Краснодарский университет МВД России

ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Материалы
Всероссийской (заочной) научно-практической конференции

(26 апреля 2018 г.)

Краснодар
2018

УДК 347.1
ББК 67.404
В74

Одобрено
редакционно-издательским советом
Краснодарского университета
МВД России

Редакционная коллегия:
А. В. Герасимов, кандидат юридических наук, доцент (председатель);
Д. Б. Данилов, кандидат юридических наук, доцент (заместитель председателя);
А. И. Макаренко (ответственный секретарь);
О. Н. Маркелова, кандидат юридических наук;
Н. В. Жукова

Вопросы теории и практики гражданского права и гражданского процесса [Электронный ресурс] : материалы Всерос. (заочной) науч.-практ. конф., 26 апр. 2018 г. / А. В. Герасимов, Д. Б Данилов, А. И. Макаренко, О. Н. Маркелова, Н. В. Жукова. – Электрон. дан. – Краснодар : Краснодарский университет МВД России, 2018. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM).

ISBN 978-5-9266-1369-5

В сборнике содержатся материалы, представленные на Всероссийской (заочной) научно-практической конференции «Вопросы теории и практики гражданского права и гражданского процесса».

Для профессорско-преподавательского состава, адъюнктов, курсантов, слушателей образовательных организаций МВД России и сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

УДК 347.1
ББК 67.404

ISBN 978-5-9266-1369-5

© Краснодарский университет
МВД России, 2018

СОДЕРЖАНИЕ

Алиева Л.Ш. Проблемы функционирования самостоятельных кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции …….. 5
Ахмедова Г.З. Необоснованность отказа в приеме на работу беременной женщины ……. 11
Балясный А.С. Проблема собственности в современной России ….. 15
Бекоев С.К. Рассмотрение арбитражными судами дел с участием органов внутренних дел ……. 18
Бесчасная А.И. Особенности защиты нематериальных благ и неимущественных прав граждан …… 22
Волошина А.Е. Время отдыха: отпуск (на примере зарубежного трудового законодательства)…….. 28
Горбенко М.С. Гарантии и компенсации гражданам, осуществляющим трудовую деятельность в условиях крайнего севера ….. 32
Данилова Л.И. Правовой статус наследственных фондов в законодательстве Российской Федерации ……. 37
Джаборова А.Х. Участие иностранных граждан в гражданских процессуальных правоотношениях на примере республики Таджикистан... 40
Динисламова А.З. Интерес в гражданском праве …… 43
Еськов Н.А. Юридические лица: проблемы и перспективы ……... 50
Ефанова К.В. К вопросу о защите трудовых прав работников …….. 56
Жирова А.К. Сдельная система оплаты труда …….. 60
Ильич Т.А. Материальная ответственность работника ……... 65
Ильченко Д.И. Преддоговорные соглашения ……... 70
Ковачева К.В. Осуществление труда в глобальной сети ……. 72
Колипарова Л.Ю. Правовая защита коммерческой и служебной тайн в рамках трудовых отношений ……. 75
Коновалов Н.А. Понятие и признаки, позволяющие определить предмет как вещь в гражданском праве ……... 82
Коровин В.В. К вопросу об определении понятия «реорганизация юридического лица» ……... 87
Коровин В.В. Сравнительная характеристика доказывания в гражданском и уголовном процессах …… 90
Кочкин А.А. Раздел между супругами земельного участка, находящегося в аренде ……... 94
Красилова Е.А. Вахтовый метод работы …….. 96
Кривонос Е.В. Особенности участия прокурора в гражданском судопроизводстве …… 101
Мируца И.О. Свидетельский иммунитет в гражданском процессе … 106
Мирошниченко А.А. Светоотражающие ленты. Обязанности водителей перед пассажирами …….. 111
Мотовилова В.В. Международная организация труда и ее роль в современных условиях …… 115
Мусаев Р.М. Характеристика лицензионного договора …….. 119

Петрова Ю.Е. Защита прав несовершеннолетних в гражданском процессе ……... 122
Семенова П.А. Нарушение прав работника работодателем при заключении, изменении и прекращении трудового договора …… 127
Семенюкова С.П. Понятие и виды трудовых споров …….. 130
Таов А.Р. Актуальные вопросы правовой природы недействительных сделок …….. 134
Тибилов И.И. Признание гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным …… 138
Устамилов А.В. Проблема применения банковскими организациями федерального закона «О борьбе с терроризмом» и препятствование выведения денежных средств за границу как нарушение гражданских прав …… 142
Федорова Г.С. Актуальность применения медиации в гражданско-процессуальном праве по состоянию на 2018 год ……... 149
Хубиев А.А. К вопросу о защите прав потребителей ……... 153
Швецова Е.А. Трудовой договор с временными и сезонными работниками …… 157
Шеломанова Д.С. Прекращение трудовых отношений сотрудников органов внутренних дел по состоянию здоровья ……. 162
Эренджиева А.И. К вопросу о востребованности гражданско-правовых договоров …… 168

Алиева Луиза Шамилевна,
курсант 0316 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса

ПРОБЛЕМЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ САМОСТОЯТЕЛЬНЫХ КАССАЦИОННЫХ И АПЕЛЛЯЦИОННЫХ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

С 30 июля 2018 года вступил в силу Федеральный конституционный закон от 29.07.2018 № 1-ФКЗ, в котором предусмотрено создание пяти апелляционных и девяти кассационных судов общей юрисдикции. Например, на рассмотрение кассационной жалобы, поданной на решение суда Московской области, придется ехать в Саратов. Пока новые суды не начали работать. Решение о начале их деятельности Пленум Верховного суда должен объявить до 1 октября 2019 г.

Президент РФ подписал Федеральный конституционный закон от 29.07.2018 № 1-ФКЗ «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции» (далее – Закон № 1-ФКЗ). В нем предусмотрено, как и где будут функционировать новые апелляционные и кассационные суды. Закон вступил в силу 30 июля 2018 г., за исключением некоторых положений.

По действующему законодательству в системе судов общей юрисдикции действуют мировые, районные, областные, а также верховные суды республик, суды автономного округа, автономной области, города федерального значения, рассматривающие дела в первой инстанции. «Вынесенные ими решения можно оспорить в апелляционной инстанции. Так, вердикты районных судов можно обжаловать в областных. Если же и их решения сочтут несправедливыми, то обращаться можно уже с кассационной жалобой, которую рассматривает президиум областного суда.

26 января 2018 года по предложению Верховного Суда в Государственную Думу был внесен Проект Федерального конституционного закона №374020-7, предусматривающий образование обособленных апелляционных и кассационных судов общей юрисдикции. Согласно законопроекту, на территории Федерации будет создано девять кассационных и пять апелляционных судов общей юрисдикции. Инициатива направлена на уменьшение нагрузки судов, а также на повышение независимости отдельных звеньев судебной системы.

В Законе № 1-ФКЗ продлен возраст заместителей председателя Конституционного и Верховного судов, а также председателя арбитражного суда округа и кассационного суда общей юрисдикции. Вместо 70 лет теперь предельный возраст – 76 лет.

Председатели апелляционных судов общей юрисдикции и кассационных судов общей юрисдикции (за исключением военных судов) назначаются на должность уже со дня вступления в силу Закона № 1-ФКЗ, то есть с 30 июля 2018 г. Но в любом случае всех председателей должны назначить до 15 октября 2018 г.

Председатели апелляционных и кассационных судов смогут занимать должность не более двух сроков подряд. Если уже сейчас (до 30 июля 2018 г.) судья занимал должность председателя два раза подряд, то его все равно могут назначить председателем нового апелляционного или кассационного суда, но лишь на один срок.

К компетенции кассационных судов отойдёт рассмотрение дел, которые в настоящее время ведутся в кассационном порядке президиумом областных и равным им судам. Такие суды станут единой кассационной инстанцией в системе судов общей юрисдикции, в том числе в отношении судебных актов мировых судей и судебных актов, вынесенных районными и гарнизонными военными судами.

К компетенции апелляционных судов планируется отнести рассмотрение жалоб и представлений на судебные акты по делам, отнесенным к подсудности областных и равных им судов в качестве судов первой инстанции, а также на их промежуточные решения.

К апелляционным судам перейдёт часть функций Верховного суда РФ. Из его ведения будет исключено рассмотрение дел по жалобам на не вступившие в законную силу судебные акты нижестоящих судов.

Апелляционные СОЮ во второй инстанции будут рассматривать дела:

- по жалобам и представлениям на не вступившие в силу акты областных и равных им судов, принятые в первой инстанции;

- по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в отношении вступивших в силу актов своих коллегий.

При этом за областными и равными им судами останется апелляционное рассмотрение не вступивших в силу решений районных судов, принятых в первой инстанции. То же самое касается рассмотрения дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в отношении вступивших в силу решений судебных коллегий областных и равных им судов.[1]

Кассационные СОЮ, с полномочиями областных и равных им судов будут разрешать дела третьей инстанции:

- по жалобам и представлениям на вступившие в силу судебные акты мировых судей, районных судов, областных и равных им судов, апелляционных СОЮ;

[1] Жуйков В.М. О некоторых проблемах развития процессуального законодательства и законодательства о судоустройстве // Журнал российского права. 2017. № 8 (248). С. 135-150.

- по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в отношении вступивших в силу актов своих коллегий.

При этом полномочия сохраняются за прежними судами, если жалобы, представления поданы до начала работы апелляционных и кассационных СОЮ, но не позже 1 октября 2019 года.

По судебным актам первой инстанции – мирового судьи и районного суда апелляционная инстанция останется прежней. Так, если спор рассматривал мировой судья, то апелляционную жалобу нужно будет подать в районный суд. Затем решение можно обжаловать в кассационный суд общей юрисдикции (первая кассация), а после этого подать жалобу в коллегию Верховного суда (вторая кассация). Если спор по первой инстанции рассматривал районный суд, то апелляционную жалобу нужно подать в коллегию областного суда. Затем действует такой же принцип, как с мировым судьей: жалобу нужно подать в кассационный суд общей юрисдикции (первая кассация), а после этого подать жалобу в коллегию Верховного суда (вторая кассация).

Если дело по первой инстанции рассматривал областной суд, то апелляционную жалобу нужно будет подать в новый апелляционный суд общей юрисдикции, а кассационную жалобу – в кассационный суд общей юрисдикции.

Для рассмотрения во второй кассации по-прежнему нужно обращаться в коллегию Верховного суда. Последняя инстанция для всех случаев – Президиум Верховного суда.

Кассационные суды общей юрисдикции предлагается создать в Калуге, Москве, Санкт-Петербурге, Краснодаре, Пятигорске, Казани, Перми, Кемерово и Владивостоке. Пять апелляционных судов будут образованы в Воронеже или Иванове, Санкт-Петербурге, Краснодаре или Сочи, Нижнем Новгороде и Томске.

Объективные основания для смены системы заключаются в том, что в настоящее время апелляционная и кассационная инстанции сосредоточены в судах регионального уровня -республиканских, краевых, областных судах. Там обжалуются решения районных судов из этого же субъекта Федерации. Обе инстанции входят в общую структуру суда и даже располагаются в тех же зданиях, что и городские, и областные суды, судьи различных инстанций работают вместе, под единым руководством. По сути, инстанции различные, но судебный состав тот же, поэтому для защиты прав граждан возможно каждую инстанцию разделить, чтобы они стали самостоятельными. Это позволит «усовершенствовать иерархию построения судебной системы РФ и оптимизировать судебную нагрузку», считают в Верховном суде, приведя положительный опыт действующих окружных арбитражных судов.

Данная инициатива стала причиной новой дискуссии в юридической доктрине. Обратимся к доводам сторонников и противников реформы.

Её сторонники считают, что установление системы апелляционных и кассационных судов в целом повысит единство судебной системы, а на дела, рассматриваемые новообразованными судами, будет выделяться много больше времени и внимания. Ликвидация существующего порядка, при котором апелляционная и кассационная инстанции существуют под одной крышей, снизит степень возможного влияния кассационной инстанции на апелляционную при

осуществлении правосудия. К тому же существенно снизится нагрузка на областные и районные суды, так как часть их компетенции перейдёт новым звеньям судебной системы, что в целом поспособствует росту уровня законности при рассмотрении дел и вынесении судом решений, а также послужит улучшению качества работы судей и повышению их независимости и самостоятельности, снизит коррупционные риски. Создание новых судов откроет новые вакансии на должности руководителей суда, судей, лиц, обеспечивающих судопроизводство, работников аппарата суда, сотрудников, обеспечивающих безопасность и т.д. При этом, по словам секретаря пленума ВС Виктора Момотова, не следует опасаться увольнений судей, «учитывая, что передача части полномочий от областных и равных им судов, а также от ВС РФ, будет сопровождаться перераспределением рабочих мест».[1] Согласно предложению о штатной численности новообразованных кассационных судов общей юрисдикции численность судей составит в общей сложности 723, а помощников – 1219 человек, в то время как в пяти федеральных апелляционных СОЮ будут работать в качестве судей 181 человек и такое же количество помощников.[2]

Законом предлагается создать 5 апелляционных судов общей юрисдикции и 9 кассационных судов общей юрисдикции, которые будут действовать в пределах соответствующих судебных округов. Каждый кассационный и апелляционный судебный округ будет включать в себя несколько регионов. «В таком случае рассмотрение апелляционных и кассационных жалоб и представлений на судебные акты не будет осуществляться в том же суде, который рассматривал дело в первой инстанции. Это позволит обеспечить независимость и самостоятельность судебных инстанций, снизит коррупционные риски и региональное влияние, что положительно скажется на защитите прав граждан», – отметил Павел Крашенинников.

Противники реформы указывают на весомые материальные расходы, которые потребуются при создании новых судов. Необходимо будет подготовить здания, в которых расположатся суды, новым сотрудникам необходимо выплачивать зарплаты, часть средств будет потрачена на прочие организационные вопросы. Считается, что в условиях нестабильной экономической ситуации и положении кризиса подобная трата бюджетных средств не является целесообразной. По словам первого зампреда Комитета Госдумы по госстроительству и законодательству Юрия Синельщикова, на реализацию законопроекта понадобится 4,4 миллиарда рублей.[3]

---

[1]Смирнов Л. ВС утвердил концепцию реформы судов общей юрисдикции [Электронный ресурс] // Legal.Report. - Электрон. дан. - М., 2018. - URL: https://legal.report/article/13072017/vs-utverdil-koncepciyu-reformy-sudov-obcshej-yurisdikcii

[2] Верховный суд предложил создать кассационные и апелляционные суды [Электронный ресурс] // Коммерсант. Ru. - Электрон. дан. - М., 2018. - URL: https://www.kommersant.ru/doc/3532730

[3] В России появятся кассационные и апелляционные надрегиональные суды [Электронный ресурс] // Парламентская газета. - Электрон. дан. - М., 2018. - URL: https://www.pnp.ru/politics/v-rossii-poyavyatsya-kassacionnye-i-apellyacionnye-nadregionalnye-sudy.html

Кассационные и апелляционные суды общей юрисдикции будут считаться образованными со дня назначения на должность не менее 1/2 от установленной численности судей соответствующего суда. Решение о дне начала их деятельности примет Пленум Верховного суда и официально известит об этом не позднее 1 октября 2019 г.

Также противники идеи ссылаются на предполагаемое территориальное расположение данных судов. Следует отметить, что местонахождение новых звеньев судебной системы копирует порядок образования арбитражных судов. Однако если для участников арбитражных процессов расположение суда в другом регионе не представляет особенных проблем (в основном, конечно, речь о материальных расходах), то для заявителей в кассационном и апелляционном процессе, коими являются физические лица, подача кассационной жалобы или апелляции, а также дальнейшее участие в процессе могут быть затруднительны. При этом законопроект предусматривает создание постоянных судебных присутствий, расположенных вне места постоянного пребывания кассационного и апелляционного суда, что поспособствует приближению правосудия к месту нахождения или месту жительства лиц, участвующих в деле и находящихся или проживающих в отдаленных местностях.

Каждый из девяти кассационных и пяти апелляционных судебных округов включает в себя по несколько регионов. Важно отметить, что в целях приближения правосудия к месту нахождения или жительства лиц, участвующих в деле, предлагается возможность образования в составе суда постоянного судебного присутствия, расположенного вне места постоянного пребывания суда, но осуществляющего его полномочия. Это повысит доступность правосудия для лиц, находящихся или проживающих в отдаленных местностях. Кроме того, обеспечению доступности правосудия способствует использование в судах видео-конференц-связи.[1]

Создаваемые апелляционные и кассационные суды общей юрисдикции будут действовать в составе президиума суда и судебных коллегий по гражданским, административным и уголовным делам.

Сроки назначения председателей новых апелляционных и кассационных судов общей юрисдикции предложено установить с момента вступления закона в силу и до 15 октября 2018 года.

Период образования новых апелляционных и кассационных судов устанавливается со дня официального опубликования закона и до 1 октября 2019 года. Указывается, что кассационные и апелляционные суды считаются образованными с момента назначения на должность не менее половины от установленной численности судей соответствующего суда. Решение о начале деятельности новых судов будет принимать Пленум Верховного Суда РФ и официально извещать об этом не позднее 1 октября 2019 года.

---

[1] В ГД внесли закон о создании самостоятельной апелляции и кассации для судов [Электронный ресурс] // РИА Новости. - Электрон. дан. - М., 2018. - URL: https://ria.ru/society/20180126/1513386238.html.

До начала деятельности новых судов апелляционные и кассационные жалобы будут рассматриваться теми же судами, которыми рассматриваются в настоящее время.

Таким образом, целесообразность проведения изучаемой реформы не является однозначно обоснованной. Необходимо скрупулёзно взвесит все «за» и «против»: начиная от экономических затрат, которые реформа предусматривает, заканчивая положительными или негативными последствиями, что она окажет на судебную систему РФ в целом. Между тем, Госдума приняла исследуемый законопроект в первом чтении 16 февраля.

Мы же придерживаемся точки зрения сторонников реформы и выступаем за её проведение. По нашему мнению, реформа должна проводиться постепенно, чтобы сократить первоначальные материальные расходы, однако её позитивное влияние на судебную систему в целом очевидно. Во-первых, будет создана понятная и прямая система апелляции и кассации, во-вторых, появится новая структура судов общей юрисдикции, состоящая из четырех звеньев – суды первой инстанции, апелляционные, кассационные и надзорные и, в-третьих, такая реформа поспособствует повышению независимости судей, а также качества их работы и объективности рассмотрения дел. Однако при такой системе построения судов общей юрисдикции все равно сохраняется вопрос о возможном воздействии председателя суда на любого судью возглавляемого им суда через стандартные полномочия административного характера. В любом случае, качественное изменение полномочий председателей судов – тема для дальнейшего этапа реформирования судебной системы.

Литература

1. Жуйков В.М. О некоторых проблемах развития процессуального законодательства и законодательства о судоустройстве // Журнал российского права. 2017. № 8 (248). С. 135-150.

2. Законопроект №374020-7 [Электронный ресурс] // Система обеспечения законодательной деятельности. – Электрон. дан. – М., 2018. – URL: http://sozd.parlament.gov.ru/bill/374020-7

3. Смирнов Л. ВС утвердил концепцию реформы судов общей юрисдикции [Электронный ресурс] // Legal.Report. – Электрон. дан. – М., 2018. – URL: https://legal.report/article/13072017/vs-utverdil-koncepciyu-reformy-sudov-obcshej-yurisdikcii

4. Верховный суд предложил создать кассационные и апелляционные суды [Электронный ресурс] // Коммерсант. Ru. – Электрон. дан. – М., 2018. – URL: https://www.kommersant.ru/doc/3532730

5. В России появятся кассационные и апелляционные надрегиональные суды [Электронный ресурс] // Парламентская газета. – Электрон. дан. – М., 2018. – URL: https://www.pnp.ru/politics/v-rossii-poyavyatsya-kassacionnye-i-apellyacionnye-nadregionalnye-sudy.html

6. Верховный Суд РФ с середины 2018 года меняет структуру судов общей юрисдикции [Электронный ресурс] // Zakon.Ru : первая соц. сеть для юристов – Электрон. дан. – М., 2018. -URL: https://zakon.ru/blog/2017/8/7/verhovnyj_sud_rf_s_serediny_2018_goda_menyaet_strukturu_sudov_obs chej_yurisdikcii

7. В ГД внесли закон о создании самостоятельной апелляции и кассации для судов [Электронный ресурс] // РИА Новости. – Электрон. дан. – М., 2018. – URL: https://ria.ru/society/20180126/1513386238.html.

Ахмедова Габибат Залимхановна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России
Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

НЕОБОСНОВАННОСТЬ ОТКАЗА В ПРИЕМЕ НА РАБОТУ БЕРЕМЕННОЙ ЖЕНЩИНЫ

Государство обеспечивает равноправие граждан, а также запрещает любые формы ограничения их прав по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности, это закреплено в статье 19 Конституции Российской Федерации. В сфере трудовых отношений эта гарантия заключается защите лиц от необоснованного отказа в заключении трудового договора. В том числе по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей в возрасте до трёх лет.[1]Для составления полной картины установим, что может служить причинами обоснованного отказа. Таковыми являются:

отсутствие у кандидата необходимого образования, квалификационного уровня или других профессионально-квалификационных качеств;

отсутствие специальных компетенций в данной сфере деятельности;

отсутствие (или недостаток) практического опыта работы на вакантной должности;

состояние здоровья, не позволяющее заниматься данным видом деятельности (по результатам медицинского осмотра и заключения врачебной комиссии);

отсутствие определенных личностных качеств, необходимых для выполнения профессиональных обязанностей (к примеру, неумение находить компромиссы может создавать трудности в общении с коллегами или клиентами, склонность к частой смене работы может свидетельствовать о плохой адаптивности к новому месту работы и отсутствии качеств, необходимых в коллективной работе и т. д.);

собеседование с лицом, не уполномоченным проводить прием на работу;

подтвержденное штатным расписанием отсутствие вакантных должностей на момент обращения соискателя;

ограничения по возрасту, установленные законодательством для отдельных категорий работников и потому не считающиеся дискриминационными.[2]

---

[1]Ст. 64 Трудового Кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 №197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения 16.05.2018)

[2] Дмитрий Ястребов, к.ю.н., https://blog.zarplata.ru/2016/03/24/failure/

По обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами для отдельных категорий лиц, законодателем установлены следующие ограничения. Так, не может быть принят на государственную гражданскую службу гражданин, отказавшийся проходить процедуру оформления допуска к сведениям, составляющим государственную или иную охраняемую законом тайну, если исполнение должностных обязанностей по государственной должности связано с использованием таких сведений,[1] к педагогической деятельности в образовательных учреждениях не допускаются лица, которым она запрещена приговором суда или по медицинским показаниям, а также лица, которые имели судимость за определенные преступления.[2]

Запрещается также заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. Некоторые категории работников не могут быть приняты на определенные (согласно специальным перечням) тяжелые работы и работы с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземные работы в целях охраны их здоровья, например, женщины, несовершеннолетние. Эти ограничения определяются свойственными данному виду труда требованиями и обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной или правовой защите. Мы выяснили, какие ограничения при приеме на работу являются аргументированными, а какие необоснованными, теперь следует рассмотреть подробнее отказ в приеме на работу беременную женщину, так же, как и женщину, имеющую детей в возрасте до трёх лет.

Указ Президиума Верховного Совета СССР от 06.07.1956 года ратифицировал «Конвенцию об охране материнства», принятую 4.06.1952 года на Генеральной Конференции Международной Организации Труда, тем самым принял ее положения за основополагающие в данной сфере. Статьи данной Конвенции находят отражение и в современном трудовом законодательстве России. «Запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей.»[3] Действующее российское трудовое законодательство предполагает большой объем дополнительных гарантий сотрудницам и соискательницам, находящимся в положении, такие как:

Невозможность направления беременных женщин на опасные и вредные работы;

Отпуска по беременности и родам и уходу за ребенком;

Расширенные правила предоставления обычных отпусков;

Отсутствие испытательного срока;

---

[1]ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_48601/ (дата обращения 20.05.2018)

[2]п.2 ст. 53 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании».

[3] п.3 ст. 64 Трудового Кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 №197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения 16.05.2018)

Особый режим работы;

Невозможность увольнения беременных (и матерей детей в возрасте до 3 лет) вне зависимости от его причин. Данная гарантия является самой пугающей для работодателя, т.к. даже в случае полного неисполнения рабочих обязанностей, причинения вреда предприятию, появления в нетрезвом виде на рабочем месте или постоянных нарушений производственной дисциплины, опозданий и прогулов, беременную сотрудницу нельзя уволить. При этом, если о беременности на момент увольнения стало известно уже после, такое увольнение считается недействительным, сотрудница возвращается на работу, а работодатель обязан выплатить ей заработную плату за вынужденный прогул.

Государство старается защитить материнство путем обеспечения вышеуказанных гарантий и льгот, а также материально, социальными выплатами. Но такие материальные выплаты, как «декретные» получают лишь некоторые категории беременных женщин – лица, работающие по трудовым договорам; государственные и муниципальные служащие; индивидуальные предприниматели; иные «самозанятые» лица, уплачивающие взносы на своё социальное страхование.[1] Безработные же получают единовременное пособие после родов (на 2018 год это 16350,33 рубля) и ежемесячное пособие на ребенка до 1,5 лет (3065,69 рублей). При рождении второго пособие составляет 6131,37 рублей ежемесячно. Как мы видим, данные суммы ничтожно малы для содержания детей, и если источника материального обеспечения ребенка нет, то беременной женщине, или матери ребенка приходится искать работу. По этим причинам, вероятно, закон и обязал работодателей принимать на работу беременных, несмотря на низкую или отсутствующую профессиональную эффективность. Как правило, данная категория женщин, заключив трудовой договор, в скором времени уходит в отпуск по родам и уходу за ребенком, снова освобождая только что занятую должность.

«Побочным» эффектом становится и возникающие проблемы с наймом сотрудника на пустующую декретную должность так как квалифицированные и высокопрофессиональные кандидаты будут выбирать работу с перспективой более долгосрочной чем возможные 1,5 – 3 года с последующим увольнением или переводом. Работа на «декретной» должности зачастую снижает профессиональную мотивацию работника, заинтересованного в карьерном росте. Все это становится дополнительным стимулом для поиска причин отказа в приеме на работу беременной женщины.

Статистика показывает, как много судебных процессов происходит в стране именно по вопросам отказа в заключении трудового договора с беременной женщиной. Множество решений принимается в пользу истцов (беременных и матерей), которые смогли доказать, что отказ в приеме на работу был необоснованным или незаконным (нес дискриминирующий характер), так и в

[1] ст. 2 ФЗ-№255 от 29.12.2006 г «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством». [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64871/ (дата обращения 20.05.2018)

пользу работодателей, которые аргументируют свое решение исключительно исходя из оценки деловых и личных качеств кандидата. Выделяют следующие варианты действий для отказа беременной в приеме:

Закрытие вакансии по причине приема сотрудника ранее. В случае, если кто-то из кандидатов был приглашен на эту должность ранее, то есть возможность отказать в занятии должности по причине того, что уже был заключен договор с другим сотрудником ранее. Однако если беременная была приглашена непосредственно на собеседование, то таковые действия могут быть оспорены в суде. Поэтому формулировать письменный отказ таким образом можно лишь в случае, если собеседование с беременной не проводилось.

Принятие на работу иного сотрудника. Работодатель может закрыть вакансию, если примет другого сотрудника, даже после собеседования с беременной женщиной. В частности, если квалификация и иные навыки такового сотрудника оказались большими. Формулировка отказа в таковом случае будет содержать в качестве причины прием на работу работника с большей квалификацией. Но чаще всего именно данное решение оспаривается беременной в судебном порядке – и если суд обнаружит, что квалификация беременной соискательницы является более высокой, то он может признать таковой отказ в приеме на работу незаконным.

Полное закрытие вакансии. В таком случае отказ может быть обусловлен неактуальностью вакансии. Например, в случае, если временно отсутствовавший сотрудник, которому подбиралась замена, вернулся на рабочее место, или у предприятия изменились возможности обеспечения новых работников или потребности в них. Такие ситуации также оспариваются в суде, так как прием на работу на аналогичную вакансию человека в течение короткого времени после фактического отказа, является для суда подтверждением необоснованности отказа беременной соискательнице.

Несоответствие требованиям вакансии. Значимым фактором в данном случае является способ публикации вакансии, а также полнота указанной в вакансии информации и требований к сотруднику. В частности, еще одной причиной отказа в предоставлении рабочего места может являться несоответствие квалификации требуемой. Оспорить в судебном порядке таковой отказ беременная может исключительно при условии, если её фактическая квалификация реально отвечала указанным в вакансии требованиям, при этом она представляла работодателю доказательства ее соответствия. Если же она не была соответствующей поставленным требованиям, то в таком случае отказ будет полностью обоснованным и не сможет быть оспорен в судебном порядке.

Законодательство, обеспечивая защиту материнства подобным образом, оставляет незащищенными работодателей от недобросовестных женщин, которые могут устроиться на работу лишь с целью получения социальных выплат и использования своего привилегированного положения, а не для реализации себя в профессии.

Подведя итог к вышесказанному, можно отметить, что проблема обеспечения защищенности материнства в сфере социального страхования вылилась в проблему необходимости трудоустройства беременных и матерей. Так как суммы действующих социальных выплат находятся на крайне низком уровне, ежемесячное пособие на ребенка до 1,5 лет составляет всего треть от стоимости потребительской корзины, рассчитываемой на душу населения.

Решением этой проблемы может стать повышение суммы ежемесячных выплат, которое предоставит возможность женщинам заниматься воспитанием детей без острой необходимости искать работу.

Литература

1. Ст. 64 Трудового Кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 №197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения 16.05.2018)

2. Дмитрий Ястребов, к.ю.н., https://blog.zarplata.ru/2016/03/24/failure/

3. ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_48601/ (дата обращения 20.05.2018)

4. п.2 ст. 53 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании».

5. п.3 ст. 64 Трудового Кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 №197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения 16.05.2018)

6. ст. 2 ФЗ-№255 от 29.12.2006 г «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством». [электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64871/ (дата обращения 20.05.2018)

Балясный Артём Сергеевич,
курсант 9116 учебного взвода
Краснодарского университета МВД России
Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРОБЛЕМА СОБСТВЕННОСТИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Проблема собственности особенно важна, так как наши успехи, трудности с которыми наша экономика сталкивается непременно связаны с существующей системой отношений в сфере собственности.

Собственность – система общественных отношений по поводу распределения либо присвоения, которые описывают принадлежность субъекту, у которого имеются определенные полномочия на распоряжение, владения или пользование объектом собственности.

В наше время на собственность можно смотреть как на сложную правовую систему. Это только начало всех сложностей.

1. Во-первых, частная собственность может быть очень разной. Существовала и до сих пор существует частная феодальная собственность, то есть собственность, основанная на личной зависимости. Так же имеется система частной буржуазной собственности. Можно сделать вывод что частной собственностью она как бы не являлась, была всего лишь частной собственностью номенклатуры;

2. Во-вторых, нельзя путать собственность реальную, включая теневую, и то как она существует, зафиксирована в законодательстве. В наши дни сложилась такая ситуация что настоящими, то есть реальными собственниками являются лишь представители государственной номенклатуры, вместе с маленьким количеством олигархов. Тут вытекает свой вывод о том что формальные социальные структуры не совпадают с реальными правами собственности, то есть никто не знает хозяином чего он является.[1]

Да, такая система воспринимается большинством населения нашей страны, да она воспринимается как несправедливая. Так же эта система противоположна гуманным принципам.

Тут речь шла не о форме собственности, а о самой сущности в нашем государстве такого явления как собственность. В нашем государстве за частной формой собственности может скрываться все что угодно. Например, право частного лица, назначенного по контракту директором, на абсолютно любые формы хозяйственной деятельности.

Но опять же исходя из практики прошлых лет то можно с уверенностью сказать, что в такие плохие условия (отсутствие правовой защиты, пробелов в праве и так далее) мы можем назвать десятки, но и сотни примеров вполне себе эффективных собственников. Они получали собственности не из рук государства. Они начинали с самых низов, с нуля и добились внушительных результатов в том числе и экономических.

Тут необходимо признать, что абсолютно любая приватизация несправедлива в том отношении что никому никак нельзя раздать поровну. Общесвтенность ходит по кругу и не решается признать что приватизация была шагом к развитию страны, а не имела под собой приход к социальной справедливости.

