавство України з питань дисциплінарної відповідальності державних службовців також потребує вдосконалення. Воно має розвиватись згідно вимогам часу, умовам праці і відповідно повинні вноситись корективи. Зараз питання в даній сфері

Як зазначає з цього приводу Н. Топервін, найлегший шлях захистити референдум – це гарантувати участь у ньому громадян [7]. Дійсно, у разі існування надмірно великого відсоткового порогу місцеві референдуми втратять свою значущість як форма безпосереднього вирішення територіальною громадою питань місцевого значення, оскільки будуть проводитися лише у виключних випадках, коли суспільна думка з приводу певного важливого для територіальної громади питання є одностайною.

На нашу думку, у зв'язку з вищевикладеним доцільним буде встановлення «порогу підтримки» рішення імперативного місцевого референдуму на рівні 30 % членів територіальної громади, що мають право участі у місцевому референдумі, а у разі проведення консультативного місцевого референдуму зниження даного показника до 20 – 25 %.

Література:

1. Про інструменти участі громадян у представницькій демократії: Резолюція ПАРС № 1121 (1997) [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://assembly.coe.int/main.asp?link=http://assembly.coe.int/documents/adoptedtext/TA97/ERES1121.HTM>.

2. Политика: толковый словарь / Д. Андерхилл, С. Барретт, П. Бернелл, П. Бернем и др.; общ. ред. д.э.н. И.М. Осадчая. М.: ИНФРА-М; Весь мир, 2001 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://dic.academic.ru/dic.nsf/politology/1601/Легитимность>.

3. Новая философская энциклопедия: В 4 т. / Под ред. В.С. Стёпина – М.: Мысль, 2001 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc\\_philosophy/8565/ЛЕГИТИМНОСТЬ](http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_philosophy/8565/ЛЕГИТИМНОСТЬ).

4. Про всеукраїнський та місцеві референдуми: Закон України від 03.07.1991 № 1286-ХІІ [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1286-12>.

5. Про місцевий референдум: Проект Закону України від 03.09.2010 № 7082 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4\\_1?pf3511=38447](http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=38447).

6. Офіційний WEB-сайт Центральної виборчої комісії [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.cvk.gov.ua>.

7. Круглий стіл «Проблеми законодавчого регулювання місцевих референдумів: український та міжнародний досвід» // Вибори та демократія. – 2011. – № 1 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://archive.nbuv.gov.ua/portal/soc\\_gum/vtd/2011\\_1/confer.pdf](http://archive.nbuv.gov.ua/portal/soc_gum/vtd/2011_1/confer.pdf).



Однак аналіз вищенаведених дефініцій дає можливість виокремити конкретні властивості, характерні для будь-яких легітимних явищ, і сформулювати визначення легітимності саме результатів місцевого референдуму: легітимними є такі результати місцевого референдуму, які визнаються законними та прийнятними для впровадження в життя, тобто підтримуються, більшістю членів територіальної громади, що мають право участі у місцевому референдумі.

Положення статті 41 Закону України «Про всеукраїнський та місцеві референдуми» від 03.07.1991 № 1286-ХІІ, який на даний момент втратив чинність, свідчать про те, що протягом більше ніж двадцяти років дії цього закону певного мінімального рівня підтримки рішення місцевого референдуму встановлено не було [4]. Проект Закону України «Про місцевий референдум» № 7082, який було прийнято в першому читанні, навпаки, передбачає такий рівень. За змістом частин четвертої та п'ятої статті 39 законопроекту рішення місцевого референдуму вважається схваленим у разі його підтримки не менше ніж 25 % громадян, внесених до списків учасників місцевого референдуму [5].

Тобто у разі прийняття даного законопроекту легітимність результатів місцевого референдуму буде залежати від рішення усього лише 25 % членів територіальної громади, що мають право участі у місцевому референдумі, яких за усіма законами логіки не можна назвати більшістю.

Однак слід зважати на те, що демократичні традиції в українському суспільстві на даний момент знаходяться на стадії формування, мають місце характерні для посттоталітарних держав низький рівень правової свідомості та правової культури громадян, зневіра їх у можливості власними силами змінити щось як на рівні держави, так і на рівні окремої адміністративно-територіальної одиниці. Певна частка громадян взагалі схильна не брати участь у здійсненні безпосередніх форм демократії (виборів та референдумів), особливо на місцевому рівні. Про це свідчить, зокрема, статистика явки громадян на вибори, згідно з якою в останні роки у виборах брали участь близько 65 – 68 % виборців, тобто близько однієї третини виборців не виявляли бажання проголосувати. На виборах народних депутатів у 2012 році цей показник взагалі становив близько 55 % [6]. Говорити про конкретні цифри щодо рівня участі громадян саме у місцевих референдумах ми не маємо змоги у зв'язку з відсутністю статистики. Однак, вбачається, що він є не набагато вищим за рівень явки громадян на вибори через ті ж самі обставини.

Отже, якби мінімальний рівень підтримки рішення місцевого референдуму, необхідний для визнання його легітимності, становив 40 – 50 %, він був би надмірно завищеним і, в більшості випадків, навіть недосяжним в умовах вищенаведених реалій сьогодення.

Уваги заслуговує й той факт, що у більшості європейських країн так званий «поріг підтримки» рішення місцевого референдуму становить 30 – 35 %, а в деяких з них, наприклад, в Бельгії, референдум вважається таким, що відбувся, у разі участі в ньому лише 10 % громадян.

регулюється КЗпП України, Законом «Про державну службу» від 16.12.1993, статутами про дисципліну тощо. Планується набуття чинності нового Закону «Про державну службу» від 01.01.2014.

Дана тема є важливою на сьогодні. Тому що в сфері державної служби дуже часто відбуваються порушення. Добросесна поведінка державного службовця – важливий аспект, який потребує врегулювання. В даний момент діє Закон України «Про правила етичної поведінки» від 17.05.2012, який поширюється на державних службовців. Відповідно до статті 18 цього закону одим із різновидів порушення правил етичної поведінки є дисциплінарна відповідальність.

Державні службовці дотримуються норм Кодексу законів про працю, а він є однаковим для всіх працівників, незалежно від посади. Тому необхідно також чітко визначити шкалу дисциплінарної відповідальності службовців.

Питання дисциплінарної відповідальності державних службовців порушувалось і порушується в науковій літературі. Зокрема, досліджували це питання В.Б. Авер'янов, Т.О. Коломоєць, Ю.П. Битяк, І.П. Голосніченко, В.В. Жернаков, В.Л. Коваленко та ін.

Одним із різновидів юридичної відповідальності державних службовців є дисциплінарна відповідальність. З огляду на те, що поняття юридичної відповідальності є загальним, дисциплінарну відповідальність можна розглянути в двох аспектах: як поняття особливе і як спеціальне, тому що застосовується до спеціальних суб'єктів – державних службовців [1, с 335].

Згідно із ст.14 ЗУ «Про державну службу», дисциплінарну відповідальність державних службовців слід визначити, як сукупність адміністративно-правових відносин, що виникають у зв'язку з накладенням на державних службовців передбачених законодавством дисциплінарних стягнень за порушення ними службової дисципліни.

Єдиного законодавчого акту або відповідного його розділу, який би системно врегулював дисциплінарну відповідальність державних службовців, на яких поширюється дія Закону України «Про державну службу», поки що (за винятком кількох норм зазначеного Закону) не існує. Однак аналіз чинного законодавства дає змогу окреслити характеристику цієї відповідальності.

Підставою дисциплінарної відповідальності є дисциплінарний проступок, сутність якого полягає в невиконанні або в неналежному виконанні працівником покладених на нього трудових чи службових обов'язків [3, с.196]. Формою вираження дисциплінарної відповідальності є застосування дисциплінарної санкції – стягнення. Також для державних службовців можуть застосовуватись такі заходи дисциплінарного впливу: попередження про неповну службу відповідність; затримка до одного року у присвоєнні чергового рангу або у призначенні на вищу посаду тощо [2, с 143].

Незалежно на підставі якого нормативно-правового акту настає дисциплінарна відповідальність, слід зазначити її певні загальні ознаки: 1) її

підставою є дисциплінарний проступок; 2) за такий проступок передбачено накладення дисциплінарного стягнення; 3) стягнення застосовує уповноважений на те орган (посадова особа) в порядку підлеглості; 4) межі «дисциплінарної влади» цього органу (посадової особи) чітко встановлено правовими нормами; 5) службовець, на якого накладено дисциплінарне стягнення, може його оскаржити у вищий орган (вищий посадовий особі) або в суд; 6) за один дисциплінарний проступок може бути накладено лише одне дисциплінарне стягнення [3, с 197].

Законодавство закріплює певні види дисциплінарної відповідальності: 1) у порядку, встановленому законами України; 2) у порядку, встановленому Кодексом законів про працю України (далі – КЗпП); 3) відповідно до правил внутрішнього трудового розпорядку для робітників і службовців; 4) на підставі дисциплінарних статутів та положень, чинних у різних галузях чи сферах державного управління [3, с 196].

Аналізуючи сучасний стан регулювання дисциплінарної відповідальності державних службовців, принциповою особливістю дисциплінарної відповідальності службовців є те, що вона регулюється як трудовим законодавством, так і законодавством про державну службу (тобто адміністративним законодавством). Крім дисциплінарних стягнень, передбачених чинним законодавством про працю України (ст. 147 Кодексу законів про працю України (КЗпП) передбачено лігше два заходи стягнення: догана і звільнення, що застосовуються за порушення трудової дисципліни), до службовців можуть бути застосовані такі додаткові заходи дисциплінарного впливу: а) попередження про неповну службу відповідність; б) затримка до одного року присвоєння чергового рангу або призначення на вищу посаду державної служби (ст. 14 Закону України «Про державну службу»).

З огляду на те, що з 1 січня 2014 року набуде чинності новий закон «Про державну службу», необхідно аналізувати і проводити паралелі між новим і чинним законами.

У новому Законі визначено поняття службової дисципліни, службових обов'язків та види дисциплінарних стягнень, які є диференційованими з урахуванням ступеню провини. Також диференціюється і ступінь провини. Питанням дисциплінарної відповідальності державного службовця присвячено цілий розділ (9 статей). Видами дисциплінарних стягнень є зауваження, догана; суворогана; попередження про неповну службу відповідність; звільнення з посади державного службовця.

У новому Законі чітко визначено який саме вид дисциплінарного стягнення може бути застосований за певне дисциплінарне порушення: дисциплінарне стягнення накладається відповідно до характеру, тяжкості та обставини в яких він вчинений, що сприяє прийняттю об'єктивного рішення керівником органу щодо виду дисциплінарного стягнення.

Література:

1. Закон Республики Казахстан «О рекламе» от 19 декабря 2003 года № 508-ІІ(с изменениями и дополнениями по состоянию на 13.06.2013 г.)
2. «Конвенция о правах ребенка» (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) //
3. <http://www.zakon.kz/131382-v-kazakhstane-uzhe-5-let-dejjstvuet.html>
4. Письмо Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 22 августа 1996 года N НФ/3667 [О применении Федерального закона «О рекламе»]
5. [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31247960](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31247960)
6. [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31247960](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31247960)

**Середа А.В.**

*Національний університет «Юридична академія України  
імені Ярослава Мудрого»*

## **ЩОДО ПРОБЛЕМИ ЛЕГІТИМНОСТІ РЕЗУЛЬТАТІВ МІСЦЕВИХ РЕФЕРЕНДУМІВ**

Проведення місцевих референдумів як однієї з форм безпосереднього вирішення територіальною громадою питань місцевого значення в умовах розвитку в Україні демократії має відбуватися з дотриманням багатьох вимог, встановлених як національним законодавством, так і міжнародними документами. Зокрема, однією з них є передбачена у Резолюції ПАРС № 1121 (1997) вимога встановлення з метою запобігання недобросовісному використанню референдуму правил та керівних принципів, якими закріплюється квота участі в голосуванні, що перешкоджала б абсентеїзму і водночас гарантувала участь в голосуванні кількості виборців, мінімально необхідної для визнання результатів референдуму представницькими та легітимними [1].

Виникає питання, яка ж кількість виборців в змозі забезпечити легітимність результатів місцевого референдуму. Для вирішення даного питання, в першу чергу, слід визначитись з тим, що ми розуміємо під поняттям «легітимність».

Як правило, визначення цього поняття надаються вченими в контексті вивчення легітимності влади. Так, у тлумачному словнику політичних термінів зазначено, що легітимність являє собою прийнятність для громадян порядку створення та забезпечення дотримання законів, що використовується тією чи іншою системою правління [2]. Т. Алексєєва визначає легітимність як довготривалу згоду більшості визнати правління певного класу, ієрархії, влади у якості законного [3].

Мажилис РК ведет работу над законопроектом «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию». Правда, ответа на основные вопросы, какие категории детей и от какой именно информации необходимо защищать, пока нет. Зато точно известно, что экспертизе подвергнутся не только фильмы и телепередачи, но и компьютерные игры, и полиграфическая продукция для школьников.

«Принятие и введение в действие закона, проект которого предлагается, будет способствовать оказанию помощи родителям в воспитании детей, их защите от негативной информации, а также созданию необходимого в цивилизованном обществе комплекса законодательно установленных гарантий духовного, нравственного и физического развития детей, которые в условиях интенсивного развития новых информационных технологий (Интернета, мобильной и иных видов электронной связи, цифрового вещания) в наибольшей степени подвержены негативному информационному воздействию со стороны СМИ, информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, при обороте рекламной продукции, электронных и компьютерных игр, кино-, видео-, иных аудиовизуальных сообщений и материалов», – говорится в прогнозе возможных правовых, социально-экономических последствий принятия законопроекта[5].

С принятием закона, прогнозируется снижение психотравмирующего и растлевающего влияния на детей, которое побуждает их к рискованному, агрессивному, жестокому, антиобщественному поведению, способствует их виктимизации, облегчает их вовлечение в совершение преступлений, иных антиобщественных и противоправных деяний.

«В данном законопроекте закреплены такие успешно апробированные в зарубежной практике правовые механизмы, как осуществляемые на добровольной основе возрастная классификация и предупредительная маркировка информационной продукции, установление ограничений во времени ее теле- и радиотрансляции, иные меры охраны и защиты детей от вредной для них информации при ее публичном обороте», – говорится в пояснительной записке законопроекта[6].

Необходимость решения вопроса о защите несовершеннолетних от воздействия неблагоприятной информационной среды стоит перед законодателями многих государств и всего международного сообщества в целом. Принимая во внимание различие в менталитете, традициях, социальном, экономическом и политическом положении разных стран, сложно выработать общие критерии «вредной» информации.

Именно государство должно выработать критерии «вредной» информации, определиться с органом, который будет контролировать содержание СМИ в части информации, способной нанести вред несовершеннолетним, с различными технологиями защиты.

Законом передбачено право державного службовця на оскарження до спеціально уповноваженого центрального органу виконавчої влади з питань державної служби незаконних дій керівника державного органу, який повинен обов'язково провести службове розслідування у встановленому законодавством порядку. Метою якого є встановлення факту порушення прав особи, наданих цим Законом, або відсутності такого факту і життя відповідних заходів у межах повноважень.

Закон «Про державну службу» від 17 листопада 2011 р. містить норму щодо обов'язкового проведення службового розслідування на вимогу державного службовця з метою спростування безпідставних, на його думку, звинувачень або підозр, службового розслідування.

Одним із нововведень є те, що законодавець делегував спеціально уповноваженому центральному органу з питань державної служби повноваження щодо затвердження порядку проведення службового розслідування.

Висновок: на основі вищезазначеної основної характеристики поняття дисциплінарної відповідальності державних службовців потрібно підкреслити, що без приділення значної уваги посиленню відповідальності державних службовців за виконання їх повноважень, питанням дотримання ними законності та дисципліни не можлива ефективна діяльність державного апарату, якої потребує сучасне суспільство. При аналізі нового і чинного законів, слід відмітити, що в новому Законі більш деталізовано регулювання аспекту притягнення службовців до дисциплінарної відповідальності, розширено види дисциплінарних стягнень та чітко окреслено порядок притягнення до дисциплінарної відповідальності.

#### Література:

1. Авер'янов В.Б. Підруч.: У двох томах: Том 1. Загальна частина / Ред. колегія: В. Б. Авер'янов (голова). – К.: Видавництво «Юридична думка», 2004.- 584 с.
2. Коломоєць Т.О. Адміністративне право України. Академічний курс: підручник/ Т.О. Коломоєць. – К.: Юрінком Інтер, 2011. – 576с. – Бібліогр.: с.559-574.
3. Битяк Ю.П. Адміністративне право України: Підручник / Ю. П. Битяк, В. М. Гарашук, О. В. Дьяченко та ін.; За ред. Ю. П. Битяка. – К.: Юрінком Інтер, 2007. – 544 с.
4. Про державну службу: Закон України від 16 грудня 1993 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1993. – №52. – ст.490;
5. Про державну службу: Закон України від від 17 листопада 2011 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2012. – №26. – ст.273;
6. Про правила етичної поведінки: Закон України від 17 травня 2012 р.// Відомості Верховної Ради України – 2013. – № 14. – ст.94.
7. Кодекс законів про працю України від 10 грудня 1971 р. – [ Електронний ресурс ] / Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua>.

## PRACOVNÍ PRÁVO A PRÁVO SOCIÁLNÍHO ZAJIŠTĚNÍ

**Болотин Сергей**

*Тюменский государственный университет*

*Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент*

**Зайцева Л.В.**

### РЕФОРМИРОВАНИЕ НАКОПИТЕЛЬНОЙ СОСТАВЛЯЮЩЕЙ ПЕНСИОННОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ В РОССИИ

Современная российская система пенсионного обеспечения начала формироваться в 2002 г. Предшествующую систему признали неэффективной в том числе и потому, что принцип солидарности поколений, когда работающее население обеспечивает пенсию нетрудоспособному, был признан неэффективным. Решением такой проблемы был отказ от финансирования пенсии государством и передача этой обязанности самим пенсионерам, то есть введение страховых и накопительных начал, как основополагающих для пенсионной системы.

Среди причин реформирования пенсионной системы некоторыми авторами были названы: объективная потребность пересмотра идеологии самой природы обязательного пенсионного страхования трудящихся, необходимость повышения реального уровня доходов основной части пенсионеров<sup>57</sup>, а также недостаточная увязка правовых норм, регулирующих пенсионную систему, с экономическими механизмами, обеспечивающими достаточную финансовую базу для соответствующего материального наполнения социальных нормативов<sup>58</sup>.

Таким образом структура современной трудовой пенсии в России представляет собой совокупность страховой и накопительной частей. Установление застрахованному лицу накопительной части трудовой пенсии осуществляется при наличии средств, учтенных в специальной части его индивидуального лицевого счета. Такие средства формируются за счет поступивших страховых взносов на накопительную часть трудовой пенсии<sup>59</sup>, дополнительных страховых взносов на накопительную часть трудовой пенсии и дохода, полученного от их инвестирования<sup>60</sup>.

57 Захаров М.Л., Тучкова Э.Г. Право социального обеспечения России. М.: изд-во Бек, 2004. С. 218, 220.

58 Савостьянова В.Б. Роль государства в реализации конституционных прав граждан на пенсионное обеспечение и социальные льготы // Государство и право. 2005. N 5. С. 79.

59 Указанная сумма для лиц 1967 года рождения и моложе на 2013 год составляет 6% из 22% страхового тарифа согласно ФЗ от 24.07.2009 N 212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования" (прим. автора)

60 Отношения, связанные с формированием и инвестированием средств пенсионных накоплений для финансирования выплаты накопительной части трудовой пенсии, регламентируются ФЗ от

да и вытекает ряд спорных вопросов, и, следовательно, на практике этот вопрос решается каждый раз по-разному.

В качестве примера можно рассмотреть то, что не так давно для одной из крупнейших казахстанских компаний, производящей молочные продукты, был снят новый рекламный видеоролик с участием детей.

Поскольку в Казахстане законом «О рекламе» прописано государственное регулирование данной деятельности, эти ролики в итоге к прокату не допустили, сославшись на статью 15, а именно на пункт о запрете «использовать детей в рекламе продуктов, которые не имеют непосредственного отношения к несовершеннолетним».

Бренд-менеджер этой компании пояснил, что они руководствовались тем, что творог – товар для всей семьи. Значит, и для детей тоже, сказав также о том что официальные ответы, которые они получили от государственных структур, в том числе Генпрокуратуры и Министерства юстиции, не содержали ответа, что именно является детским продуктом. Да и сам закон написан так, что в нем нет конкретики, что есть продукт для несовершеннолетних, а что нет.

При этом он сообщил, что «российские производители у нас на свои товары предоставляют сертификаты из головных офисов в России, поясняющие, на какой возраст рассчитан продукт»[3].

Например, в письме Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 22 августа 1996 г. N НФ/3667 отмечено: «Несмотря на то, что Федеральный закон «О рекламе» не содержит перечня товаров, основными потребителями которых являются несовершеннолетние, к таким товарам, очевидно, не следует относить товары, которые явно не предназначены для употребления несовершеннолетними, например алкогольные напитки, табак и табачные изделия, автомобили (за исключением устройств для детей в автомобилях), финансовые услуги (кроме договоров банковского вклада, которые можно самостоятельно заключать с 14 лет), хозяйственные приборы и инструменты, требующие специальных технических знаний и навыков, и т.п. Общим критерием отнесения товаров к детским является использование этих товаров непосредственно ребенком, направленность их для потребностей несовершеннолетнего» [4].

У нас же в Казахстане данный вопрос остается открытым.

Если говорить о европейских странах то, например, в Бельгии полностью запрещена реклама, направленная на несовершеннолетних, не говоря уже об их участии в создании рекламы. В Австрии запрещено прямое обращение к детям. Законодательство Италии выступает против демонстрации детей за едой. В России и Швеции запрещено показывать детей в опасных ситуациях и формировать чувство неполноценности, комплексов. А во Франции рекламный ролик предварительно демонстрируется властям, а после их одобрения содержания рекламы ролик отправляется в массы.

под влиянием рекламы, которая их формирует и предоставляет детям аргументы, почему они должны желать приобрести конкретную вещь. Это может сильно осложнить жизнь родителям, которые по финансовым или моральным причинам отказываются следовать рекламе.

Конвенция ООН о правах ребенка устанавливает, что ребенок ввиду его физической и умственной незрелости нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту[2]. В связи с этим в Законе РК «О рекламе» содержится нормы, охраняющие интересы несовершеннолетних.

Согласно статье 15 Закона РК «О рекламе» в рекламе запрещается дискредитация родителей и воспитателей, подрыв доверия к ним у несовершеннолетних (п.1 ст.15).

Не допускается так же прямое предложение, призывающее убедить родителей или других лиц приобрести рекламируемую продукцию (п.2 ст.15).

Существует запрет на рекламу, которая содержит прямое указание несовершеннолетним, что обладание той или иной продукцией дает им какое-либо преимущество над другими, а также что отсутствие такой продукции приведет к обратному (п.3 ст.15).

Примером может служить фразы типа «стань лучше вместе с нами», «ты вырастишь быстрее» и т.п.

Не допускается размещение в рекламе текстовой, визуальной или звуковой информации, показывающей несовершеннолетних в опасных местах и ситуациях, когда это не оправдано профилактическими целями (п.4 ст.15).

Также не допускается визуальное или звуковое использование образов несовершеннолетних в рекламе, не относящейся непосредственно к товарам (работам, услугам) для несовершеннолетних(п.5 ст.15).

П. 6 ст.15 Закона РК «О Рекламе» не допускает приуменьшение необходимого уровня навыков использования продукции у несовершеннолетних, за исключением случаев, когда результаты использования продукции показаны или описаны. Реклама должна давать информацию о том, что реально достижимо для несовершеннолетних той возрастной группы, для которой предназначена продукция.

Не допускается создание у несовершеннолетних нереального (искаженного) представления о стоимости (цене) продукции для несовершеннолетних, а также прямое или косвенное указание на то, что рекламируемая продукция доступна для любого семейного бюджета (п.7 ст.15).