Рассмотрев ситуацию в плане собственности в развитых странах и странах Америки можно заметить что система контроля на крупной собственностью интересна и приятна сочетанием нескольких основных типов контролеров:

1. Активное действие личностей;
2. Зарабатывающие миллионы остротой ума;
3. Менеджеры крупных компаний активны;

[1] Гражданское право: Учебник. Т. 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2014.

4. Активны мелкие бизнесмены (отсутствует “крышевание” мафией, довольно низок уровень коррупции)[1].

Помимо всего этого за ними присматривают регулирующие органы: налоговая, антимонопольщики, регулирующие органы, профсоюзы, инвесторы.

Рассматривая приватизацию можно выделить, как минимум, три цели:

1. Передать собственность активным личностям;

2. Создать новую ответственность; поставить новую институциональную среду, которая бы подталкивала бизнес к наиболее эффективному использованию ресурсов

Рассмотрев эти цели стало четче видно различие с нашими современными реалиями.

В ходе приватизации модель которая была создана неэффективна. Это связано с тем что при ней российский бизнес развивался за счет захвата чужой собственности, в том числе и государственной. Кооперативы, которые хоть в минимальной мере развивали свое производство, так и остались кооперативами.

Модель российского бизнеса, предавшаяся в наше время, не защищала собственность. Это было в 90 – е года. Так осталось и сейчас.

При проведении пятилетки В.В Путина у нас произошли некоторые изменения, которые зафиксировались демонстративным уничтожением ЮКОСа. Тут суть заключалась в том, что коммерческая олигархия была побеждена силовой олигархией. Грабя государство, контролировали те или ин гражданские министерства и ведомства – отнимая себе государственную собственность, отнимали бюджетные потоки. После таких махинация бюджет истощился.

Эта система еще менее эффективна, чем с коммерческими олигархами. Она практически полностью ограничивает развитие.

Литература

1. Гражданское право: Учебник. Т. 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2014.

2. Живихина И.Б. Защита права собственности как элемент механизма правового регулирования // Гражданское право. 2012. № 4. С. 17 – 19.

3. Потапенко Н.С. Способы защиты права собственности на недвижимую вещь // Российская юстиция. 2014. № 5. С. 15-27.

4. Рыбаков В.А., Мечетина Т.А. О правовом отношении собственности и квалификации вещно-правовых способов защиты права собственности // Юрист. 2013. № 23. С. 14 – 18.

5. Свердлык Г.А., Страунинг Е.Л. Понятие и юридическая природа самозащиты гражданских прав // Государство и право. 2012. № 5. С. 22-28.

[1] Рыбаков В.А., Мечетина Т.А. О правовом отношении собственности и квалификации вещно-правовых способов защиты права собственности // Юрист. 2013. № 23. С. 14 - 18.

Бекоев Сослан Кабаевич,
курсант 0215 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

РАССМОТРЕНИЕ АРБИТРАЖНЫМИ СУДАМИ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ

У большинства людей участие органов внутренних дел ассоциируется с уголовным или административным процессом, однако ОВД также принимают участие и в арбитражных процессах. В рамках данной статьи автор анализирует случаи и основания участия органов внутренних дел в процессе, рассматриваемого арбитражными судами, дает анализ соответствующим нормам материального и процессуального права, а также судебной практике арбитражных судов.

В первую очередь, говоря о процессе (гражданском или арбитражном), встает фигура прокурора, который наделен правом участвовать в арбитражном процессе в соответствии со статьёй 1 о прокуратуре.[1]

Следует обратить внимание, что на практике является очень распространенной ошибкой, когда юридические лица или индивидуальные предпринимателя обращаются в арбитражный суд с целью обжаловать вынесенное в отношении них решение органа внутренних дел. Однако следует иметь в виду, что наличие статуса юридического лица или ИП, статуса хозяйствующего субъекта сами по себе не дают оснований для безусловного отнесения спора с его участием к подведомственности арбитражного суда.

Особое внимание следует обратить на административную юрисдикцию в арбитражно-процессуальной деятельности органов внутренних дел России. Для этого нам необходимо обратиться к анализу норм АПК РФ во взаимосвязи с нормами нового кодекса – Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее – КАС РФ)[2]. Согласно статье 17 данного кодекса ряд административных дел подведомственны арбитражным судам.

Правоприменительная деятельность органов внутренних дел позволяет разрешить конфликтность спора между нормой права и нарушенным общественным отношением. Именно дальнейшее представление интересов в судеб-

[1] Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, N 31 (Часть I), ст. 4787, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

[2] «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08.03.2015 № 21-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

ном порядке позволит определить степень вины организации или гражданина, нарушивших закон.

Чаще всего органы внутренних дел участвуют в арбитражном процессе со стороны заявителя, то есть наделяются процессуальным правовым статусом заявителя. Административная юрисдикция (административно-юрисдикционная деятельность) представляет собой урегулированную административно-процессуальными нормами деятельность арбитражных судов, органов исполнительной власти (их должностных лиц) по рассмотрению в судебно-административном порядке заявлений, жалоб и претензий физических и юридических лиц (организаций) на нарушение норм особенной части КоАП РФ, на неправомерные действия органов (должностных лиц), а также применение мер административного принуждения в случаях нарушения указанными лицами норм и правил, установленных законом.

Рассмотрим концертный пример из практики арбитражных судов, в котором участвовали органы внутренних дел как заявитель. Так Постановлением ФАС Волго-Вятского округа от 29.07.2010 по делу N А43-3449/2010 было удовлетворено требование Главное управление внутренних дел по Нижегородской области о привлечении индивидуального предпринимателя к административной ответственности, предусмотренной в части 4 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).[1] Как указал суд, осуществление предпринимательской деятельности по заготовке лома цветных металлов с грубым нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), а именно без составления приемосдаточного акта, при отсутствии радиационного контроля, проверки на взрывобезопасность, является основанием для привлечения к административной ответственности в соответствии с пунктом 4 статьи 14.1 КоАП РФ[2].

Из всех субъектов административной юрисдикции наибольшая нагрузка ложится на органы полиции.

Арбитражно-процессуальная деятельность органов внутренних дел начинается с момента направления в арбитражный суд заявления о привлечении лица к административной ответственности и заканчивается после того, как представитель ОВД в судебном заседании докажет наличие состава административного правонарушения, в результате чего суд вынесет решение в пользу заявителя.

В практической деятельности указанный выше вариант поведения не всегда является результативным. Проблемность ситуации заключается в том, что только органы внутренних дел направляют в год более тысячи заявлений о привлечении лиц к административной ответственности. Данные заявления рассматриваются судьями арбитражных судов в общем потоке дел, что влечет нарушение сроков их рассмотрения, недостаточную проработанность и изучен-

---

[1] «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ // «Парламентская газета», № 41, 03-09.11.2017, «Собрание законодательства РФ», 06.11.2017, № 45, ст. 6584.

[2] Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29.07.2010 по делу № А43-3449/2010 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

ность доказательственной базы и др. Из-за большого количества рассматриваемых дел представление интересов органов внутренних дел России в каждом из них довольно проблематично. Причиной этого являются такие факторы, как нехватка квалифицированных кадров в ОВД, недостаточный уровень правовых знаний участников арбитражного процесса, несоразмерная нагрузка на судей.

Однако следует иметь в виду, что участие органов внутренних дел в арбитражных процессах не сводится только к их административной деятельности, очень часто они участвуют и как ответчики по гражданским делам, например, при взыскании с них задолженности по гражданско-правовым договорам. Рассмотрим конкретный пример из практики арбитражных судов.

Так Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 05.10.2017 N Ф01-4127/2017 по делу N А38-20/2017 было отказано в удовлетворении требований публичного акционерного общества к межмуниципальному отделу Министерства внутренних дел Российской Федерации о взыскании задолженности по оплате электрической энергии, неустойки[1].

Анализ практики арбитражных судов по гражданским спорам показывает, что они в основном вытекают из государственных контрактов, по которым органы внутренних дел выступают в качестве государственного заказчика.

Есть иная категория дел с участием органов внутренних дел, рассматриваемая арбитражными судами – об оспаривании решение ОВД. Рассмотрим пример.

Так Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 25.05.2017 N Ф02-2186/2017 по делу N А33-19828/2016 было удовлетворено требование общества признании недействительным решения органа внутренних дел[2]. Из материалов дела следует, что оспариваемым решением обществу отказано в выдаче свидетельства о допуске транспортного средства к перевозке опасных грузов по причине отсутствия на транспортном средстве антиблокировочной системы торможения, а также устройства ограничения скорости. Требование удовлетворено, поскольку масса транспортного средства общества менее 10 тонн, оно не относится к тягачам, прицепам, полуприцепам и не перевозит их, в связи с чем требования пунктов 9.2.5 и 9.2.3.1 Европейского соглашения о международной дорожной перевозке опасных грузов к транспортному средству общества не относятся.

Определением Верховного Суда РФ от 09.08.2017 N 302-КГ17-10025 отказано в передаче дела N А33-19828/2016 в Судебную коллегию по экономическим спорам Верховного Суда РФ для пересмотра в порядке кассационного производства данного постановления.[3]

---

[1] Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 05.10.2017 № Ф01-4127/2017 по делу № А38-20/2017 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

[2] Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 25.05.2017 № Ф02-2186/2017 по делу № А33-19828/2016 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

[3] Определение Верховного Суда РФ от 09.08.2017 № 302-КГ17-10025 отказано в передаче дела № А33-19828/2016 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

Итак, мы изучили рассмотрение арбитражными судами дел с участием органов внутренних дел и пришли к выводу, что органы внутренних дел активно участвуют в арбитражных процессах, реализуя свою основную функцию – административную. В данной области наибольшая нагрузка ложится на сотрудников полиции, как основной правоохранительный орган в указанной сфере. Органы внутренних дел в рамках арбитражных процессов активно участвуют в доказательственной деятельности, предъявляют доказательства. Основной их целью является доказывание виновности лица, привлекаемого к административной ответственности по категории дел, подведомственных арбитражным судам.

Однако органы внутренних дел участвуют в арбитражном процессе не только как заявители, но и как ответчики. Данное характерно для гражданских дел, вытекающих из договорных правоотношений органов внутренних дел на основании государственного контракта, где они выступают в качестве государственного заказчика. Чаще всего такие споры связаны с неуплатой или несвоевременной уплатой задолженности по контракту, в связи с чем заинтересованной стороне приходится обращаться в суд с исковым завладением с требованием о взыскании. К сожалению, таких категорий дел в практике арбитражных судов на сегодняшний день очень много.

Литература

1. Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4787, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

2. «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08.03.2015 № 21-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

3. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ // «Парламентская газета», № 41, 03-09.11.2017, «Собрание законодательства РФ», 06.11.2017, № 45, ст. 6584.

4. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29.07.2010 по делу № А43-3449/2010 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

5. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 05.10.2017 № Ф01-4127/2017 по делу № А38-20/2017 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

6. Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 25.05.2017 № Ф02-2186/2017 по делу № А33-19828/2016 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

7. Определение Верховного Суда РФ от 09.08.2017 № 302-КГ17-10025 отказано в передаче дела № А33-19828/2016 // СПС «КонсультантПлюс» 2017.

Бесчасная Анастасия Игоревна,
Курсант взвода 4115
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ НЕМАТЕРИАЛЬНЫХ БЛАГ И НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ ГРАЖДАН

В широком смысле под благом понимать следует всё, что полезным является в той или иной мере для человека с его точки зрения. Очевидно, что люди не только в материальном мире живут и для них ценность представляют не только вещественные предметы, хотя в определённой степени многие нематериальные блага обладают материальным содержанием.

При этом обычно к первому типу благ, о котором речь идёт, относятся имущественные блага. Это такие вещественные блага, которые имеют в собственности граждане и юридические лица. И этот тип благ достаточно исследованным является в цивилистической науке.

В то же время в связи с развитием цивилизации отметить можно развитие института другого типа благ – неимущественных. Такие блага как здоровье и жизнь человека, достоинство и честь, неприкосновенность частной жизни, право свободно передвигаться, право на имя, право авторства и другие, всё большую роль играют в жизни каждого человека. Их количество неуклонно в современном обществе возрастает, что сопровождается одновременно всё большей их дифференциацией, и они нуждаются в эффективной защите.

До того, как был введен в действие Гражданский кодекс Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ)[1], гражданским правом России признавались лишь некоторые нематериальные блага как объекты защиты, к ним относились честь, достоинство личности, личное изображение и некоторые другие. Защита здоровья и жизни граждан осуществляли путём компенсации необходимых материальных расходов.

Гражданский кодекс РФ посвятил впервые отдельную главу нематериальным благам и их защите.

ГК РФ содержит положение, по которому неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищает гражданское законодательство, если иное не учитывается в существе этих нематериальных благ (п.2 ст. 12 ГК РФ), а также в нем содержатся базовые принципы защиты неотчуждаемых прав личности (ст. 12 ГК РФ).

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

Статья 150 ГК РФ дает примерный перечень неимущественных прав (благ), сюда можно отнести здоровье и жизнь, достоинство личности, личную неприкосновенность, доброе имя и честь, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право свободно передвигаться и выбирать место пребывания и жительства, право на имя, на авторство, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, которые гражданину принадлежат от рождения или по закону, не могут отчуждаться и не могут передаваться иным способом, причём, перечень их, как указывает законодатель, не является исчерпывающим. В некоторых случаях и в особом порядке, что предусмотрен в законе, принадлежавшие умершему личные неимущественные права и другие нематериальные блага могут быть осуществлены и защищены другими лицами, в том числе и наследниками правообладателя[1].

Все названные блага можно отнести к основным правам и свободам граждан, что гарантирует Конституция Российской Федерации. Объединяет эти права общее гражданско-правовое понятие «нематериальных благ».

При анализе статьи 150 Гражданского кодекса РФ видно, что разделить их можно на две группы с учетом их основания их возникновения: нематериальные блага, которые гражданину принадлежат от рождения (или при создании применительно к юридическим лицам) и нематериальные блага, которые гражданам принадлежат (либо юридическим лицам) по закону.

Первая группа в себя включает, прежде всего, жизнь, здоровье, честь, достоинство, личную неприкосновенность.

К благам, что гражданам принадлежат по закону, можно отнести право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, право на имя.

Неимущественные права авторов произведений литературы, науки, искусства возникают в связи с объективным выражением результата интеллектуальной деятельности.

В механизм защиты личных неимущественных прав включают юрисдикционную и неюрисдикционную форму защиты в широком смысле, а также личную защиту (самозащиту), коллективную (общественную), административную и судебную формы защиты как ее разновидности в зависимости от субъекта, который наделен правом применять конкретные способы. При исследовании неюрисдикционных форм защиты можно указать, что рассмотреть можно в качестве публично-правовых способов самозащиты такие меры как необходимую оборону и причинение вреда в условиях крайней необходимости. В указанных институтах имеются существенные недостатки, в связи с чем это препятствует наиболее эффективному их применению. В свою очередь, коллективными (общественными) способами публично-правовой защиты личных нематериальных благ могут быть шествия, митинги, демонстрации, пикетирование.

---

[1] Амагыров А.В., Цыремпилова Е.Б.-М. Особенности публично-правовой защиты (охраны) личных нематериальных благ // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2016. – № 3. – С. 13-29.

Вне зависимости от разрешения данного вопроса обладают публично-правовой природой и правовое регулирование как особый вид деятельности, и правовая защита нематериальных благ как совокупность установленных правом гарантий, обеспечивающих нормальное существование общественных отношений. В обозначенном контексте даже установить способы защиты личных неимущественных прав в отраслях частного права – означает защитить интересы всего общества в целом, а не индивида, поскольку такое регулирование выступает как одно из обязательных условий надлежащего правопорядка[1].

Способами личной защиты (самозащиты), предусмотренными в отраслях уголовного и административного права, могут являться такие действия, как применение мер необходимой обороны (ст. 37 РФ) и мер крайней необходимости (ст. 39 УК РФ, ст. 2.7 КоАП).

Анализируя ст. 37 УК РФ, можно выявить предполагаемые законодателем три варианта защиты личных неимущественных прав:

- необходимую оборону, осуществляемую при посягательстве, что сопряжено с применением опасного для жизни насилия, а также при неожиданном посягательстве, лицо в условиях которого могло объективно не оценить степень и характер опасности нападения;

- необходимую оборону, когда возникает непосредственная угроза применения насилия;

- необходимую оборону при посягательстве, которое не сопряжено с опасным для жизни насилием, или с непосредственной угрозой его применения.

На этой основе доктрина уголовного права разработала критерии, которые характеризуют правомерность причинения вреда при необходимой обороне. К ним относятся условия правомерности общественно-опасного деяния (общественную опасность посягательства, сопряженную с опасным для жизни насилием, наличие и действительность угрозы посягательства), и относящиеся к защите права условия правомерности (объектом являются охраняемые правом интересы, причинение вреда только посягающему, соразмерность предотвращенному вреду наступивших последствий)[2]. При выводе на их основе порядка защиты личных неимущественных прав можно выделить следующие стадии, которые присутствуют при правомерной обороне:

- выявляется опасность для жизни сопряженного с насилием посягательства;

- анализируется степень опасности посягательства для жизни и выбираются конкретные меры воздействия и средства защиты, соразмерные ей;

- осуществляются действия, связанные с причинением вреда и применение средств защиты.

---

[1] Дядюн К.В. Право на необходимую оборону: проблемы реализации // Universum: Экономика и юриспруденция. – 2014. – № 5 (6). – С. 30-33.

[2] Арчибасова Л.А. Необходимая оборона и причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление: что нового? // Законодательство и практика. – 2012. – № 2. – С. 56-60.

Вместе с тем, юридическая литература часто указывает на то, что данный правовой институт обладает низкой эффективностью[1]. Некоторые ранее являвшиеся спорные вопросы были решены в принятом в 2012 г. Постановлении Пленума Верховного Суда России № 19[2]. Однако его конструкция и то, что отсутствуют механизмы надлежащей оценки психологической стороны ситуации, это человеку не позволяет использовать должным образом данное законом право на осуществление самозащиты, а в некоторых случаях исключить преступность деяния, когда для этого имелись основания[3].

Ко второму способу личной формы защиты (самозащиты), предоставляемому по нормам отраслей публичного (административного и уголовного) права, относится причинение вреда при защите личных неимущественных прав в условиях крайней необходимости. Также данный институт обладает недостатками. В частности, не ясен вопрос о судьбе лица, которое создало собственными умышленными действиями (бездействием) ситуацию крайней необходимости[4]. Условиями правомерности данного способа защиты являются: характеризующие опасность обстоятельства (имеется опасность для личности и ее прав, реальная и действительная опасность, наличность), и обстоятельства, которые характеризуют действия, связанные с ее устранением (невозможно устранить опасность другим путем, не причинив вред, причиняется менее значительный вред)[5]. В порядок применения данного способа защиты включить можно следующие этапы:

- выявляется опасность для личности и ее прав;
- определяются возможные меры, связанные с предотвращением вреда;
- оценивается степень вреда, который может причиняться при непринятии мер, и вреда, который нанесен будет, если будут приняты соответствующие меры;
- выбираются действия (действий) и средства защиты, с помощью которых причинен будет менее значительный или наименьший вред, чем предотвращенный, с точки зрения лица, что находится в состоянии крайней необходимости;

---

[1] Линкевич А.Е., Поезжалов В.Б. Некоторые проблемные аспекты, связанные с разъяснениями положений Пленума Верховного Суда Российской Федерации о необходимой обороне // Вестник ВЭГУ. – 2013. – № 4 (66). – С. 22-26.

[2] О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2012 года № 19 // Российская газета, 2012, № 227.

[3] Дядюн К.В. Право на необходимую оборону: проблемы реализации // Universum: Экономика и юриспруденция. – 2014. – № 5 (6). – С. 30-33.

[4] Алешина Е.А. Некоторые проблемы применения уголовного законодательства, обеспечивающего права лиц на действия в состоянии крайней необходимости // Актуальные проблемы российского права. – 2011. – № 2. – С. 319-322; Савинов А.В. Опасность как условие правомерности причинения вреда при крайней необходимости // Научный вестник Омской академии МВД России. – 2011. – № 3 (42). – С. 18-21.

[5] Хачатуров Р.Л. Крайняя необходимость в праве // Вектор науки ТГУ. – 2010. – № 1 (11). – С. 153-155.

- осуществляются действия, связанные с причинением вреда и применяются средства защиты.

К общественным (коллективным) способам защиты, что предусматривают нормы отраслей публичного права (конституционное и административное), можно отнести, в частности, митинги, шествия, демонстрации, пикетирования. О порядке осуществления данных способов защиты личных неимущественных прав рассказывает Федеральный закон «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях»[1]. Обоснованно рассматриваются, в первую очередь, как политические гарантии[2], что закреплены на конституционном уровне, указанные способы защиты применяют, когда нарушаются личные неимущественные права граждан со стороны органов государственной и муниципальной власти. При этом к средствам защиты относятся плакаты, транспаранты и иные средства наглядной агитации.

К юрисдикционной форме защиты, регламентируемой по нормам публичного права, относятся те, которые нашли свое выражение в нормах Кодекса РФ об административных правонарушениях[3], Уголовно-процессуального кодекса РФ[4], Гражданско-процессуального кодекса РФ[5], Уголовно-исполнительного кодекса РФ[6] и т.д. При этом административный и судебный порядок осуществления защиты личных неимущественных прав прямо раскрывает только один способ защиты – лицо признается правонарушителем (преступником) и присуждается к исполнению обязанности, которая может быть связана с различными мерами государственного принуждения (лишению свободы, уплате штрафа, перемещению лица в психиатрический стационар и т.д.). Также в качестве особых способов защиты рассматриваться можно те, когда лицо признается невиновным, ему отказывается в возбуждении уголовного дела, происходит отказ в принятии искового заявления, а также иные акты, если их принятие препятствует незаконному привлечению лица к юридической ответственности.

Таким образом, можно сделать следующие собственные выводы.

---

[1] О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях: Федеральный закон от 19 июня 2004 года № 54-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3476.

[2] Пунтус С.А. Право на участие в публичных мероприятиях: место в системе конституционных прав и основы правового регулирования // Основные тенденции развития Российского законодательства. – 2011. – № 6. – С. 16-20.

[3] Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3487.

[4] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 года № 174-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3489.

[5] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // Собрание законодательства РФ, 27.06.2016, № 26 (Часть I), ст. 3889.

[6] Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08 января 1997 года № 1-ФЗ (ред. от 28.05.2017) // Собрание законодательства РФ, 29.05.2017, № 22, ст. 3071.

Во-первых, правовая защита личных нематериальных благ, предоставляемая нормами публичного права, обладает многоаспектным характером.

Во-вторых, признание нематериального блага в качестве объекта правовой защиты в отраслях публичного права им придает характер публичных ценностей, и посягательством на них нарушаются права и интересы не только отдельных лиц, но и в целом общества.

В-третьих, компенсационная направленность правовой защиты личных нематериальных благ в нормах публичного права четко не прослеживается и связана с моральным удовлетворением, которое получает лицо при привлечении его к уголовной или административной ответственности не только потерпевшим, но и его близкими, а также иным неопределенным кругом лиц, которым известно стало о совершении общественно опасного деяния.

В-четвертых, в ходе анализа норм публичного права можно обоснованно говорить о признаваемой государством ценности чести, достоинства и деловой репутации должностных лиц.

Правовые способы и средства защиты, предусмотренные в нормах российского законодательства, все более становятся необходимыми для того, чтобы регулировать и защищать именно нематериальные блага и личные неимущественные права российских граждан. В настоящее время имущественные отношения пока еще доминируют, но в скором времени уже существенная часть общественных отношений, регулируемых и защищаемых российским законодательством, относиться будет именно к личным неимущественным правоотношениям.

Литература

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

2. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08 января 1997 года № 1-ФЗ (ред. от 28.05.2017) // Собрание законодательства РФ, 29.05.2017, № 22, ст. 3071.

3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 года № 174-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3489.

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3487.

5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // Собрание законодательства РФ, 27.06.2016, № 26 (Часть I), ст. 3889.

6. О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях: Федеральный закон от 19 июня 2004 года № 54-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ, 12.06.2017, № 24, ст. 3476.

7. Алешина Е.А. Некоторые проблемы применения уголовного законодательства, обеспечивающего права лиц на действия в состоянии крайней необходимости // Актуальные проблемы российского права. – 2011. – № 2. – С. 319-322.

8. Амагыров А.В., Цыремпилова Е.Б.-М. Особенности публично-правовой защиты (охраны) личных нематериальных благ // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2016. – № 3. – С. 13-29.

Волошина Анастасия Евгеньевна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ВРЕМЯ ОТДЫХА: ОТПУСК (НА ПРИМЕРЕ ЗАРУБЕЖНОГО ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА)

Не секрет, что одним из главных факторов продуктивности любой экономической системы может являться адекватное возобновление рабочих ресурсов, которое имеет возможность достигаться путем удовлетворения различных потребностей работников и конечно же всего того, что обеспечивает их процесс жизнедеятельности. В этом ряде важную нишу занимают потребности в свободном времяпровождении, в отдыхе, которые в большей степени воплощаются благодаря предоставлению ежегодных отпусков. Отпуск является не только возможностью восстановления работоспособности, отдыха, укрепления и сохранения здоровья, но и важным условием многогранного усовершенствования личности, получение удовлетворённости от других интересов, которые значимы для работников. Предоставить каждому из них приемлемую продолжительность отпуска и непосредственное его получение-задача правового регулирования отпусков.

По трудовому законодательству Российской Федерации время, в течение которого работник свободен от выполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению называется временем отдыха. Для работников устанавливаются следующие виды отдыха: перерыв в течение служебного дня, ежедневный отдых, выходные дни (еженедельный непрерывный отдых), нерабочие праздничные дни и отпуска. Время отдыха как институт трудового права является важным аспектом в понимании людей. Данный институт осуществляет правовое регулирование общественных отношений по непосредственному предоставлению вышеперечисленных видов отпусков. Однако так как вся жизнь людей протекает во времени, нельзя упустить такое понятие как рабочее время.

Рабочее время и время отдыха являются двумя взаимодействующими категориями трудового законодательства и, в связи с этим, рассмотрение одной отдельно от другой невозможно, так как время отдыха является следствием рабочего времени и производно от него.

Право на отдых как неотъемлемое право человека, дополненное гарантиями, закреплено в Конституции РФ (ч. 5 ст. 37).[1]

Общее количество дней, выделяющееся на отдых россиянам, составляет 34 дня в году, из которых 28 дней-ежегодный обязательный отпуск и 14 дней-общероссийские праздничные дни. [2]

Исследуя трудовое законодательство других стран, были обнаружены некоторые особенности установления временных рамок их ежегодного отпуска и специфика непосредственной оплаты этих отпусков.

В Австрии например на продолжительность отпуска в 28 дней могут рассчитывать только те, у кого пятидневная рабочая неделя, а при шестидневной-отпуск продлевается до 30 дней. Увеличиться он может лишь на пять дней с тем условием, что работник трудится на одном и том же месте работы двадцать пять лет.

Что касается Греции, то людей, которые там проживают зачастую называют ленивыми, так как жизнь по своей сути там нетороплива и нескоротечна. Однако, учитывая этот факт отпуск в Греции короче, чем в России – от 20 до 24 рабочих дней.

Отпуск работников в Финляндии является производной от их рабочего стажа. Иными словами, если же работник трудится не больше года, то его отпуск будет составлять не более 24 дней (один месяц работы равен 2 дням отпуска), а через год отпуск будет составлять не менее 30 дней т.е. происходит повышение коэффициента пропорциональности работы и отпуска, 1 месяц работы равен 2,5 дням отпуска.

В Испании дела с отпуском обстоят строго-если же работник хочет перенести свой отпуск на другое, более подходящее время или же на другой год, то им это попросту не позволено. Трудовое законодательство распоряжается таким образом- в намеченный срок не захотел пойти в отпуск, то это твои проблемы.

В Великобритании каждый работник, который хоть раз столкнулся с несправедливостью со стороны работодателя, либо извлек урок из чужих ошибок будет, набивать себе цену и внимательно вчитываться в условия трудового договора. Это связано с тем, что при двадцати восьми дневном обязательными минимальным ежегодным отпуске и восемью днями официальных праздников, может получится так, что общее количество дней в году для отдыха будет составлять не 36 дней, а 28 дней. И в этом заключается та самая хитрость работодателя, которая официально законна с его стороны, то есть он включает 8 праздничных дней в минимальный отпуск работников.

Отпуск французов рассчитывается из того, какое количество рабочих часов в неделю они выбрали. У них предусмотрены 35-часова и 39-часовая рабо-

[1] Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега-Л, Москва 2007).

[2] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

чие недели. Так если работник выбирает 39-часовую, то он имеет право на дополнительные две недели отдыха к ежегодному оплачиваемому отпуску.

В Литве вступил в силу измененный Трудовой кодекс с 1 июля 2017 года. Теперь по новому закону работник может разделить свой отпуск на две части, при чем так что первая часть должна составлять десять дней, а вторая может, те же самые десять дней может быть разбита на весь год (хоть по одному дню на каждый месяц). И при этом для тех, кто работает пять дней в неделю, минимальный отпуск составляет двадцать дней, а для тех, кто трудиться шесть дней в неделю-двадцать четыре дня. После десяти лет стажа работнику к отпуску прибавляется три дополнительных дня, и за каждые последующие пять лет-по одному дню к отпуску.

В Японии установленная продолжительность ежегодного отпуска является нежелательным временем препровождения. Потому что японцы считаются трудоголиками, не способными себя в полной мере посвятить отдыху, который, по их мнению, является дурным тоном в современном обществе Японии. Единственное что может принудить их отдохнуть-это государственный праздник.

В Китае, кстати говоря, трудовое законодательство схоже с трудовым законодательством Японии. Китайцы даже во время отпуска стараются найти подработку, чтобы не сидеть без дела и, собственно говоря, заработать деньги.

Полная противоположность японцам и китайцам-итальянцы. Во время отпуска, который в основном наступает в августе их не заставишь работать. После национального праздника «Феррагосто» начинается период официальных отпусков, и практически на всех заведениях, магазинах, ресторанах можно увидеть вывеску «Закрыто до окончания отпуска».

По числу праздников Аргентина находится практически на первом месте и, как следствие, праздничных дней на долю аргентинцев выпадает не мало. Вдобавок, если праздник приходится на выходной день, он должен перенестись на близлежащий рабочий день. По-видимому, для уравновешивания такого значительного числа праздничных дней отпуск в стране сделали коротким. При этом десять рабочих дней он длится, если стаж труда на одном и том же месте работы будет составлять не менее чем пять лет. Далее увеличится до пятнадцати дней, спустя десять лет возрастет до двадцати дней, а еще через двадцать лет- до двадцати пяти дней.

В Южной Корее традиционно много трудятся, как во всех азиатских странах нашего земного шара. Отдых так же не желателен и не приветствуется работодателем. Отпуск-не велик, и его и так стараются раздробить. Он составляет двадцать дней, и для корейцев меркам невероятное излишество. Болеть так же не принято. По этой причине можно прогулять лишь один день в месяце, который при этом вычленяется из отпуска. Больничный компенсируется, если работник лечился в больнице.

В Израиле с января прошлого года продолжительность отпуска стала составлять от десяти до двенадцати дней. Такого увеличения не было с 1951 года. Двенадцать дней отпуска получают теперь работники, отработавшие в компании при пятидневной рабочей неделе не менее пяти лет, а при шестидневной-количество дней отпуска будет составлять шестнадцать дней. Проработав в

корпорации пять лет, сотрудник имеет право надеяться на увеличение ежегодно его законного отпуска на один-два дня.

Проработав один год в Сингапуре продолжительность отпуска будет составлять семь дней, и с каждым годом будет прибавляться лишь по одному дню, пока не достигнет своего предела-четырнадцать дней. И при таком непродолжительном отпуске они еще умудряются его сами сократить, отгуляв не все дни.

Соединенные Штаты Америки является одной из немногочисленных стран, в которых отпуск считают за привилегию. Данное положение регулирует закон о справедливых трудовых стандартах. Он может регламентировать наибольшее число рабочих часов в неделю, сверхурочную работу, самый малый размер оплаты труда работников, но в нем нет ни единого слова об упоминании такого понятия как отпуск.

Следовательно, в соответствии с законом отпуск жителям США «не к лицу». Определить продолжительность отпуска и размер его оплаты-прерогатива работодателя, как бы несправедливо это не звучало. И даже если работодатель все-таки предусматривает в трудовом договоре отпуск-взять его удается не всем, так как культура труда американцев предполагает, что отдых-это прерогатива лодырей, бездельников. Изменить сложившуюся обстановку пытаются не один год, но все пока безрезультатно.