Что касательно п.5ст.15 Закона РК «О рекламе», который указывает о не допущении визуального или звукового использования образов несовершеннолетних в рекламе, не относящейся непосредственно к товарам (работам, услугам) для несовершеннолетних, то законодательство РК не содержит каких-либо четких критериев, позволяющих отнести те или иные товары (работы, услуги) к товарам (работам, услугам) для несовершеннолетних. Отсю-

Вместе с тем, реализация пенсионной реформы и ее промежуточные результаты показали, что не все ожидаемые показатели достигнуты. Действующее пенсионное законодательство не позволяет в полной мере решить вопросы повышения пенсий в ситуации продолжающегося старения населения. Недостаточно эффективное инвестирование средств пенсионных накоплений и недоверие большей части населения страны к созданным механизмам их формирования, поставили новые задачи и сделали неотвратимым продолжение пенсионной реформы.

Новые реформы не заставили себя долго ждать. В Прогнозе социально-экономического развития Российской Федерации на 2013 г. и плановый период 2014 – 2015 гг.<sup>61</sup> отмечается острая необходимость в разработке и проведении реформы в сфере пенсионного обеспечения. В декабре 2011 г. Президент Российской Федерации в Послании Федеральному Собранию настаивал на необходимости определения долгосрочной стратегии развития пенсионной системы<sup>62</sup>. Ответом стала представленная Министерством труда и социальной защиты Российской Федерации (Минтруд России) в конце августа 2012 г. Стратегия развития пенсионной системы Российской Федерации до 2030 г.<sup>63</sup>

Отдельные позиции указанной Стратегии реализованы уже сейчас. Так, в соответствии с новой редакцией Федерального закона от 15.12.2001 N 167-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» с 2014 года на страховую часть трудовой пенсии будут отчисляться 24%, а на накопительную – 2% (вместо 20 и 6% соответственно). Таким образом, посчитав неэффективным использование накопительной части пенсии, законодатель решил уменьшить ее с 6% до 2%. Те же граждане, кто все же желает получать накопительную часть пенсии в прежнем размере, смогут это сделать, приняв решение о переводе средств своих пенсионных накоплений в выбранный негосударственный пенсионный фонд (или не поменяв ранее принятое подобное решение).

Среди причин неэффективности накопительной части пенсии в Стратегии развития пенсионной системы Российской Федерации до 2030 г. названы следующие:

1. снижение пенсионных прав граждан, принудительно включенных в обязательную накопительную систему, по сравнению с правами, формирующимися в распределительной системе;
2. изъятие из распределительной системы 6% накопительного тарифа, что усилило ее общую несбалансированность и снизило возможность формирования пенсионных прав основной массы пенсионеров;

24.07.2002 N 111-ФЗ "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации"

61 Прогноз разработан Минэкономразвития России // СПС «КонсультантПлюс» (дата доступа 17.11.13)

62 Послание Президента РФ Федеральному Собранию от 22.12.2011 // Российская газета. 23.12.2011. N 290.

63 Проект Стратегии размещен в Банке документов сайта Минтруда России.

3. недостаточная финансовая устойчивость негосударственных пенсионных фондов и возрастающие по мере увеличения объемов пенсионных накоплений риски, связанные с обеспечением пенсионных выплат;
4. отсутствие эффективных механизмов гарантий сохранности и возвратности пенсионных накоплений;
5. издержки администрирования накопительной составляющей пенсионной системы, уменьшающие ее доходность.

Некоторые авторы, критикуя Стратегию, прибегли к статистическим данным: «По данным Росстата, за второе полугодие 2012 года средний размер пенсии составил около 9 тыс. руб. Более половины пенсионеров получают пенсию в значительно меньшем размере – 6 – 8 тыс., зачастую трудовая пенсия почти совпадает с уровнем социальной пенсии, устанавливаемой тем гражданам, которые вообще не трудились, а некоторые социальные пенсии даже выше трудовых пенсий. Трудовая пенсия по старости выше 10 – 11 тыс. – редкость в большинстве регионов. Те граждане, которым установлены досрочные пенсии по старости (многодетные матери, матери инвалидов с детства, пенсионеры, которые трудились на производстве с неблагоприятными условиями труда), получают обычно пенсию в меньшем размере, чем другие граждане. Пенсия также ниже, как правило, у женщин и у всех тех, кто обучался в высших и средних учебных заведениях, ухаживал за малолетними детьми, служил в силовых структурах, но не дослужился до пенсии за выслугу лет. Все это «запланировано» законом»<sup>64</sup>.

Напомним также, что все прибавки к пенсиям, которые действительно наблюдались, практически съедает инфляция, причем пенсионная инфляция, т.е. рост цен на товары и услуги, потребление которых характерно для бедных, включая пенсионеров, примерно вдвое выше официально объявляемого уровня инфляции. Нельзя не согласиться с мнением М.Л. Захарова и Э.Г. Тучковой о том, что пенсионные накопления на пенсионный период жизни нужны, но не принудительные, а добровольные, их необходимо всемерно поощрять, но не принуждать к ним. По отношению к добровольным пенсионным накоплениям применяется совсем иной правовой режим: отношения по поводу таких накоплений должны регулироваться нормами гражданского права. Сокращение принудительных пенсионных накоплений до 2 процентов вместо 6 (именно такое компромиссное решение принято) не даст заметного экономического и социального эффекта, оно лишь сократит накопительную часть страховой пенсии и обострит в дальнейшем противоречия между трудом и капиталом<sup>65</sup>.

64 Захаров М.Л., Тучкова Э.Г. О стратегии долгосрочного развития Пенсионной системы России // СПС «КонсультантПлюс». (дата доступа 17.11.13)

65 Там же

ламы, защита от недобросовестной конкуренции в области рекламы, предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы.

Анализ законодательства о рекламе в Республике Казахстан показывает, что в целом государством признается необходимость самостоятельного регулирования данной сферы общественных отношений. Как правило, национальное законодательство о рекламе применяется и в тех случаях, когда действия, совершаемые за пределами государства юридическими или физическими лицами в области рекламы, приводят к ограничению конкуренции, введению в заблуждение юридических или физических лиц на территории государства-участника либо влекут за собой иные отрицательные последствия на товарном рынке государства. При этом национальное рекламное законодательство распространяется на иностранных юридических лиц, а также на иностранных граждан и лиц без гражданства – индивидуальных предпринимателей, зарегистрированных в установленном порядке, производящих, размещающих и распространяющих рекламу на территории Казахстана.

Так в соответствии со статьей 3 Закона РК «О рекламе» реклама – распространяемая и размещаемая в любой форме, с помощью любых средств информация, предназначенная для неопределенного круга лиц и призванная формировать или поддерживать интерес к физическому или юридическому лицу, товарам, товарным знакам, работам, услугам и способствовать их реализации[1].

Всё чаще в рекламе присутствует образ очаровательного розовощекого младенца или изобретательного подростка, и шансы такой рекламы понравиться потенциальному покупателю возрастают в несколько раз. Первое место по способности привлечь внимание занимают женские образы, на втором месте – дети, на третьем – животные и лишь на четвертом – мужчины.

Ребенок в силу давних традиций воспринимается как милый, беззащитный, неагрессивный, в большинстве случаев вызывает гамму положительных эмоций и ассоциаций. Использование детских образов в рекламе приводит к тому, что положительное отношение к самому ребенку переносится на рекламируемый товар.

Часто реклама с детьми влияет на тех родителей, которые стремятся дать своим детям «все самое лучшее», хотя в реальности свойства многих товаров являются аналогичными, а отличаются лишь их названия.

Реакция детей на рекламу может в значительной степени отличаться от реакции взрослых. Если взрослые не находят в магазине рекламируемого в средствах массовой информации продукта, они быстро забывают о нем. Дети же, как только приобретают способность распознавать и понимать рекламу и ее цели, начинают требовать приобретения рекламируемых продуктов. И очень трудно объяснить маленьким детям причину, по которой они не могут иметь все то, что, согласно рекламе, им предназначено.

Исследования, проведенные рекламными агентствами, показывают, что персональные требования детей могут определяться и изменяться посредством телевизионной рекламы. Семейные потребности, таким образом, оказываются

## Література:

1. Кравчук Л. Управління територіями в умовах розбудови демократичної правової держави / Л. Кравчук // Право України. – 1993. – № 5-6. – С. 3-8.
2. Корнієнко М.І. Територіальний устрій і місцеве самоврядування в Україні / М.І. Корнієнко / Конституційне право України / За ред. доктора юридичних наук, професора В.Ф. Погорілка. – К.: Наукова думка, 2000. – С. 603-668.
3. Фрицький О.Ф. Конституційне право України: Підручник / О.Ф. Фрицький. – К.: Юрінком Інтер, 2002. – 536 с.
4. Кравченко В.В. Конституційне право України у визначеннях та схемах. Навчальний посібник / В.В. Кравченко. – К.: Атіка, 2002. – 192 с.
5. Костюченко О.А. Конституційне право України: Навч.-метод. посібник для самост. вивч. дисц. / О.А. Костюченко. – К.: КНЕУ, 2001. – 116 с.
6. Федчишин М., Фрончко В. Новий адміністративно-територіальний устрій України і місцеве самоврядування. Характер взаємозв'язку / М. Федчишин, В. Фрончко // Віче. – 2001. – № 4. – С. 38-46.
7. Проблеми реалізації Конституції України: теорія і практика / Відп. ред. В.Ф. Погорілка: Монографія. – К.: Ін-т держави і права ім. В.М. Корецького НАН України: А.С.К., 2003. – 652 с.

Студентка Муляк К.Н.

*Костанайський державний університет ім. А. Байтурсьнова, Казахстан*

**Научный руководитель, м.ю. Корытникова Н.А.**

*Костанайський державний університет ім. А. Байтурсьнова, Казахстан*

### **НЕКОТОРЫЕ ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ЗАЩИТЫ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ, РАСПРОСТРАНЕНИИ, РАЗМЕЩЕНИИ РЕКЛАМЫ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

«Будущая профессия всех сегодняшних детей – быть квалифицированными потребителями» (Д. Рисман).

Рекламную деятельность в Республике Казахстан регулирует Закон Республики Казахстан «О рекламе» от 19 декабря 2003 года № 508-ІІ(с изменениями и дополнениями по состоянию на 13.06.2013 г.)

Закон регулирует отношения, возникающие в процессе производства, распространения, размещения и использования рекламы на территории Республики Казахстан. Целями Закона «О рекламе» являются обеспечение необходимых условий для производства, распространения, размещения и использования рек-

Заслуживает также внимания идея О.В. Курбатовой и А.В. Ольшевской о том, что необходимо не отменять пенсионные накопления, а увеличивать их доходность, что укрепило бы надежность положения государства в глазах населения<sup>66</sup>.

К тому же, поддерживая ту же точку зрения, необходимо отметить, что целью изменений пенсионной реформы должны быть обеспечение достойной жизни пенсионерам ресурсами ПФР, а не пополнение его за счет их же (пенсионеров) средств.

Представляется, что поскольку вышеуказанные точки зрения непротиворечивы, то почему бы не использовать их в совокупности? Ведь пенсионная система и будущие пенсионеры только выиграют от того, что появится выбор: отчислять или не отчислять взносы на накопительную часть пенсии, и, если все же некоторые выберут первый вариант, то тут у них опять-таки должен быть выбор – сколько именно процентов отчислять. Таким образом, государство будет не принуждать население копить на будущую пенсию, а только лишь поощрять подобные накопления.

Следует отметить, что при подготовке стратегии развития пенсионной системы, по нашему мнению, необходимо учитывать, что инфляцию нужно не только догонять, но и снижать. При постоянном повышении уровня инфляции в РФ можно забыть о долгосрочной Стратегии развития пенсионной системы, скорее всего, она себя не оправдает, так как опять начнется «вытягивание» денег у населения, вместо укрепления экономики. В таком случае, почему бы просто не передать гражданам право самим распоряжаться своей «прибылью на старости лет»? Мы уверены, что далеко не все (если не большинство), особенно мужчины, захотят в большом количестве откладывать свою заработную плату себе на пенсию, так как в данный момент максимальный возраст мужчины в РФ гораздо ниже того же показателя у женщин. К тому же, мужчины на 5 лет позже выходят на пенсию. Это свидетельствует о том, что в среднем мужчины получают пенсию гораздо меньшее количество месяцев, чем женщины, и уж тем более количество этих месяцев далеко до установленного законом для расчета нормативного периода выплаты) (19 лет = 228 месяцев). А это значит, что только единицы в полном объеме получают страховое пенсионное обеспечение, размер которого полностью соразмерен сделанным страховым отчислениям. В связи с этим мы предлагаем разрешить, а точнее предоставить гражданам выбор – делать отчисления государству или самому копить себе на пенсию, причем делать это можно будет несколькими способами, включая и инвестирования в зарубежные организации, в том числе и банковские.

Еще одна демографическая проблема, влияющая на стабильность пенсионной системы Российской Федерации – превышение показателя смертности над показателем рождаемости, то есть естественный прирост населения в Рос-

66 Курбатова О.В., Ольшевская А.В. О накопительной части пенсии // СПС «КонсультантПлюс». (дата доступа 17.11.13)

сии отрицательный. По подсчетам некоторых ученых<sup>67</sup> население России к 2025 году уменьшится на 11 млн. человек (по сравнению с 2013 годом). Это означает, что в уже не столь далеком будущем (где-нибудь к году 2060) вероятна ситуация, когда количество нетрудоспособного населения может сравняться по количеству с трудоспособным. Это, в свою очередь, усложнит задачу Пенсионному фонду РФ по обеспечению финансовой устойчивости системы обязательного пенсионного страхования.

**Кисель А.А.**

*Барановичский государственный университет, Беларусь*

## **РОЛЬ ЮРИДИЧЕСКОГО КЛИНИЧЕСКОГО ОБРАЗОВАНИЯ В МЕХАНИЗМЕ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ СОЦИАЛЬНЫХ УСЛУГ**

Образование представляет собой процесс, направленный на усвоение знаний, а также приобретение умений и навыков. Основной формой организации образовательного процесса при реализации образовательных программ высшего образования в Республике Беларусь является учебное занятие: лекция, семинарское, лабораторное, практическое занятие, консультация [1]. При этом допускается осуществление педагогического процесса и в иной форме, отличной от указанных выше, что позволяет решать проблемы сокращения разрыва между теорией и практикой при преподавании юридических дисциплин, которые рассматривались еще в конце XIX века [2, С. 22]. На современном этапе именно юридическое клиническое образование позволяет восполнять недостаток практических знаний и формировать навыки у студентов, обучающихся специальностям с присвоением квалификации «юрист».

Одним из направлений деятельности юридических клиник декларируется не только образовательное, но и социальное, которое представляет собой участие юридических клиник в правовом просвещении населения. Под правовым просвещением граждан понимается организация и проведение системы мероприятий, направленных на обеспечение и защиту прав и законных интересов граждан, заключающихся в правовом информировании и консультировании, оказании некоторых видов юридической помощи отдельным категориям граждан [3].

Формирование у студентов – участников юридических клиник чувства социальной ответственности [4, С.32] является результатом именно безвозмездного оказания правовой помощи социально незащищенным слоям населения.

<sup>67</sup> Это катастрофа — мы вымираем. Эксперты подсчитали потери населения России на ближайшие годы. Цифры удручают: Эл. ресурс // <http://www.ura.ru/content/svrd/19-09-2013/news/1052165726.html>. Загл.с экрана (дата доступа 17.11.13)

На думку інших дослідників, адміністративно-територіальний устрій України – це зумовлена соціальними, економічними, соціально-етнічними, історичними, географічними, культурними, політичними та іншими чинниками внутрішня територіальна організація держави з поділом її на складові частини – адміністративно-територіальні одиниці [2, с. 604; 5, с. 65].

Федчишин М. та Фрончко В. зазначають, що адміністративно-територіальний устрій слід розглядати як сукупність територіальних утворень з системою державних органів і органів місцевого самоврядування, яка функціонує в їх межах. Цим підкреслюється, що адміністративно-територіальний устрій – це внутрішньо узгоджене об'єднання адміністративно-територіальних одиниць з упорядкованою структурою. В результаті такого об'єднання забезпечується необхідна організаційна єдність, створюється певна система адміністративно-територіального устрою, де кожна адміністративно-територіальна одиниця охоплює певний територіальний колектив, інтереси якого виражають відповідні представницькі органи [6, с. 40].

Адміністративно-територіальний устрій має велике значення для здійснення жителями сіл, селищ, міст своїх місцевих корпоративних інтересів та реалізації конституційних прав і свобод. Він тісно пов'язаний із становищем особи, її інтересами. І це зрозуміло, оскільки він покликаний створювати найбільш сприятливі умови для задоволення матеріальних і культурних потреб суспільства. Широкі та реальні можливості для використання громадянами їхніх прав і свобод, безумовно, передбачає наявність таких територіальних кордонів адміністративно-територіальних одиниць, які сприяли б розвитку демократії і політичної свідомості громадян, єдності Українського народу.

Адміністративно-територіальний поділ – це поділ державної території на окремі частини (адміністративно-територіальні та політико-територіальні одиниці), відповідно до якого будеться система місцевих органів державної влади та організоване місцеве самоврядування [4, с. 159].

Деякі вчені вважають, і ми з ними згодні, що адміністративно-територіальний устрій є синонімом поняття «адміністративно-територіальний поділ», зазначаючи при цьому, що в Україні, яка є унітарною державою, – єдиний вид територіального устрою: адміністративно-територіальний устрій (поділ) [7, с. 40].

Підсумовуючи викладене, слід зазначити, що формою територіального устрою держави, у відповідності з якою утворюються та діють органи державної влади та органи місцевого самоврядування, вирішуються численні питання державного та місцевого рівня, є адміністративно-територіальний устрій. Загальновизнано і не піддається сумніву той факт, що існуючий в Україні адміністративно-територіальний устрій не відповідає у повній мірі чинній Конституції України та потребує реформування та вдосконалення.



## ÚSTAVNÍ PRÁVO

К.ю.н. Шкабаро В.М.

*Дніпропетровський університет імені Альфреда Нобеля, Україна*

### АДМІНІСТРАТИВНО-ТЕРИТОРІАЛЬНИЙ УСТРІЙ УКРАЇНИ: ВИЗНАЧЕННЯ ПОНЯТТЯ

У чинному законодавстві України відсутнє чітке визначення поняття адміністративно-територіального устрою. У науковій юридичній літературі найчастіше можна зустріти поняття «державний устрій», «територіальний устрій», «адміністративно-територіальний устрій» та «адміністративно-територіальний поділ», кожне з яких має своє певне значення та певним чином характеризують територіальну організацію держави.

Кожна частина території України має свою специфіку – значні соціально-економічні та політичні відмінності. У жителів кожної території існує своє бачення того, якою має бути Українська держава. Для цього є об'єктивні причини: тут і ментальність, і етнічна самобутність, і географія.

Окремо слід зазначити, що у багатьох територіях є своя складна історична доля, втім, це стосується нашої країни в цілому [1, с. 3]. Виходячи з цього, деякі науковці слушно розглядають адміністративно-територіальний устрій України як складову її територіального устрою [2, с. 604].

Відповідно до п. 13 ст. 92 Конституції територіальний устрій України визначається виключно законами України, який згідно зі ст. 132 Основного Закону ґрунтується на засадах єдності та цілісності державної території, поєднання централізації і децентралізації у здійсненні державної влади, збалансованості і соціально-економічного розвитку регіонів, з урахуванням їх історичних, економічних, екологічних, географічних і демографічних особливостей, етнічних і культурних традицій.

Тлумачення поняття «адміністративно-територіальний устрій» неоднозначне. Наприклад, професор Фрицький О.Ф. визначає адміністративно-територіальний устрій як поділ території держави на певні частини (області, провінції, департаменти тощо), відповідно до якого будується і функціонує система державних і місцевих органів держави. Поняття «адміністративно-територіальний устрій» слід розуміти у двох значеннях: як процес поділу території на адміністративно-територіальні одиниці і як стан, що є результатом цього процесу [3, с. 502].

Адміністративно-територіальний устрій, на думку Кравченка В.В., – це система взаємовідносин вищих та центральних органів державної влади з органами публічної влади адміністративно-територіальних одиниць держави [4, с. 159].

ния и рассматривается как совершенствование компетенций и навыков у обучающихся праву. Работа самих юридических клиник имеет огромное значение в сфере социального обслуживания населения.

Частью структуры социальной сферы являются социальные услуги, имеющие признаки социального института, осуществляющего взаимодействие между юридическими лицами и потребителями услуг по удовлетворению их потребностей на основе права и установленных норм в законодательстве [5, С. 25].

Согласно Комплексной программе развития социального обслуживания на 2011–2015 годы в Республике Беларусь решению подлежат следующие задачи:

1. Содействие более полному обеспечению конституционных гарантий ветеранов, лиц, пострадавших от последствий войн, пожилых людей и инвалидов, удовлетворению их потребностей в социальной поддержке и социальном обслуживании.

2. Повышение эффективности механизмов нормативного регулирования в области защиты прав и интересов ветеранов, лиц, пострадавших от последствий войн, пожилых людей и инвалидов, их посильной занятости, предоставления им разносторонней помощи.

3. Внедрение инновационных технологий социальной работы и новых видов социальных услуг.

4. Совершенствование профессиональной, трудовой, социальной реабилитации инвалидов [6].

Весьма важным для решения указанных задач является формирование и обеспечение деятельности всей структуры социальных услуг. Одним из элементов механизма их оказания выступают субъекты, их оказывающие. При этом сами социальные услуги по содержанию подразделяются на:

1. Социальную помощь.
2. Социальную поддержку.
3. Социальную защиту.
4. Социальное развитие.

Правозащиту (правовое просвещение) следует отнести к социальной поддержке как меру по оказанию правовой помощи определенным категориям граждан, оказавшимся в тяжелом экономическом положении. Ведь юридическое клиническое образование реализуется путем создания юридических клиник, бесплатных юридических консультаций, деятельность которых и направлена на помощь малообеспеченным гражданам, инвалидам и участникам Великой Отечественной войны, а также детям-сиротам, одиноким матерям, членам многодетных семей, которые в соответствии с законодательством относятся к лицам, нуждающимся в поддержке.

Таким образом, юридическое клиническое образование в образовательном процессе позволяет соединить теорию и практику, а в сфере социального обслуживания существование клиник как при учреждениях, обеспечивающих получение высшего образования по специальностям с присвоением квалифика-

ции «юрист», так и в виде интернатуры позволяет оказывать населению социальные услуги бесплатно посредством правового информирования и консультирования, что делает более наполненной и содержательной саму структуру услуг, включающих не только объект, среду, но и субъекты, и содержание, то есть субъектный состав расширяется и позволяет охватить большую часть населения, нуждающегося в помощи.

## Литература:

1. Кодекс Республики Беларусь об образовании: Закон Респ. Беларусь от 13 янв. 2011 г., № 243–3: в ред. Закона Респ. Беларусь от 26 мая 2012 г., № 376–3 URL: [http://etalonline.by/?type=text&regnum=Hk1100243#load\\_text\\_none\\_1](http://etalonline.by/?type=text&regnum=Hk1100243#load_text_none_1) (дата обращения: 12.11.2013).

2. Балащенко, С. Юридическое клиническое образование в Республике Беларусь: состояние и перспективы / С. А. Балащенко // Юстиция Беларуси. 2013. – № 1. С. 22–24.

3. О некоторых вопросах правового просвещения : постановление Министерства юстиции Респ. Беларусь, 19 нояб. 2010 г. № 98 URL: [http://pravo.by/world\\_of\\_law/text.asp?RN=W21022985](http://pravo.by/world_of_law/text.asp?RN=W21022985) (дата обращения: 12.11.2013).

4. Бондаренко, Н. Л., Хватик Ю. А. Юридическая клиника и ее роль в процессе профессиональной подготовки юриста в высшей школе / Н. Л. Бондаренко, Ю. А. Хватик // Инновационные образовательные технологии. 2011. – № 4. С. 29–33.

5. Малофеев, И. В. Социальные услуги в системе социального обслуживания населения / И. В. Малофеев. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2013 – 176 с.

6. Комплексная программа развития социального обслуживания на 2011-2015 годы : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 29 июля 2010 № 1126 URL: <http://pravo.by/main.aspx?guid=3871&p0=C21001126&p2=%7BНРРА%7D> (дата обращения: 12.11.2013).

Висновок: висновки громадської та іншої екологічної експертизи мають рекомендаційний характер і можуть бути враховані при проведенні державної екологічної експертизи, а також при прийнятті рішень.