Конечно же невозможно охватить трудовое законодательство каждой страны, но все же возможно подвести итоги и сделать выводы из имеющейся информации такие, что формально права работников закреплены в нормативных актах трудового законодательства различных зарубежных стран, и в большинстве своем не нарушаются. Однако не может не беспокоить тот факт, что некоторые аспекты трудовой деятельности работников по сравнению с работодателем не защищены и нуждаются в доработке. Дефект защиты трудовых ресурсов каждой страны можно расценивать как посягательство на ее экономические интересы, при чем изнутри. Сложно конечно же в одно мгновение переписать все законодательные акты, регламентирующие трудовую деятельность, в пользу работников, защиты их прав на справедливое распределение сроков ежегодного оплачиваемого отпуска. Но все же возможно, хоть и медленно, двигаться в этом направлении.

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Горбенко Мария Сергеевна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ГАРАНТИИ И КОМПЕНСАЦИИ ГРАЖДАНАМ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИМ ТРУДОВУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В УСЛОВИЯХ КРАЙНЕГО СЕВЕРА

По общему правилу оплата труда лиц, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, осуществляется с применением районных коэффициентов и процентных надбавок к заработной плате. При всей однозначности данной нормы, работодатели нередко пытаются обойти ее положения, ссылаясь на те, или иные обстоятельства. В частности, немало диспутов вызывает вопрос толкования такого понятия, как "место работы", от которого в данном случае, по сути, и зависит, будет ли работник получать повышенный заработок, или нет.

Как правило, труд работника используется по месту работы, то есть по месту расположения самой организации-работодателя. При этом труд отдельных работников может организоваться и вне места нахождения работодателя, его представительства, филиала, иного обособленного структурного подразделения. Что в свою очередь позволяет отдельным работодателям злоупотреблять своими правами в ущерб прав работников.

В целях защиты прав работников обособленных подразделений Верховный Суд РФ поясняет, что при расчете заработной платы в любом случае должен применяться районный коэффициент и процентная надбавка, установленные к заработной плате в районе или местности по месту выполнения работы.

Это означает, что независимо от местонахождения организации выплата заработной платы сотрудникам своего отдельного структурного подразделения, расположенного на Крайнем Севере и в эквивалентных районах, оплачивается с использованием коэффициентов округа и процентных ставок на заработную плату. То есть для применения этих преимуществ по месту нахождения организации следует понимать не только местоположение ее главного офиса, но и все области, в которых филиалы, представительства и другие отдельные структурные подразделения организации.

Более того, надбавки и коэффициенты могут применяться даже в силу самого факта осуществления трудовой функции в условиях Севера, невзирая на местонахождение офисов и филиалов предприятия. В настоящее время суды при рассмотрении споров, касающихся начисления районных коэффициентов и процентных надбавок, зачастую обходятся без исследования вопроса о факти-

ческом месте работы работника. А ведь именно фактическое место работы здесь имеет ключевое значение.

В связи с этим в Обзоре, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 26.02.2014, отмечается, что районный коэффициент и процентная надбавка начисляются к заработной плате работника в зависимости от места выполнения им трудовой функции, а не от места нахождения работодателя, в штате которого состоит работник. То же самое касается и работы по совместительству – лицам, работающим по совместительству в районах, где установлены районные коэффициенты и процентные надбавки к заработной плате, оплата труда в обязательном порядке должна производится с учетом указанных коэффициентов и надбавок.

Одновременно Верховный Суд призывает различать районные коэффициенты и процентные надбавки и механизмы их применения. Так, в отличие от районных коэффициентов, которые начисляются с первого дня работы в районах Крайнего Севера и местностях, приравненных к ним, размер процентной надбавки зависит от стажа работы на указанных территориях. Данное положение дает нечистым на руку работодателям возможность в ряде случаев, а именно при наличии у работников длительных перерывов в работе не выплачивать процентную надбавку к зарплате.

Для работников, ушедших после 1 января 1991 года, существует постоянный опыт, который дает право на получение пособий на работу в районах, расположенных на Крайнем Севере, и эквивалентных им населенных пунктах, если перерыв между днем увольнения и днем работы на предприятиях в организациях и учреждениях в этих областях не превышают сроки, установленные действующим законодательством. Если вышеуказанные условия превышены, размер пособий для непрерывного опыта работы уменьшается в том же порядке и размере, что и для увеличения продолжительности обслуживания.

В то же время, начиная с 1 июня 1993 года, продолжительность службы, позволяющая им получать ежемесячный прирост заработной платы для лиц, работающих в районах Крайнего Севера, приравненных к ним регионов, а также в других регионах Севера, где коэффициент округа и установленная процентная ставка к заработной плате добавляется независимо от времени перерыва.

Также много споров касается и оснований прекращения трудовых отношений – ряд судов считает, что данные основания имеют принципиальное значение для исчисления трудового стажа, необходимого для установления процентной надбавки.

При этом нормы трудового законодательства не связывают предоставление гарантий и компенсаций с причинами расторжения трудового договора, не предусматривают оснований, по которым может быть прекращено или ограничено возникшее у работника право на процентную надбавку к заработной плате в соответствии со стажем его работы в особых климатических условиях.

Не существует единой судебной практики и при разрешении вопроса о возможности применения процентной надбавки для расчета оплаты труда осужденных к лишению свободы, привлекавшихся к оплачиваемому труду в

районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях в период отбывания наказания.

В соответствии с нормами трудового законодательства для женщин, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, коллективным договором или трудовым договором устанавливается 36-часовая рабочая неделя, а заработная плата выплачивается в том же размере, что и при полной рабочей неделе. Соответственно, все время, отработанное за пределами указанной продолжительности, должно оплачиваться сверхурочно.

Как правило, работодатели стремятся игнорировать данные положения закона путем простого неупоминания в коллективных договорах о 36-часовой рабочей неделе. Что интересно, ряд судов на основании этого отказывают женщинам в удовлетворении исков о взыскании задолженности по заработной плате за сверхурочное время.

Нормы Трудового кодекса Российской Федерации не подразумевают создание рабочей недели более 36 часов для женщин, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, в связи с чем работодатель, заключая коллективный или трудовой договор, не имеет права увеличивать продолжительность рабочего времени, установленного законом. Это означает, что женщины, которые работали на Севере более 36 часов в неделю, имеют право на сверхурочную работу, даже если в течение 36-часовой рабочей недели нет положений в местных актах.

При этом в настоящее время оплата сверхурочной работы должна осуществляться по следующим правилам: в полуторном размере за первые два часа, приходящиеся в среднем на каждый рабочий день учетного периода и в двойном размере – за последующие часы сверхурочной работы.

Частным случаем нарушения прав граждан, работающих в условиях Севера (например, совместителей), является непредоставление им дополнительных отпусков. Напомним, согласно положения ТК РФ, лицам, работающим в районах Крайнего Севера, предоставляются дополнительные оплачиваемые отпуска продолжительностью 24 календарных дня, а лицам, работающим в местностях, приравненных к районам Крайнего Севера, – 16 календарных дней.[1]

При этом работодатели отказывают тем же совместителям предоставлении таких отпусков, ссылаясь, прежде всего, на часть первую статьи 287 ТК РФ, которой установлено, что гарантии и компенсации лицам, совмещающим работу с получением образования, а также лицам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, предоставляются работникам только по основному месту работы.

Верховный Суд обращает внимание на ошибочность подобной позиции. С точки зрения судей, лицам, работающим по совместительству в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, дополнительный отпуск за

[1] Закон РФ от 19.02.1993 № 4520-1 (ред. от 07.03.2018) «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях» // «Российская газета», № 73, 16.04.1993

работу в указанных районах и местностях предоставляется на общих основаниях и суммируется с основным отпуском.

Кроме того, вышеупомянутые ограничения не распространяются на дополнительные праздники, поскольку статья 321 Трудового кодекса Российской Федерации устанавливает специальное правило, согласно которому работники, работающие неполный рабочий день, работающие на Крайнем Севере и в регионах, приравненные к регионам Крайнего Севера предоставляются дополнительные отпуска для работы в этих районах и населенных пунктах по общим основаниям. То есть, соответственно, 24 и 16 календарных дней. Для сотрудников, занятых неполный рабочий день, общая (общая) продолжительность ежегодных оплачиваемых отпусков устанавливается в общем порядке: путем суммирования основного и дополнительного отпуска соответствующей продолжительности.[1]

По закону лица, работающие в организациях, расположенных на Крайнем Севере и в эквивалентных областях, имеют право на выплату один раз в два года за счет работодателя от стоимости поездки до места использования отпуска и обратно любым видом транспорта, включая а также оплатить стоимость перевозки багажа весом до 30 килограммов.

Право на компенсацию этих расходов возникает у работника одновременно с правом на получение ежегодного оплачиваемого отпуска на первый год работы в организации. Организации, финансируемые из федерального бюджета, также оплачивают расходы на транспортировку и перевозку багажа в место использования отпуска работника и обратно к неработающим членам его семьи (муж, жена, несовершеннолетние дети, фактически проживающие вместе с работником), независимо от того, время использования отпуска.

Здесь Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации обращает внимание правоохранительных органов на ряд нюансов, которые по некоторым причинам часто просто игнорируются на практике. Таким образом, компенсация расходов на оплату проезда и багажа в место использования отпуска и обратно оплачивается работнику исключительно при условии, что он получает оплачиваемый ежегодный отпуск. То есть, эти гарантии не распространяются на отпуск по беременности и родам, уход за детьми и другие виды отпуска, за исключением ежегодных платежей.

С другой стороны, в некоторых случаях эта компенсация может быть признана оправданной, даже если речь идет о других видах праздников. Например, если в нормативных правовых актах органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления этим лицам предоставляются дополнительные гарантии в отношении вида отпуска, в течение которого работник может использовать право на компенсацию расходов на проезд.[2]

---

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

[2] Лебедев, В. М. Трудовое право: учебник для студентов высших учебных заведений / [В. М. Лебедев и др.]. - Москва: Норма: Инфра-М, 2015. - 463 с.

Верховный суд отмечает, что споры о размере компенсации расходов на поездку в место использования отпуска и обратно в основном связаны с случаями, когда работник следил за местом отдыха на частном транспорте. В этой связи судьи рекомендуют, чтобы при определении стоимости поездки на частном транспорте исходила из представленных документов, подтверждающих стоимость проезда по кратчайшему маршруту.

В качестве доказательства расходов, понесенных истцами, могут быть приняты документы, подтверждающие фактически понесенные расходы на оплату топлива (квитанции (чеки), товарные проверки автозаправочных станций о покупке топлива); сертификаты автотранспортных предприятий, занимающихся дальним транспортом, расстояние кратчайшего маршрута по дороге до места отдыха и обратно, информация о стандартном расходе топлива.

Компенсация расходов производится в размере фактически произведенных расходов на оплату стоимости израсходованного топлива, но не выше стоимости проезда, рассчитанной на основе норм расхода топлива, установленных для соответствующего транспортного средства, и исходя из кратчайшего маршрута следования. При этом во внимание должны приниматься дата убытия и дата прибытия истцов к месту отдыха, а также места нахождения АЗС по отношению к заданному маршруту, в которых осуществлялась заправка автомобиля топливом.

Чеки о покупке топлива признаются неотносящимися к расходам, связанным с проездом к месту отдыха и обратно, если АЗС, указанные в чеках, не находились на заданном маршруте. Не принимаются во внимание и чеки, в которых не указано место нахождения АЗС, и истцами не представлены дополнительные документы, подтверждающие их нахождение на пути следования к месту отдыха и обратно.

Напомним, что льгота на проезд для работников Крайнего Севера и приравненных к ним местностях за счет работодателя установлена ст. 325 ТК РФ и ст. 33 Закона РФ от 19.02.93 № 4520-1 «О государственных гарантиях и компенсациях для бюджетников, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях». Этот закон определяет, что гарантии и компенсации, в том числе размер, условия и порядок компенсации расходов на оплату стоимости проезда, для работников организаций, не относящихся к бюджетной сфере, устанавливаются работодателем и осуществляются за счет его средств. Практика применения указанной нормы неоднократно являлась предметом рассмотрения высших судов.

При наличии в федеральных законах, нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации, актах органов местного самоуправления, иных гарантий, работодатель обязан их предоставить.

В настоящее время гарантии северянам установлены федеральными законами в области социального страхования и пенсионного обеспечения, жилищных отношений.

Таким образом, на работодателя, возлагается обязанность устанавливать правила выплаты компенсаций и осуществлять необходимые выплаты.

Литература

1. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001
2. Закон РФ от 19.02.1993 № 4520-1 (ред. от 07.03.2018) «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях» // «Российская газета», № 73, 16.04.1993
3. Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с осуществлением гражданами трудовой деятельности в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26.02.2014) (ред. от 26.04.2017) // Доступ СПС КонсультантПлюс
4. Лебедев, В. М. Трудовое право: учебник для студентов высших учебных заведений / [В. М. Лебедев и др.]. – Москва: Норма: Инфра-М, 2015. – 463 с.

Данилова Людмила Ивановна,
курсант взвода 9114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРАВОВОЙ СТАТУС НАСЛЕДСТВЕННЫХ ФОНДОВ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Наследование – это один из институтов справедливого общества. Важность данного института основана на предоставляемой гражданину возможности распоряжения своими правами и обязанностями, а также передачи приобретенного в течение жизни имущества наиболее близким ему родственникам посредством составления завещания.

Согласно российскому законодательству имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент (ст. 1110 ГК РФ).

Российский законодатель идет по пути интеграции иностранных норм в национальное законодательство, поэтому нормы о создании аналогов трастов уже начинают внедряться в отечественное право. Так, Федеральным законом «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» от 29.07.2017 N 259-ФЗ с 1 сентября 2018 года вводится новый правовой институт – наследственный фонд. Предполагается, что данный институт станет подобием траста. Ст. 1 названного Федерального закона дополняет ГК РФ статьей 123.20-1, которая регламентирует право наследодателя предусмотреть в завещании условие о создании наследственного фонда. Такое завещание также должно включать в себя решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав фонда и условия управления им. При

наличии такого завещания и на основе указанных в нем документов, в соответствии с измененной ст. 50.1 ГК РФ, для нотариуса возникает обязанность подать заявление в государственный орган о регистрации наследственного фонда.[1]

Продолжается совершенствование гражданского законодательства в целом и реформирование основного системообразующего акта, каким является ГК РФ. Не случайно ГК РФ называют «экономической конституцией». Конституция у нас одна, но несомненно значение ГК РФ в современных социально-экономических условиях трудно переоценить. Существенной трансформации подверглись все четыре части ГК РФ. Особенно значительны изменения, внесенные в главу четвертую ГК РФ о юридических лицах. Появление в предмете регулирования еще одной группы общественных отношений – корпоративных (ст. ГК РФ), позволило сформировать новый подход к классификации юридических лиц. Известная всем классификация: коммерческие и некоммерческие организации дополнена типами юридических лиц: корпоративными и унитарными. Относительно корпоративных отношений, корпоративных организаций, организационно-правовых форм коммерческих и некоммерческих юридических лиц, точки зрения различны. Совершенствование законодательства о юридических лицах продолжается. Это подтверждают вносимые федеральными законами изменения в ГК РФ. Одной из новелл является появление в ст. 50.1 ГК РФ новой формы юридического лица – наследственного фонда (п. 4 ст. 50.1). Правовое положение наследственного фонда определяется общими положениями о фондах и новыми правилами (ст. 123.20-123.20-2; 123.20-3). Новые правила о наследственных фондах вступают в силу 01.09.2018 г., они введены федеральным законом № 259-ФЗ от 29.07.2017.[2]

Что представляет собой наследственный фонд, каковы цели его создания, будут ли новеллы способствовать повышению привлекательности нашей юрисдикции?

Согласно статье 123.20-1. ГК РФ, наследственным фондом признается создаваемый в порядке, предусмотренном Гражданским Кодексом РФ, во исполнение завещания гражданина и на основе его имущества фонд, осуществляющий деятельность по управлению полученным в порядке наследования имуществом этого гражданина бессрочно или в течение определенного срока.

Предпосылкой создания наследственного фонда является завещание, в котором учредитель выразил желание о создании такого фонда и в котором прописан определенный ряд условий: само решение завещателя о создании наследственного фонда, условия управления фондом и его устав.[3]

---

[1] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)» от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // «Российская газета», № 233, 28.11.2001.

[2] Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ (ред. от 23.05.2018) «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

[3] Бисярина К.С. Наследственные фонды в законодательстве Российской Федерации // Эволюция российского права Материалы XVI Международной научной конференции молодых ученых и студентов. Уральский государственный юридический университет. 2018. С. 105-107.

Фонд создается после смерти наследодателя, а нотариус, в свою очередь, в течение трех рабочих дней обязан предоставить заявление, с подтверждающим соответствующую волю наследодателя завещанием,в уполномоченный государственный орган для регистрации наследственного фонда в качестве некоммерческой организации – наследственного фонда. Также нотариус обязан выдать фонду свидетельство, подтверждающее его право на наследство, в тот срок, который был установлен в решении об учреждении данного фонда, но здесь следует отметить, что возможности наследодателя в определении срока передачи наследства ограничиваются нормой статьи 1154 Гражданского Кодекса, где сказано, что наследство может быть принято в течении шести месяцев со дня его открытия.[1]

Согласно п. 5. ст. 1124 Гражданского Кодекса РФ условиями создания наследственного фонда будут являться такие неотъемлемые части завещания, как само решение завещателя об учреждении наследственного фонда, условия управление фондами, устав фонда. Также из этой нормы можно сделать следующий вывод: нотариус должен понимать, что при удостоверении завещания, оно должно быть в трех экземплярах и все экземпляры, в свою очередь, должны подлежать нотариальному удостоверению. У нотариуса также согласно п. 3 ст. 123.20-2 и п. 6 ст. 123.20-1 ГК РФ соответственно появляются такие обязанности, как обязанность предложить лицам, которые указаны в решении об учреждении фонда или которые определены в установленном решении порядке, войти в состав органов фонда и обязанность доведения до сведения лицам, входящим в состав органов фонда, условия управления наследственным фондом. Анализируя обязанности, которые были наложены законодателем на нотариуса, можно сделать вывод, что нотариус занимает очень важное место в процессе создания наследственного фонда. Наследственный фонд также может быть создан при удовлетворении судом иска бенефициара и душеприказчика о неисполнении своих обязанностей нотариусом.

Литература

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)» от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // «Российская газета», № 233, 28.11.2001.

2. Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ (ред. от 23.05.2018) «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

3. Бисярина К.С. Наследственные фонды в законодательстве Российской Федерации // Эволюция российского права Материалы XVI Международной научной конференции молодых ученых и студентов. Уральский государственный юридический университет. 2018. С. 105-107.

4. Калачева Т.Л. Наследственный фонд в Гражданском кодексе Российской Федерации // Законность и правопорядок: правосознание и правовая культура современного общества сборник материалов IV Международной научно-практической конференции. 2018. С. 24-29.

5. Найдёнова М.Н. К вопросу об особенностях правового статуса наследственного фонда // Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы развития АНО «НИИ АПСП». 2018. С. 95-98.

[1] Найдёнова М.Н. К вопросу об особенностях правового статуса наследственного фонда // Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы развития АНО «НИИ АПСП». 2018. С. 95-98.

Джаборова Азиза Хушвахтовна,
курсант взвода 0116
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

УЧАСТИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН В ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ НА ПРИМЕРЕ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

Актуальность данной статьи заключается в том что в течении последних двух десятилетий заметен непрерывный рост международных связей в различных сферах общественной жизни, в связи с чем ежегодно увеличивается в судах количество дел с участием иностранных граждан в различных странах в данной статье рассматриваются такие страны как Российская Федерация и Республика Таджикистан а так же сравнительная характеристика участия иностранных граждан в гражданских процессуальных правоотношениях в Российской Федерации и в Республике Таджикистан.

В связи с увеличением в судах количества дел с участием иностранных граждан перед законодательными и правоприменительными органами возникают вопросы, которые требуют своего урегулирования и разрешения. Именно с этой целью в гражданском процессуальном законодательстве России и Таджикистана был предусмотрен отдельный раздел и соответствующие главы, посвященные производству по делам с участием иностранного государства. С каждым годом законодательства совершенствуются, однако, нормы, касающиеся участия иностранных граждан ни разу не корректировались, и не дополнялись. Республика Таджикистан как независимое государство постоянно расширяет международное сотрудничество Конституция Республики Таджикистан провозгласила, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью» это обуславливает принятие кардинальных мер для обеспечения прав граждан Республики Таджикистан так же и иностранных граждан. В законодательных актах Российской Федерации и Республики Таджикистан прежде всего учитывается мировой опыт, помогающий иностранным гражданам определить своё правовое положение в Республике Таджикистан и Российской Федерации, которые позволяло им участвовать в имущественных и неимущественных отношениях, определяло степень защищенности своих прав и т. д.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» иностранный гражданин – это лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства. Правоспособность иностранного лица неразрывно связана с его правовым статусом

и определяется следующими условиями: иностранец пользуется правами и выполняет обязанности, вытекающие из его гражданства лишь в той мере, в какой это допускается государством пребывания, не противоречит его суверенитету и безопасности.

Гражданско- процессуальные кодексы Российской федерации и Республики Таджикистан очень схожы между собой единственным отличием является отсутствие в ГПК РТ главы 45.1, которая есть в ГПК РФ в ней указываются нормы регулирующие производство по делам с участием иностранного государства. Теперь раскроем содержание раздела посвященному производству по делам с участием иностранных граждан. Общие положения указывают что иностранные граждан имеют право обращаться в суды в Российской Федерации так же как и в Республике Таджикистан для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов так же иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с российскими или же таджикскими гражданами и организациями.

Принцип свободного доступа иностранных лиц к судебной защите в Российской Федерации или в Республике Таджикистан предопределяет содержание и объем их гражданской процессуальной правоспособности и дееспособности. Правила определения гражданской процессуальной правоспособности и дееспособности иностранных граждан определены ст. 399 ГПК РФ (раздел V, глава 43) и в ст 389 ГПК РТ (раздел V, глава 42). Гражданская процессуальная дееспособность граждан наступает в полном объеме по достижении ими 18-летнего возраста. Полностью дееспособным лицо становится также и с момента вступления его в брак до достижения 18 лет. Вместе с тем в ч. 1 ст. 399 ГПК РФ и 389 ГПК РТ закреплено правило, согласно которому гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан определяются их личным законом.[1] Однако в случае, если у гражданина наряду с гражданством Российской Федерации имеется и иностранное гражданство или же при наличии у него нескольких иностранных гражданств, его личным законом считается российское право. При рассмотрении судом спора с участием иностранного гражданина суд должен исходить из этого правила на случай если сам гражданин считает своим личным законом законодательство другого иностранного государства.[2]

Если по законам российского права иностранный гражданин считается дееспособным, а по личному закону он считается недееспособным то на территории Российской Федерации он может быть признан процессуально дееспособным. Так же эта норма применяется в случае различия в возрасте, с которым связывается наступление совершеннолетия. Например в некоторых странах совершеннолетие наступает в 21 год но по закону Российской Федерации ино-

[1] Закон Республики Таджикистан о правовом положении иностранных граждан в Республике Таджикистан (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1996 год, № 3, ст.55;1997 год, № 9, ст. 117; 1998 год, №10, ст.119; 2001 год, № 7, ст. 475; 2003 год, № 8, ст. 452; 2009 год, №3, ст. 93; №12, ст. Закон РТ от 26.12.11г, №769)

[2] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018)

странный гражданин может быть признан процессуально дееспособным т.к в России совершеннолетие наступает с 18-ти лет.

В основе Российского законодательства лежит мысль о признании иностранного гражданина правоспособным или дееспособным во всех случаях. Например:

– Если иностранный гражданин дееспособен по праву нашей страны и недееспособен по праву своей страны;

– Если иностранный гражданин дееспособен по праву нашей страны и дееспособен по праву своей страны;

– Если иностранный гражданин недееспособен по праву нашей страны, но дееспособен по праву своей страны;

– Если иностранный гражданин недееспособен по праву нашей страны и недееспособен по праву своей страны

Таким образом почти во всех случаях предоставляется возможность признать иностранного гражданина дееспособным по законодательству РФ.

На территории России так же как и в Таджикистане если иностранные лица становятся участниками гражданско-правовых отношений иностранцы становятся участниками хозяйственных отношений, если они зарегистрированы для ведения хозяйственной деятельности в стране их гражданства или постоянного места жительства. Таким образом, иностранные лица чтобы в полной мере осуществлять свою хозяйственную деятельность обязаны доказать наличие своего правового статуса на занятие хозяйственной деятельностью.

Итак, в России так же как и в Таджикистане участие иностранных граждан в гражданских процессуальных правоотношениях приравнены гражданам той или иной страны. Но несмотря на это судопроизводство в отношении иностранных граждан имеет некоторые свои особенности. Самой важной на мой взгляд особенностью является национальный язык судопроизводства так как если иностранец не понимает о чём идет речь он не сможет выразить свою мысль правильно, данное требование с участием иностранцев является обязательным в зале заседания должен присутствовать переводчик независимо от того, владеет или не владеет иностранец языком, на котором ведется судопроизводство.

Правовое положение иностранных граждан в Республике Таджикистан состоит из настоящего законодательства и основывается на Конституции Республики Таджикистан, международных правовых актов и нормативных правовых актах Республики Таджикистан.

В законодательстве Республики Таджикистан о правовом положении иностранных граждан говорится что все иностранцы равны перед законом на ряду с гражданами Республики Таджикистан и вправе пользоваться теми же правами и свободами и равны перед законом не зависимо от социального и имущественного положения, расовой национальности, отношения к религии и происхождения, а также должны нести те же обязанности что и граждане Республики если иное не предусмотрено другими нормативно правовыми актами. Так же в законодательстве говорится о том, что Республика Таджикистан устанавливает ограничения в отношении граждан тех государств где права и свобо-

ды граждан Республики Таджикистан преднамеренно ущемляются в Российской Федерации такие ограничения не предусмотрены. Так же отмечается что иностранные граждане обязаны уважать Конституцию Республики Таджикистан соблюдать и относиться уважительно к обрядам и традициям.

На мой взгляд особых различий в участие иностранных граждан в гражданских процессуальных правоотношениях в Российской Федерации и в Республике Таджикистан нет гражданский процессуальный кодекс и другие нормативно правовые акты не имеют никаких отличий. В Российской Федерации и в Республике Таджикистан иностранные граждане имеют все те же права и обязанности как и граждане стран.

Литература

1. Закон Республики Таджикистан о правовом положении иностранных граждан в Республике Таджикистан (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1996 год, № 3, ст.55;1997 год, № 9, ст. 117; 1998 год, №10, ст.119; 2001 год, № 7, ст. 475; 2003 год, № 8, ст. 452; 2009 год, №3, ст. 93; №12, ст. Закон РТ от 26.12.11г, №769)

2. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018)

3. Гражданский процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 5 января 2008 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.02.2018 г.)

4. Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 № 115-ФЗ (последняя редакция)

5. Раджабов Махмадьёр Носирович. Гражданско-правовой статус иностранцев в Республике Таджикистан : Дис. … канд. юрид. наук : 12.00.03 : Душанбе, 2014 186 с. РГБ ОД, 61:04-12/1598

Динисламова Айза Зубаировна,
курсант взвода 9114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ИНТЕРЕС В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Проблема интереса не раз подвергалась исследованию как в литературе по общей теории права, так и в литературе по её отраслям. Несмотря на это, она требует дальнейшей изучения и совершенствования. В данной статье проблема исследуется в области гражданского права, хотя категория интереса, во-первых, вопрос общего учения о праве.

Значению интереса тяжело переоценить. Интерес определяет, когда правоотношения изменяется, возникнут и прекратятся. Следовательно, если интереса нет, то и правоотношения не появиться. А если интерес пропадет или как-

то измениться, то это также повлечет за собой изменения или прекращения правоотношений. В некоторых случаях закон прямо связывает судьбу правоотношения с интересом. Например, в силу п.2 ст.405 ГК утрата кредитором интереса к исполнению, ввиду просрочки должника дает первому право отказаться от принятия исполнения, что повлечет за собой прекращение обязательства. Данный пример подтверждает непосредственную связь закона и интереса.

Многие правильно предполагают, что интерес сочетает в себе субъективный и объективный моменты. Субъективная часть интереса заключается в психической настроенности субъекта интереса по адресу какого-либо объекта его устремленности обладать теми или иными объектами окружающей действительности либо познать объекты действительности. Объективная сторона интереса состоит в некоторой независимости, обособленности интереса от его субъекта. То есть интерес существует не только в сознании субъекта, но и как факт окружающей нас действительности.

Иногда объективность интереса находит прямое выражение в положительном праве, которое охраняет интересы лица даже после его смерти. Наиболее известный случай – из области авторского права, когда закон охраняет неприкосновенность произведения творчества даже после смерти автора. Управ омочённые на то лица (наследники) вправе защищать неприкосновенность авторского произведения, защищая таким образом нематериальный интерес уже умершего гражданина. Здесь законодатель предполагает наличие у умершего соответствующего социально значимого нематериального интереса.

Интерес – это необходимая потребность в чем-либо. Но, как справедливо считают многие научные деятели «потребность и интерес – не одно и то же», хотя во многом они и неразрывно связаны. Потребность порождает интерес, становясь его содержанием. Сформировавшийся интерес указывает на то что потребность уже сформирована, то есть потребность уже обрела конкретный объект действительности пройдя через внутреннее сознание субъекта. Из этого следует что первичной в этой связи является именно потребность, которая и формирует интерес.[1]

Интерес – это что-то вроде прослойки между разными благами и субъективными правами. Из этого следует, что признания у любого субъекта гражданской правоспособности почти автоматически ведет к тому что данный субъект имеет различные интересы. Но не стоит забывать, правопорядок признает лишь два вида интересов – имущественные и неимущественные.

Наличие интереса автоматически указывает на то что субъект интереса придает определенную значимость данному объекту. Объекты интереса должны быть признаны благами, поскольку им придается определенное значение со стороны субъекта. Поскольку мыслимы либо материальные блага, либо нематериальные, необходимо говорить, соответственно, о материальном либо нематериальном интересе, связанном с ними. Характер блага, а вместе с ним и интереса определяет характер правоотношения, возникающего по поводу того или

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

иного блага и в связи с тем или иным интересом. По поводу материального блага возникает имущественное правоотношение, и его возникновение связано с имущественным интересом. Аналогично – с нематериальным благом.

Также вполне логично указать на то что интерес в правоотношениях автоматически придает им такую характеристику как благо, за счет объекта из-за которого возникли правоотношения. Важно другое. Неимущественный интерес может присутствовать в имущественном правоотношении и наоборот. Здесь не имеются в виду такие случаи, как авторское право, которое вопреки господствовавшей в советский период точке зрения не распадается на имущественные и неимущественные права (правомочия), а является полностью имущественным правом. Тем самым, конечно, не отрицается, например, факт возникновения у автора личных неимущественных прав в связи с созданием авторского произведения. Речь идет о случаях, когда у субъекта правоотношения имеется интерес, не покрываемый субъективным правом.

В том числе при продаже животного возникают имущественные правоотношения, но кроме того также имеют места быть неимущественные связанные с указанием в договоре о гуманном отношении к животному. В отличии от имущественного интереса второй не покрывается субъективным правом из обязательства. Также есть еще один пример, но уже из области вещного права. Так называемый сервитут вида дает управомоченному имущественное право, которое запрещает соседу строить здания выше определенного уровня, для того что бы они не препятствовали доступу солнца, а соответственно тепла и света, и не портили вид. Данный сервитут обслуживает имущественные потребности владельца владеющего недвижимым имуществом, но он может преследовать и нематериальный интерес, к примеру удовольствия от вида за окном, а это не входит в имущественные правоотношения.

Все выше сказанное должно привести к вывод, что все блага от материальных до нематериальных которые охраняются законов являются объектом чьих-то субъективных прав, либо законного интереса. Через защиту субъективного права получает защиту его объект (определенное благо). В той же степени через защиту интереса получает защиту его объект. Здесь понятие интереса имеется в виду в узком смысле, как субститут субъективного права, как средство защиты определенного блага, не покрываемого субъективным правом.

Можно заметить, что термин «интерес» употребляется в науке советского права в смысле блага или выгоды. Отождествление этих категорий, по нашему мнению, недопустимо, потому что благо является объектом интереса. Оно же является объектом субъективного права, когда не опосредствуется интересом. Отождествление интереса и блага ведет к тому, что-либо интерес теряет свое самостоятельное значение, и тогда мы лишаемся связующего звена между субъектом и благом, либо благо теряет свое самостоятельное значение. В таком случае интерес теряет свою направленность, свое особое содержание.