Громадська екологічна експертиза може здійснюватися в будь-якій сфері діяльності, що потребує екологічного обґрунтування, за ініціативою громадських організацій чи інших громадських формувань. Громадська екологічна експертиза може здійснюватись одночасно з державною екологічною експертизою.

Основою впровадження процедури екологічної експертизи в Україні, як і в будь-якій іншій державі, є законодавча регламентація цього питання.

Сьогодні екологічна експертиза отримала достатнє закріплення та широке тлумачення в законодавстві, що говорить про її значне місце в системі заходів як державного, так і громадського контролю за станом навколишнього природного середовища: Закон України «Про охорону навколишнього природного середовища» від 25 червня 1991 р., Закон України «Про екологічну експертизу» від 9 лютого 1995 р., Закон України «Про зону надзвичайної екологічної ситуації «від 13 липня 2000р., Інструкція про здійснення державної екологічної експертизи, затверджена наказом Мінекобезпеки України від 7 червня 1995р. № 55, Постанова КМУ «Про перелік видів діяльності та об'єктів, що становлять підвищену екологічну небезпеку» від 27 липня 1995р. № 554.

Зацікавленість суспільства у вирішенні основних завдань в сфері екології, вживання такого запобіжного засобу як екологічна експертиза, розуміння суті її попереджувального значення допоможуть досягти стійкого екологічно-безпечного розвитку суспільства.

## Література:

1. Про екологічну експертизу: Закон України від 09.02.1995// Відомості Верховної Ради України. – 1995. – № 45. – ст. 54.

2. Екологічне право України: Підручник для студентів юрид. вищ. навч. закладів/А. П. Гетьман, М. В. Шульга, В. К. Попов та ін.; За ред. А. П. Гетьмана та М. В. Шульги. – Х.: Право, 2005.

3. Юрченко, Л. І. Екологія: навчальний посібник / Л. І. Юрченко. – К. : Професіонал ; К. : Центр учбової літератури, 2009. – 304 с.

4. Про охорону навколишнього природного середовища: Закон України від 25.06.1991// Відомості Верховної Ради України – 1991. – № 1264–ХІІ. – ст.546

5. Бринчук. М.М.. Экологическое право: Учебник Для высших учебных заведений/ М.М. Бринчук.- М.: Городец, 2009. – 670с.

6. Шемшученко Ю.С. Экологичне право України. Академічний курс: Підручник / За заг. ред. Ю. С. Шемшученка. – К.: ТОВ «Видавництво «Юридична думка», 2008. – 720 с

7. Право – Екологічне право України – Громадська екологічна експертиза [Електронний ресурс] – Режим доступу: <http://djerelo.com/legal-science/177-ekologichne-pravo-ukrainu/11714-106-gromadska-ekolog%D1%96chna-ekspertyza>

Зрозуміло, що найвища ефективність очікується від цілеспрямованої діяльності спеціально створюваних еколого-експертних комісій або груп представників громадськості чи їх об'єднань для об'єктивного вивчення, аналізу і оцінки об'єктів, реалізація яких може негативно вплинути на екологічну обстановку та безпеку населення, і обґрунтування висновків, що мають юридичне значення для прийняття рішень чи врахування їх на наступних стадіях реалізації об'єкта експертизи. В цьому контексті громадськими слід вважати екологічні експертизи. Бо проводяться тільки громадськими формуваннями, створеними на засадах добровільного і вільного волевиявлення громадян, об'єднаних спільністю екологічних інтересів без переслідування в своїй діяльності комерційної мети чи сприяння одержанню доходу іншими організаціями і на які поширюються положення законодавства про громадські об'єднання [7].

Умовами проведення громадської екологічної експертизи є:

- 1) державна реєстрація заяви громадських об'єднань про проведення екологічної експертизи;
- 2) додержання порядку і термінів цієї реєстрації органами місцевого самоврядування;
- 3) додержання форми і змісту заяви про проведення екологічної експертизи;
- 4) обов'язком суспільних об'єднань, що організують екологічну експертизу є сповіщення населення про початок і результат її проведення;
- 5) відмова в державній реєстрації заяви про проведення громадської екологічної експертизи повинна супроводжуватись вичерпним переліком основ для цього [3, с.125].

Найбільш неурегульованим є питання з вибором об'єкта громадської екологічної експертизи, особливо якщо він, за заявою замовника, має державну або комерційну таємницю. Це певним чином стримує можливості громадської екологічної експертизи [6, с.252].

Громадська екологічна експертиза проводиться незалежно від державної екологічної експертизи.

Вона несе рекомендаційний характер, але за умови старанного проведення, обґрунтованості та ретельного виконання всіх вимог, висновки громадської екологічної експертизи можуть враховуватися органами, які здійснюють державну екологічну експертизу, а також органами, що зацікавлені у реалізації проектних рішень або експлуатують відповідний об'єкт [4, ст. 30].

Змога громадськості виражати свою думку з приводу об'єкту екологічної експертизи за допомогою громадської екологічної експертизи – гарний прояв суспільної думки, спрямований на врахування її при формуванні державної екологічної політики [5, с.243].

Громадська екологічна експертиза не виключає оплату роботи експертних комісій (за рахунок екологічних фондів, пожертвувань, інших надходжень не заборонених законодавством). Допускається і самооподаткування громадян відповідно до законодавства [3, с.126].

## TRESTNÍ PRÁVO

**Аспирант кафедры уголовного права, Тарасенко В.В.**  
*Воронежский государственный университет, Россия*

### **ОБЩИЕ ПРЕДПОЛОЖЕНИЕ В ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ КАК ПРЕДПОСЫЛКА ДЛЯ ОБРАЗОВАНИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВЫХ ПРЕЗУМПЦИЙ**

Роль презумпций как предположений особого типа в правоприменительной деятельности правоохранительных органов РФ при расследовании уголовных дел, прежде всего, связана с их основной целью, направленной на экономию сил и средств правоприменителей при производстве по уголовному делу, что способствует более быстрому и качественному достижению целей уголовно-правового регулирования общественных отношений.

Презумпция (*praesumptio*) в переводе с латинского языка означает предположение. Это категория, происхождение которой в большинстве случаев не связано с правом, но она находит самое широкое отражение в правоприменительной деятельности государственных правоохранительных органов.

Согласно общему положению, если презумпция не закреплена в нормах права, то она именуется фактической презумпцией или общим предположением [2].

Суть общего предположения заключается в том, что на основе наблюдавшихся ранее каких-либо явлений, приводивших к определенным последствиям, можно сделать заключение, что и в последующем при наступлении аналогичных явлений получатся те же самые последствия. Именно общее предположение, предшествует появлению в праве нормы-презумпции. Прежде всего, здесь идет речь об общих предположениях, которые просуществовали длительный историко-правовой период и несут в себе в высокой степени истинные и достоверные знания.

Использование в процессе расследования уголовного дела фактических презумпций улучшает поиск и синтез необходимого фактического материала, а также его предварительную оценку и способствует построению гипотезы для дальнейшего исследования материала. Существенным свойством общих предположений является вероятный характер, что составляет их содержательную сторону. В.К. Бабаев называет общее предположение термином «общая презумпция» и указывает, что это понятие «можно определить как предположение о наличии или отсутствии предметов (явлений), основанное на связи между ними и предметами (явлениями) наличными, подтвержденное предшествующей

жизненной практикой». И далее он говорит об общем предположении, как о мнимом [3].

Должностные лица, уполномоченные уголовно-процессуальным законом осуществлять предварительное расследование по уголовным делам, в ходе расследования уголовных дел, совершенных в условиях неочевидности, используют для раскрытия преступления общие предположения. Прежде всего, здесь идет речь о преждевременных обобщениях и правдоподобных суждениях, которые, как отмечает В.К. Бабаев, являются предпосылками для мнимого презюмирования [4].

Преждевременное обобщение используется правоприменителем при расследовании уголовного дела в случае возникновения ситуации, когда есть основания предполагать, что показания, даваемые лицом, являются ложными. Преждевременное обобщение как источник знания о мнимом презюмировании приводит к созданию более сложного решения возникшей проблемной ситуации и применяется в надежде на его повторное использование, но это не всегда является оправданным тактическим приемом, так как вывод делается на анализе небольшого количества ситуаций. Одним из примеров преждевременного обобщения при расследовании уголовного дела может являться такой тактический прием допроса при изобличении лжи, как внезапность. Содержание данного приема сводится к неожиданной постановке допрашиваемому лицу вопроса, который не связан с предыдущим, но на который допрашиваемый должен дать незамедлительный ответ [5]. Добросовестный допрашиваемый, будь то обвиняемый или свидетель по уголовному делу, воспримет его как проявление недоверия к данным им ранее показаниям, а иногда и как обман, что может привести к нарушению психологического контакта между допрашиваемым и лицом, производящим расследование уголовного дела [6]. Поэтому рассмотрение указанного тактического приема как универсального может привести к значительным затруднениям при производстве по делу, а иногда и к необратимым последствиям, одним из которых может являться утрата доказательств по уголовному делу.

На современном этапе развития общественных отношений преждевременное обобщение может быть связано с различными жизненными ситуациями. Прежде всего, хотелось бы заострить внимание на преждевременном обобщении, связанном с использованием в ходе расследования уголовного дела такого следственного действия, как получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (ст. 186.1 УПК РФ), а именно, так называемое получение через операторов компаний сотовой связи биллинговых данных (для их получения необходимо знание IMEI кода абонентского устройства и (или) абонентского номера, которым пользуется лицо) о соединениях абонентов с привязкой к базовой станции, что позволяет с определенной точностью определить место и время нахождения интересующего следствие лица. Данная процедура законодательно достаточно хорошо регламентирована и в случае удовлетворения судом ходатайства правоприменителя о производстве

охорону навколишнього природного середовища, раціональне використання і відтворення природних ресурсів, забезпечення екологічної безпеки.

В Україні здійснюються державна, громадська та інші види екологічної експертизи [1, ст.12].

Громадська екологічна експертиза пов'язана перш за все з суб'єктивним складом, тобто її повинні проводити представники громадськості чи їх об'єднання.

На сьогодні зростає суспільна свідомість і активність населення по відношенню до екологічної ситуації в Україні. Саме ці фактори спричинили те, що в нашій державі існує близько 20 екологічних організацій, асоціацій, груп національного рівня та понад – 300 місцевого. Можемо назвати асоціацію «Зелений світ», Українську молодіжну екологічну лігу, Національний екологічний центр, Українську екологічну академію наук тощо. Саме для досягнення своїх цілей і завдань, формування належної екологічної свідомості у громадян вони мають право проводити громадську екологічну експертизу в будь-якій сфері діяльності, що потребує екологічного обґрунтування, і публічні слухання або відкриті засідання щодо оцінки екологічної безпеки об'єктів експертизи і реалізують його [2, с.51].

Відповідно до ст. 9 ЗУ «Про екологічну експертизу» і на основі вищезазначеного можна виділити наступні суб'єкти громадської екологічної експертизи:

- громадські організації екологічного спрямування чи створювані ними спеціалізовані формування;

- інші установи, організації та підприємства, в тому числі іноземні юридичні та фізичні особи, які залучаються до проведення екологічної експертизи.

Громадська екологічна експертиза може здійснюватися одночасно з державною екологічною експертизою шляхом створення на добровільних засадах тимчасових або постійних еколого-експертних колективів громадських організацій чи інших громадських формувань.

Експертом може виступити будь-яка особа, заінтересована в позитивному чи негативному вирішенні питання, пов'язаного з екологічним обґрунтуванням господарського рішення. Висновки та оцінки кожного з незалежних експертів можуть узагальнюватися спеціальними комісіями, радами; колегіями з представників громадськості чи органом (замовником, організацією-проектувальником тощо), відповідальним за якість розробленої документації чи з ініціативи якого (Ради народних депутатів) призначалась така експертиза.

У випадках, коли створюються спеціальні організаційні структури з визначеною метою, завданням, об'єктами еколого-експертного дослідження, формами та методами діяльності громадських формувань, з встановленою відповідальністю за наслідки екологічної експертизи, йдеться мова про юридичне формалізовану і організаційно спрямовану форму громадської експертизи. Зазначена форма громадської екологічної експертизи може проводитись як організаційно відособлено від інших форм, наприклад державної, так і в складі останньої. Для цього можуть створюватися відповідні громадські комісії чи окремі групи, які працюватимуть за єдиною або різними програмами і методикою експертизи.

## AAGRÁRNÍ A AGRÁRNÍ PRÁVO

**Найдьон Я.П.**

*студентка юридичного факультету*

**Науковий керівник: к.ю.н., доцент Меліхова О.Ю.**

*Запорізький національний університет*

*м.Запоріжжя, Україна*

### ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ГРОМАДСЬКОЇ ЕКОЛОГІЧНОЇ ЕКСПЕРТИЗИ В УКРАЇНІ

Актуальність теми. Одним з найбільш важливих засобів забезпечення екологічної безпеки та гарантій реалізації закріпленого права кожної особи на безпечне для життя і здоров'я довкілля є екологічна експертиза.

У зв'язку з цим право громадян України на участь у проведенні громадської екологічної експертизи є одним із елементів закріпленої у ст. 9 Закону України «Про охорону навколишнього природного середовища» від 26 червня 1991 р. системи екологічних прав громадян, а повноваження громадських організацій екологічного спрямування на проведення зазначеного дослідження є одним з видів їх статутної діяльності (ст. 21).

Участь громадськості в екологічній експертизі є досить актуальною.

Законодавче закріплення правових засад громадської екологічної експертизи зумовлене підвищеною зацікавленістю громадськості у безпосередньому вирішенні екологічних проблем, в усуненні прогалин, які мають місце в законодавстві, а також, у кінцевому результаті – у відверненні аварій і катастроф техногенного походження, попередженні та ліквідації проявів стихійних сил природи. З прийняттям Закону України «Про екологічну експертизу» від 9 лютого 1995 р., реалізація громадянами права на участь в проведенні громадської екологічної експертизи та обнародування її результатів законодавчо гарантована.

В науці досліджуються переважно загальні аспекти громадської екологічної експертизи, зокрема цьому питанню присвячені роботи Ю.С. Шемшученка М.М. Бринчука, А. П. Гетьмана, М. В. Шульги тощо.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про екологічну експертизу» екологічна експертиза в Україні – вид науково-практичної діяльності уповноважених державних органів, еколога-експертних формувань та об'єднань громадян, що ґрунтується на міжгалузевому екологічному дослідженні, аналізі та оцінці передпроектних, проектних та інших матеріалів чи об'єктів, реалізація і дія яких може негативно впливати або впливає на стан навколишнього природного середовища, і спрямована на підготовку висновків про відповідність запланованої чи здійснюваної діяльності нормам і вимогам законодавства про

биллинга, оператор сотовой связи предоставляет соответствующие интересующие данные. Следует сказать, что данное следственное действие в связи с его простотой и развитием технологий сотовой связи активно используется при расследовании уголовных дел [7]. Преждевременное обобщение, связанное с установлением места нахождения лица в интересующий следствие период времени в конкретном месте по его абонентскому устройству, что представляется весьма неоправданным, так как в данном случае срабатывает своеобразная презумпция «привязки абонентского устройства или сим-карты сотового оператора к абоненту». Говорить о месте нахождения лица по данным биллинга как о косвенном доказательстве можно лишь с определенной условностью и использовать его только в совокупности с иными доказательствами, имеющимися по делу. Преждевременное обобщение в данном случае может привести, прежде всего, к таким негативным последствиям, как незаконное обвинение лица в совершении преступления. В данном случае можно говорить о преувеличении познавательного значения истинных и достоверных знаний.

Правдоподобные суждения как источник знания о мнимом презумировании при расследовании уголовного дела, прежде всего, связаны с суждениями правоприменителя, которые содержат в себе не вполне надежный вывод о наличии или отсутствии какого – либо события, явления или содержат не вполне надежный вывод о свойствах данного события или явления [8]. Учитывая, что истинность или ложность таких предварительных суждений точно не установлена, они лишь претендуют быть таковыми. В естественном языке показателями правдоподобности суждения обычно выступают вводные слова: «повидимому», «вероятно», «представляется», «возможно», «можно предположить» и т.п. Существование на доформальной стадии правдоподобных суждений, прежде всего, связано с использованием истинных и достоверных знаний правоприменителем за пределами их действительной применимости, когда последний, ввиду плохих знаний, приобретенных им в процессе учебы и правоприменительной деятельности, формулирует правдоподобные суждения о существовании того или иного факта. В дальнейшем правдоподобные суждения либо опровергаются, либо становятся доказанными суждениями, выражающими истинное и достоверное знание. Например, данные многолетней судебной следственной практики (историко-правового опыта) показывают, что потерпевшим, согласно ч. 1 ст. 134 УК РФ, может являться лицо женского или мужского пола, не достигшее ко времени совершения преступления 16-го возраста, а также не достигшее половой зрелости. Рассматривая данный вопрос, следует сказать, что положение о не достижении потерпевшим половой зрелости в 16-м возрасте не является истинным и достоверным во всех случаях совершения данного преступления. В этой связи следует сказать, что произошедшие в феврале 2012 года изменения данной нормы УК РФ в связи с введением в диспозицию статьи указания на половую зрелость не являются новыми для российской законодательства, а «есть не что иное, как возвращение к тому, от чего законодатель отказался при принятии УК РФ 1996 года» [9]. Действительно данное утверждение является правдоподобным, так как по общим правилам физиоло-

гического развития организма достижение половой зрелости у лиц женского пола наступает в возрасте 15-16-ти лет, достижение половой зрелости у лиц мужского пола – в возрасте 16-17-ти лет [10]. «Шестнадцатилетние – это период, когда половая зрелость наступает у абсолютного большинства подростков, и половые отношения не представляют столь существенного вреда формированию здорового полноценного человека» [11]. Правоприменитель, при расследовании уголовного дела, предусмотренного ст. 134 УК РФ, должен кроме возраста потерпевшего (не достижение им 16 лет) установить в обязательном порядке, достиг ли потерпевший половой зрелости, для чего в процессе расследования уголовного дела должна быть обязательно назначена и проведена судебно-медицинская экспертиза по определению половой зрелости.

Таким образом, не все общие предположения, представляют собой в высокой степени истинные и достоверные знания, и могут в последующем стать уголовно-правовой презумпцией, хотя они, и получены в результате длительной правоприменительной деятельности, поэтому их использование в уголовном судопроизводстве возможно, только с учетом иных фактов (обстоятельств) подтверждающих их истинность.

#### Литература:

1. См. напр.: Васильев Л.М. Фактические презумпции в советском уголовном судопроизводстве. – М.: «Правоведение», 1977. С.6; Сериков Ю.А. Презумпции в гражданском судопроизводстве. М.: Изд-во. ВолтерсКлувер., 2008. С. 5.
2. См.: Бабаев В.К. Презумпции в советском праве. Горький, 1974. С.12.
3. См.: Бабаев В.К. Указ. соч. С. 21.
4. См.: Аверьянова Т.В. и др. Криминалистика: Учебник для вузов. – 3-е изд., пераб. и доп. М.: Норма, 2007. С. 591.
5. См.: Васильев А.Н., Карнеева Л.М. Тактика допроса при расследовании преступлений. М., 1970. С. 148.
6. См.: Н.А. Архипова. Организационно-тактические особенности получения и использования содержания текстовых сообщений в процессе раскрытия и расследования преступлений // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2010. № 4. С. 52-57.
7. См.: Бабаев В.К. Указ. соч. С. 21.
8. См.: Пантюхина И.В. Проблемы толкования не достижения половой зрелости потерпевшего в преступлениях, предусмотренных ст. 134 и 135 УК РФ // Юридическая техника. 2012. № 3. С. 58-61.
9. См.: Половая зрелость: справочник по сексологии. [электронный ресурс]: режим доступа: <http://medkarta.com/?cat=article&id=18390/>. (дата обращения: 29.09.2013).
10. См.: Коргутлова Т.А. Половые преступления: теоретические и практические аспекты // Современное право. 2009.г № 10. С. 142.

Отже погроза, як об'єктивна ознака складу злочину, передбаченого ч.1 ст. 346 КК України, являє собою погрозу вбивством, насильством або знищенням чи пошкодженням майна щодо державного чи громадського діяча а також щодо його близьких родичів у зв'язку з їх державною чи громадською діяльністю, вчинювана словесно, письмово, за допомогою жестів і демонстрації зброї або предметів, що їх замінюють, а також із використанням технічних засобів та обов'язково повинна бути дійсною й реальною для її сприйняття потерпілим.

#### Література:

1. Кримінальне право України. Особлива частина: Підручник для студ. вищ. навч. зал. освіти. – За ред. Професорів М.І. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тація. – К.: Юрінком інтер; Х.: Право, 2002. – 416 с.
2. Науково-практичний коментар Кримінального кодексу України від 5 квітня 2001 року / А.М. Бойко, Л.П. Брич, В.К. Гришук, О.О. Дуров та ін.; За ред. М.І. Мельника, М.І. Хавронюка. – К.: Каннон, А.С.К., 2001. – 1104 с.
3. Батиргареева В.С. Кримінологічна характеристика та попередження розбоїв, поєднаних з проникненням у житло. Монографія. – Х.: «Одісей», 2003. – 256 с.
4. Осадчий В.І. Кримінально-правовий захист правоохоронної діяльності. Монографія. – К.: Атіка, 2004. – 336 с.
5. Тимейко Г.В. Общее учение об объективной стороне преступления. – Р.: Изд-во Рост. ун-та., 1977. – 216 с.
6. Левертова Р.А. Ответственность за психическое насилие по советскому уголовному праву. Омск: Омская высш. шк. милиции, 1978. – 103 с.

чину, ми можемо охарактеризувати об'єктивну сторону дією, а точніше – погрозою вбивством, насильством або знищенням чи пошкодженням майна щодо державного чи громадського діяча, а також щодо його близьких родичів у зв'язку з їх державною чи громадською діяльністю.

Хотілося б звернути увагу на той факт, що висвітленню окремих аспектів погрози, в різний час, приділялася увага багатьох вчених, з-поміж яких: В.С. Батиргарєєва, С. Бородин, В.К. Гришук, М.М. Корчів, Л. Крахмальник, Р.А. Левертова, В.І. Осадчий, І. Ной, І.В. Самощенко, В. Ткаченко та інші. Тим не менше, проблема погрози щодо державного чи громадського діяча або його близьких родичів у зв'язку з їх державною чи громадською діяльністю залишається однією з найменш досліджуваних.

Загалом в теорії кримінального права погрозу розуміють як один із способів вчинення психічного насильства по відношенню до потерпілого. Проте автори не поділяють єдиного погляду стосовно формулювання погрози в окремих, конкретних випадках. Так, наприклад, В.К. Гришук визначає погрозу як висловлення реального наміру заподіяти особі або її близьким фізичну, майнову або моральну шкоду. При чому, залежно від форми виразу, вона може бути словесною, письмовою, у формі конклюдентних дій (жестів, демонстрації зброї), інших дій, спрямованих на примушування особи до вчинення злочину [2, 150]. В.С. Батиргарєєва, характеризуючи психічне насильство при розбої, уявляє погрозу як психічний вплив злочинця на волю і свідомість потерпілого без фактичного застосування фізичного насильства [3, 19]. В.І. Осадчий вкладає в поняття погрози насильством можливість вчинення злочинного впливу на потерпілого від заподіяння фізичного болю до спричинення йому середньої тяжкості тілесних ушкоджень, позбавлення можливості обирати місце перебування на свій розсуд [4, 135-136]. Як бачимо, для кожного складу злочину, об'єктивною ознакою якого є погроза, характерні певні особливості. Не стала виключенням і ч.1 ст. 346 КК України.

Особливість досліджуваного складу злочину полягає в тому, що погроза, як об'єктивна ознака, утворює самостійний склад злочину, передбаченого ч.1 ст. 346 КК України, лише при наявності юридичної конструкції «у зв'язку з їх державною чи громадською діяльністю». За умови ж відсутності вказаної юридичної конструкції, погроза вбивством або знищення майна утворює два самостійні склади злочинів. Відтак і кваліфікація відбуватиметься за ст. 129 або ст. 195 КК України, відповідно – це «погроза вбивством» та «погроза знищення майна».

У випадку зі складом злочину, передбаченого ч.1 ст. 346 КК України, погроза вбивством, насильством або ж знищенням чи пошкодженням майна, як і в інших випадках, може здійснюватися словесно, письмово, за допомогою жестів і демонстрації зброї або предметів, що їх замінюють, а також за допомогою технічних засобів [6, 17; 4, 139]. Характерною умовою погрози також є дійсність та реальність сприйняття її потерпілим.