Справедливо поддерживать мнение что- право в субъективном смысле, не только порождается интересами, не только выражает их, но и охраняет их. Если интерес опосредствуется субъективным правом, то охраняется (объективным правом) именно субъективное право как правовое средство удовлетворения ин-

тереса, а не сам интерес, который охраняется непосредственно объективным правом только тогда, когда не существует субъективного права на благо, с которым связан этот интерес. В этом случае он выступает в качестве охраняемого законом интереса.

Тут же интерес – это и более обширная категория. Нормы права всегда выражают разные интересы. Наделение лица правоспособностью указывает о наличии возможности существования различных интересов у правоспособного лица. Возможность появления субъективного права связывается с наличием конкретного интереса у его субъекта. В таком виде интерес задевает всю правовую сферу, преобразуется в «сквозное» понятием.

Вряд ли можно поддерживать позицию некоторых деятелей, который разделяет интересы на правовые и охраняемые законом. По их мнению, правовые и охраняемые законом интересы – разные общественные явления и категории, потому что правовая охрана тех или иных интересов не превращает их в правовые по содержанию, они только становятся охраняемыми законом. И далее: охрана законом различных интересов означает опосредствование их правовым интересом, реализация которого служит предпосылкой удовлетворения этих интересов. Полагает, что отождествление правовых интересов и охраняемых законом интересов приводит к отрицанию самостоятельности правовых интересов как социальных явлений, существующих наряду с иными интересами и имеющих свои средства реализации.

По нашему мнению, нельзя делить эти категории без соподчинения одной другой. Поскольку любой интерес находит опору в нормативных актах и охраняется законом посредством субъективного права или становясь охраняемым законом интересом, так как такой интерес должен пониматься как правовой. Формулировка «правовой интерес» само сабой шире понятия «охраняемый законом интерес» (если второе понимать в узком смысле, то есть средства защиты блага, не защищенного субъективным правом), поэтому вряд ли правильно их отделять, как делают некоторые. В реальности владелец имущества согласно ст.234 ГК («Приобретательная давность») не находится до приобретения права собственности на это имущество в правоотношении абсолютного типа. Однако, защищая свое владение (п.2 ст.234 ГК) против иных лиц, владелец защищает свой интерес, который защищен законом. Многие, авторы против такого деление интересов как опосредуемые субъективным правом и не опосредуемые таковым. А. Ерошенко предложил определение охраняемого законом интереса: это «юридически предусматриваемое стремление субъекта в достижении тех благ, обладание которыми дозволено государством и обеспечено путем предоставления лицу правовых возможностей определенного вида». Попытка изменить определение охраняемого законного интереса и дать новое более логичное уже весьма важный шаг, но она не достигла цели.

Хоть и более верного определения пока не существует, в гражданском законодательстве большое число охранительных норм, которые в большинстве принадлежат к матереально-правовым нормам. Например, правила гл.20 ГК, направленные на защиту прав собственности и иных вещных прав, а также правила гл.59 ГК, направленных на регулирование деликатных обязательств. Дан-

ные нормы в равной степени защищают и субъективные права, и охраняемые законом интересом. В то же время именно процессуальные нормы являются посылом к возникновению процессуальных отношений, необходимых для защиты субъективных прав и интересов охраняемых законом.[1]

Вряд ли есть возможность уйти от данной схемы, поэтому определение охраняемого законом интереса как юридически значимого интереса, который не опосредуется субъективным правом, но охраняется наравне с законом.

Мы считаем, что различие между субъективным правом и интересом это следствие формально-юридических причин. Отделение интереса субъективным правом указывает на то, что субъект имеет возможность выбрать конкретное поведение с формально-юридической позиции. Так же одновременно есть возможность смоделировать конкретную или относительно конкретную меру поведения лица, обязанного. Из этого следует, что в связи, с интересом которые не зависимы от субъективного права и из-за этого не может появиться регулятивное правоотношение. Охраняемый законом интерес (законный интерес) проявляет себя, когда он нарушен кем-то, и факт его нарушения является фактом возникновения охранительного правоотношения.

Из всего выше сказанного следует, что когда речь идет о охраняемом законом интересе, субъекту дают не меру возможного поведения, а только возможность защитить свой нарушенный интерес в рамках охранительных правоотношений.

С нами солидарен А.В. Малько: «:субъективные права и законные интересы – различные правовые дозволенности. Первая представляет собой особую дозволенность, обеспеченную конкретной юридической необходимостью других лиц. Если же правовая дозволенность не имеет либо не нуждается в юридически необходимом поведении других лиц как средстве своего обеспечения, то она не возводится законодателем в ранг субъективного права». И далее: «Ему (законному интересу. – Ф.Б.) противостоит лишь общая юридическая обязанность – уважать его, не нарушать его, поскольку и сам он представляет собой правовую возможность общего характера».

Не всегда гражданин при жизни или даже после смерти обладает субъективным правом на собственное тело. Это можно оправдать отсутствуем необходимости моделировать меру поведения. Но как материальное благо тело гражданина не небезразлично правопорядку. И он будет защищать интересы, относящихся к телу. Соответственно при жизни гражданин защищает данный интерес от разных посягательств самостоятельно. После смерти на охрану интересов умершего гражданина, связанных с достойным отношением к его телу со стороны третьих лиц, встают его наследники и другие лица, признанные заинтересованными.

Вернемся к примеру с покупкой животного, условия бережного отношения не относиться к субъективному праву и не следует из договора купли-продажи. Из этого следует что продавец не имеет ограничения в возможном

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

поведении, а покупатель соответственно – мерой должного поведения. Но не смотря на эти нюансы, нарушения правил установленные из интересов продавца может привести к расторжению договора.

Учтя все выше перечисленное, мы придем к выводу, что различия интереса входящего, сферу влияния субъективного права, и охраняемого законном, только в правовых средствах удовлетворения потребностей. В некоторых случаях для этого дается мера возможного поведения, а в других – вполне хватает только охраны. Выше перечислены случаи, раскрывающие роль, как и охраняемого законодательством интереса, но также показывающие что интерес, по аналогии с субъективным правом, может иметь как абсолютный, так и относительный характер. Различия между этими категориями сводятся только к кругу лиц, имеющих возможность его нарушить. Интерес в первом случаи может быть нарушен любым лицом, а в во втором, может быть нарушен только лицом, непосредственно связанным с ним.

Данный вопрос уже множество лет один из самых спорных, что лишь указывает на важность таких элементов как в субъективном праве как воля и интерес. Наличие интереса хватает для признания за лицом правоспособности для удовлетворения разного рода потребностей. Но наличие субъективного права, может быть только при наличии интереса и воли сразу у субъекта.

Главным аргументом, противников теории воли, это то что признания воли элементом права некоторые категории людей будут признаны неправоспособными, является весьма сомнительным. Данный фактом, давно оспорен тезисом о замене отсутствующей воли у душевнобольного и малолетней воли дееспособного лица.

О.С Иоффе относиться скорее всего к тем, кто считает, что воля и интерес являются обязательным элементами субъективного права, но и тут не все так однозначно. Понимая определение субъективного права и мер возможного поведения, он понимает ее не как сферу воли субъекта. Данный деятель склонен видеть в воле, сначала, психологическое действие, поэтому делит все правовые отношения на волевые и не волевые, из-за того, что не во всех случаях появления правовых отношений есть воля как психологический акт. Нашему понятию, очень близка позиция тех, кто считает, что индивидуальная воля каждого субъекта является неотъемлемой частью правоотношений. Но с другой стороны не всегда понятно, что подразумевают под словом воля её сторонники, когда включают ее в содержание субъективного права.

Мы бы остановились подробнее на данной проблеме, но такой возможности мы не имеем и отметим лишь следующие. Да, О.С Иоффе прав, когда говорит, что индивидуальная воля нужна для осуществления любых правоотношений, но возникновение правоотношений не всегда гарантирует участие в них воли субъекта. Примеры к типу правоотношений, возникающих без участия воли их участников, не могут поколебать принцип волевого основания правоотношений. И выявляется один парадокс не все правоотношения возникают из-за воли, но все правоотношения волевые из-за того, что дает обладателю субъективного права конкретную власть в некоторых границах (мера возможного поведения), которе является частью субъективного права.

Если включать интерес в содержание субъективного права, то это дает возможность рассматривать данное понятие как двухуровневое. Первый уровень- уровень состоит из взаимодействия субъективного права, которое получается из норм объективного права. Данный уровень можно назвать юридическим субстратом субъективного права. Второй уровень – это интерес и воля. Состоя из двух данных элементов, данный уровень можно признать фактическим субстратом субъективного права. Такие элементы как воля и интерес приводят в действие механизм реализации конкретных правомочий. Исключение интереса из субъективного права, заметно бы обесценила бы последнее. Ведь правомочия в составе субъективного права, определяются характером интереса, что дает права называть это юридической формой воплощения интереса.

Перечисленное относительно интереса как предпосылки, цели и содержания субъективного права с некоторыми поправками обязано быть отнесено к охраняемому законом интересу. Охраняемый законом интерес – это правовое средство реализации и защиты интереса, которое осуществляется не в рамках субъективного права. Но и у охраняемого законодательством интереса есть аналогичное определения схожее по предпосылке и цели – фактический интерес. Как только найдешь опору в нормах права, он приобретает защиту закона, что делает их весьма похожими. Он также становиться юридическим интересом. Поэтому целью и предпосылкой охраняемого законодательством интереса является фактический интерес. Но у охраняемого законом интереса составить двухуровневое содержание невозможно, так как данная правовая категория, в отличии от субъективного права, не имеет в своем содержании каких-либо правомочий. Они могут появиться только при появлении охранительных правоотношений, когда охраняемый интерес уже нарушен. Следуя из этого содержание охраняемого законом интереса ограниченно только фактическим интересом.

Выше мы уже указывали на возможность появления охранительного правоотношения в связи с нарушением охраняемого интереса. Но нарушенный интерес можно защитить в рамках охранительного правоотношения, если бы это не соблюдалось, то категория охраняемого законом интереса потеряла бы своё значение. Главная загвоздка в том, что действующий ГК в ст.12, которая посвящена способам защиты, говорит только о защите гражданских прав, как будто интересы не должны быть защищены. Но в то же время ГК в некоторых своих частях ставит на один уровень субъективные права и охраняемые интересы. К примеру, в ст.13 обговаривается такое условие, что если во время совершения правового акта нарушены гражданские права и охраняемый законом интерес, то он будет признан недействительным. Также пункт 2 ст.209 указывает на право собственника на любые действия, связанные с принадлежащим ему имуществом если они не противоречат закону и не нарушают, чей-либо охраняемый интерес.

Учитывая общий смысл положений ГК по этому вопросу и принципиальную возможность уравнять в плане защиты охраняемый законом интерес и субъективное право, следует признать допустимым применение по аналогии отдельных способов защиты субъективного права, которые предусмотрены в законе (в частности, в ст.12 ГК), для защиты охраняемого законом интереса.

Понятно, что могут применяться только те способы защиты, которые соответствуют природе интереса, а некоторые способы защиты будут применяться с теми или иными поправками.

Для иллюстрации вернемся к примеру с неприкосновенностью авторского произведения. При нарушении неприкосновенности произведения после смерти автора его интерес могут защищать наследники, обратившись к данному способу защиты гражданских прав, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право (ст.12 ГК). Продавец может требовать расторжения договора с покупателем животного, если тот нарушил условие договора о гуманном отношении к животному. То есть будет применен указанный в ст.12 ГК способ защиты гражданских прав.[1]

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Еськов Николай Александрович,
курсант 9116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ

Наравне с гражданами, которые являются субъектами гражданского права возникают также юридические лица – это особые образования, имеющие ряд специфических признаков, образуемые и прекращающиеся в особом порядке.

В XXI веке смысл института юридического лица ещё больше растет вследствие усложнения инфраструктуры и интернационализации предпринимательской работы, расширения муниципального вмешательства в экономику, возникновения свежих информационных технологий. В соответствии с этим данному быстро возрастает размер законодательства о юридических лицах и, в некоторой степени, увеличивается его качество, уровень

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

Так, 1 сентября 2014 г. вступили в силу исправления в ГК РФ, которые значимо скорректировали общепризнанные меры российского коллективного права (внесены Федеральным законодательством № 99-ФЗ «О внесении поправок в главу 4 части 1 Гражданского кодекса Русской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации»).

Кроме разделения юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации, законодатель обусловил юридически весомым делением на коллективные и унитарные. В первый раз на уровне ГК РФ урегулирован ряд наиглавнейших правовых институтов: заключение об учреждении юридического лица, обязанность субъектов управления юридическим лицом признание регистрации юридического лица несостоявшейся. Перестроение системы юридических лиц в ГК РФ не упростило, а усложнило систему их правового регулировки. В пункте 1.1. Концепции становления гражданского законодательства отмечалось, собственно, что «гражданско-правовая регламентация» в сфере регулировки правового положения юридических лиц «должна остаться «двухуровневой» (ГК и особые законы)», впрочем, эту идею невозможно именовать все полноценно реализованной.

В ГК РФ широко представлен список организационно-правовых форм юридического лица совместной количеством 17, в что количестве:

- 6 типов платных организаций, которые считаются корпоративными, за исключением муниципальных и городских унитарных предприятий;

- 11 типов организационно-правовых форм некоммерческих организаций (в ряде случае образ представлен одним обликом некоммерческой организации, как к примеру товарищество недвижимости представлено лишь только ТСЖ), при данном сами типы организационно-правовых форм в ряде случаев непросто различимы, к примеру, казачьи общества или же общины коренных немногочисленных народов не выделяются весомым симптомами от социальных организаций.

При коренном реформировании ГК РФ возникла проблема места и роли юридического лица, его органов в формировании правосубъектности коммерческих и некоммерческих организаций, посредством которых главным образом и складывается гражданский оборот. Разброс научных взглядов на природу этих субъектов и его органов поставил законодателя в сложное положение. В качестве подтверждения можно сослаться на то, как было изначально определено понятие юридического лица, и взаимосвязь с его органами. В пункте 1 ст. 48 ГК исходное понятие юридического лица практически не изменилось. Оно, как и прежде признано организацией, которая имеет обособленное имущество, отвечающей по своим обязательствам, может приобретать и осуществлять гражданские права и исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Однако подлинный его смысл был обнаружен при анализе ст. 53 ГК РФ, где было закреплено положение о том, что юридическое лицо приобретает права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в качестве его представителей (п. 1 ст. 182 ГК РФ). Эта новелла вызвала острую дискуссию в научных кругах, которую законодатель не мог проигнорировать.

При коренном реформировании ГК РФ появилась неувязка пространства и роли юридического лица, его органов в формировании правосубъектности платных и некоммерческих организаций, при помощи коих ключевым образом и формируется штатский оборот. Разброс научных взоров на природу данных субъектов и его органов поставил законодателя в сложное состояние. В качестве доказательства возможно сослаться на то, как было в начале определено понятие юридического лица, и связь с его органами. В пункте 1 ст. 48 ГК РФ начальное понятие юридического лица буквально не видоизменилось. Оно, как и до этого признано организацией, которая содержит обособленные обязательства, отвечающей по собственным обещаниям, и имеет возможность покупать и воплотить в жизнь штатские права и выполнять прямые обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Впрочем, истинное его значение было замечено при анализе ст. 53 ГК РФ, где было зафиксировано состояние о том, собственно, юридическое личность покупает права и воспринимает на себя прямые обязанности сквозь собственные органы, деятельные в качестве его адептов (п. 1 ст. 182 ГК РФ). Данная новелла вызвала острое обсуждение вопроса в научных кругах, которую законодатель не имел возможность проигнорировать.

Это все пошатнула широкий круг определённых вопросов, которые включают понимание как природы органа юридического лица, так и его соотношение с представителем, так же определение в структуре хозяйствующего субъекта самого определения юридического лица

В конечном итоге Федеральным законом от 29 июня 2015 года N 210-ФЗ были внесены поправки в ст. 53 ГК РФ и представительство исключено из правосубъектности органа юридического лица. Все-таки, вышеуказанные проблемы завоевывают к себе внимание и требуют дальнейшей научной проработки.

Тут Речь пойдет о том, что есть необходимость определения, во-первых, самого объема понятия «юридическое лицо», так же его способности охватить собой всю правосубъектность коммерческих и других организаций, во-вторых, механизма формирования воли юридического лица, его органов; в-третьих, различия в правосубъектности отдельных органов юридического лица, в-четвертых, определения правосубъектности хозяйственного общества, юридического лица и их органов.

Более подробно данные, которые поставлены выше по тексту, могут быть решены и должны быть решены, только применительно к хозяйствующим субъектам, но прежде всего данные хозяйствующие объекты должны обладать всеми классическими признаками, а также разветвлённой управленческой структурой, содержащей абсолютно все необходимые элементы, которые будут образовывать единую систему, включающую в себя механизмы правового регулирования.

Но тут тоже необходимо сделать замечание, что все поставленные вопросы сходятся на понимании природы, происхождении юридического лица. При таком подходе имеется два научных аспекта. Рассматривая один из них замечаем, что так юридическое лицо отнесено к родовому понятию, а вся остальная смешанность, разнородность некоммерческих и коммерческих предприятий определена к его организационно – правовым формам. Данный взгляд – тради-

ционный. Это подтверждается тем что в законодательстве закреплено именно исходя из такого подхода. Исходя из законодательства – юридическое лицо – универсальная категория, к которой относятся все абсолютно возможные отношения, связанные с деятельностью предприятия, организации, фирмы.

Закономерная трактовка неодродности мнений «организация» и «юридическое лицо» разрешает принять компанию, фирму, оганизацию родовым определением, а юридическое лицо – одной из форм ее проявления. А если это так, за это время нужно определить, какая роль отведена симптомам юридической личности, которыми наделена организация. Для сего довольно заинтересовать ст. 49 ГК РФ, где эти симптомы закреплены; они-то и имеют все шансы доказать надобность юридической личности для роли организации лишь только в штатском обороте.[1]

Совершенно не случайно законодатель распространил на индивидуальных предпринимателей правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. Благодаря именно данным свойствам индивидуальный предприниматель может принимать участие в сфере гражданского (экономического) оборота.

Этим образом, категория «юридическое лицо» не выражает собой все вероятные связи, которыми опосредуется организация, владеющая права юридического лица. В следствие этого возможно есть не юридическое лицо, а организация. Права юридического лица важны ей для выхода от собственного имени в гражданский оборот. Содержание понятия «юридическое лицо» не схож у всех организаций. Очень максимально оно реализуется субъектами предпринимательства. В случае если задача организации произведено в управлении, властвовании, заключении общественных, благотворительных и других задач, она наделяется данными правами, правами юридического лица только для покупки и применения имущества в качестве почвы ее работы.

Поскольку юридическое лицо в российском праве признается дееспособным субъектом, его органы, полагает С.Д. Могилевский, в плане правовой природы следует рассматривать как некие организационно оформленные части юридического лица. Орган как доля юридического лица, представленная одним или несколькими физическими лицами, владеющая возможностями, реализуемыми в границах его личной зонам ответственности, позволяющей создавать и (или) воплотить в жизнь волю юридического лица. Эти органы не имеют все шансы рассматриваться как самостоятельные субъекты штатских правоотношений и, значит, играть в качестве адептов юридического лица в гражданско-правовых отношениях. Предложенное автором определение органа заслуживает внимания. Но если исходить из того, что речь должна идти не о юридическом лице, а об организации (в первую очередь хозяйственном обществе), обладающей правами юридического лица, то все органы принадлежат именно организации – общее собрание, совет докторов (наблюдательный совет), коллегиальный и единоличный орган управления. Этими органами реализуется и свойство организации как юридического лица. Суждение об органе как некой части юри-

1 Гражданское право: учебник / С. С. Алексеев и др. – Москва: Проспект, 2015. – 434 с.

дического лица, не являющегося субъектом гражданского правоотношения, заслуживает внимания, однако необходим дальнейший поиск сущностной и содержательной сторон этого феномена.

Доминирует соображение научных работников, собственно что органы юридического лица – это само юридическое лицо (единоличный орган) или же группа телесных лиц (коллегиальный орган), представляющие интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права. Охватывая физиологические лица в структуру органа, мы безизбежно оказываемся в «плену» концепции консульства юридического лица, в что количестве и домашнего общества, иных платных организаций.[1]

Важную сложность дает установление дееспособности органов и иных должностных лиц, воздействия коих значат воздействия самого юридического лица. Как раз тут лежит неувязка разграничения консульства и статуса органа юридического лица.

В содержательном проекте орган юридического лица подключает в себя нормативно-уставную базу и должностную личность, которая наделяется возможностями (права и обязанностями). По собственной природе должностное лицо не считается физическим лицом, в следствие этого последнее не заходит в орган юридического лица. Такового удвоения в добровольческом представительстве не имеется.

Значительную сложность представляет установление дееспособности органов и других должностных лиц, действия которых означают действия самого юридического лица. Именно здесь лежит проблема разграничения представительства и статуса органа юридического лица.

В содержательном плане орган юридического лица включает в себя нормативно-уставную основу и должностное лицо, которое наделяется полномочиями. По своей природе должностное лицо непосредственно не является физическим лицом, поэтому последнее не входит в орган юридического лица. Такого удвоения в добровольном представительстве не наблюдается.

Правосубъектность юридического лица не исчерпывается деятельностью его органов. В его структуре кроме органов имеют место и другие образования, которые непосредственно не включаются в их число. Действия работников при исполнении ими своих служебных, трудовых обязанностей воплощают деятельность самого юридического лица, а поэтому здесь нет представительства. В таком порядке осуществляют деятельность продавцы, кассиры, экспедиторы и т.п. Как видно, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы и работников, действующих в соответствии с законом, иными правовыми актами, учредительными документами или особым распоряжением.

В литературе имеет место отнесение к органам юридического лица образований, которые законом не отнесены к ним (например, «ревизионная комиссия» (ревизор)). Если действия всех приведенных субъектов есть действие са-

[1] Бондаренко, Н.Л. Гражданское право. Особенная часть / Н. Л. Бондаренко. – Минск: Тетралит, 2015. – 159 с.

мого юридического лица, необходимо установить тот принцип, который использует законодатель при дифференциации структурных образований юридического лица, в том числе и его органов.

Таким образом, юридическое лицо – коллективное (системное) образование, поэтому к его органам, непосредственно олицетворяющим правосубъектность, хозяйственное общество относит общее собрание, совет директоров (наблюдательный совет), единоличный исполнительный орган. Каждый из них в той или иной мере воздействует на все отношения общества. Деятельность других образований носит производный характер, хотя она и признается деятельностью самого юридического лица, в нашем случае – хозяйственного общества.

Очень интересная и нелегкая правовая конструкция – юридические лица как субъекты гражданского права. Настолько бесстрашная характеристика легко объясняется ролью, которую участники данных правовых отношений берут на себя в формировании, а также функционировании гражданского права. Юридические лица как субъекты гражданского права производны по отношению к физическим лицам. Квазиподчиненное положение определяется только тем, что граждане и прочие первоначальные субъекты имеют право на создание организаций, управление ими и контроль над их деятельностью. Все же, с времени регистрации последних такое положение перестает существовать.

Очередной этап реформы гражданского законодательства ознаменовался изменением системы юридических лиц как субъектов гражданского права.

В самом ГК РФ увеличилось количество уровней обобщения (например, общие положения о юридических лицах, общие положения о корпоративных организациях, общие положения о хозяйственных товариществах и обществах, общие положения о публичных обществах). Кроме того, такие виды организационно-правовых форм юридических лиц, как, например, акционерные общества, регулируются не одним, а несколькими специальными законами.

Внесенные в ГК РФ изменения, связанные с институтом юридического лица, касаются многих аспектов функционирования данного субъекта права.

Литература

1. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993)

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ)

3. Бондаренко, Н.Л. Гражданское право. Особенная часть / Н. Л. Бондаренко. – Минск: Тетралит, 2015. – 159 с.

4. Гражданское право: учебник / С. С. Алексеев и др. – Москва: Проспект, 2015. – 434 с.

Ефанова Кристина Васильевна,
курсант взвода 8114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

К ВОПРОСУ О ЗАЩИТЕ ТРУДОВЫХ ПРАВ РАБОТНИКОВ

Актуальность выбранной нами темы обусловлена, в первую очередь, тем, что на данный момент в трудовом законодательстве большое внимание уделяется способам защиты трудовых прав и свобод работников.

В данной работе мы познакомимся с четырьмя основными способами защиты прав, а подробнее остановимся именно на самозащите своих прав работниками. Следует отметить, что самого определения самозащиты в ТК РФ не существует. Однако, из-за того, что защита трудовых прав работников в трудовых отношениях играет далеко немаловажную роль, авторы глубоко занимаются изучением данного вопроса и большинство из них считают, что самозащита представляет собой некие действия (бездействия), которые направлены на пресечение нарушения прав и свобод работников.[1]

Самозащита трудовых прав осуществляется работниками свободно, то есть, никакая организация или должностные лица не могут принуждать работника к выполнению какой-либо работы, угрозы и психологическое давление также недопустимы и их стороны.

Также следует сказать, что за реализацию данного способа защиты своих прав работник не несет дисциплинарной ответственности, это право охраняется и гарантируется государством.

В данной работе мы ставим перед собой цель – проанализировать и понять особенности самозащиты как способа защиты прав и свобод работников путем анализа и синтеза литературы по данной тематике.

Способы защиты трудовых прав работников и их применение описаны в Трудовом Кодексе РФ. [2]

Выделяется 4 способа защиты прав работников:

1) общественный контроль профессиональных союзов;

Сущность заключается в том, что создаются профессиональные союзы, которые осуществляют контроль за соблюдением работодателями норм трудового права в существующем законодательстве. При осуществлении надзора и

[1] Пресняков М.В., Чаннов С.Е., Трудовое право. - М., 2013.

[2] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018)

контроля профессиональные союзы взаимодействуют с государственными органами, выполняющие те же функции.

2) судебная защита;

Особенностью данного способа защиты является то, что он осуществляется как на национальном, так и на международном уровне. Кроме того, этот способ является юрисдикционным и предназначен для обеих сторон трудового отношения.

3) государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства;

Как уже было сказано, для выполнения задач такой направленности существует система государственных органов, к числу которых относятся: государственные инспекции труда республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, районов и городов, составляющие единую централизованную систему государственных органов – федеральную инспекцию труда.

4) самозащита работниками трудовых прав.[1]

Самозащита как уже говорилось, понимается как действия(бездействия), совершаемые работников, направленные на предотвращение нарушения его прав и свобод.

Можно выделить следующие черты самозащиты как способа защиты трудовых прав:

- Данный вид защиты можно применять без участия уполномоченных органов;
- Самозащита применяется в тех случаях, когда действия работодателей или их представителей могли каким-либо образом нарушить права работника;
- Особенностью самозащиты является то, что, например, при возникновении конфликта между работодателем и работником она может применяться наряду с другими способами защиты, такими как судебная защита.

Трудовой кодекс (ст. 379, 142) называет только три основания для применения работником самозащиты, оставляя, однако, этот перечень открытым:

1. при задержке выплаты заработной платы свыше 15 дней.

2. если работа, которую должен выполнять работник не прописана в трудовом договоре, то работник вправе отказаться от ее выполнения;

3. работник может отказаться от выполнения работы, которая угрожает его жизни и здоровью, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. На время отказа от указанной работы за работником сохраняются все права, предусмотренные Трудовым Кодексом, иными законами и другими нормативными правовыми актами.

Но нельзя не отметить важный момент об ограничении права за самозащиту. Согласно Трудовому кодексу, существует ряд работ, приостановка кото-

[1] https://www.bibliofond.ru [дата обращения 15.04.2018]

рых запрещена, так как они связаны с обеспечением безопасности общества и государства.[1]

Что касается реализации прав работника на самозащиту, то общего порядка не существует, однако в отдельных видах самозащиты присутствует определенная процедура. Но, например, при задержке зарплаты, работник может приостановить свою деятельность только по истечении 15 суток со дня, установленного для выдачи заработной платы, и письменного извещения работодателя (ст. 142 ТК). В связи с реализацией права работника на самозащиту на практике возникают два серьезных вопроса:

- об оплате периода приостановления выполнения трудовых обязанностей;

Порядок и размер оплаты периода, когда работник не работал в связи с необходимостью защитить свои трудовые права, определен по отношению лишь к конкретным видам самозащиты. Например, для случаев защиты права на труд, отвечающий требованиям охраны труда (ст. 219, 220 ТК), установлена оплата за простой не по вине работника. Видимо, правильнее было бы в этом случае оплачивать приостановку выполнения трудовых обязанностей как простой по вине работодателя в соответствии с ч. 1 ст. 157 ТК, поскольку работодатель не выполнил обязанностей, возложенных на него трудовым законодательством.

По отношению к некоторым случаям самозащиты, например при приостановке работы в связи с задержкой заработной платы, никаких гарантийных выплат не предусмотрено, что существенно снижает значение этого способа защиты трудовых прав.

- о необходимости присутствия работника на рабочем месте. Необходимость присутствия работника на рабочем месте, возникающий на практике, связан с определением режима пребывания работника на рабочем месте в случае реализации права на самозащиту. Закон не предусматривает каких-либо правил и требований на этот счет (исключением является лишь ст. 142 ТК). В связи с этим представляется правильным решать этот вопрос в соответствии с правилами внутреннего распорядка или по согласованию между работником и работодателем.

Приостановка работы в целях защиты трудовых прав не влечет за собой прекращения трудового правоотношения и умаления или ограничения прав работника, ст. 379 ТК специально предусматривает, что на время отказа работника от выполнения работы за ним сохраняются все трудовые права.

Существуют некоторые категории сотрудников, которые не имеют права на самозащиту в связи с особой спецификой своей работы. В частности, это:

- Сотрудники силовых структур, отвечающие за безопасность страны.
- Сотрудники МЧС.
- Специалисты аварийно-спасательных служб.
- Работники государственных органов.

[1] Миронов В.И. Трудовое право. - М.:Гарант, 2009.

- Сотрудники коммунальных служб, служб связи.
- Люди, занятые экстренной медицинской помощью.
- Люди, отвечающие за стабильность на опасных производствах.
- Работники противопожарных служб.
- Работники всех прочих специальностей и должностей, действия которых связаны с обеспечением безопасности.

Ограничения в самозащите связаны с тем, что отказ от работы в данном случае может спровоцировать возникновение угрозы для населения. Однако сотрудники не утрачивают право на защиту полностью. Для отстаивания своих прав они могут обратиться в трудовую инспекцию, судебные органы.[1]

Рассмотрев специфику выбранной темы, можно с уверенностью сказать, что в трудовых отношениях зачастую происходит нарушение прав работника, в связи с этим каждый работник должен знать не только свои права, но и способы как их защищать. Мы ознакомились с четырьмя основными способами защиты прав: общественный контроль профессиональных союзов, судебная защита, государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства, а также с со способом, который реализуется без привлечения уполномоченных органов-самозащита своих прав.

Этот способ достаточно эффективно используется во многих организациях и дает гарантию и уверенность работникам. Человек, который знает свои права, может самостоятельно применять этот способ и успешно восстановить нарушенные права. Но, как и любое нововведение, у него пока существуют некоторые неясности. Такие как:

- право на самозащиту имеют работники не всех организаций, а мы считает, что реализовывать его должен каждый в независимости от специфики деятельности, которую он выполняет;

- сложность в том, чтобы доказать реальность угрозы жизни и здоровью своему работодателю;

- отсутствует четкая процедура самозащиты при нарушении некоторых прав и свобод работников.

Можно с уверенностью сказать, что в данном направлении проводится колоссальная работа и в скором времени мы можем пронаблюдать совершенствование и выход на новый уровень использования данного способа защиты.

Литература

1. Миронов В.И. Трудовое право. – М.:Гарант, 2009.
2. Пресняков М.В., Чаннов С.Е., Трудовое право. – М., 2013.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018).
4. https://assistentus.ru/trudovoe-pravo [дата обращения 15.04.2018].
5. https://www.bibliofond.ru [дата обращения 15.04.2018].

[1] https://assistentus.ru/trudovoe-pravo [дата обращения 15.04.2018.]

Жирова Анна Константиновна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

СДЕЛЬНАЯ СИСТЕМА ОПЛАТЫ ТРУДА

Для поощрения за произведенный труд и потраченное на него время предприятия регулярно выплачивают нанятым работникам заработную плату. Формы и системы производимых выплат могут применяться различные, они зависят от функций предприятия и конечных объемов работ.

Трудовой кодекс РФ в статье 129 дает различные определения терминов «оплата труда» и «заработная плата».

В частности, под оплатой труда понимается система отношений, связанных с обеспечением установления и осуществления работодателем выплат работникам за их труд в соответствии с законами, иными нормативными правовыми актами, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами. При этом заработная плата – вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера.

Как видно, понятие «оплата труда» значительно шире понятия «заработная плата». Оплата труда включает не только систему расчета заработной платы, но и используемые режимы, правила использования и документального оформления рабочего времени, используемые нормы труда, сроки выплаты заработной платы.

При переходе к рыночной экономике законодательство России устанавливает для наемных работников принцип вознаграждения за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимума.

Этот принцип закреплен в статье 37 Конституции РФ и отражает основные начала оплаты труда в стране.

Трудовые доходы каждого работника определяются его личным вкладом с учетом конечных результатов работы организации, регулируются налогами и максимальными размерами не ограничиваются. Оплата по труду, будучи обусловленной характером общественного производства, предопределяет правовой механизм распределения продукта труда между работником и работодателем.

Это распределение характеризуется следующими моментами.

Во-первых, часть продукта распределяется в соответствии с величиной труда, отданного работником в процессе производства. Это обеспечивает заинтересованность трудящихся в наиболее полном, интенсивном и производительном использовании своего рабочего времени.

Во-вторых, труд более высокой квалификации оплачивается выше по сравнению с неквалифицированным при одинаковых затратах рабочего времени, что заинтересовывает трудящихся к повышению квалификации, общеобразовательного уровня и профессионального мастерства.

В-третьих, труд в тяжелых и вредных условиях поощряется материально в более высоких размерах по сравнению с трудом в обычных (нормальных) условиях. Это обеспечивает материальную компенсацию дополнительных затрат труда.

Трудовое законодательство РФ дает компаниям выбор – платить сотрудникам оклады, зависящие от времени или от выработки. Сдельная система обычно применяется для специалистов, которым платят по объему созданной продукции или оказанных услуг. Чаще всего – это люди рабочих специальностей или «продажники» – каменщики, сварщики, менеджеры по продажам, т.е. люди, заинтересованные в увеличении сбыта.[1]

При сдельной оплате труда заработная плата исчисляется исходя из сдельных расценок, установленных работодателем за изготовление единицы продукции (работы, услуги), и количества продукции (работ, услуг), которую изготовил (выполнил) работник. При этом работодателю необходимо установить не только сдельные расценки, но и нормы труда (нормы выработки) (ст. 160 ТК РФ).

Работодатель согласно части второй ст. 22 ТК РФ обязан предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором, то есть обязан обеспечить работой в объеме не менее установленного нормами выработки.

Порядок оплаты труда при невыполнении норм труда в зависимости от причин такого невыполнения определен ст. 155 ТК РФ. В силу ст. 57 ТК РФ условия оплаты труда работника должны обязательно содержаться в трудовом договоре. Согласно ст. 135 ТК РФ заработная плата работнику устанавливается трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда.[2]

В свою очередь системы оплаты труда устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Сдельная система оплаты труда набирает популярность в последние годы и используется многими руководителями как инструмент мотивации для подчиненных. В статье мы рассмотрим нюансы начисления зарплаты, если компа-

---

[1]Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

[2] Там же.

нией применяется сдельная оплата труда. А также разберемся, как повлияет грядущее повышение МРОТ на доходы сдельщиков.

Установленная компанией сдельная оплата труда призвана стимулировать сотрудников к повышению производительности и качества выполняемых работ. Поскольку зарплата сотрудников при этой системе рассчитывается исходя из конечных результатов их работы (с учетом количества и качества произведенной продукции, выполненных работ). Учет количества произведенной продукции (выполненных операций) работником ведется на основании первичных документов. Это может быть наряд, ведомость, путевой лист или акт выполненных работ.

Работодатель самостоятельно определяет, по какой системе оплаты труда он будет выплачивать зарплату работникам. Здесь все зависит от отрасли, в которой работает фирма, ее финансового состояния, особенностей технологического процесса и прочих условий. И если он выберет сдельную оплату труда, то ему необходимо ее документально утвердить. Это лучше сделать, составив Положение об оплате труда. Также все условия по оплате труда можно прописать в коллективном трудовом договоре.

Работодатель вправе принимать локальные нормативные акты (ч. 1 ст. 22 ТК РФ), их содержание не регламентировано. Но надо помнить, что нормы локальных актов, которые ухудшают положение работников, применению не подлежат (ч. 4 ст. 8 ТК РФ). Утвердить такое Положение нужно приказом руководителя компании.[1]

Поскольку каждый нанимающийся на работу человек основной целью видит получение вознаграждения за свой труд, условие об этом входит в обязательные положения трудового договора (ст. 57 ТК РФ). В каждой компании руководство принимает свои локальные акты, которые регулируют правила начисления заработка и устанавливают его общие принципы и положения. Они не должны вступать в противоречие с нормами действующего законодательства и с положениями колдоговора.

Чтобы рассчитать зарплату по сдельной системе, необходимо сначала установить для работника сдельную расценку. Эта расценка показывает, сколько стоит одна единица произведенной продукции (единица выполненной работы, услуги). Зная расценку, рассчитать зарплату сдельщика несложно. Надо только умножить расценку на количество произведенной продукции (количество операций, работ или услуг). Обращаем внимание, что сдельщикам положено дополнительное вознаграждение за нерабочие праздничные дни, в которые они не привлекались к труду (ст. 112 ТК РФ). [2]

Например, работник на сдельной системе изготавливает продукцию. Сдельная расценка составляет 800 руб. за 1 единицу продукции. Работник про-

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

[2] Буянова М.О., Смирнов О.В. Трудовое право. - М.: РГ-Пресс, 2015. - 490 с.

извел за месяц 74 единицы продукции. Следовательно, его зарплата составит 59 200 руб. (74 ед. х 800 руб.).

Непосредственно к сдельной оплате труда МРОТ не имеет отношения. Да, закон гарантирует работнику минимальную зарплату за месяц не ниже федерального МРОТ (ст. 133 ТК РФ). Но тут есть нюанс. МРОТ положен только тем работникам, которые полностью отработали норму рабочего времени и выполнили полную норму труда. При сдельной работе, как правило, норма рабочего времени не имеет значения. Важно одно – выполнил ли работник трудовую норму. Это и отличает сдельную систему оплаты труда от системы повременной. Сдельщики обычно работают в режиме неполного рабочего времени, а это означает, что за месяц такой работник норму времени не вырабатывает. Следовательно, и МРОТ ему гарантируется не в полном размере, а пропорционально отработанному времени (ч. 2 ст. 93 ТК РФ).

Например, норма труда сдельщика за месяц составляет 44 детали, при этом работнику установлено неполное рабочее время – 20 часов в неделю. Полная (нормальная) продолжительность рабочего времени – 40 часов в неделю. Допустим, сдельная расценка установлена на уровне 150 руб. за деталь. Зарплата работника за месяц составляет 6600 руб. МРОТ на сегодняшний день составляет 9489 руб.

Получается, что зарплата работника меньше законного минимума? Нет, у него же неполный рабочий день, а значит, для него МРОТ пропорционально отработанному времени составит 50% (9489 руб. для 40-часовой недели, 4744,50 руб. для 20-часовой недели). Получается, что сдельщик получил за месяц больше «своего» МРОТ (6600 руб. против 4744,50 руб.).

Сдельная оплата труда имеет сплошные плюсы для предприятия:

Во-первых, каждый сотрудник понимает, что чем больше он работает, тем выше его зарплата. Поэтому, если ему нужны деньги, и, как вы знаете, денег нет, он буквально «умрет» на машине, только чтобы получить как можно больше этого желаемого материального благополучия. И природная человеческая жадность, жаркая или даже, можно сказать, зажигательная, средства массовой информации, более чем когда-либо подталкивает работника к тому, чтобы он, как говорится, «в полном объеме».

Во-вторых, сделка позволяет работодателю полностью защитить себя от ленивых или низкопроизводительных работников. Если рабочий ничего не делает, он ничего не зарабатывает. Ему не нужно платить за работу, которую он не совершал. И доля заработной платы в удельных издержках производства всегда постоянна. Риск оплаты бездействующих сотрудников снижается до нуля – работодатель оплачивает только те действия сотрудников, которые привели к желаемому результату.

В-третьих, сделка, как правило, сопровождается полной материальной ответственностью работника за результаты его работы. Другими словами, все риски, связанные с возможным браком продукта, несет работник. Он через систему штрафов полностью компенсирует работодателю все убытки, понесенные последним из-за небрежности сотрудника. И это справедливо, хотя и не всегда законно.

В-четвертых, полная финансовая ответственность работника делает более рациональным обращение с сырьем и сырьем, контроль за потреблением материалов и попадание в установленные нормы технологических отходов. Работодатель, в свою очередь, может и, как правило, использует это, за исключением качества материала. Сделать «конфетку» – главная обязанность работника по сделке.

В-пятых, работник более осторожен в отношении доверенных ему инструментов и оборудования, поскольку максимальный объем работы, который работник может «выжать», зависит от их состояния. Зачастую работник вынужден за свой счет производить или покупать различные устройства и инструменты, чтобы повысить его производительность. Для работодателя это еще одна экономичная статья.

В-шестых, поскольку сам сотрудник заинтересован в максимально возможной работе, транзакция позволяет работодателю снизить затраты на содержание структур, контролирующих работника. И правда в том, зачем заставить работника делать больше и постоянно следить за ним, чтобы он не уклонялся от работы, если он сам хочет «драться» – просто успеешь «бросить» свою работу. Кроме того, транзакция ведет к созданию внутренней, чрезмерно конкурентной среды среди сотрудников для наиболее прибыльной работы, что еще больше стимулирует их к тому, чтобы сделать это как можно быстрее, все больше и лучше, насколько это возможно, и создает дополнительные рычаги для работодателя для управления и , правильнее, манипуляции, сотрудники. А что еще нужно работодателю?

В-седьмых, сделка почти не подразумевает затрат для работодателя на обучение и повышение квалификации сотрудников. Для квалифицированной рабочей силы они платят больше, а поскольку работники стремятся к большему заработку, они сами заинтересованы в повышении их квалификации. «Обучение», как правило, происходит, наблюдая за старшими товарищами и набивая свои «конусы», так как никто не сможет учить себя конкурентам. Здесь, как и при естественном отборе, самые сильные выживают, и это приводит к повышению общей эффективности предприятия.

И, наконец, рабочие, которые идут работать исключительно за деньги, считают это неизбежным, бесполезным временем, обязательным платежом за последующие удовольствия. Рабочее время не связано с полноценной жизнью, поэтому их требования к окружающей действительности в этот период минимальны. Им не нужно создавать дополнительные комфортные условия для работы. Вы можете сделать с минимальным необходимым набором необходимых удобств. Они не очень заинтересованы в «рабочей» атмосфере в команде, так как все для себя. И каждый самостоятельно организует свое рабочее место – это не до эргономики, главное, что он позволяет вам давать максимальный объем. При минимальных затратах – максимальный результат.

Сплошные плюсы, как для работодателя, так и для работника.

Из минусов, необходимо отметить, сложность учета факторов, влияющих на выработку в некоторых ситуациях – например, при простое поломавшегося оборудования.

Таким образом, сдельная заработная плата – это схема расчетов с работником, при которой в конце месяца он получает некую сумму, соответствующую объему работ, выполненные им за этот период. Четко установленного оклада в данном случае не предполагается, а временные затраты, необходимые на выполнение работ, не учитываются.

В заключение необходимо отметить, что и сдельную оплату труда можно сделать более эффективной. Для этого необходимо организовать работу предприятия так, чтобы все работники были замотивированы на общие цели предприятия. Но для этого лучше подходит повременная оплата труда.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // «Собрание законодательства РФ», 04.08.2014, № 31, ст. 4398

2. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

3. Буянова М.О., Смирнов О.В. Трудовое право. – М.: РГ-Пресс, 2015. – 490 с.

4. Ситдикова Р.И. Государственное регулирование и пути совершенствования систем оплаты труда в бюджетной сфере // Перспективы развития экономики и менеджмента: сб. науч. тр. по итогам Междунар. науч.-практ. конф. – Челябинск, 2014. – С. 182-184.

Ильич Татьяна Александровна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТНИКА

Трудовая деятельность человека является основой любого общества и выступает элементом социального поведения. Труд является неотъемлемой частью жизни человека, которая представлена в естественной необходимости удовлетворять свои потребности. Продукт труда выражается в денежной форме, как полученный в результате его реализации доход или заработок. Исходя из этого, можно утверждать, что трудовая деятельность нуждается в правовом регулировании, так как необходимо обеспечить равнозначное распределения трудовых обязанностей сотрудников, и их меры вознаграждения за полученный результат. Как правило, нормативно – правовое регулирования общественных форм поведения человека является наиболее эффективным способом контролировать деятельность людей.

Основным отраслевым источником трудового права в настоящее время является Трудовой кодекс Российской Федерации, который принят Государственной Думой 21 декабря 2001г., Одобрен Советом Федерации 26 декабря 2001г., Подписан Президентом Российской Федерации 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ.[1] Трудовой кодекс регламентирует трудовые и тесно связанные с ними отношения, описывая меры и нормы трудовой деятельности.

Субъектами трудовых правоотношений выступают работник и работодатель. Они находятся на разных экономических позициях, работодатель организовывает трудовой процесс, а работник выполняет предписанные обязанности и указания своего начальника. Такое положение в трудовой деятельность связано с отличием материальной ответственности, которая касается размера возмещаемого ущерба, порядка и пределов возмещения.

Таким образом, материальная ответственность является одним из главных компонентов взаимоотношений работника и работодателя. Правильная организация рабочей обстановки, четкое распределение обязанностей сотрудников, точный порядок возложения материальной ответственности – все эти перечисленные факторы способствуют избеганию негативных последствий.

Материальная ответственность – это обязанность одного из субъектов правоотношений возместить причиненный ущерб пострадавшей стороне, в определенном размере, установленном в соответствие с законодательством. Опираясь на данное определение можно выделить ряд оснований наступления материальной ответственности: наличие ущерба, противоправные действия работника, причинно-следственная связь правонарушения и наличие вины у сотрудника.

Понятие материальной ответственности работника закреплено в главе 39 Трудового кодекса РФ. Во многих ситуациях непредвиденные затраты могут возникнуть по вине работника, связанные с недобросовестным исполнением служебных обязанностей, халатным отношением к работе или же сознательными попытками навредить рабочему процессу. Данный ущерб может устранить само предприятие или организация, однако учреждение вправе требовать, чтобы все причиненные убытки компенсировал сам работник. Согласно ст. 238 работник должен возмещать действительный прямой причиненный ущерб. Итак, под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение, восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.[2]

Также следует иметь в виду, что к материальной ответственности привлекаются лица, которые заключили трудовой договор. Это свидетельствует о том, что, если работник нанес ущерб не во время выполнения своих служебных обя-

[1] https://stud-baza.ru/materialnaya-otvetstvennost-kursovaya-trudovoe-pravo

[2] http://base.garant.ru/12125268/82fa894382554e9c56db483eff62c412/#friends

занностей то, он все равно привлекается к материальной ответственности, так как состоит с работодателем в трудовых отношениях.

Однако существуют обстоятельства, при которых работник может не компенсировать причиненный им ущерб. Поэтому необходимо обратить внимание на ст. 239 ТК РФ, где рассматриваются ситуации, когда материальная ответственность работника исключается:

1) при чрезвычайных ситуациях техногенного и природного характера (пожары, взрывы, землетрясение, наводнение);

2) в условиях нормального хозяйственного риска, например, результат работы не мог быть достигнут иначе, работник выполнил все возложенные на него обязанности и принял меры для устранения максимального ущерба;

3) при крайней необходимости для устранения опасностей, которые могли бы причинить вред самому работнику и другим сотрудникам;

4) при необходимой обороне, когда вред имуществу был причинен при защите личности;

5) в ситуации, где работодатель пренебрег обеспечить соответствующие условия сохранности имущества.

В ст. 240 ТК РФ закреплено, что работодатель вправе отказаться от полного или частичного возмещения причиненного ущерба с виновного работника. Собственник имущества организации может ограничить указанное право работодателя в случаях, предусмотренных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, учредительными документами организации.[1]

За причиненный ущерб работник в соответствии со ст. 241 Трудового кодекса несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка. Однако встречаются ситуации полной материальной ответственности работника, так в ст. 243 ТК РФ рассматриваются следующие случаи:

1) когда в соответствии с Трудовым кодексом или иными федеральными законами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

2) недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;

3)умышленного причинения ущерба;

4) причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;

6) причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;

[1] http://rulaws.ru/tk/CHAST-TRETYA/Razdel-XI/Glava-39/Statya-240/

7) разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;

8) причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.[1]

Следует учесть, что материальная ответственность в полном размере может устанавливаться в трудовом договоре, который заключается с заместителем руководителя или с главным бухгалтером.

На основании ст. 242 работники в возрасте до восемнадцати лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

Письменный договор о полной индивидуальной и коллективной материальной ответственности заключается с лицами, которые достигли 18 лет, в случае если работник обслуживает или использует денежные, товарные ценности или иное имущество. Типовой договор предусматривает определенные критерии по созданию условий хранения ценностей.

При выполнении коллективной работы, связанной с перевозкой, передачей или хранением ценного имущества, где четко не разграничивается ответственность каждого работника, и нет возможности заключить договор о возмещении ущерба в полном размере, вводиться коллективная (бригадная) материальная ответственность. Данный договор подписывается между работодателем и каждым членом коллектива (бригады). Перечень ценностей, прописанных в договоре, поручается установленному заранее кругу лиц, на которых возлагается полная материальная ответственность в случае их недостачи. Если возмещение ущерба происходит в добровольном порядке, то вина каждого работника обсуждается совместно с работодателем. При взыскании ущерба в судебном порядке степень причастности определяется судом

В соответствие со ст. 246 размер ущерба, причиненного работодателю, исчисляется на основе рыночных цен, действующих в данной местности, но не ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета с учетом степени износа этого имущества.

Проводится специальная проверка для определения точного размера причиненного ущерба и причины его возникновения. Для проведения этой проверки работодатель может созвать специальную комиссию, в которую входят соответствующие специалисты. Работник должен написать объяснение, где указываются причины нанесения увечий, если сотрудник уклоняется и отказывается от написания этого документа, то составляется акт. После проведения проверки работник может ознакомиться с ее итогами (ст. 247 ТК РФ).

Порядок взыскания с виновного работника суммы причиненного ущерба определен ст. 248 ТК РФ. По распоряжению работодателя сумма нанесенного ущерба, взыскиваемая с виновного работника, не превышает месячного заработка. Работник, виновный в причинении ущерба работодателю, может добро-

[1] http://rulaws.ru/tk/CHAST-TRETYA/Razdel-XI/Glava-39/Statya-243/

вольно возместить его полностью или частично. По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа. В этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но отказался возместить указанный ущерб, непогашенная задолженность взыскивается в судебном порядке.

Возмещение затрат, связанных с обучением работника, производится на основании ст. 249 ТК РФ. Если работник был уволен без уважительной причины до истечения подписанного трудового договора или соглашением об обучении за счет средств работодателя, работник обязан возместить затраты, понесенные работодателем на его обучение.

В соответствие со ст. 250 Орган по рассмотрению трудовых споров может с учетом степени и формы вины, материального положения работника и других обстоятельств снизить размер ущерба, подлежащий взысканию с работника.

Снижение размера ущерба, подлежащего взысканию с работника, не производится, если ущерб причинен преступлением, совершенным в корыстных целях.[1]

На сегодняшний день в сфере трудовых отношений могут возникнуть конфликтные ситуации, связанные с разногласиями сторон правоотношений, нарушением трудовых обязанностей и прав работников. Различные случаи встречаются в судебной практике, касающиеся незаконного увольнения, невыплаты льгот, гарантированных законодательством, несогласием заключать трудовые договора. Для того чтобы решить актуальные проблемы трудовых отношений, необходимо использовать правовое регулирование как средство достижения согласия и компромисса, это в свою очередь приводит к переговорному процессу.

Государство с помощью права создает механизм, нацеленный на взаимный учет интересов сторон – участников трудовых отношений. Тем не менее, нельзя переоценивать роль права, которое само по себе не в состоянии решить политические и экономические проблемы. Поэтому крайне важно наличие в правовой системе норм, гарантирующих механизм рассмотрения конфликтов, их справедливого разрешения и реализации вынесенных решений. [2]

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).

2. Трудовой кодекс РФ. Принят Государственной Думой 21 декабря 2001г. Одобрен Советом Федерации 26 декабря 2001г. Подписан президентом РФ 30 декабря 2001г. № 197 – ФЗ (Омега – Л, Москва 2007).

3. http://sudact.ru/regular/doc/Fel6rLlorV6t/

4. https://stud-baza.ru/materialnaya-otvetstvennost-kursovaya-trudovoe-pravo

5. Клокова А.В. «Материальная ответственность работника»/ А.В. Клокова- М.: Издат 2016.

[1] http://rulaws.ru/tk/CHAST-TRETYA/Razdel-XI/Glava-39/Statya-250/

[2] https://stud-baza.ru/materialnaya-otvetstvennost-kursovaya-trudovoe-pravo

Ильченко Дмитрий Игоревич,
курсант 9116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРЕДДОГОВОРНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ

Если рассматривать так как делается на практике, то заключения договора предшествует множество событий. Это только поверхностно все выгладить легко. На самом деле это далеко не так. В ходе заключения договора контрагенты находят друг друга, обсуждают форму, содержание будущего договора, а также все необходимые и удовлетворяющие две стороны условия договора. Есть некоторые исключения, так, например, для того что бы не рисковать и не терять время зря контрагенты стремятся войти в обязательственные отношения еще задолго до заключения основного договора. Это делается простой процедурой – фиксацией на бумаге предварительных договоренностей. Но тут существуют свои нюансы.[1]

Так как на законодательном уровне преддоговорной процесс не закреплен, то стороны, опять же что бы избежать рисков, заключают соглашения, которые в последующем будут служить базисом для основного договора. Опять же до заключения договора все переговоры несут неформальный характер, то есть не несут обязательственного значения. Если сторонам необходимо остановится на каком-то моменте и зафиксировать его условно, в виде обязательственного соглашения (pactum de contrahendo).

Преддоговорные соглашения – различные варианты соглашения, которые имеют право заключать стороны до заключения основного договора.

На практике данный термин в большинстве случаев не используется, контрагенты используют совершенно иные определения: меморандум о взаимопонимании, меморандум о взаимоотношении, письмо о намерениях и так далее.

В отношении преддоговорных отношений законодатель ничего не упоминает, грубо говоря, преддоговорные отношения находятся в правовом вакууме. Это опять же проблем в гражданском праве. Такой проблем необходимо устранять. Так как общество не стоит на одном месте и все время двигается вперед.

Как пишет А.С. Комаров, «практика использования протоколов (писем) о намерениях отличается широким разнообразием и, и в известной мере, бессистемностью. Это объясняется отсутствием в праве различных стран более или

[1] Кучер А. Н. Теория и практика преддоговорного этапа: юридический аспект. М., 2015. С. 227.

менее определенного свода норм, регулирующего данные взаимоотношения как самостоятельный институт права и достаточно полно учитывающего требования, продиктованные практическими соображениями»

Общество, несмотря на неопределенность правого режима в плане преддоговорных отношений, все чаще прибегает к ним. Это можно объсянить таким желанием сторон как:

1. Подтвердить серьёзность намерений, то есть заключить финальный “правовой” договор;

2. Установить правила ведения договоров;

3. Результат, который был достигнут в этих преддоговорных отношения, закрепить;

4. Ограничить контрагенты проводить параллельно договора;

5. На случай если не придут к финальному договору, согласовать сумму, которую выплатит сторона необоснованно прервавшая договор.

Основной спецификой преддоговорных отношения является то что контрагенты желают включить в них положения, условия которым хотели бы придать обязательную силу закону, но некоторые такого не желают. В данном случае цивилисты считают целесообразным подписание двух договоров, в одном из них будет придана юридическая сила, во втором не имело. В таком случае данный два документа не имели бы судебной защиты.

Автор считает, что преддоговорные соглашения будет обязательным или нет исходя из намерения сторон. Эти намерения порождают правовые отношения, которые носят объективный характер.

Но тут можно задать вопрос: какой смысл преддоговорного соглашения если все это будет описано в финальном договоре?

Ответ туту опять же будет складываться из намерений сторон. Если обе стороны, желающий прийти к общему договору, расценивают это как удобный документ, указывающий на договоренности, достигнутые ранее, то если преддоговорное отношений будет отсутствовать это не в коем случае не повлияет на финальный договор. Автор считает, что такой подход наиболее верный.[1]

Ученые цивилисты считают, что существуют риски независимо от того какие оговорки, условия включены в преддоговорные соглашения.

Хотя суду могут признать условия преддоговорных соглашений – обязательными, то есть придать им юридическую силу. Это не совсем правильно. Так как вступая в договорные отношения лица желают достичь результата, удовлетворяющего себя и своего партнера по договору.

Литература

1. Гражданский кодекс Российской Федерации

2. Иеринг Р. Culpa in contrahendo, или возмещение убытков при недействительности или незаключенности договоров // КонсультантПлюс [Электронный ресурс]: справочная правовая система

[1] Никитин В. В. Существенные условия и незаключенность договоров: Россия и мир // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] : справочная правовая система

3. Кучер А. Н. Теория и практика преддоговорного этапа: юридический аспект. М., 2015. С. 227.

4. Богданов В. В. Гражданско-правовая ответственность в преддоговорных отношениях // Журн. рос. права. 2011. № 2. С. 22; Хвощинский А. В поисках договора о переговорах // Бизнес адвокат. 2011. № 1

5. Никитин В. В. Существенные условия и незаключенность договоров: Россия и мир // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] : справочная правовая система

Ковачева Ксения Витальевна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ТРУДА В ГЛОБАЛЬНОЙ СЕТИ

В настоящее время глобальная сеть Интернет – это то, без чего не обходится практически ни один современный человек. Начиная от развлечений (видео, музыка, дистанционное общение через социальные сети и т.д.), заканчивая сбором эмпирических сведений, необходимых по учебе и непосредственно работой.

«Без Интернета, как без рук» – именно этот принцип сегодня можно применить ко всем людям кто ежедневно выходит в Сеть.[1]

Кроме того, на сегодняшний день глобальная сеть дала возможность не только получать необходимую информацию, не выходя из дома, но и позволила стать источником заработка для тех, кому удобен данный метод.

Осуществление труда в глобальной сети позволило среднестатическому человеку, имеющему перед собой цель получения дохода независимо от обстоятельств, использовать свои знания и умения, находясь дома, занимаясь при этом повседневными делами. Однако при таком дистанционном процессе возникает масса неудобств.

Итак, начнем, пожалуй, с основного вопроса, без решения которого возможность заработка представляется весьма сомнительным процессом. Это заключение трудового договора. Ведь только после официального оформления работник и работодатель могут быть уверены друг в друге. Проанализировав несколько кампаний, предоставляющих официальное трудоустройство, стоит пояснить алгоритм его заключения.

Потенциальный работник и работодатель, прежде всего, должны осуществить обмен электронными документами. Согласно трудовому кодексу РФ,

[1] [https://vuzlit.ru/968543/aktualnost_seti_internet_nashi], «Актуальность сети Интернет в наши дни, развитие интернета и его влияние на человека».

договор о дистанционной работе и соглашении об изменении определенных сторонами условий трудового договора о дистанционной работе могут заключаться путем обмена электронными документами. При этом в качестве места заключения трудового договора о дистанционной работе, соглашений об изменении определенных сторонами условий трудового договора о дистанционной работе указывается место нахождения работодателя.[1]

Со стороны работника электронными документами, как правило, являются ксерокопия паспортных данных, страховой номер индивидуального лицевого счета, сведения о трудовом стаже, в зависимости от предполагаемой должности, предоставляется ксерокопия документа об окончании специализированных курсов, учебного заведения или ксерокопия аттестата.

Со стороны работодателя в свою очередь должны быть представлены электронные документы следующего вида: номера лицензии соответствующей организации, идентификационный номер налогоплательщика, сведения паспортных данных.

В самом договоре непосредственно должны быть прописаны такие аспекты, как условия и график работы. Опираясь на Трудовой кодекс РФ, а именно: «Если иное не предусмотрено трудовым договором о дистанционной работе, режим рабочего времени и времени отдыха дистанционного работника устанавливается им по своему усмотрению, порядок предоставления дистанционному работнику ежегодного оплачиваемого отпуска и иных видов отпусков определяется трудовым договором о дистанционной работе в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами, содержащими нормы трудового права».[2] Также в обязательном порядке размер заработной платы, обязанности со стороны работника и работодателя, а также указаны пункты в случае его прекращения. После осуществления обмена электронными документами договор должен, как правило, заверяться подписью обеих сторон. В данном случае, так как договор заключается дистанционно, документ будет заверен электронной подписью, представляющей собой реквизит электронного документа, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа подписи[3].

Далее, основываясь на трудовом кодексе РФ, в случае, если трудовой договор о дистанционной работе заключен путем обмена электронными документами, работодатель не позднее трех календарных дней со дня заключения данного трудового договора обязан направить дистанционному работнику по почте заказным письмом с уведомлением оформленный надлежащим образом экземпляр данного трудового договора на бумажном носителе.[4]

Безусловно, удаленная работа имеет массу преимуществ. Это касается, прежде всего, работника. Разберемся, почему. Человек может выполнять свои должностные обязанности, не выходя при этом из зоны комфорта. Это очень

---

[1] [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.2 п.

[2] [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.4

[3] Рассел Джесси Электронная цифровая подпись; Книга по Требованию - Москва, 2012. – 100 с

[4] [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.2 п. 3

удобное условие для женщин, находящихся в декрете, матерей с малолетними детьми, людей, страдающих от каких-либо болезней, иногда для граждан, имеющих определённую группу инвалидности, которые не имеют возможности, к примеру, передвигаться без посторонней помощи, а также выполнение обязанностей которых требует сосредоточенности и отсутствия посторонних отвлекающих факторов.

Для работодателя этими преимуществами будут являться неограниченное число сотрудников по всей стране, в связи с чем, рейтинг его кампании будет расти повышенными темпами, удобство связи с любым из них, четкое представление план-графика, отсутствие необходимости проводить совещания для донесения работникам служебной информации, а также все вышеперечисленные факторы потенциального работника, то есть, работодателем может стать практически каждый, независимо от пола, места проживания и состояния здоровья.

Как мы видим, преимуществ весьма много. Но наряду с ними есть и недостатки.

Один из них, это сам факт дистанционного процесса заключения трудового договора. Сам процесс включает в себя передачу электронных документов, содержащих сведения персонального характера, по незащищенным каналам связи. Где гарантия того, что отправляя по электронной почте свои документы, вы не рискуете оказаться в руках мошенников или попасть под одну из многочисленных угроз глобальной сети? К сожалению, этот вопрос до сих пор остается неизученным, хоть и представляет большой интерес.

Следующая сложность заключается в отсутствии личного контакта. Парадокс. Данный аспект может являться как достоинством, так и недостатком в зависимости от ситуации. Рассмотрим ситуацию со стороны, к примеру, работодателя. Человек, устраиваясь на работу, должен пройти собеседование со своим потенциальным работодателем. Как правило, работодатель со стажем, имея непосредственный контакт с человеком, который претендует на определённую должность, уже с первых минут может определить, готов ли человек к добросовестному выполнению своих обязанностей или нет. Это можно сделать, посмотрев на внешний вид (опрятен он или же наоборот), манера речи, жесты, поведение и т.д. При дистанционном общении определить это вряд ли получится.

Пожалуй, это основные факторы риска удаленной работы в глобальной сети.

Направление фриланса (удаленной работы в глобальной сети) с каждым днем приобретает ярко выраженную актуальность. В связи с этим появились методические рекомендации людей, имеющих довольно большой опыт в этой области. К примеру, Джейсон Фрайд в своей книге «Remote. Офис не обязателен» рассказывает о том, как работать вместе, удаленно, в любом помещении, регионе, когда и где угодно. Елена Мейсак, автор пособия «Куда идет фрилансер», описывает особенности этого направления, четкий алгоритм действий для эффективной работы в глобальной сети. Скотт Беркун «Год без костюма» рекомендует проверенные организации и порядок правильного оформления для официального трудоустройства в них.

К сожалению, на данный момент, в нашей стране это малораспространённое явление. Это зависит от укрепившихся стандартов, в которых непосред-

ственный контакт работника и работодателя является одним из ключевых моментов для эффективной работы.