**К.ю.н. Нурпенсова А.К.**

*Карагандинский экономический университет Казпотребсоюза, Казахстан*

## **ИНФОРМАЦИОННЫЙ КАЗАХСТАН: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ**

В Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы обозначена важная задача национального права – это определение основ государственной системы защиты информации и основных угроз в данной сфере. В этой связи актуальным становится разработка механизмов реализации единой государственной политики в сфере информационной безопасности. Вследствие этого Министерством информации и связи Республики Казахстан совместно с государственными органами, в том числе Министерством внутренних дел Республики Казахстан осуществляется совместная работа по противодействию угрозам национальной информационной безопасности.

Наряду с этим были приняты: Концепция информационной безопасности до 2016 года, Государственная программа «Информационный Казахстан – 2020, целью которых является обеспечение интересов общества и государства в информационной сфере, защита конституционных прав человека и гражданина, а также создание условий, обеспечивающих переход Казахстана к информационному обществу.

В настоящее время информационные технологии в Казахстане развиваются высокими темпами, идет цифровизация информационного пространства – коммуникационных сетей и средств массовой информации (СМИ).

Надо сказать, что количество интернет – пользователей только за 2011 год выросло в Казахстане более чем в 2 раза и достигло 8,7 млн. человек, то есть превысило половину населения страны. Практически Казахстан подошел к всеобщей компьютеризации общества.

В результате бурного развития процессов информатизации общества и государства, в т.ч. опережающего развития «электронного правительства», в Республике Казахстан сложились предпосылки для построения информационного общества. Так, согласно данным рейтинга готовности стран к использованию технологий электронного правительства Организации Объединенных Наций за 2010 год Казахстан занял 46 место из 192 стран (81 место в 2008 году) [1].

В государственной программе «Информационный Казахстан-2020» поставлены следующие задачи: практическая реализация «электронного правительства»; принятие специального законодательства об «электронном правительстве»; разработка стандартов оказания государственных электронных услуг; разработка трехуровневой типовой схемы «электронного акимата»: область, город, район» [2]. Есть необходимость развивать инновационные

формы доступа к интеллектуальной информации, радикально расширить фонд Казахской национальной электронной библиотеки.

Важным направлением госпрограммы должна стать и модернизация отечественных средств массовой информации. Сфера СМИ должна работать на основе четких стандартов национального Кодекса журналистской этики, а также юридических норм, ограждающих потребителя от искаженной и недостоверной информации.

Кроме того, следует продолжать работу по продвижению глобальной информации о Казахстане с использованием самых современных информационных технологий. В частности, надо расширить географию информационных потоков из Казахстана на страны Восточной Азии и мусульманский мир.

Современные информационные технологии интенсивно внедряются во все сферы жизни и деятельности общества.

Национальная и экономическая безопасность государства начинает напрямую зависеть от обеспечения информационной безопасности. Именно поэтому с целью создания гарантий по обеспечению необходимой стойкости средств защиты информации государство берет на себя ответственность за лицензирование деятельности организаций, занимающихся защитой информации, и сертификацию соответствующих технических средств. Сегодняшний уровень защиты от внешних информационных угроз в глобальных открытых сетях не может быть сочтен удовлетворительным: до сих пор в Казахстане отсутствует всеобъемлющая и технически выверенная стратегия в этой области. С целью изменения ситуации должен быть безотлагательно разработан и осуществлен комплекс мер в области законодательства и стандартизации средств, обеспечивающих информационную безопасность Казахстана. К первоочередным задачам в этом направлении относятся:

- принятие специального закона, аналогичного «Computer Security Act» в США, возлагающего на конкретные госструктуры ответственность за методологическую поддержку работ в области информационной безопасности;
- выработку унифицированных подходов к обеспечению безопасности для организаций различного профиля, размера и форм собственности;
- обеспечение появления на рынке достаточного числа разнообразных сертифицированных средств для решения задач информационной безопасности.

Одной из проблем в области защиты информации в Казахстане является отсутствие официальных документов с подробными рекомендациями по построению безопасных информационных систем, аналогичных разработанному, например, Американским институтом стандартных технологий (США) и британскому стандарту. Хотя в Великобритании не существует нормативных актов, требующих выполнения государственных стандартов, около 60% британских фирм и организаций добровольно используют разработанный стандарт, а остальные намерены внедрять его рекомендации в ближайшее время.

**Притула В.В.**

*здобувач Донецького юридичного інституту МВС України*

## **ПОГРОЗА ЯК ОЗНАКА ОБ'ЄКТИВНОЇ СТОРОНИ СКЛАДУ ЗЛОЧИНУ, ПЕРЕДБАЧЕНОГО Ч. 1 СТ. 346 КРИМІНАЛЬНОГО КОДЕКСУ УКРАЇНИ**

В сучасних умовах чітко окреслюється тенденція щодо збільшення частки насильницьких злочинів. Це зумовлено багатьма різноманітними чинниками, що впливають як на суспільство в цілому так і на окремо взятую винну особу зокрема. За таких умов особливу увагу викликає проблема підвищення ступеня кримінально-правової охорони авторитету органів державної влади, органів місцевого самоврядування та об'єднань громадян. Зважаючи на те, що при виявленні конкретного злочину ми в першу чергу зустрічаємо його зовнішній прояв, тобто об'єктивну сторону, природно, що даний елемент об'єктивної сторони складу злочину не міг залишитися поза нашою увагою.

На нашу думку, в науці кримінального права, вивченню об'єктивної сторони погрози або насильства щодо державного чи громадського діяча приділялося недостатньо уваги. Зокрема дана проблематика здебільшого висвітлювалася в контексті дослідження злочинів проти авторитету органів державної влади, органів місцевого самоврядування та об'єднань громадян; кримінально-правової характеристики злочинів проти правоохоронної діяльності або коментування чинного кримінального законодавства.

Серед науковців-криміналістів досить поширеним є визначення об'єктивної сторони складу злочину як зовнішнього прояву злочину, котрий характеризується суспільно небезпечним діянням, суспільно небезпечним наслідком, причинним зв'язком між діянням і наслідком, часом, місцем, способом, знаряддям, обстановкою та засобами вчинення злочину [1, 103]. Значення досліджуваного елемента складу злочину як для кваліфікації так і при кримінально-правовому розмежуванні погрози або насильства щодо державного чи громадського діяча від суміжних складів злочинів переоцінити важко. Г.В. Тимейко, наприклад, визначає значення об'єктивної сторони складу злочину як комплекс чинників, що впливають на визначення місця об'єктивної сторони складу злочину в теорії кримінального права. Це, зокрема, те, що в межах складу злочину вона є об'єктивним підґрунтям кримінальної відповідальності, слугує критерієм відмежування даного злочинного діяння від інших злочинів або проступків, має важливе значення для кваліфікації, істотно впливає на оцінку ступеня суспільної небезпеки злочину та особи винного [5, 15-19].

Спробуємо звузати дослідження означеної проблематики до кримінально-правової характеристики погрози як об'єктивної ознаки складу злочину, передбаченого ч.1 ст. 346 КК України. Розглянувши диспозицію даного складу зло-



уголовного дела по части 1 статьи 219 УК РФ, этапы производства экспертизы и ее особенности, инженерно-технические расчеты).

10. Проведена разработка современного подхода в части нормативно-правового регулирования обеспечения пожарной безопасности (основные требования законодательства и норм по обеспечению пожарной безопасности. Нормативно-правовые коллизии, методы решения задач такого типа.).

11. Проведена разработка организационно – технических мероприятий при производстве расследования по делам о пожарах, (обучение дознавателей, снабжение необходимой техникой, экспресс формулы, криминалистическое оборудование и т.д.).

#### Литература

1. Конституция Российской Федерации, принята Всеобщим голосованием 12 декабря 1993 года.

2. Уголовно – процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ.

3. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996г. № 63-ФЗ.

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ.

5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ.

6. Закон Российской Федерации от 18 апреля 1991 г. № 1026-1 «О милиции».

7. Закон Российской Федерации от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне».

8. Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

9. Федеральный закон от 25 июля 1998 г. № 128-ФЗ «О государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации».

10. Федеральный закон от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации».

11. Федеральный закон от 3 декабря 2008 г. № 242-ФЗ «О государственной геномной регистрации в Российской Федерации».

12. Постановление Правительства Российской Федерации от 17 августа 2007 г. № 522 «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека».

13. Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 17.01.1995 № 19-01-7-95 «Об учреждениях судебной экспертизы системы Министерства юстиции Российской Федерации».

14. Брушлинский Н.Н. Системный анализ деятельности Государственной противопожарной службы: Учебник. М.: МИПБ МВД России, 1998.

Лицензирование и сертификация в области систем обеспечения безопасности информации могут снизить остроту этой проблемы. Необходимо создание пользователю гарантий того, что используемые им средства защиты информации способны обеспечивать необходимый уровень защиты. Именно лицензирование может способствовать тому, что проблемой защиты информации будут заниматься только высококвалифицированные специалисты в этой области, а создаваемые ими продукты будут находиться на соответствующем уровне и смогут пройти сертификацию.

Интернет заостряет любую проблему обеспечения безопасности в сетевой среде до предела, и если раньше можно было игнорировать развитие информационных технологий, мировой опыт и международное законодательство в области защиты информации и коммуникаций, то сейчас этого себе позволить уже нельзя. Интернет ведет жесткий отбор, у него своя система лицензирования и сертификации.

С учетом требований информационной безопасности и мировой практики деятельности в сфере защиты информации представляется целесообразным присоединение Казахстана к сложившимся системам международной стандартизации и сертификации информационных технологий, что на практике означает:

- приведение национальных и отраслевых стандартов в соответствие с международными стандартами;

- участие представителей Республики Казахстан в международных системах сертификации (в том числе в сертификационных испытаниях);

- возможность признания в Казахстане международных сертификатов.

Кроме того, в соответствии с действующим законодательством, любая организация, занимающаяся сбором и обработкой персональных данных (например, операций с пластиковыми карточками), должна иметь лицензию на право заниматься подобной деятельностью и использовать для этого сертифицированные средства.

Существуют серьезные проблемы обеспечения информационной безопасности банков, которые до сих пор не нашли своего решения. Например, как обеспечить защищенный обмен информацией с представительством банка за рубежом? Здесь имеет место юридическая коллизия, в соответствии с которой, с одной стороны, вывозить отечественные средства защиты за рубеж можно только по специальному разрешению, а с другой, – можно использовать средства защиты зарубежного производства, только прошедшие казахстанскую сертификацию, а таковые отсутствуют.

Другой вопрос: нужно ли банку самому разрабатывать защищенную автоматизированную систему. Для того, чтобы банк мог разрабатывать защищенную автоматизированную банковскую систему (АБС), он должен получить лицензию, если будут использоваться криптографические средства. При этом банк не получит лицензию, если в его уставе прямо не записано, что он может

заниматься разработкой защищенных систем, поскольку подобная деятельность относится к сфере оказания услуг.

Даже специализированные организации практически никогда в одиночку не работают над созданием защищенных информационных систем, поэтому банку заниматься разработкой защищенной АБС нет смысла, так как сложность подобных работ очень высока. Во Франции ряд банков на паях создали фирму, которая взяла на себя решение задачи создания защищенной АБС и разработала такую систему.

Если возникает потребность в подобной системе, то более эффективно, создать организацию, которая смогла бы четко сформулировать требования по модификации существующих АБС для их реализации одной из фирм, имеющих лицензию на разработку систем информационной безопасности.

Для решения проблем информационной безопасности необходима тесная координация деятельности всех субъектов, которых в той или иной степени касаются вопросы информационной безопасности: пользователей, производителей средств безопасности и государственных органов, создающих нормативные документы и осуществляющих надзорные функции.

Особого внимания требуют проблемы правового регулирования отношений в области информационной безопасности и сфере квалификации компьютерных преступлений.

Нельзя не отметить, что Концепцией новой редакции Уголовного Кодекса РК предлагается дополнить проект УК РК главой «Преступления и проступки против информационной безопасности» и, представляется, что именно этот вариант наиболее правильно обозначает объект преступных посягательств и ответственность за киберпреступления, в том числе за несанкционированный доступ к компьютерной информации, ее незаконный перехват и уничтожение, а также распространение программ либо деструктивных материалов, представляющих общественную опасность. А также усилится ответственность за распространение информации оскорбительного или клеветнического характера посредством компьютерных систем.