Обращая внимание на вышеуказанные проблемы, можно выделить следующие возможные пути их решения.

Каждая организация должна иметь свой защищенный канал связи, по которым будет проходить вся необходимая информация, в том числе и информация персонального характера для минимизации риска угроз глобальной сети.

Заключая трудовой договор, работник и работодатель должны иметь контакт друг с другом. С развитием информационных технологий сегодня это вполне возможно. Видеозвонки по Skype, WhatsUp, и другим месседжерам.

Необходимо также усовершенствование законодательства в этой области, так как нюансов в данной сфере гораздо больше, нежели это описывает Трудовой кодекс РФ. Начиная от коммуникационных факторов и заканчивая психологическими аспектами.

Основываясь на вышеперечисленном, можно сделать определенные выводы о том, что с развитием информационных технологий глобальная сеть постепенно вытесняет привычные нам стандарты. То, что раньше невозможно было представить, на сегодняшний день уже имеет довольно распространений характер. Тем не менее, нас ограничивает лишь степень заинтересованности и статус проработки объекта изучения.

Литература

1. [https://vuzlit.ru/968543/aktualnost_seti_internet_nashi], «Актуальность сети Интернет в наши дни, развитие интернета и его влияние на человека».

2. [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.2 п. 1

3. [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.4

4. Рассел Джесси Электронная цифровая подпись; Книга по Требованию – Москва, 2012. – 100 с

5. [http://www.consultant.ru], Трудовой кодекс РФ, гл. 49.1, ст. 312.2 п. 3

Колипарова Любовь Юрьевна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА КОММЕРЧЕСКОЙ И СЛУЖЕБНОЙ ТАЙН В РАМКАХ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

Известно, что законодательство Российской Федерации упоминает внушительное количество различных видов тайн (около 40), которые ограничива-

ют граждан в изменении, использовании, передаче и распространении той или иной информации. Примером подобных тайн выступают: профессиональная, государственная, служебная, коммерческая, врачебная, адвокатская, налоговая, тайна голосования и другие.

Для нас является актуальным рассмотреть в данной работе то, в каком порядке той или иной информация присваивается статус коммерческой тайны, какие включают в трудовой договор для охраны коммерческой и служебной тайн, а также какие могут быть меры ответственности за разглашение рассматриваемых видов тайн, предусмотренные действующим законодательством. Порядок в соответствии с которым информация признается служебной тайной, мы не рассматривали, так как для разных органов власти, а также органов местного самоуправления он устанавливается отдельными нормативными правовыми актами, которые касаются определенных видов информации.

Особо ценится в организации информация, которая относится к коммерческой и служебной тайне. Именно поэтому каждая компания это в первую очередь штат, одной из основных задач, основных трудовых функций, которого является сохранить конфиденциальность ценной информации. Ведь если происходит утечка коммерческой или служебной тайн, это может привести к серьезным убыткам. Следовательно сотрудники организации могут являться одним каналов утечки такой информации, следовательно особое внимание нужно уделить теме охраны коммерческой и служебной тайн в сфере трудовых отношений. Учитывая это большая часть работы, касающаяся защиты информации выполняется специалистами кадровой службы. При этом значительная часть работы по защите информации ложится на плечи специалистов кадровой службы и подразделений по защите информации.

Анализируя литературу по данной теме, можно сказать, что встречаются самые разные толкования понятия информации, которая относится к коммерческой и служебной тайнам (в особенности это относится служебной тайне).

Так, согласно ст. 139 Гражданского кодекса РФ информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда:

- она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;

- к ней нет свободного доступа на законном основании;

- обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.[1]

Можно заметить, что в законодательстве Российской Федерации более подробно освещены вопросы, которые касаются коммерческой тайны. А именно, отношения, связанные с тем, какую информацию относят к коммерческой тайне, особенности передачи такой информации и охраны ее конфиденциальности, регулирует Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне".

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Коммерческая тайна – информация, являющаяся конфиденциальной, которая позволяет ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличивать доходы, избегать неоправданных расходов, сохранять положение на рынке товаров, работ, услуг, а также получать иную коммерческую выгоду.

Информация, составляющая коммерческую тайну, – сведения любого характера(производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а так же сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны (ст. 3 Федерального закона N 98-ФЗ).

Если говорить о служебной тайне, то в действующем законодательстве большое количество раз она упоминается, однако не приводится ни единого точного определения. Именно поэтому имеют место быть самые разные точки зрения, относительно того, какую информацию следует относить к служебной тайне. Некоторые авторы склонны приравнивать служебную тайну к коммерческой. Однако, на наш взгляд, это не совсем корректно, что подтверждает Перечень сведений конфиденциального характера (утв. Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188). Данный Перечень указывает на семь видов сведений конфиденциального характера, при этом коммерческая и служебная тайна разграничиваются. Указом Президента РФ от 13 июля 2015 г. №357 перечень дополнен седьмым пунктом.

А именно, в соответствии с Указом Президента РФ к служебной тайне относят сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК РФ и федеральными законами. В ряде федеральных законов ("О государственной гражданской службе Российской Федерации" от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ, "О службе в таможенных органах Российской Федерации" от 21 июля 1997 г. N 114-ФЗ и др.) употребляется термин "служебная информация", которая, по сути, и представляет собой служебную тайну.

Таким образом, служебная тайна – это информация о деятельности государственных органов и их служащих, которая представляет собой большей частью государственный интерес.

Данные виды тайн, в основном, имеют тесную взаимосвязь. В частности, банковская, аудиторская, налоговая тайны очень часть имеют совпадения с информацией, которая является коммерческой и (или) служебной тайной.

Установление режима коммерческой тайны

Информация имеет статус коммерческой тайны, если в ее отношении введен режим коммерческой тайны. Если работодатель намерен установить такой режим, он должен принять некоторые организационные, правовые и технические меры.

В организационные меры входит:

1. Отнесение конкретной информации к коммерческой тайне, определение перечня и состава такой информации.

Представляет интерес то, что Закон N 98-ФЗ устанавливает перечень информации, которую нельзя относить к коммерческой тайне. При этом любую другую информацию, если исходить из представлений конкретной организации можно относить к коммерческой тайне.

Пример 1. К сведениям, составляющим коммерческую тайну, могут относиться: сведения о подготовке, принятии и исполнении отдельных решений руководства, планы инвестиций, закупок или продаж, партнеры, сведения о подготовке и результатах проведения переговоров, производство, финансы.

Следует помнить, что некоторые сведения относят к коммерческой тайне в силу прямого указания в Законе.

Пример 2. Так, согласно ст. 10 Федерального закона от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" содержание регистров бухгалтерского учета и внутренней бухгалтерской отчетности является коммерческой тайной.

2. Ограничение доступа к информации, которая составляет коммерческую тайну, посредством установления определенного порядка обращения к этой информации и контроля за ее соблюдением. Данный порядок может быть прописан в локальном акте организации о коммерческой тайне.

3. Ведение учета лиц, которые получают доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация могла быть предоставлена или передана.

В связи с этим, является целесообразным иметь списки сотрудников, которым разрешен доступ к сведениям составляющим коммерческую тайну. Список формируется учитывая трудовую функцию работника, а так же и те ценные сведения, которые нужны для ее осуществления.

Правовые меры состоят в том, что работодатель включает в трудовой договор обязанности соблюдения конфиденциальности информации. Именно поэтому работник кадрового подразделения должен знать, какие конкретные условия необходимо включать в типовой трудовой договор.

Технические меры включают в себя мероприятия, которые препятствуют разглашению ценной для работодателя информации, так же сюда относят нанесение на материальные носители (документы) грифа "Коммерческая тайна" с указанным обладателем этой информации.

Представленный список охранных мер не является четко ограниченным. Работодатель имеет право применять и другие меры, способы защиты информации, препятствующие разглашению информации, несанкционированному доступу, утечке (например, зашифровка сведений, установка пароля для доступа к определенной информации, внедрение системы электронной подписи и др.).

Обязанность работника соблюдать конфиденциальность информации, составляющей охраняемую законом тайну, в данном случае, коммерческую или служебную, является главным методом защиты такой информации. Например

работодатель, может включить такие условия в трудовой договор, которые обязывают работника о неразглашении сведений, составляющих охраняемую законом тайну(ст. 57 ТК РФ). Такое условие является дополнительным в трудовом договоре и включается с согласия сторон. В основном, это условие имеет место быть, когда у работника в ходе выполнения трудовой функции будет доступ к сведениям охраняемой законом тайны. [1]

Оптимальным вариантом будет составить условия о неразглашении охраняемой законом тайны в общей форме, а более подробное содержание данного обязательства изложить в виде отдельного документа, и оформить как приложение к трудовому договору.

В целях охраны конфиденциальности именно коммерческой тайны ст. 11 Закона N 98-ФЗ устанавливает дополнительные обязанности как для работодателя, так и для работника.

Обязанности работодателя:

- ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, необходим для исполнения данным работником своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну;

- ознакомить работника под расписку с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;

- создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима коммерческой тайны (например, обеспечить работника для работы с ценной информацией соответствующим оборудованием, препятствующем утечке, технической документацией и иными необходимыми средствами).

Обязанности работника:

- выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;

- не разглашать информацию и не использовать ее в личных целях без согласия работодателя или его контрагентов;

- возместить причиненные работодателю убытки, если работник виновен в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну;

Вопрос об ответственности работника, который разгласил коммерческую, служебную и иную тайну, регулируется Трудовым кодексом Российской Федерации. При этом работник вправе обжаловать в судебном порядке незаконно установленный режим коммерческой тайны в отношении информации, к которой он получил доступ в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Необходимо помнить, что наличие в трудовом договоре условия о неразглашении охраняемой законом тайны (коммерческой, служебной или иной) является юридическим основанием для привлечения работника к ответственности за ее разглашение.

---

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Так, Федеральный закон N 98-ФЗ устанавливает фактом разглашения тайны, когда информация в результате действия или бездействия стала известна третьим лицам без согласия обладателя этой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору.

За разглашение конфиденциальной информации Трудовой кодекс РФ предусматривает наступление дисциплинарной ответственности (а именно увольнение). В частности, трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работодателя в случае, если работник однократно грубо нарушил трудовые обязанности, который выразился в виде разглашения охраняемой законом тайны, которая была известна работнику в связи с исполнением трудовых обязанностей (пп. "в" п. 6 ст. 81 ТК РФ).

Дисциплинарный проступок будет основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности (ст. 192 ТК РФ). В данном случае это разглашение охраняемой законом тайны.

Если работник оспаривает увольнения по данному основанию, то работодатель обязан будет представить доказательства, о том, что сведения, которые работник разгласил (п. 43 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. N 2):

- относятся к государственной, служебной, коммерческой или иной охраняемой законом тайне;

- стали известны ему в связи с исполнением им трудовых обязанностей и он обязался их не разглашать.

Следует отметить, что применение дисциплинарного взыскания – это право, но не обязанность работодателя, и принимать подобное решение о дисциплинарном взыскании в форме увольнения необходимо в каждом случае индивидуально, учитывая степень вины работника. Можно было бы прибегнуть к увольнению, но работодатель вправе применять и более мягкую меру дисциплинарной ответственности, например объявление выговора.

Помимо дисциплинарной ответственности в соответствии с п. 2 ст. 139 ГК РФ на работников, заключивших трудовой договор, можно возложить материальную ответственность за разглашение коммерческой или служебной тайн. И тогда, виновное лицо обязано будет возместить организации убытки (ст. 15 ГК РФ).[1]

Для того чтобы установить причины ущерба, организации необходимо затребовать у работника письменное объяснение. В противном случае, если работник отказывается, то составляется соответствующий акт. А до того как будет принято решение о взыскании ущерба, для того чтобы установить размер причинения ущерба и причин его возникновения, работник должен провести проверку. Для этого работодатель имеет право создать комиссию с участием соответствующих специалистов (ст. 247 ТК РФ).

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

Если факт разглашения коммерческой тайны стало следствием непреодолимой силы, крайней необходимости или неисполнения работодателем обязанности по обеспечению режима коммерческой тайны, то убытки бывшим работником не возмещаются.

Кроме материальной и дисциплинарной ответственности, ст. 183 Уголовного кодекса РФ предусматривает наступление уголовной ответственности за то что коммерческая, налоговая и банковская тайны были незаконно получены либо разглашены. А именно, собирание сведений, составляющих указанные виды тайн, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом наказывается штрафом в размере до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо исправительными работами на срок до одного года, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

При этом если незаконное разглашение или использование выше обозначенных сведений совершено гражданином, которому они были доверены или стали известны по службе или работе, то ему грозит штраф в размере уже до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Деяния, которые причинили крупный ущерб, были совершены в корыстных целях, либо которые повлекли тяжкие последствия, соответственно влекут за собой более суровые наказания.

Известно, что не всегда работники соблюдают тайну ценных сведений. Именно поэтому нужно включать в трудовые договоры или локальные акты организации, положения, которые бы предупреждали, о том что в случае нарушения обязательств связанных с неразглашением охраняемой законом тайны, влекут наступление ответственности. Итак, компетентность работника кадров, грамотное и правильно продуманное составление трудового, своевременное применение мер ответственности, во многом прибавляет шансы предотвращения угроз, которые связанны с разглашением ценной информации.

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Коновалов Николай Алексеевич,
курсант взвода 9116
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ, ПОЗВОЛЯЮЩИЕ ОПРЕДЕЛИТЬ ПРЕДМЕТ КАК ВЕЩЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Статья посвящена вопросу определения предмета как вещи в гражданском праве. Этот вопрос актуален благодаря развитию технического развития общества, и достаточно большим пробелом в законодательстве, которое не уделяет этому вопросу должное внимание.

Основной задачей современного гражданско-права это выбор из всего множества юридически точных понятий, точно также важно применения этих понятий в практике. Усложнение гражданской правовых отношений привели к доработке законодательства в сфере объектов гражданского оборота.

Центральное место в данной системе гражданских прав занимают вещи, и их юридически точное понятие край не важно.

Все гражданско-правовые отношения, связанные с таким понятием как вещь. Мы сталкиваемся с ними из-за дня в день, они обеспечивают наш комфорт.

А что такое вещи? Ответ на этот вопрос принципиально важен т.к он повлияет на огромный пласт гражданского права и гражданско-правовых отношений. Сразу надо уделить внимание тому, что это понятия многогранно и имеет множество понятий к примеру: бытовое, философское и юридическое. С бытовой точки зрения это “отдельные предметы, в философии понятия такого простого слова как – «вещь» гораздо шире чем в бытовом понятии, что однозначно подчеркивает его важность. Любому человеку сведущего в философии прекрасно известно, что в философии одним из самых главных вопрос была сущность вещи, которые не сравнено приравнивалась к субстанции бытия. Этот вопрос был одним из главных не на протяжение пары лет, а над ним рассуждали в течении нескольких столетий. Уже в античности думали о том, что в вещи есть некая невидимая, но крайне важная часть, как материя. Однако вопрос что является первоосновой вещи еще не определен. Одни считали, что все вещи возникли из-за происходящих во вселенной стихий. Другой «лагерь» считал, что все вещи состоят из невидимых и неделимых частиц – «атомов» также было множество версии что материя это – огонь, воздух, даже число .[1]

[1]Трубецкой Е.Н. Энциклопедия права. СПб. Юридический институт, 1998. С.145 (Серия «Классика русской философии права»).

Очень большое влияние на понятие вещи в философии сыграло определение Д. Локка, И. Канта как «вещь в себе» которое основывалась на теории о том, что каждый индивид судит о вещи по своим субъективным понятиям. Но вопрос о понимании настоящих характеристик объекта, что непосредственно касается объективного понятия вещи, и лежит за возможностью понимание человеком. Тем не менее «вещь» в философии это в первую очередь- явление имеющие самостоятельное и действительное существование. А все абстрактные черты, не имеющие своего отображение в реальности считаться вещью не могут. Этот принцип, сильно повлиял на методику юридического определения вещи как предмета права. Еще в период рождения способов регулирования нормативной части общества, когда наибольшее влияние имели приемы казуистического регулирования общественных отношений именно вещи применялись как не что способствующее в построении модели надлежащего поведения. Например, в таком развитом древнем государстве, как рим юристы на примере вещей показывали особенности: сделок, правовых обычаев.

Но хоть и было множество попыток дать позитивное определение вещи в античном обществе, этого так и не случилось. Спустя многие сотни лет, с помощью сложения и сопоставления множества определений историки права определяют юридически правильное значения слова «вещь», так-как в римском праве вещь- это все что окружало человека, и могло быть объектом вещного права, и могло иметь ценность, что явно не подходит современному обществу. Стоит сказать о том, что и на более поздних стадиях развития общества законодательство почти некогда не давала законного определения вещам. И к сожалению в нашей стране не один гражданско-правовой документ не раскрывает сущность вещи. Из исключений только норма параграфа 90 Германского гражданского уложения, определяющие понятие вещи как материальный предмет. Из этого следует, что главная цель при раскрытие данного вопроса-это рассмотрение множества различных законодательных определений понятия «вещь».

И только взяв за основу многолетний опыт множества законодателей мы сможем выбрать необходимый перечень признаков, которые необходимые для юридически верного определения.

Первый юридически значимый признак вещи

Первое юридически значимое свойства – вещи-это наличие собственника, который может ей обладать.

К примеру, в Риме одним и важных свойств вещи считалось возможность человека обладать этой вещи, то есть «господство над вещью».

Еще в дореволюционной России не один раз уделяли этому признаку должное внимание.

Одним из тех, кто смог хоть образно, но достаточно точно объяснить эту характеристику стал Д.И. Мейер считавший, что птица должна быть поймана в клетку или быть убитой, чтобы стать собственностью человека, то есть вещью, если говорить юридическим языком. Но также стоит брать во внимания, то что существуют такие вещи, которыми человек просто физически не может обладать, кто знает может через пару десятков лет люди смогут пользоваться звез-

дами, астероидами и так далее. Современная наука гражданского права также поддерживает эту версию, что не доступный к обладанию предмет, юридически не является вещью.

Но только отдаленные от человека предметы не могут быть вещями?

Как мы знаем вода в Байкале или кислород в атмосфере. Просто основной смысл этого свойства не так прост, предмет должен быть обособленным от всех остальных, возможность быть изолированным. К примеру, как газ будет в баллоне, то есть станет обособленным, доступным обладанию человеком, он станет вещью. Если говорить более грамотным языком станет дискретным.

Из всего выше сказанного можно прийти к следующему, что с развитием технического обеспечения общества, все больше предметов становиться под властью человека, и приобретают статус вещи. Как говорил Е.Н. Трубецкой когда электричество было известно людям только как молнии Зевса, оно не как не могло быть объектом права. Но как мы знаем в наше время, есть даже судебный разбирательство по краже электричества.

Германия в этом вопросе дальше всех, она признает предмет в любой агрегатном состоянии, главное, чтобы вещь была конкретной и обособленной от внешнего мира (газ в баллоне, вода в трубе).

А что касается международного уровня, то там этот вопрос раскрывается на уровне диких животных. К примеру белые медведи живут в дикий среде и не как не обособленны от нее, из этого следует, что они не могут быть предметом права.

И так мы приходим к выводу, что первый признак это –доступность вещи к обладанию человеком.

Второй признак вытекает из первого – материальность.

На удивление этот критерий в отличии от первого является поводом для дискуссии и есть два основных понятия этого определения, и в мировом сообществе каждый критерий нашел себе применение.

1. Широкой (вещами признаются как материальные предметы, так и нематериальные блага).

2. Узкой (уже логическим путем можно определить, что данное определение отличается от первого тем, что вещями в нем признаются только материальные предметы).

Первый (широкий) подход идет как это не странно появился именно в римского праве. Где слово «res» (вещь) означало как материальный предмет, так и не материальные юридические понятия собственности.

В современное время данный подход используется чаще всего в англосаксонских системах права.

Государства же с континентальным правопорядком избрали другой путь. Вещь будет признаваться таковой если он осязаемый объект внешнего мира. Вернемся все к той же Германии и все тому же параграфу 90 гражданского уложения в котором прямо указано-»Вещами в смысле закона признаются лишь материальные предметы»[1]

[1] Энциклопедический словарь Товарищества «Братья А. и И. Гранат и Ко». Т. X. С.20.

А какой подход выбрала наша страна, хотя всем известно, что континентальная политика нашей стране ближе.

Ответ не очевиден. В 2000 года было множество дискуссий о том, что существует множество без телесных вещей и все это привело к тому что согласно (ст. 128) есть материальные и не материальные блага.

Из-за чего это произошло, вполне объяснимый вопрос, появления безналичного расчета, без документированный ценные бумаги в общем наличие множества бестелесных вещей, которые в самом деле имеют фактическую ценность. То есть, все эти не материальные блага поддерживаться вполне материальными объектами.

Если говорить о том нужны ли еще признаки? То этот перечень исчерпывающий. Эти два критерия позволяют объединить в себе все предметы, которые могут быть вещами и отсеять все варианты, которые не смогут принадлежать человеку.

Но если рассматривать труды таких людей как: А.П. Сергеева, то напрашивается еще одно свойство предмета как ее ценность. И суть этого признака состоит в том, что, если предмет не обладает ценностью(полезностью) он не может являться вещью.

Да может и логически эта мысль верна, но есть три важных обстоятельства, которые ломают эту идею.

Во-первых, такой параметр весьма непостоянен, и может, с легкостью меняться, к примеру, нашумевший биткоин, который изменялся с огромной скоростью. Или еще, пару лет назад человек вернее его части не могли быть вещью, но благодаря развитию медицины, сейчас кровь, или изъятые после смерти органы, могут выступать в роли вещи. если конечно не нарушена законность их получения.

Во-вторых, в нашем быту существует множество предметов, не обладающих очевидной для многих ценностью, к примеру: любительские фотографии, платочек любимой девушки, тайные записки школьной любви, разбитые ручные часы, никому не нужные стихи, написанные в юном возрасте. А примитивные орудия труда (сравним две ситуации: когда он – сегодняшнего времени и когда – III тысячелетия до нашей эры)? Все эти предметы, несомненно, вправе считаться такими же объектами права – вещами, как какое-нибудь доходное предприятие, если на то есть желание их законного владельца.

Наконец, в-третьих, ГК РФ уже в первой статье подчеркивает, что гражданское законодательство исходит из свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав. Постулируется, что граждане и организации приобретают и осуществляют их своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству его условий. Таким

образом, никто не может запретить продать, скажем, старый ботинок, если у кого-то имеется на него спрос.[1]

Признак ценности действительно для вещи чрезвычайно важен, фундаментален. Но он существует a priori – с самого начала и до тех пор, пока данный предмет является объектом гражданского правоотношения. Любая вещь – от золотого слитка до половой тряпки – может, на наш взгляд, считаться изначально, по определению ценной, пока находится в сфере чьего-то права или выступает как объект какой-либо сделки. А отсюда очевидный вывод: ценность предмета при таком раскладе, как самостоятельный признак, доказывать не надо. Она автоматически следует из п. 3 ст. 10 ГК РФ, установившего, что разумность и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

Поэтому вряд ли целесообразно выделять ценность вещи как ее отдельный критерий. Доступность обладанию и материальность – два необходимых и достаточных условия придания любому предмету из окружающего мира правового статуса вещи.

Литература

1. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1990. С.82.

2. Подопригора А.А. Основы римского гражданского права: Учебное пособие. Киев: Выща школа, 1990. С.103.

3. Мейер Д.И. Русское гражданское право: В 2 ч. Ч.1. По изд. 1902 г. М.: Статут, 1997. С. 139.

4 Энциклопедический словарь Товарищества «Братья А. и И. Гранат и Ко». Т. X. С.20.

5. Советское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т.1 / Под ред. О.А. Красавчикова. М.: Высшая школа, 1985. С.180; Гражданское право: Учебник для вузов. Ч.1 / Под ред. Т. И. Илларионовой и др. М.: Норма, 1998. С.145; Гражданское право: Учебник. Ч.1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1998. С.205.

6. Трубецкой Е.Н. Энциклопедия права. СПб. Юридический институт, 1998. С.145 (Серия «Классика русской философии права»).

7. Бартошек М. Римское право: Понятия, термины, определения / Пер. с чешск. М.: Юридическая литература, 1989. С.274.

8. Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т.1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Бек, 1998. С.297.

[1] Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т.1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Бек, 1998. С.297.

Коровин Владислав Викторович,
курсант 0116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

К ВОПРОСУ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПОНЯТИЯ «РЕОРГАНИЗАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА»

Сначала мы бы хотели акцентировать внимание на том, что данный юридический институт является актуальным для современного общества. Так как в наше время, для которого характерно постоянное изменение, юридическим лицам приходится проявлять гибкость, прибегать к разнообразным способам, чтобы обеспечить эффективное управления своим имуществом и оставаться «на плаву». Одним из инструментов, который позволяет организовать и оптимизировать структуру юридического лица в соответствии со сложившимися обстоятельствами, является процедура реорганизации.

К реорганизации так же прибегают, к примеру, для расширения бизнеса или для вывода фирмы из кризисной ситуации. Не редко используют этот правовой институт, чтобы снизить налоговые расходы. Базис процедуры реорганизации юридического лица – универсальное правопреемство, согласно которому особым способом новым юридическим лицам переходят все имущество, обязательства и имущественные права компании, закончившей свою деятельность.

Не смотря на важность данной процедуры, понятие «реорганизация юридического лица » не было регламентировано на законодательном уровне, что и делает раскрытие этого термина одной из спорных проблем гражданского права. Многие ученые-цивилисты делали многочисленные попытки по раскрытию данного термина. Так же, можно отметить, что свои усилия для решения этой проблемы прикладывает и правоприменитель при разрешении большого количества споров, возникающих в этой области.

Реорганизации юридического лица посвящены ст.57-60.2 Гражданского Кодекса Российской Федерации, но, как сказано выше, понятие " реорганизация" закон не раскрывает, а дает лишь характеризующие его признаки. К которым можно отнести: установление лиц, имеющих право принимать решение о реорганизации, определение момента завершения реорганизации, а также порядка оформления правопреемства.[1]

Хотя термин не раскрывается, однако можно определить общий смысл этого правового института, а именно – создание одних и прекращение других

[1] Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // «Собрание законодательства РФ», 2018 - № 1.

юридических лиц. Эти процессы, как правило, связаны между собой. Поэтому можно сказать, что реорганизация имеет двойственное значение. С одной стороны, является своего рода возникновением нового или новых юридических лиц, с другой – один из способов прекращения одного или нескольких юридических лиц.

Теперь хочется привести примеры научных определений, которые на протяжении долгого времени дают знаменитые ученые-цивилисты, пытаясь решить подобный пробел в законодательстве.

Так, М. Хаймович предлагает понимать под реорганизацией «прекращение коммерческой организации, связанное с изменением ее имущественного комплекса или организационно-правовой формы, направленное на достижение цели, для которой организация создавалась»[1].

С.В. Мартышкин видит в реорганизации «особый процесс, в ходе которого происходит прекращение и (или) создание юридического лица, сопровождающееся переходом прав и обязанностей реорганизованного юридического лица (право предшественника) в порядке правопреемства другому юридическому лицу (правопреемнику)»[2].

С точки зрения В.С. Мартемьянова, «реорганизация представляет собой только прекращение существования организации в ее прежнем виде (путем слияния, разделения, присоединения, преобразования в иную организационно – правовую форму) без прекращения ее дел и имущества на основании правопреемства».[3]

Е.А. Суханов называет реорганизацией юридических лиц их прекращение, влекущее, однако, «переход прав и обязанностей ранее существовавших юридических лиц к другим юридическим лицам, т.е. правопреемство».[4]

При анализе положений Гражданского Кодекса Российской Федерации, регулирующих данную область, а так же перечисленных выше доктринальных трактовок исследуемого юридического процесса можно определить основные признаки реорганизации.

Во – первых, нужно сказать, что субъектом реорганизации может выступать только юридическое лицо. Это можно понять из самого определения данного правового процесса «реорганизация юридических лиц».

Во-вторых, при осуществлении реорганизации происходит прекращение существующих и (или) создание новых юридических лиц. Это следует из указанных в Гражданском Кодексе Российской Федерации форм осуществления реорганизации, а именно слияние, присоединение, выделение, разделение и преобразование. Например, при слиянии происходит объединение двух и более юридических лиц в одно новое юридическое лицо. При этом самостоятельное существование сливающихся организаций прекращается. При присоединении, присоединяемое юридическое лицо прекращает свою деятельность. При разделении вместо одного юридического лица образуется несколько новых юриди-

---

[1] Хаймович М. Реорганизация предприятия // «Бизнес-адвокат», 2003. -№8. - С. 27.

[2] Мартышкин С.В. Понятие и признаки реорганизации юридического лица // «Хозяйство и право», 2003. - №11. С. 17.

[3] Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: Курс лекций. Т. 1. М., Норма 1994. - С. 68.

[4] Суханов Е.А. Реорганизация акционерных обществ и других юридических лиц // «Хозяйство и право». 1996. - № 1. С. 29.

ческих лиц, реорганизованное же лицо прекращает свою деятельность. При выделении вместо одной организации образуется одна или несколько новых организаций. Реорганизованная организация не прекращает свою деятельность. При преобразовании происходит изменение организационно-правовой формы юридического лица.[1] То есть то, что при реорганизации происходит прекращение прежних юридических лиц и образование новых, вне всякого сомнения.

Так же считаем нужным отметить, что при реорганизации юридического лица может происходить сочетание различных ее форм. Выделение и разделение регистрируются при помощи разделительного баланса, а для всех остальных форм реорганизации предусмотрен передаточный акт

В-третьих, в результате реорганизации имеет место правопреемство. Это также следует из норм Гражданского Кодекса. При слиянии права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу. При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица. При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом. При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом. При преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей, изменение которых вызвано реорганизацией.[2]

То есть правопреемство при реорганизации юридического лица (лиц) является неизбежным процессом, а также оно является, по моему мнению, наиболее существенным признаком, отличающим реорганизацию, например, от ликвидации.

Иными словами мы хотим выделить 3 основных признака реорганизации:

1. Субъект реорганизации – юридическое лицо
2. При реорганизации происходит прекращение существующих и (или) создание новых юридических лиц
3. Неотъемлемым моментом реорганизации является правопреемство

Также мы хотели бы отметить, что реорганизация юридического лица может быть как добровольной, так и принудительной.

В первом случае собственники или учредители организаций самостоятельно принимают решение, руководствуясь своими мотивами. Добровольная реорганизация осуществляется по решению либо учредителей (участников) юридического лица, либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

В случае же вынужденной или принудительной реорганизации пойти на данную меру вынуждают нормы действующего законодательства: принуди-

---

[1] Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // «Собрание законодательства РФ», 2018 - № 1.

[2] Там же.

тельная реорганизация осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда (реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из состава одного или нескольких юридических лиц).

Обобщая все вышесказанное, мы попытаемся вывести на основе анализа нормативно-правовых актов, регулирующих исследуемую область, научной литературы, а также доктринальных трактований данного термина определение понятия «реорганизация юридического лица».

Реорганизация юридического лица – особая юридическая процедура, осуществляемая добровольно или принудительно в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, и преобразования и сопровождающаяся прекращением и (или) созданием одного или нескольких юридических лиц с переходом прав и обязанностей реорганизованного юридического лица в порядке правопреемства к другому юридическому лицу – правопреемнику.

Подводя итог, хотелось бы отметить, что, как мы считаем, определение, которое сформулировано выше на теоретическом уровне является исчерпывающим и наиболее полно отражает сущность и основные признаки процесса реорганизации юридического лица.

Литература

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // «Собрание законодательства РФ», 2018 – № 1

2. Хаймович М. Реорганизация предприятия // «Бизнес-адвокат», 2003. -№8. – С. 27.

3. Мартышкин С.В. Понятие и признаки реорганизации юридического лица // «Хозяйство и право», 2003. – №11. С. 17.

4. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: Курс лекций. Т. 1. М., Норма 1994. – С. 68.

5. Суханов Е.А. Реорганизация акционерных обществ и других юридических лиц // «Хозяйство и право». 1996. – № 1. С. 29.

Коровин Владислав Викторович,
курсант 0216 взвода
Краснодарского Университета МВД России

Научный руководитель:
Макаренко Андрей Иванович,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОКАЗЫВАНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССАХ

Неотъемлемым элементом любого судебного производства является процесс доказывания. Важен он потому, что во многом именно от доказывания зависит исход судебного разбирательства по какому – либо делу. Например, в ходе доказывания устанавливают наличие или отсутствие вины лица, подозреваемого в совершении преступления. В гражданском судопроизводстве, к примеру,

с помощью доказательств истец обосновывает свои требования и возражения по гражданскому иску и т.д.

Сначала давайте разберёмся в самом термине доказывание. Доказать – подтвердить какое-либо положение фактами или доводами, подтвердить свою точку зрения.[1] Другими словами говоря, доказывание представляет собой процесс, заключающийся в предъявлении каких-либо доказательств подтверждающих или опровергающих какие-либо обстоятельства, которые необходимо установить для разрешения дела. Но я бы хотел рассмотреть доказывание в уголовном и гражданском судопроизводстве, выделить основные признаки этого процесса и на основании этих признаков произвести сравнительную характеристику.

Начнем с доказывания в гражданском процессе. В гражданско-процессуальном кодексе Российской Федерации уделено не мало внимания этому вопросу. Хотелось бы отметить, что доказательствами в гражданском процессе являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.[2] Основными свойствами, которыми должны обладать доказательства являются относимость, допустимость и достоверность:

- Относимость заключается в том, что принимаются судом только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела.
- Допустимость – обстоятельства дела, которые должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут быть подтверждены никакими другими доказательствами.
- Достоверность – свойство доказательства, характеризующее точность, правильность отражения обстоятельств, входящих в предмет доказывания.

Обязанность доказывания лежит на сторонах гражданского процесса. То есть каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается. Например, истец должен не просто сообщить о том, что ему причинен материальный вред, но и доказать это, к примеру, показаниями свидетели, предъявить видеозапись, на которой зафиксировано данное происшествие и т.д Необходимо отметить, что если лицо не может само представить доказательства, то суд по его ходатайству оказывает содействие в истребовании этих доказательств.

Так же можно отметить, что не все обстоятельства подлежат доказыванию. В гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации указан перечень этих обстоятельств:

1. Обстоятельства, признанные судом общеизвестными

---

[1] Ожегов С.И. «Словарь русского языка» (1949, 22-е издание, 1990; с 1992 – «Толковый словарь русского языка», совместно с Н.Ю.Шведовой).

[2] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018)

2. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу.

3. Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута

4. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда[1]

Необходимо также сказать и про меры обеспечения доказательств. Заключаются эти меры в том, что если лица опасаются в последующей возможности их представления, то они могут просить суд об обеспечении этих доказательств.

Оценка доказательств осуществляется судом по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Под доказательствами в уголовном процессе понимается сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию.[2]

Основными свойствами доказательства здесь являются:

- Относимость – способность доказательства установить наличие или отсутствие обстоятельства, подлежащего доказыванию
- Допустимость – свойство доказательства, которое заключается в законности способа и порядка их получения, а также правильность оформления
- Достоверность – свойство доказательства, которое заключается в соответствии их действительным обстоятельствам
- Достаточность – свойство доказательства, которое выражается в возможности установить все без исключения обстоятельства, подлежащие доказыванию.

Собирание доказательств в уголовном процессе осуществляется следователем, дознавателем, прокурором и судом в ходе проведения следственных действий. Но также доказательства могут собирать и подозреваемый, обвиняемы, потерпевший их представители и приобщать их к материалам уголовного дела.

Проверка доказательства осуществляется прокурором, следователем, дознавателем, судом путём сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получение иных доказательств подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство. Оценка доказательств осуществляется на основе их относимости, достаточности, допустимости и достоверности следователем, дознавателем, судом, прокурором на основании их внутреннего убеждения.[3]

---

[1] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018).

[2] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 30.10.2018).

[3] Там же.

Обстоятельствами, не требующими доказывания, здесь являются общепризнанные факты и преюдиция, то есть обстоятельства установленные приговором или иным решением суда.

Теперь, указав основные признаки доказывания в гражданском и уголовном процессах можно перейти к их сравнительной характеристике:

1. В качестве одного из отличий, я хотел бы отметить тот факт, что в гражданском процессе обязанность доказывания ложится на стороны (истец и ответчик) и процесс доказывания в большей степени зависит от них, от того какие доказательства они приведут, как смогут их обосновать и т.д. В уголовном процессе обязанность доказывания ложится не на стороны (подозреваемый, обвиняемый и потерпевший), а на органы следствия и дознания, которые проводят разные следственные действия, направленные на изыскание этих доказательств и дальнейшее их использование в производстве по уголовному делу.

2. Различия имеются в свойствах доказательств. В гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации указаны только допустимость и относимость. В уголовном процессуальном кодексе Российской Федерации – относимость, допустимость, достаточность, достоверность.

3. Оценка доказательств в уголовном процессе осуществляется следователем, дознавателем, судом, прокурором на основе их относимости, достаточности, допустимости и достоверности. В гражданском процессе – только судом по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

4. Одним из общих признаков можно выделить факт наличия как и в гражданском, так и в уголовном процессе обстоятельств, не требующих доказывания. Напомню это общепризнанные обстоятельства, а также решения и постановления суда.

5. Сходной является формулировка определения понятия доказательства как любых сведений, на основании которых устанавливаются наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию, а так же обосновываются требования лица.

Подводя итог, хотелось бы указать, что мы, на основании указанных нами основных признаков доказывания в гражданском и уголовном процессах, провели сравнительную характеристику этих правовых институтов. В результате чего выявили как сходства, так и различия, что еще раз подтверждает взаимосвязь гражданской и уголовной отрасли права.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенными Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ, от 05.02.2014 №11-ФКЗ)

2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. От 30.10.2018)

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018)

4. Ожегов С.И. «Словарь русского языка» (1949, 22-е издание, 1990; с 1992 – «Толковый словарь русского языка», совместно с Н.Ю.Шведовой)

Кочкин Антон Андреевич,
курсант 0215 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

РАЗДЕЛ МЕЖДУ СУПРУГАМИ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА, НАХОДЯЩЕГОСЯ В АРЕНДЕ

По результатам, полученным Федеральной службой государственной статистики, на один миллион браков приходится восемьсот тысяч развод. Причины разводов бывают самые разные: мелкие бытовые ссоры, проблемы экономического характера, трудность с определением места жительства и проч., однако данное обстоятельство свидетельствует о постоянном применении норм семейного и гражданского процессуального кодексов. Суды общей юрисдикции различных инстанции, как показывает практика, сталкиваются с проблемой раздела имущества, нажитого совместно в браке.[1]

Объектом нашего исследования являются семейные и гражданско-процессуальные отношения, сопряженные с процессом приобретения имущества с момента заключения брака и определения его дальнейшей судьбы после развода.

Предмет нашей работы – изучение судебной практики и нормативно-правовых документов по вопросам раздела имущества супругов с целью определения категорий и конкретных видов такого имущества.

Исследование опирается на диалектический метод научного познания явлений окружающей действительности, отражающий взаимосвязь теории и практики. Обоснование положений, выводов и рекомендаций, содержащихся в работе, осуществлено путем комплексного применения социально-правового исследования: историко-правового, статистического и логико-юридического методов.

В система права Российской Федерации можно увидеть существенные изменения, связанные с появлением и развитием судебного прецедента, который ранее российскими юристами и учеными-правоведами исследовался крайне мало в силу малозначительности применения. Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации, определение Судебной коллегии Верховного суда Российской Федерации на сегодняшний день не входят в иерархию нормативно-правовых актов и не имеют юридической силы, однако актив-

[1] Богданова Е.Е. Формы и способы защиты гражданских прав и интересов // Журнал российского права. 2013. № 6.

но используются юристами-практиками, так как представляют собой официальной способ толкования правовых норм.[1]

Данные решения Верховного суда Российской Федерации затрагивают все отрасли, подотрасли и различные институты российского права, позволяют преодолевать проблемы в праве, ясно отражая содержания норм и положений основополагающих нормативно-правовых актов. В частности, это касается семейного права, поскольку семья является главным структурным элементом социальной жизни, с помощью которого детерминируется возможность осуществления законных общественных отношений, а также происходит формирование правосознания и правовой культуры.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда Российской Федерации от 25 апреля 2017 г. вынесла определение о признании права аренды на земельный участок, подлежащего разделению при разводе. Стоит отметить, что раннее в судебной практике аренда земельного участка не рассматривалось в качестве права, подлежащего долевому разделению. Однако необходимо сказать, что в соответствии со ст. 128 Гражданского кодекса Российской Федерации кроме наличных денег, ценных бумаг, животных, вещей и иного имущества к объектам гражданских прав относятся также имущественные отношения. Аренда земельного участка попадает под категорию таких прав.

Аренда по своей юридической природе является одной из разновидностей имущественного права, подчеркнул Верховный суд Российской Федерации. Потому что, по общему правилу, право аренды можно купить, приобрести в порядке наследования, на право аренды недвижимого имущества может быть обращено взыскание в рамках исполнительного производства, арендатор земельного участка вправе передать свои права и обязанности по договору аренды земельного участка третьему лицу, в том числе отдать арендные права земельного участка в залог и внести их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственного товарищества или общества либо паевого взноса в производственный кооператив.

Верховный Суд Российской федерации сообщил, что любое имущество, которое супруги нажили во время брака, является их совместной собственностью на основании ст. 34 Семейного кодекса Российской Федерации. К категории такого имущества можно отнести доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской или интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения, а также приобретенные за счет общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады и т. д. Не имеет значения, на имя кого из супругов такое имущество было приобретено, на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Помимо этого Верховный суд Российской Федерации подчеркнул, что общей совместной собственностью супругов, подлежащей разделу, является любое нажитое ими в период брака движимое и недвижимое имущество, кото-

[1] Вавилин Е.В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал российского права. 2014. № 5.

рое в силу ст. 128-129, п. 1-2 ст. 213 Гражданского кодекса может быть объектом права собственности граждан (п. 15 постановления Пленума ВС РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»).

Литература

1. Богданова Е.Е. Формы и способы защиты гражданских прав и интересов // Журнал российского права. 2013. № 6.
2. Вавилин Е.В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал российского права. 2014. № 5.

Красилова Екатерина Алексеевна,
курсант взвода 9114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ВАХТОВЫЙ МЕТОД РАБОТЫ

Успех хозяйственной деятельности любого предприятия находится в зависимости от того, насколько верно избрана форма организации производства. Вахтовый метод, позволяющий проводить работы на производственных участках, которые находятся на значительном удалении от постоянного жительства сотрудников, следует относить к одному из нетрадиционных способов организации производства, получившим свое развитие, начиная с 50-х г. прошлого века при разработке месторождения Нефтяные Камни в Каспийском море. Однако потребность в нетрадиционных формах организации труда, которые бы отвечали задачам производства в малоосвоенных территориях начинает возникать с 80-х гг. XX в. Именно с этого временного периода исследователи начинают изучать данный метод работы, в связи с его применением при разработке нефтяных и газовых месторождений севера Западной Сибири.

В реалиях современности вахтовый метод используют во многих областях: нефтегазовой и лесной промышленности, строительстве и др. Также его применяют для того, чтобы сократить сроки строительства, ремонта и реконструкции объектов. Иллюстрирует сказанное работа вахтовым методом на строительстве стадионов к чемпионату мира по футболу в 2018 году.

Вахтовый метод работы регулируется Трудовым кодексом Российской Федерации (ст. 297-302 ТК РФ), в котором определена продолжительность вахты и график работы, система оплаты и надбавок, стаж работы вахтовиков, общие ограничения к выполнению работ вахтовым методом. В тоже время в за-

коне не находим регулирование таких вопросов, как стандарты к организации вахтового поселка, промышленной санитарии, питанию сотрудников, отсутствуют нормативы для медучреждений. На отсутствие данных вопросов в законе многократно указывали и разные исследователи.[1]

Анализ Трудового законодательства позволяет констатировать, что в нем представлены только общие принципы применения вахтового метода работы.

Следует отметить, что использование вахтового метода работы может быть регламентировано и соглашениями о сотрудничестве между разными организациями и администрациями северных территорий. Подобные документы имеют направленность на то, чтобы защитить интересы и конкретизировать обязательства сторон.

В реалиях современности многие люди желают работать вахтовым методом в районах крайнего Севера, в Сибири, на Дальнем Востоке. Данный факт связан с текущей нестабильностью трудового рынка, сокращением штатных сотрудников и с экономической нестабильностью в стране. В тоже время следует принимать во внимание, что вахтовый метод работы кроме преимуществ (высокая заработная плата, надбавки к месячному или должностному окладу за учетный период), имеет и многие недостатки (тяжелая физическая работа, неблагоприятный климат, отдаленность от семьи). Возможно, с указанными недостатками связаны законодательные ограничения для некоторых категорий, которые не могут работать вахтовым методом – это несовершеннолетние, беременные женщины и женщины, с детьми до 3 лет, а также лица, имеющие медицинские противопоказания к выполнению данного вида работ.

Привлечение работников для вахтового метода работы требует наличия ряда факторов. Одним из обязательных условий является создание вахтовых поселков, которые должны находиться недалеко от вахтового участка. Под вахтовым поселком следует понимать комплекс жилых, санитарных и хозяйственных, культурно-бытовых зданий и сооружений, предназначенных для того, чтобы обеспечивать комфортабельное проживание сотрудников, работающих вахтовым методом, в тот период, когда они отдыхают на вахте, а также обслуживания транспортной, строительной и спецтехники, для хранения материальных ценностей.

Как правило, состав населения вахтовых поселков является однородным по демографическим параметрам: преобладают лица мужского пола, ограничение семейных пар, отсутствие детей.

Опыт развития вахтового метода свидетельствует о том, что некоторые вахтовые поселки, которые расположены в благоприятных природно-климатических условиях, могут перерасти в населенные пункты городского типа. Некоторые исследователи рассматривают вахтовый метод как начальный этап развития города или рабочего поселка.

Не менее важный фактор для того, чтобы привлекать сотрудников для выполнения работ вахтовым методом – это наличие базовых городов и пунктов

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

сбора. Место работы при вахтовом методе, как правило являются объекты, на которых осуществляется трудовая деятельность и которые очень часто находятся удаленно от того места, где находится работодатель. Пункт сбора сотрудников зачастую не совпадает с местом нахождения работодателя, а также с местом расположения работ и вахтового поселка. Комплектование вахтового персонала может начинаться в различных городах или иных населенных пунктах, а так же в различных регионах, после чего сотрудники самостоятельно приезжают к пункту сбора.[1]

Среди характерных особенностей вахтового метода работы следует выделить: обеспечение регулярных транспортных коммуникаций с базовыми городами и пунктами сборов, использование удлиненной рабочей смены и комплексный учет рабочего времени, организация медицинского обеспечения.

Для работодателя нанимать работников по вахтовому методу выгодно по ряду причин:

- происходит повышение результативности работы за счет сокращения материальных расходов на создание и содержание социальной инфраструктуры;
- имеет место оперативная доставка сотрудников к месту работы от вахтового поселка;
- используется неограниченный территориальный рынок рабочей силы, который позволяет нанять квалифицированных сотрудников из различных регионов страны.

Принимая во внимание условия организации производства работодатель, который применяет вахтовый метод работы, использует следующие рынки трудовых ресурсов: федеральный, региональный, местный. При использовании любого из указанных рынков трудовых ресурсов работодатель должен учитывать:

- потребность в работниках: их число, специальность, профессии, квалификации;
- затраты на наем и содержание сотрудников: доставка, медицинский осмотр, проживание;
- возможность быстрого замещения вакантных должностей.

Как правило, потребность в рабочей силе может быть удовлетворена за счет ресурсов рынков труда, которые сосредоточены в районах базовых городов. Эти ресурсы более привлекательны благодаря наличию квалифицированных сотрудников по широкому кругу специальностей и профессий. В тоже время их наем и доставка к месту работы и обратно может быть для работодателя весьма дорогостоящей.

Местный рынок трудовых ресурсов характеризуется ограниченностью предложения квалифицированных специалистов и достаточным количеством неквалифицированной рабочей силы.

Вахтовый метод работы – это динамическая система, где комплекс социально-трудовых отношений характеризуется остаточной компенсацией жиз-

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

ненных средств за обмен на особые условия производства, жизни и быта сотрудника. На рынке труда формируется механизм самореализации профессиональных качеств сотрудника, которые необходимы для того, чтобы выполнять работу вахтовым методом, определяются спрос и предложение рабочей силы с достаточной информацией о цене труда и заработной плате.

Изучение вахтового метода показывает несомненную экономическую результативность такой формы работы и желание людей работать вахтовым методом. Особенно это касается той категории населения, которая проживает в регионах, где довольно сложно устроиться на высокооплачиваемую работу. В тоже время будет неверным, если мы не отметим особенности, которые могут негативно сказываться на сотрудниках, выбрав данную форму работы:

- негативные географо-климатические условия;
- сотрудники проживают в ограниченном пространстве;
- социальная инфраструктура в большинстве своем не развита;
- приходиться продолжительное время взаимодействовать с одними и теми же членами бригады;
- нет рядом родных и близких;
- некоторым сотрудникам сложно адаптироваться.

Исходя из представленных особенностей, к сотрудникам вахтовых бригад могут быть предъявлены следующие требования:

- психологическая устойчивость, которая необходима для того, чтобы осуществлять работу в экстремальных условиях;
- взаимная психологическая совместимость сотрудников;
- трудовая мобильность, т.е. частые перемещения из одного региона страны в другой, пересечение временных и географических поясов;
- психологическая и физиологическая готовность сотрудника проживать продолжительное время в отрыве от семьи.

Н.С.Давыдова отмечает, что в вахтовой бригаде может существовать особая структура отношений, которая имеет официальные и неофициальные элементы. Важно принимать во внимание, что данная структура, как правило, складывается под воздействием производственной и социальной среды. Основные оценки вахтовой бригады – это ее социальная и экономическая эффективность. Под экономической эффективностью понимают объем произведенной продукции за единицу рабочего времени, или физические и умственные затраты в единице продукции. Под социальной эффективностью следует понимать удовлетворенность сотрудников, включающая внешнюю и внутреннюю среду, связь между отношением к работе и трудовым поведением.

Географическое положение и уникальная природа некоторых районов России обуславливают стратегическую необходимость эксплуатировать их природно-сырьевой потенциал. С точки зрения экономической целесообразности применение вахтового метода работы на территориях, которые не освоены, является эффективным. В тоже время вахтовый метод существенным образом отражается на качестве жизни населения. К существенным недостаткам вахтового метода работы отнесем ухудшение здоровья персонала из-за резкой смены климата, неправильного питания, психологических напряжений, ограниченно-

сти доступа к объектам социальнсой инфраструктуры, высокоинтенсивной профессиональной нагрузки.

Применяя вахтовый метод работы нужно рассматривать факторы, социальные, производственные, природные, т.е. те, которые связаны с вопросами жизнеобеспечения населения, комплексно. Природный фактор может быть охарактеризован природными условиями, присущими конкретному району освоения (низкие температуры, сильный ветер, своеобразный световой режим и др.). Производственный фактор включает следующие группы элементов: высокая загазованность атмосферы в пределах производственной зоны, территориальная разобщенность производственных участков, работу в основном на открытом воздухе. В социальный фактор входит социальная изолированность, отдельное проживание от семьи, определенность возрастного контингента. Указанные факторы в совокупности взаимодействуют с человеческим фактором, имеющим социальный, психологический и физиологический аспекты. И выражающимся в возникновении чувства оторванности, изолированности от привычного образа жизни, чувства психологического дискомфорта, межличностного стресса, который может привести к тому, что будут нарушены социальные отношения как внутри коллектива, так и внутри семьи. Совокупность изменений, которые могут иметь место в структуре человеческого фактора, зачастую приводят к ухудшению результатов производственной деятельности людей и отрицательно сказываются на общем состоянии здоровья. Как результат – большая текучесть кадров.

Сегодня вахтовый метод работы является особенно востребованным, несмотря на то, что среди исследователей не утихают споры о целесообразности применять такой специфический режим труда, особенно для предприятий горнодобывающего комплекса России.

Считаем, что вахтовый метод работы необходим, так как он способствует более высокой концентрации населения в районах, являющихся труднодоступными, способствует экономии финансовых вложений при разработке и добыче полезных ископаемых, сокращению строительства жилья в неблагоприятных климатических условиях, а также оказывает влияние на решение вопросов занятости населения, не только в одном регионе, а по всей стране.

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Кривонос Евгений Витальевич,
курсант 2215 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Жукова Наталья Владимировна,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В статье рассматриваются актуальные проблемы действующего гражданского процессуального законодательства в сфере участия прокурора в гражданском процессе.

Принимая участие в гражданском судопроизводстве, прокурор осуществляет свою деятельность самостоятельно и независимо от других лиц, участвующих в рассмотрении дела. В соответствии со ст. 1, 21, 26 федерального закона РФ «О прокуратуре РФ» (далее ФЗ РФ № 2202-1) заинтересованность прокурора носит правовой характер, так как непосредственно именно он как уполномоченный представитель данного органа осуществляет надзор от имени РФ за соблюдением Конституции РФ, а также законов и иных актов, действующих на ее территории всеми органами власти и должностными лицами и непосредственно за соблюдением ими прав, свобод и законных интересов человека и гражданина[1].

Исходя из вышесказанного, на прокуратуру ложится обязанность охраны и защиты частных и публичных интересов. Целью участия прокурора является обеспечение законности в действиях всех участников судопроизводства, устранение нарушений закона и надзор за правильностью выносимых судом постановлений.

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством существует три формы участия прокурора в гражданском судопроизводстве.

Первой формой является обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в порядке искового производства, по делам, возникающим из публичных правоотношений, а так же по делам, рассматриваемым в особом производстве. Данное обращение в защиту прав и свобод человека и гражданина может быть подано непосредственно в случае, если гражданин по состоянию здоровья, в силу возраста, недееспособности и другим уважительным причинам сам не может либо не имеет возможности обратиться в суд.

Вторая форма – вступление прокурора в процесс для дачи заключения по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, который

[1] О прокуратуре Российской Федерации: Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1 (в ред. ФЗ от 20.12.2017 № 406-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; 2017. № 52 (ч. I). Ст. 7929.

был причинен жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским процессуальным кодексом РФ (далее ГПК РФ) и другими федеральными законами.

Третьей формой является вступление его в процесс для апелляционного, кассационного и надзорного обжалования постановлений в порядке, предусмотренном ст. 45 ГПК РФ, а также иным делам, в рассмотрении которых участвовал либо вправе был участвовать прокурор.

Нормы ГПК РФ, который был принят в 2002 г. изменили правовое положение прокурора в гражданском судопроизводстве и внесли разночтение с ФЗ РФ № 2202-1.

Так, в соответствии с п. 4 ст. 27 данного федерального закона прокурор вправе подавать иск, а также поддерживать его в суде, если нарушены права и свободы значительного числа граждан, либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение.

В ч. 1 ст. 45 ГПК РФ сказано иначе: прокурор вправе обращаться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов РФ, ее субъектов, муниципальных образований. Как справедливо отметил В.М. Жуйков, прокурор по действующему законодательству не имеет права обращения в суд с заявлением для защиты «общественного интереса» либо с указанием в заявлении, что нарушение прав приобрело «особое общественное значение». В случае если есть возможность индивидуализации и привлечения граждан в качестве истцов, прокурор не вправе подавать заявление в защиту прав какого бы то ни было «значительного числа граждан»[1]. При подаче таких заявлений в их принятии следует отказывать на основании п.1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ, в соответствии с которым они не подлежат рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства.

Законодатель дал прокурору полномочия обращения в суд с заявлением в защиту «неопределенного круга лиц», но не пояснил значение данного понятия. Под «неопределенным кругом лиц» следует понимать такой круг лиц, который не подлежит индивидуализации и привлечению в процесс в качестве истцов. К делам о защите таких лиц возможно отнести такие дела, как например, дела об оспаривании нормативных правовых актах, защите прав потребителей, о запрете деятельности, которая вредит окружающей среде и т.п.

По ранее действовавшему законодательству (ст. 41 ГПК РСФСР) прокурор имел право обратиться в суд с заявлением по защите прав и охраняемых законом интересов других лиц либо вступать в процесс на любой стадии. В настоящем ГПК РФ полномочия прокурора ограничены правом обращения с заявлением только в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, а также прав, свобод и законных интересов гражданина, который по состоянию здоровья, возраста, недееспособности или других уважительных причин не имеет возможности обращения в суд самостоятельно, так же

[1] Жуйков В.М. ГПК РФ: порядок введения в действие // Российская юстиция. 2003. № 2. С. 5.

прокурор не может по своей инициативе вступить в любой стадии процесса по любому гражданскому делу.

Перечень упомянутых выше уважительных причин и критериев состояния здоровья, по которым гражданин не может обратиться в суд, не регламентирован ч.1 ст.45 ГПК РФ. При подаче искового заявления прокурор должен в обязательном порядке привести мотивы, по которым гражданин не имеет возможности самостоятельного обращения в суд, а так же представить доказательства, подтверждающие невозможность самостоятельного обращения гражданина, и приложить копии соответствующих документов. Право оценивать предоставленные уважительные причины принадлежит суду.

Далее, говоря о возможности прокурора в соответствии с ч. 3 ст. 45 ГПК РФ участвовать и давать заключение по делу, то это предусмотрено только в случаях, которые прямо указаны в ГПК РФ и других нормативных правовых актах. Например, по делам об оспаривании нормативных правовых актов (ст. 252 ГПК РФ), о защите избирательных прав и право на участие в референдуме граждан РФ (ст.260.1 ГПК РФ) обязательно участие прокурора.

Приказ Генеральной прокуратуры РФ № 181 в п. 6 закрепил обязательное участие прокурора в делах, которые предусмотрены действующим законодательством[1]. Это положение идет вразрез с положениями, предусмотренными ч.3 ст. 45 ГПК, в которой говорится о том, что судебный процесс в случае неявки прокурора извещенного о месте и времени проведения судебного заседания должен начаться без его участия. Личное участие прокурора не обязательно при том условии, что он предоставил заключение, основанное на письменных материалах дела. Верно указывает В.Ф. Борисова «нельзя исключать ситуацию когда в ходе судебного разбирательства исследуются факты, которые могли бы повлиять на суть заключения прокурора и повлечь изменение его содержания непосредственно в судебном слушании»[2]. Правильным в ситуации с отсутствием прокурора если его участие обязательно, отложить заседание. Возникшее противоречие вполне можно устранить внесением изменений в ГПК РФ и исключить из него положение «неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения».

Так же как упоминалось ранее, прокурор имеет право обращения в суд для защиты интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, но это может вызывать затруднения, так как нет точного определения степени наличия или отсутствия у вышеперечисленных субъектов интересов в гражданском процессе, которые и послужили началом для обращения прокурора в суд. Неразрешенным остается и вопрос о том, насколько равнозначны интересы государства и органов местного самоуправления. О.В. Смирнова говорит, что основанием к отказу принятия искового заявления прокурора служит то обстоятельство, что органы исполнительной вла-

[1] Приказ Генерального прокурора от 26 апреля 2012 г. № 181 «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском процессе» // Законность. 2012. №6.

[2] Борисова В.Ф. Некоторые аспекты участия прокурора в гражданском судопроизводстве в форме дачи заключения по делу // Вестник СГЮА. 2012. № 5. С. 104-110.

сти, финансовые органы и др. не лишены возможности самостоятельно участвовать и отстаивать свои интересы в суде[1]. Положительно решён вопрос о праве прокурора на обращение в суд в защиту собственностью Российской Федерации и в связи с этим взыскание с виновных лиц в пользу государства допустимо.

Довольно долгое время среди ученых вставал вопрос определения правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве. На этот счет существуют различные точки зрения.

Исследователи, которые представляют первое направление полагают, что прокурор является одной из сторон судопроизводства (истцом). Обосновывая свою позицию, они говорят о том, что тот, кто возбудил процесс, выступает как истец, а как следствие и как стона по делу. Прокурор, предъявивший заявление, занимает положение стороны (истца) в процессе, поскольку иск прокурора предполагает наличие ответчика, являющегося стороной по делу, а если есть ответчик, то должен быть и истец, также прокурор вступает в процесс для защиты нарушенного материального права. Как утверждает А.А. Ференс-Сороцкий, «взаимоотношения суда с прокурором определяются так же, как и взаимоотношения со стороной, прокурор и частное лицо выступают как соистцы»[2].

Но существует на этот счет в научной литературе и вторая точка зрения, в соответствии с которой прокурор в гражданском процессе является стороной судопроизводства лишь в «процессуальном смысле». Приверженцы данной теории утверждают о том, что прокурор во время использования процессуальных прав и обязанностей истца, является субъектом доказывания предъявляемых им требований, даже несмотря на то, что субъективного интереса в деле не имеет и материально-правовые последствия решения суда на него не распространяются. В.Н Щеглов считает, что «признание прокурора процессуальным истцом адекватно отражает его положение как активной стороны, наделенной правом поддержания иска с использованием всех предусмотренных законом средств и добивающейся таким путем восстановления нарушенных прав и охраняемых законом интересов»[3].

Также в научных исследованиях говорится о том, что «участие прокурора в гражданском процессе обусловлено специфичными целями прокуратуры, отличающими ее от других государственных органов, полномочных обращаться в суд в защиту других лиц (статья 47 ГПК РФ)

Принято, что прокурор – это представитель органа прокуратуры и государства в целом, поэтому он, не являясь субъектом спорного материального права, выполняет свои профессиональные функции самостоятельно и независимо от других лиц участвующих в деле. Интерес прокурора является государственным, так как в первую очередь он направлен на защиту интересов того

---

[1] Смирнова О.В. Некоторые проблемы участия прокурора в гражданском судопроизводстве // Юстиция. Научно-практический журнал. – М.: Юрист, 2009. № 1. С. 87-90.

[2] Ференс-Сороцкий А.А. Прокурор в гражданском судопроизводстве // Правоведение. – С.-Пб.: Изд-во С.-Петербург.ун-та. 1992. № 4. С. 91-95

[3] Щеглов В.Н. Субъекты судебного гражданского процесса. –Томск: Изд-во Томск.ун-та, 1979. 129 с.

субъекта, чьи законные права, свободы или законные интересы были нарушены, а также на восстановление справедливости от имени государства. Обращая внимание на данный аспект отметим мнение О.А. Гуреевой, которая считает, что возбуждая гражданское дело или давая заключение по делу прокурор выступает как представитель государства, и его процессуальный юридический интерес вытекает из общей задачи прокуратуры – надзор за законностью[1].

Можно сделать вывод о том, что, решая данную проблему, целесообразнее будет конкретизировать процессуальный статус прокурора.

Таким образом, вопрос о процессуальном положении прокурора, обращающегося в суд с заявлением в защиту другого лица, является нерешенным. В отдельных нормах ГПК РФ, которые непосредственно регламентируют профессиональную деятельность прокурора при предъявлении и рассмотрении его заявления судом, существуют противоречия, которые не дают полного понимания правовой природы участия прокурора в гражданском судопроизводстве. Так, если рассматривать ч. 2 ст.45 ГПК РФ, то видно, что там говориться о том, что прокурор, который подал заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирного соглашения и обязанностей по уплате судебных расходов. Если проанализировать ст. 38 ГПК РФ, то видно, что лицо, в интересах которого дело начато по заявлению тех лиц, которые обращаются в суд за защитой своих прав, свобод и законных интересов других лиц, извещается судом о возникшем процессе и принимает участие в нем в качестве истца. Но дальше в противоречие нормам, которые были изложены выше, законодатель указал о том, что стороны пользуются равными правами, а также несут равные процессуальные обязанности.

Думается, что для решения данной проблемы необходимо внести в действующее гражданское процессуальное законодательство норму, которая будет отражать статус прокурора, как представителя государства, определить его права и обязанности, которые бы отличались от других участников данного судопроизводства, а так же привести в соответствие с процессуальными нормами права те положения закона, которые касаются непосредственно правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве.

[1] Гуреева О. А. Проблемы определения правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2010. № 8. С. 16-18.

Мируца Иван Олегович,
курсант 0215 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Свидетельский иммунитет в гражданском судопроизводстве представляют собой разновидность правового иммунитета вообще, с одной стороны, и элементом (подинститутом) доказательственного права, с другой стороны. Само же доказательственное право применительно к российскому гражданскому процессуальному праву является комплексным институтом, включающим в себя совокупность норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с процессом доказывания по гражданским делам, с целью разрешения этих дел. Нормы, устанавливающие иммунитет отдельных лиц от привлечения их в качестве свидетелей для сообщения суду необходимых для разрешения гражданских дел сведений, включены в эту совокупность.

Итак, свидетельский иммунитет применяется только в отношении особых субъектов гражданского судопроизводства, свидетелей, относящихся к классификационной группе лиц, содействующих осуществлению правосудия[1].