Динамика развития информационных технологий в социально-экономической и культурной жизни общества и государства предъявляет повышенные требования к решению вопросов информационной безопасности. Обеспечение информационной безопасности государства требует использования комплексного подхода, включающего организационные, технические, программные, социальные механизмы, способные реализовать конституционные права и свободы человека и гражданина в области получения информации, пользования ею в целях защиты конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности Республики Казахстан, политической, экономической и социальной стабильности, законности и правопорядка, развития взаимовыгодного международного сотрудничества в области информационной безопасности.

ленные недостатки, которые выявились при его обсуждении. В последующем в УПК были внесены дополнения и изменения, в том числе и о компетенции органов Государственной противопожарной службы. Тем самым законодатель отнес органы Государственной противопожарной службы к органам, уполномоченным осуществлять предварительное расследование в форме дознания по преступлениям, связанным с пожарами (п. 4 ч. 1 ст. 40, п. 6 ч. 3 ст. 151 УПК).

Если исходить из требований действующего уголовно – процессуального законодательства и общепризнанной процессуальной практики, органы Государственной противопожарной службы уполномочены осуществлять следующие виды процессуальной деятельности в уголовном судопроизводстве:

- 1) предварительную проверку заявлений (сообщений) о преступлении (гл. 19 УПК РФ);
- 2) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия необязательно (ч. 2 ст. 40, ч. 3 ст. 151, ст. 223 УПК);
- 3) неотложные следственные действия по делам, по которым предварительное следствие обязательно (ч. 2 ст. 40, ст. 157 УПК);
- 4) исполнение указаний прокурора и поручений следователя (п. 11 ч. 2 ст. 37, ч. 2 ст. 38, ч. 4 ст. 157, 152, 210 УПК).

#### Выводы

В результате проведенных научных исследований выполнены следующие основные виды работ.

1. Рассмотрены и исследованы общеправовые принципы законности, закреплённые конституцией РФ.
2. Рассмотрены основные принципы в области уголовного судопроизводства – законность и обоснованность.
3. Изучены вопросы разграничения компетенций органов государственной противопожарной службы в уголовном процессе и уголовном судопроизводстве.
4. Проведён анализ и исследование по составу преступлений подследственных органам ГПС.
5. Установлены нормативно – правовые документы регламентирующих деятельность должностных лиц при производстве дознания по преступлениям связанным с пожарами.
6. Проанализированы статистические данные по делам о пожарах в диспозиции статей УК РФ.
7. Проведены исследования по особенностям разграничения квалификационных признаков по преступлениям связанным с пожарами по статьям 168, части 1 статьи 219 УК РФ, необходимости раскрытия признаков, по которым происходит квалификация.
8. Проведён анализ состояния по вопросам криминалистических данных при сборе информации по делам о пожарах на начальном этапе.
9. Проведён анализ в вопросах изучения роли пожарно-технической экспертизы в системе доказывания по уголовным делам, связанными с пожарами (законодательство и задачи ПТЭ, концепция производства экспертизы в рамках

занность оснований процессуальных решений и актов, а с другой – отражение их наличия в самих решениях.

Органы Государственной противопожарной службы МЧС России, осуществляющие контрольно-надзорную деятельность в области пожарной безопасности, занимают свое, строго определенное место в правоохранительной системе государства. В различные периоды своего становления и развития, органы Государственной противопожарной службы назывались по-разному, но неизменным с середины 20-х годов XX века оставалось одно из направлений их деятельности – государственный пожарный надзор. Поэтому в действовавшем ранее законодательстве, в том числе в Уголовно-процессуальном кодексе ранее в России, органы пожарной охраны России именовались как «органы государственного пожарного надзора».

С принятием Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, вступившего в силу с 1 июля 2002 года, органов государственного пожарного надзора среди органов дознания законодатель первоначально не указал, предполагая, что органы Государственной противопожарной службы входят в структуру органов внутренних дел России, как это и было до принятия указа Президента РФ № 1309 от 9 ноября 2001 года. Указ Президента РФ обязал обеспечить преобразование до 1 января 2002 года Государственную противопожарную службу МВД Российской Федерации в Государственную противопожарную службу Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий.

В связи с передачей Государственной противопожарной службы в структуру МЧС России возникли споры о компетенции органов Государственной противопожарной службы в уголовном судопроизводстве. И это правильно, поскольку именно принцип законности предполагает правоспособность субъектов, закрепленную в соответствующих нормах права.

Для органов Государственной противопожарной службы, как и иных государственных органов, осуществляющих производство по уголовным делам, соблюдение материальных и процессуальных законов составляет их обязанность перед личностью, обществом и государством. Процессуальные акты, вынесенные с нарушением требований законодательства, могут быть признаны недействительными и незаконными. Нарушение же процессуальных принципов и правил получения доказательств органами Государственной противопожарной службы, при отсутствии полномочий в действующем процессуальном законодательстве, сделало бы его, как минимум, недопустимым для доказывания, а доказательство было бы признано недействительным и незаконным. Вследствие чего доказательство было бы исключено из процесса доказывания именно на том основании, что постановление о возбуждении уголовного дела вынесено или следственное действие проведено органом (должностным лицом) неправопособным в уголовном процессе.

Несомненно, Уголовно – процессуальный кодекс Российской Федерации, до введения его в действие, имел не только положительные черты, но и опреде-

Литература:

1. Указ Президента Республики Казахстан «О Концепции информационной безопасности Республики Казахстан до 2016 года» [электронный ресурс]. – режим доступа: [www.egov.kz](http://www.egov.kz)
2. Государственная программа «Информационный Казахстан – 2020» [электронный ресурс]. – режим доступа: [www.egov.kz](http://www.egov.kz)

**Фролов А.В.**

*Магистрант 2- го курса 280700.68 «Техносферная безопасность»  
Тольяттинский государственный университет, г. Тольятти, Россия*

## **ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ЗАКОННОСТИ И ОБОСНОВАННОСТИ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ВОПРОСАХ ДОЗНАНИЯ ПО ДЕЛАМ О ПОЖАРАХ**

Ускорение научно-технического прогресса, связанное с применением новых процессов производства, вовлечение в область производства возрастающего количества горючих веществ и материалов, влияние негативных сторон человеческого фактора (недооценка вопросов пожаровзрывоопасности, административные правонарушения и преступления) способствуют росту пожаров и взрывов, влекущих причинение значительного материального ущерба и человеческие жертвы.

В связи с изменением социально-экономических условий в стране, принятого уголовно – процессуального законодательства и новой практики правоприменения, многие положения уголовно – процессуальной деятельности, сегодня нуждаются в осмыслении. Исследования в области правоприменительной деятельности органов Государственной противопожарной службы России в уголовном процессе крайне ограничены.

Органы Государственной противопожарной службы обязаны реагировать на любой пожар и осуществлять производство неотложных следственных действий по любому преступлению, связанному с пожаром. Однако по получении достаточных данных, указывающих на признаки иного преступления, которое пытались скрыть в результате имитации неосторожного обращения с огнем, уголовное дело незамедлительно передается по подследственности. При этом органы Государственной противопожарной службы в кратчайшие сроки должны произвести все неотложные следственные действия и передать дело следователю или прокурору по месту, где дознание было начато (ч. 3 ст. 40, 149 УПК РФ).

Актуальность проведения исследовательской работы обусловлена наличием комплекса социально – правовых проблем, связанных с материальными и процессуальными аспектами уголовной ответственности за нарушение правил пожарной безопасности. В настоящее время назрела потребность совершенствования правового регулирования уголовно – процессуальной деятельности органов государственного пожарного надзора.

При проведении исследований в области правоприменительной деятельности по делам о пожарах необходимо учитывать следующие положения и принципы.

Правила пожарной безопасности устанавливаются Федеральным законом от 21.12.94 N 69-ФЗ «О пожарной безопасности», а также нормативными актами и инструкциями, обеспечивающими защиту людей и материальных ценностей от пожаров.

Места нарушения правил пожарной безопасности могут быть различными: производственные объекты, склады, транспортные средства, объекты культуры, отдыха, жилища, природные объекты (леса, поля, торфяники) и др.

Объективная сторона преступления в связи с возникновением пожара характеризуется тремя элементами: а) нарушение правил пожарной безопасности в форме бездействия или ненадлежащего их выполнения; б) пожар как следствие допущенного нарушения; в) наступление предусмотренных комментируемой статьей последствий возникшего пожара, которые могут возникнуть как непосредственно под воздействием поражающих факторов горения, так и вследствие тушения огня, спасания людей и имущества. Не образуют состава преступления последствия, не находящиеся в прямой причинной связи с пожаром, например смерть от сердечного приступа случайного свидетеля.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16 лет, обязанное на основе нормативных или специальных актов соблюдать правила пожарной безопасности. Субъектом преступления могут выступать и владельцы имущества, в отношении которого они были обязаны соблюдать правила пожарной безопасности.

По смыслу комментируемой статьи в случае причинения материального ущерба виновнику пожара его действия состава преступления не образуют.

Субъективная сторона преступления выступает в форме неосторожности по отношению к наступившим последствиям.

Процессуальные принципы, как система юридических норм общего характера, имеют общеобязательную силу и служат основой уголовного судопроизводства, на которой базируется уголовно-процессуальная деятельность. Они несут не только регулятивную, но и стабилизирующую, направляющую функцию. Центральное место среди принципов уголовно-процессуальной деятельности занимает принцип законности. В основе его лежит верховенство закона во всех сферах общественных отношений, приоритет силы закона в соотношении с иными видами нормативных актов.

Общеправовой принцип законности закреплен законодателем в п. 2, 3 ст. 15 Конституции РФ, а применительно к уголовно-процессуальной деятельности выражен в ст. 49, 120, 123 Конституции РФ, а также в ст. 1, 5, 7 УПК РФ и Приложениях к нему. Он включает в себе требование точного и неуклонного соблюдения норм Конституции РФ, УПК РФ и других законов органами предварительного расследования, прокуратуры и судом. В соответствии с чем, органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс, несут всю полноту ответственности за правильность и своевременность исполнения закона. В ст. 7 УПК РФ имеется прямой запрет применения федеральных законов, противоречащих нормам уголовно-процессуального законодательства.

Принцип законности относится ко всем участникам уголовного судопроизводства, а не только к процессуально – властным субъектам. Но именно их решения, действия и процессуальные документы должны быть законными и обоснованными. Законными – значит, соответствующими нормам и правилам УПК, а также Приложениям к нему. Обоснованными, т. е. подтвержденными наличием фактов, доказательств и иных данных.

Законность и обоснованность в рамках статьи 219УК РФ (Нарушение требований пожарной безопасности) – относится к ведущим принципам в области уголовного судопроизводства. Законность является емким и многогранным понятием в силу своей всеобщности и универсальности по отношению ко всей процессуальной деятельности. Она аккумулирует в себе все принципы уголовного судопроизводства, определяет обязательность и неукоснительность выполнения правовых норм, при осуществлении процессуальной деятельности любым субъектом, которому они адресованы. Законность едина и неделима, она одинаково обязательна для исполнения.

Законность и обоснованность представляют собой понятия взаимосвязанные, взаимопроникающие, но имеющие самостоятельное значение. И было бы неправомерно разрывать эти понятия, допускать в практической деятельности возможность вынесения законного, но необоснованного решения и наоборот. Только такое решение, принятое в строгом соответствии с нормами уголовно-процессуального законодательства, может быть законным.

Соблюдение законности обеспечивает обоснованность уголовно-процессуальной деятельности, в чем и проявляется приоритетность первой по отношению ко второй. Законность определяет соответствие всей уголовно-процессуальной деятельности требованиям норм действующего процессуального законодательства, распространяется не только на решения, принимаемые в ходе этой деятельности, но и их исполнения. Обоснованность же касается только решений и означает их правильность по существу и соответствие фактам объективной реальности, а также имеющимся в уголовном деле доказательствам. Процессуальные решения и их обоснованность базируется только на установленных по делу обстоятельствах, содержащих ссылку на соответствующие основания и их доказательства. Обоснованность есть, с одной стороны, дока-