В учебной литературе свидетель в любом процессе определяется как носитель информации, источник сведений об искомых фактах. Свидетель, с позиции гражданского процессуального права – это юридически не заинтересованное в результате рассмотрения и разрешения гражданского дела лицо, которому известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения данного дела, задача которого состоит в воспроизведении суду информации об этих обстоятельствах.

Между тем, общее правило об отсутствии у свидетеля юридической заинтересованности в исходе дела не может полностью исключить иной заинтересованности свидетеля, поэтому суд прежде, чем осуществить допрос свидетеля, выясняет его отношение к лицам, участвующим в деле.

Принимая во внимание, что свидетели не являются обязательными субъектами гражданского судопроизводства, да и свидетельские показания допустимы далеко не по всем делам (например, в силу ст. 162 Гражданского Кодекса РФ[2] (далее – ГК РФ) несоблюдение простой письменной формы лишает сто-

[1] Волосова Н. Ю. Дуалистическая природа положений свидетельского иммунитета // Вестник Оренбургского государственного университета. – 2014. - № 4. С. 240-244.

[2] Гражданский Кодекс Российской Федерации (РФ) Часть 1 от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Российская газета. – 8 декабря 1994 года. – №

роны сделки в случае спора между ними возможности ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания), положения о свидетельском иммунитете применяются далеко не в каждом процессе в суде по гражданскому делу.

Главная отличительная черта свидетельского иммунитета состоит в том, что целевая установка свидетельского иммунитета заключается не только в предоставлении определенной льготы, привилегии конкретному лицу, в отношении которого установлен иммунитет (применительно к нашему вопросу – свидетелю), но также предотвращение лжесвидетельства в уголовном, в гражданском, а с 2015 года и в административном судопроизводствах, предупреждение недоверия суда к полученным из показаний фактически заинтересованных свидетелей (например, родственников, супругов и близких знакомых лиц, участвующих в деле) сведениям как средствам доказывания, обладающим признаком допустимости.

Таким образом, институт свидетельского иммунитета в гражданском процессуальном праве России состоит из совокупности норм, регулирующих возникающее между российским судом, с одной стороны, и определенными категориями свидетелей, с другой стороны, процессуальное правоотношение особенным относительно общих правил регулирования отношений суда и свидетелей как лиц, содействующих осуществлению российского правосудия, образом, проявляющимся в установлении льготы (привилегии) по отказу от дачи показаний применительно для свидетеля как участника процессуального правоотношения. Нормы института свидетельского иммунитета находятся в ст.69 ГПК РФ, в пп.4 п.3 ст. 5 Закона О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства.

Вместе с тем, возможна классификация свидетельского иммунитета по субъектам, в отношении которых он установлен: дипломатический, консульский, судебный (в узком смысле понимаемый как недопустимость допроса судей, присяжных или арбитражных заседателей по вопросам, возникавшим в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении судом приговора или решения), представительский, родственный, супружеский, медиаторский, депутатский, религиозный, иммунитет Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, иммунитет Уполномоченного при Президенте РФ по защите прав предпринимателей, иммунитеты уполномоченных по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации[1].

Следует сказать, что относительно каждого субъекта иммунитета, кроме субъектов дипломатического иммунитета, существует строго определенный «предмет свидетельства» – круг сведений, которые подпадают под иммунитет. В частности, Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации не допрашивается только относительно сведений, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей Уполномоченного по правам человека, такое же правило установлено и применительно к Уполномоченному при Прези-

[1] Волосова Н. Ю. Свидетельский иммунитет Уполномоченного по правам человека в. Российской Федерации // Вопросы российского и международного права. – 2014. - № 1-2. С. 112.

денте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, уполномоченным по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации обязанностей.

Поэтому на сегодня свидетельским иммунитетом обладает Уполномоченный по правам человека Российской Федерации, Уполномоченные при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, а применительно к ее субъектам – уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации, и исключительно в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением ими своих обязанностей, т.е. «служебной информации».

Применительно к свидетельскому дипломатическому иммунитету действуют правила не ст. 69 ГПК РФ, а общая норма относительно правового положения иностранных субъектов (ст.401 ГПК РФ[1]) и общепризнанные принципы и нормы международного права или международные договоры, в силу чего дипломатический агент, как правило, не может быть принужден стать субъектом гражданских процессуальных правоотношений, в т. ч. свидетелем.

Дипломатический агент может отказаться от установленного для него иммунитета в гражданском судопроизводстве, но это будет его собственное решение, исходя из чего, дипломатический свидетельский иммунитет относится по критерию обязательности к условному иммунитету.

Консульский иммунитет в гражданском судопроизводстве – это иммунитет консульских должностных лиц и консульских служащих, не подлежащих гражданской юрисдикции судебных органов страны пребывания в отношении действий, совершаемых этими лицами при выполнении ими консульских функций. Консульский и дипломатический иммунитеты будут нами более подробно исследованы во втором параграфе, так как соотносятся с иммунитетом свидетеля не как общее и частное, а как взаимопересекающиеся категории, здесь же мы ведем речь только о случаях привлечения дипломатических и консульских представителей в гражданское судопроизводство в качестве свидетелей, и классифицируем консульский свидетельский иммунитет по критерию обязательности также как условный.

Пока же отметим, что Закон «О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства» касается интересующего нас вопроса только один раз – в пп.4 п.3 ст. 5, когда говорит о согласии на осуществление юрисдикции судом Российской Федерации иностранного государства, специально предусматривая при этом, что явка представителя иностранного государства в суд Российской Федерации для дачи свидетельских показаний или в качестве эксперта не может рассматриваться как согласие иностранного государства на осуществление судом Российской Федерации юрисдикции в отношении конкретного спора.

Внимание следует уделить новому виду свидетельского иммунитета – иммунитету медиатора. Введенный в качестве некоего субъекта в гражданское

---

[1] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Собр. законодательства Российской Федерации. – 2002. - № 46. - Ст. 4532.

судопроизводство, тем не менее медиатор не получил собственного процессуального статуса, хотя предложения дополнить ГПК РФ статьей 471 «Медиатор в гражданском судопроизводстве» (с приведением проекта содержания нормы) прозвучали на уровне положений диссертационного исследования.

Тем не менее, современный медиатор – не безучастный субъект, он руководит ходом процедуры медиации, изучает проблему спора, находящегося на рассмотрении в порядке гражданского судопроизводства. Поэтому конфиденциальность медиации, закрепленная в качестве принципа в ст.ст.3, 5 Федерального Закона от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (далее – Закон о медиации) вызвала необходимость дополнения ст.69 ГПК РФ положением относительно свидетельского иммунитета медиаторов, запрещающего их допрос об обстоятельствах, ставших им известными в связи с исполнением обязанностей медиатора[1].

Послужившая основанием дополнения конфиденциальность медиации базируется на особом доверии к избранному сторонами медиатору, поскольку, по утверждению ученых, только так можно создать доверительную атмосферу, необходимую для вовлечения сторон в дискуссию по возможным вариантам выхода из конфликта, и сторона может отказаться от этого процесса при опасении использования против нее в судебном процессе ее собственных предложений по разрешению спора. Таким образом, иммунитет медиатора в гражданском судопроизводстве в данном случае призван служить гарантией принципа конфиденциальности медиации.

Принимая во внимание, что требование конфиденциальности распространяются только на сведения, полученные во время проведения процедуры медиации, и на это время принцип конфиденциальности имеет императивный характер, то соответственно этот иммунитет будет ограниченным (по кругу информации), служебным и безусловным.

А вот один из самых распространенных видов свидетельского иммунитета – родственный (как и супружеский) иммунитет – по критерию обязательности применения будет, наоборот, условным.

Концепция единого Гражданского процессуального кодекса РФ, одобренная 8 декабря 2014 г. решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Совета Федерации Российской Федерации, в проектом варианте гл. 6 «Доказательства и доказывание» не имеет правил об иммунитетах свидетеля, также как и гл. 4 «Лица, участвующие в деле, и иные участники гражданского судопроизводства», что дает нам основания для вывода о том, что реформирование гражданского процессуального законодательства, запланированное на ближайшее будущее, концептуально не коснется свидетельского иммунитета, и у нас еще

[1] Исаенков А. А. Иммунитеты в гражданском процессуальном праве России. – М., 2016.

есть время на разработку действительно эффективного механизма действия данного института[1].

Выводы о недостаточной эффективности нормотворчества в отношении доказательств и формы их представления в гражданском судопроизводстве и необходимости продолжения активного сотрудничества в данном направлении ученых и практиков применимы и сегодня к свидетельским показаниям как доказательству и особой форме их получения при возникновении ситуаций, которые основаны на использовании возможности отказаться от дачи показаний либо на объективной невозможности допроса в качестве свидетелей лиц, указанных в ч. 3 ст. 69 ГПК РФ и ч.4 ст.401 ГПК РФ.

Следует обозначить и еще одну проблему, возникающую при применении института иммунитета свидетеля при рассмотрении гражданских дел в Российской Федерации, связанную с классификацией всех доказательств, включая показания свидетелей, на первоначальные и производные. Исходя из приведенной классификации, предполагается, что суд обязан стремиться к получению и последующему исследованию первоначальных доказательств, а производные доказательства исследовать и оценивать тогда, когда получить первоначальные доказательства действительно не представляется возможным. Например, показания свидетеля, сообщающего суду о фактах, которых он сам не наблюдал, а с чьих-либо слов, возможно использовать только когда свидетель сообщает суду источник собственной осведомленности, но источник этот не может быть допрошен по объективным причинам. К таким объективным причинам следует относить, по нашему мнению, не только общеизвестные – смерть, отсутствие у суда возможности установить местонахождение лица либо когда лицо находится за пределами выполнения судебных поручений, но и наличие у лица, являющегося первоначальным источником информации, свидетельского иммунитета[2].

Относительно иммунитета в отношении свидетельских показаний, связанном с тайной исповеди, нам не удалось найти факты применения судом данного иммунитета в российском гражданском судопроизводстве, сама по себе формулировка иммунитета представляется правильной, но можно оценить ее так только в плане законотворчества, но не правоприменения.

Рассмотрев лишь некоторых субъектов, обладающих свидетельским иммунитетом, в отношении которых мы увидели проблемы, отметим, что перечень лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, имеет тенденцию к постоянному расширению, и с 1 сентября 2016 года после вступления в силу Федерального закона от 29 декабря 2015 года № 409-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу пункта 3 части 1 статьи 6 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» в связи с принятием Федерального закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» к таковым добавится

[1] Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. http:// ww.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения: 23.11.2017).

[2] Репьев А. Г. Социальная функция института правовых преимуществ // Вестник Алтайской академии экономики и права. – 2014. - № 4(34). С. 105.

арбитр (третейский судья), которого нельзя будет допрашивать об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе арбитража (третейского разбирательства).

Проблем, которые могло бы вызвать это нововведение в гражданское судопроизводство, мы не видим, но возможно, они будут выявлены после вступления новеллы в законную силу[1].

Итак, лишь устранив некоторое несовершенство нормативного регулирования иммунитетов, используемых при рассмотрении гражданских дел в России, мы сможем сделать применение иммунитета свидетеля в судопроизводстве гарантией равенства возможностей всех субъектов процессуальных правоотношений. Помимо этого, не следует забывать и о таком качестве идеальной конструкции любого правового института как соответствие реальным потребностям общества, а также сложившейся экономической ситуации на конкретном этапе правоприменения, особенно когда это касается расширения субъектного состава лиц, обладающих свидетельским иммунитетом.

Литература

1. Волосова Н. Ю. Дуалистическая природа положений свидетельского иммунитета // Вестник Оренбургского государственного университета. – 2014. – № 4. С. 240-244.

2. Гражданский Кодекс Российской Федерации (РФ) Часть 1 от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Российская газета. – 8 декабря 1994 года.

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Собр. законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

4. Исаенков А. А. Иммунитеты в гражданском процессуальном праве России. – М., 2016.

5. Комкова Г. Н. Конституционный принцип равенства прав и свобод человека и гражданина в России: понятие, содержание, механизм защиты. – Саратов, 2003. С. 20.

Мирошниченко Анна Александрова,
курсант 0216 взвода
Краснодарского Университета МВД России

Научный руководитель:
Макаренко Андрей Иванович,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

СВЕТООТРАЖАЮЩИЕ ЛЕНТЫ. ОБЯЗАННОСТИ ВОДИТЕЛЕЙ ПЕРЕД ПАССАЖИРАМИ

В соответствии с Постановлением Правительства от 12.12.17 №1524 18 марта 2018 года в силу вступили следующие изменения в правила дорожного движения в отношении обязанностей водителя. Данные поправки устанавливают, что водитель транспортного средства должен надевать светоотражающие

[1] Феоктистов Д. Е. Конституционно-правовой статус Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации. – Саратов, 2012. С. 8-9.

жилеты в случае вынужденной остановки вне населенных пунктов в темное время суток либо в условиях ограниченной видимости (т.е. туман, снег, дождь, иные погодные условия, рельеф местности, геометрические параметры дороги, высокий транспорт, растительность либо сооружения и иные объекты, мешающие водителю четко просматривать проезжую часть) при нахождении на проезжей части. Нововведение было объяснено тем фактом, что значительно увеличилась численность гибели людей за городскими и иными поселениями в ночное время суток, а именно только за первое полугодие 2017 года на 4,8%[1]. Данное изменение законодатель не распространяет на водителей, которые не выезжают за пределы населенных пунктов, а значит, приобретение такого жилета не обязательно.

Логичность безопасности данного изменения в ПДД явно прослеживается, однако говорить о практичности нового закона не приходится. Согласно определению из ПДД п.1.2. «Транспортное средство – устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем.» Как нам известно, ТС могут подразделяться на рельсовые и безрельсовые, колесные и гусеничные. Конечно, трамваи и троллейбусы во внимание мы брать не станем, так как их маршрут проходит внутри населенных пунктов. А вот автомобили, автобусы и мотоциклы с мопедами и велосипедами под данные изменения подходят. И если водителю автотранспорта удобно светоотражающую одежду, в виде жилета или куртки, удобно убрать в багажник, то у мотоциклиста либо велосипедиста такой возможности нет, что доставляет массу неудобств. Конечно, такие условия подталкивают управляющего транспортным средством пренебречь законом, нарушить.

Таблица 1

Минимальные площади сигнальных элементов одежды, кв. м.

Наименование материала	Одежда 3-го класса	Одежда 2-го класса	Одежда 1-го класса
Фоновый	0,80	0,50	0,14
Световозвращающий	0,20	0,13	0,10
Комбинированный	–	–	0,20

Решением данной проблемы в рамках статьи предлагается внести дополнения и корректировки в законодательный акт, путем введения либо расширения списка светоотражающих элементов одежды такими как:

1. Светоотражающая лента с фиксацией на липучке зоны талии. Она надевается в область талии человека, крепится на липучке, тем самым регулируя необходимый размер. Причем, в производстве возможен выпуск разной длины такой ленты, учитывая стандартные объемы как мужчин, так и женщин.

[1] Сборник «Все о ПДД РФ 2018»; электронный ист.: http://www.pdd24.com/

Необходимая ширина такой ленты 4см[1]. Вся лента полностью состоит из трикотажного полотна, в соответствии с ГОСТ 12.4.281-2014.

2. Светоотражающие браслеты с фиксацией на липучке зоны голени. Они надеваются отдельно на каждую ногу. Весь браслет состоит из трикотажного полотна, в соответствии с ГОСТ 12.4.281-2014[2].

3. Светоотражающая лента с фиксацией на липучке для головы. Данная лента надевается на голову, как обод, который можно использовать как с головным убором, так и без него.

Таблица 2

Цветовые характеристики фоновых материалов

Цвет	Координата цветности		Минимальный коэффициент яркости, β
	X	Y	
Желтый флуоресцентный	0,378	0,610	0,76
	0,356	0,494	
	0,398	0,452	
	0,460	0,540	
Оранжевый флуоресцентный	0,610	0,390	0,4
	0,544	0,376	
	0,579	0,341	
	0,655	0,344	
Красный флуоресцентный	0,655	0,344	0,25
	0,579	0,341	
	0,606	0,314	
	0,690	0,310	

Три указанных элемента обеспечат безопасность их носителю, предупредит о наличии человека на проезжей части проходящий мимо автотранспорт, уменьшит риск гибели водителей, которые были вынуждены сделать остановку вне населенного пункта в темное время суток и покинуть транспортное средство, как и светоотражающий жилет или куртка. Однако, три указанных выше элемента в отличии от указанных вещей в новом законе, обладают вместительностью и компактностью, что немаловажно для водителей мото и вело транспорта.

Таким образом, используя светоотражающие ленты в трех частях тела человека мы сохраним жизнь водителю, покинувшего транспортное средство, обеспечим предупреждающими элементами проезжающий автотранспорт и увеличим уровень комфорта водителей в светлое время суток, когда светоотражающие ленты будут лежать в транспортном средстве. Конечно, данное пред-

[1] См. Примечание 1,2.

[2] ГОСТ 12.4.281-2014 Система стандартов безопасности труда (ССБТ). Одежда специальная повышенной видимости. Технические требования

ложение об корректировке законодательства больше направлено на водителей мототранспорта, однако отметим, что законы Российской Федерации, согласно Конституции Российской Федерации защищают всех в равной степени, а значит, и условия их применения должны быть рассмотрены со всех сторон.

Изменения, о которых говорится в данной статье направлены непосредственно на водителей транспортных средств. Однако, при вынужденной остановке автотранспорта, в случае неисправности автомобильного средства либо аварийной ситуации транспортное средство обязаны покинуть все пассажиры данного транспорта. По установленной законом норме, светоотражающие элементы одежды должны находиться на именно на водителе, а за пассажиров в НПА речь не ведется. Получается, что в данной ситуации складываются гражданские правоотношения[1], в которых водитель транспортного средства несет ответственность за жизнь пассажиров, а значит, он обязан обеспечить их также одеждой со светоотражающими элементами. Но на законодательном уровне это не закреплено, а значит, что по выходу других «членов экипажа» из автотранспорта, ответственность с водителя снимается и каждое лицо несет ответственность за свою жизнь в индивидуальном порядке. И если такого пассажира собьёт проезжающий мимо автомобиль, то кто будет нести ответственность? Водитель, чей пассажир погиб в силу того, что он не обеспечил его специальной экипировкой? Или водитель, который в темное время суток не в состоянии был разглядеть человека на проезжей части? Или же само пострадавшее лицо?

Если законодатель уделит большее внимание данному вопросу и поможет обеспечить безопасность всех участников дорожного движения, то данные изменения действительно сильно поспособствуют уменьшению гибели людей вне населённых пунктов в темное время суток.

Таким образом, мы видим, что изменения в ПДД от 18 марта 2018 года не доработаны и имеют места, которые было бы неплохо откорректировать. Также необходимо четко определить обязанности водителя по отношению к пассажирам в связи с новыми изменениями Постановления Правительства от 12.12.17 №1524.

Литература

1. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ. Глава 25

3. Постановление Правительства РФ от 12.12.2017 № 1524 «О внесении изменения в Правила дорожного движения Российской Федерации»

4. Постановление Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090 (ред. от 30.05.2018) «О Правилах дорожного движения» (вместе с «Основными положениями по допуску транспортных средств к эксплуатации и обязанности должностных лиц по обеспечению безопасности дорожного движения»)

5. ГОСТ 12.4.281-2014 «Одежда специальная повышенной видимости. Технические требования.»

[1] ГК РФ ст.401 Основания ответственности за нарушение обязательства* - в данном случае: обязательство водителя сохранить жизнь пассажиру

Мотовилова Виктория Валерьевна,
курсант взвода 9114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

МЕЖДУНАРОДНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ТРУДА И ЕЕ РОЛЬ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ

На основании Версальского мирного договора, с 1919 года Международная организация труда (МОТ) является специализированным агентством системы ООН, главной её целью является продвижение принципов социальной справедливости, международно признанных прав человека и прав в сфере труда.

Данная организация разрабатывает международную политику и программы, направленные на решение социально-бытовых проблем; разрабатывает и принимает международно-трудовые нормы для осуществления принятой политики; оказывает помощь странам – членам МОТ в решении проблем занятости и сокращении безработицы; защищает трудовые права человека, направленные на улучшение условий, охрану труда, взаимоотношение работников с работодателем, разрабатывает меры по особой защите в труде и занятости слабозащищенных групп населения.

В современных мировых условиях, в особенности в нашей стране, проблемы в сфере труда являются значимыми, на основании этого деятельность МОТ вызывает неоспоримый интерес и является важным аспектом в деятельности населения.

В момент создания Организации в ней участвовали только 42 государства, на сегодняшний день членами МОТ являются 185 государств.

МОТ состоит из: Международной конференции труда (МКТ) высшего органа, Административного совета – исполнительного органа, Международного бюро труда (МБТ) во главе с генеральным директором, который избирается Административным советом сроком на 5 лет. В состав МОТ входят также Международный институт социально-трудовых исследований в Женеве и Международный учебный центр в Турине.

Деятельность органов МОТ определяется и регламентируется следующими документами: устав МОТ, Филадельфийской декларацией, Декларацией об основополагающих правах и принципах в сфере труда, Регламентом МКТ.

Аппарат МБТ – этот постоянный секретариат МОТ – отличается профессионализмом. За все годы существования МОТ сменилось девять генеральных директоров. Первым был француз Альбер Тома, который много сделал для развития организации и придания ей определенного авторитета. Большая роль в

развитии МОТ принадлежит американцу Девиду Морсу, возглавлявшему МБТ с 1948 по 1970 г.г., и французу Франсису Бланшару, который был Генеральным директором МОТ с 1973 по 1989 г. С марта 1999 по 2012 год этот пост занимал представитель развивающегося мира – чилиец Хуан Сомавия. В октябре 2012 года МОТ возглавил Гай Райтер, сменив на этом посту досрочно ушедшего Хуана Сомавия.

Главную особенность МОТ представляет трипартизм – трехсторонняя структура, которая является успешной только в результате согласованных действий правительств, трудящихся и предпринимателей.

За время своего существования, организации разработала огромное количество конвенции и рекомендации, затрагивая большую часть социально-трудовых проблем, инструкций по проблемам в различных отраслях (горнорудная промышленность, лесное хозяйство, судостроение и судоремонт), а так же областях особого риска (радиация, бензол, шумы и вибрация), однако эта деятельность требует модернизации.

За время правления Хуана Сомавия главной целью МОТ было – создавать для мужчин и женщин возможности достойного и производительного труда в условиях свободы, равенства, социальных гарантий и уважения человеческого достоинства. Российская Федерация за это время ратифицировала ряд конвенций: об оплачиваемых отпусках (Конвенция № 132), о защите прав представителей работников на предприятии и предоставляемых им возможностях (Конвенция № 135), а также о содействии коллективным переговорам (Конвенция № 154), об основах, содействующих безопасности и гигиене труда (Конвенция № 187), о морском судоходстве (Конвенция MLC), о предотвращении крупных промышленных аварий (Конвенция № 174). [1]

С момента, как Организацию возглавил Гай Райдер, приоритетной задачей стала проблема молодежной занятости. «Сегодня из каждых пяти молодых людей трудоспособного возраста двое либо не имеют работы, либо трудятся за плату, не позволяющую им выбраться из нищеты. В странах с низкими доходами ситуация ещё хуже, ведь там девять из каждых десяти молодых работников по-прежнему трудятся в сфере неформальной занятости, где их труд носит случайный характер, низко оплачивается и не защищен законом» – сказал генеральный директор МОТ, Гай Райтер.

Затрагивая защиту такой уязвимой категории трудящихся, как молодежь, Организация ещё смогла разработать конкретную политику, которая позволила бы увеличить как количество рабочих мест, так и их качество для молодого поколения. Значительно преобладает количество стран с высоким уровнем безработицы среди молодежи в сравнении со старшим поколением. По данным Международной организации труда, в 2017 году число безработных в мире достигло отметки 192,7 миллиона человек, и уровень безработицы в мире достиг рекордных 5,6%. По мнению аналитиков, изменения связаны с двумя экономи-

[1] Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №1 (2016) утв. Президиумом Верховного Суда РФ 13.04.2016//СПС Консультант Плюс.

ческим процессами: развитие новых технологий, вытесняющие человеческие ресурсы и увеличение объема рабочей силы в Африке и Южной Азии.

На сегодняшний день МОТ принято мало международных трудовых норм в отношении молодежи. Все они касаются только профессиональной подготовки, профориентации, медицинского освидетельствования и ночного труда подростков.

Аналитики МОТ полагают, что в течение 2018 года уровень безработицы в мире снизится на 0,1%, но уже в 2019 году количество безработных снова возрастет до 193.6 млн. человек.

Молодые люди всё чаще сталкиваются с нарушением своих прав, соглашаются на неполную занятость, а также разовую и в ночное время, они готовы трудиться в неформальном секторе, ради того что бы заработать.

Действенным методом преодоления молодежной безработицы, как в России, так и во многих странах мира является сотрудничество ВУЗов с организациями, предоставляющими места для прохождения практики, по окончанию которой будет предоставлено рабочее место. Отсутствия опыта и стажа работы по специальности является ключевой проблемой выпускников высших учебных заведений, ведь это основное требование при приеме на работу. Работодатель желает иметь в подчинение уже готового сотрудника, знающего все аспекты работы. Исходя из этого, выпускники лишаются возможности в получении опыта и стажа. Решить данную проблему возможно с помощью введения квот на рабочие места для выпускников высших учебных заведений. На сегодняшний день данные квоты применимы только к отдельным категориям граждан, к таким относятся: дети-сироты, инвалиды, члены многодетных семей и то не во всех сферах деятельности и по добровольному согласию работодателя.

По мнению аналитиков, проблему безработицы в некоторых странах усложняет гендерное неравенство.

Российская Федерация характеризуется высоким уровнем женской безработицы (более 63%), зависимостью от социальных гарантий работодателя, низким уровень заработной платы (почти в 1,5 раза ниже, чем у мужчин), малочисленным присутствие в органах власти. Программы, созданные для решения проблем гендерных различий, не дали существенных результатов.

Российская исследовательница Мезенцева, выделяет две ключевые формы дискриминации женщин в сфере труда и занятости: дискриминацию по заработной плате, когда за равный труд мужчины и женщины получают неравное вознаграждение; профессиональную сегрегацию, когда женщины имеют по сравнению с мужчинами неравный доступ к получению престижных профессий и должностей (предполагающих и более высокий уровень оплаты труда).

Судебная практика по вопросам дискриминации женщин довольно таки значительна. В 2014 году было принято Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.01.2014 №110, где сказано, что дополнительные льготы, права и гарантии этим лицам могут устанавливаться так же законами субъектов Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами с учетом принципа запрещения дискриминации в сфере труда. Речь идет о возможности увеличения льгот и гарантий помимо

установленных федеральным законодательством. На практике такое увеличение приводит к потере конкурентоспособности женщин на рынке труда.[1]

Однако важно учитывать тот факт, гендерная дискриминация распространяется не только на женщин, но и на мужчин. Эта проблема дискриминации привлекает большое внимание правозащитников и исследователей, как в западных странах, так и в России. Деятели движений за права мужчин считают, что существуют следующие формы дискриминации мужчин со стороны государства:

1. Не равный пенсионный возраст (в России для мужчин 60 лет, для женщин 55 лет). В России соотношение пенсионеров-мужчин и женщин – 1:2. Однако мужчины платят пенсионные взносы на пять лет дольше, нежели женщины, хотя срок жизни у них существенно короче.

2. В странах, где существует призывная система комплектации армии, призыву подлежат только мужчины.

3. В ряде стран законодательно запрещено выносить женщинам приговоры к смертной казни (в России существует мораторий на смертную казнь и для мужчин, и для женщин).

4. Несмотря на декларируемое равенство прав родителей, при разводе, как правило, ребёнок остаётся жить с матерью.

5. В тех странах, где юридические нормы предполагают свободу аборта, женщины имеют возможность единолично принимать решение о рождении ребёнка, в то время как отцы обязаны содержать детей вне зависимости от своего согласия на их рождение.

В Конвенции № 111 «О дискриминации в области труда и занятий» дискриминация трактуется, как «всякое различие, недопущение или предпочтение, проводимое по признаку расы, цвета кожи, пола, религии, политических убеждений, иностранного происхождения или социального происхождения, приводящее к уничтожению или нарушению равенства возможностей или обращений в области труда и занятий». Исходя из этого, недопущение или предпочтение в отношении определенной работы, основанное на ее специфических требованиях, нельзя считать дискриминацией. В 1981 году Международная организация труда приняла Конвенцию №156: «О равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящихся с семейными обязанностями», которая была ратифицирована Россией в 1997г. Более того, в 1985 г Международная конференция труда приняла резолюцию о равенстве возможностей и обращения в труде, которая распространяла принцип гендерного равенства и на получение, и размеры пособий. Проблемой является лишь частичное соблюдение ратифицированных конвенций МОТ.

Соблюдение обязанностей в России, налагаемых нашим членством в Международной организации труда, далеки от идеального. МОТ разрабатывает программы, которые могут решить множество проблем в мире. Однако необходим строгий контроль за соблюдением, всеми странами, положения Международных конвенции.

---

[1] Рацлаф А.А., Седова А.В. Молодежная безработица//молодой ученый. – 2015.-№11.-С.959-961.-URL https://moluch.ru/archive/91/19832/

В 2017 году 21 августа, премьер-министр Швеции и президент Маврикия, в Женеве объявили о создании Глобальной комиссии по вопросам будущего в сфере труда. Главными вопросами будут являться такие аспекты как связь между трудом и обществом, создание достойных рабочих мест для всех, организация труда и производства и управление сферой труда. Эксперты – члены комиссии подготовят независимый доклад, который будет представлен в год столетия МОТ – на Конференции МОТ в 2019 году, что должно будет положить основу для обеспечения социальной справедливости в 21-м веке.

Международная организация труда, на мой взгляд, является координатором трудовых процессов и трудовых ресурсов между всеми странами. Организация, построенная на уставном принципе, который гласит, что всеобщий и прочный мир возможнее только на основе социальной справедливости, старается сделать наш мир ещё более цивилизованным и культурным.

Тема, основанная на роли МОТ в развитии современного общества в сфере труда многогранна и не ограничивается той информацией, которая была выше изложена.

Литература

1. Бердычевский В.С., Фкопов Д.Р., Сулейманова Г.В..Трудовое право: Учебное пособие/Отв.ред.В.С.бердычевский. – Ростов н/Д: Феникс.-512 с..2002.

2. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №1 (2016) утв. Президиумом Верховного Суда РФ 13.04.2016//СПС Консультант Плюс.

3. Относительно дискриминации в области труда и занятий: Конвенция №111 Международной организации труда от 25.06.1958г. // Ведомости ВС СССР. 1 ноября 1961г. № 44. Ст. 448

4. Трудовой кодекс Российской Федерации от 11.04.2018

5. Рацлаф А.А., Седова А.В. Молодежная безработица//молодой ученый. – 2015.-№11.-С.959-961.-URL https://moluch.ru/archive/91/19832/

6. www.ilo.org/global/lang--en/index.h International Labour Organization

7. http://www/unrussia.ru/ru/agancies/mezhdunarodnaya-organizatsiya-truda-mot

Мусаев Рамзан Магомедович,
курсант 9116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ХАРАКТЕРИСТИКА ЛИЦЕНЗИОННОГО ДОГОВОРА

Данную статью необходимо начать с того что дать определение лицензионному договору. И так лицензионный договор – средство, с помощью которого распоряжаются исключительным правом. Согласно лицензионному договору

одна из сторон – владелец исключительного права на результат интеллектуальной деятельности либо же на средство индивидуализации (то есть лицензиар) дает или же обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право на использование средства или результата в пределах, установленных в договоре между двумя этими лицами, лицензиаром и лицензиатом.

Лицензиат имеет право использовать результат интеллектуальной деятельности либо же средство индивидуализации только в тех пределах и только теми способами, которые прописаны в договоре. Но если данное право в договоре не указано, то оно просто не считается предоставленным лицензиату, согласно статье 1235 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Если же рассматривать практическую деятельность, то лицензионный договор часто именуют лицензией, лицензионным соглашением. Это связано с происхождением из западноевропейского законодательства, оно, в основе, служит ориентиром в сфере правового регулирования интеллектуальной собственности.

Если же рассматривать законодательное определение то, лицензионный договор может быть сконструирован по различным моделям:

1. Реальный договор;

2. Консесуальный договор.

Ученные цивилисты считают, что такое определение является верным, оправданным, так как служит развитию диспозитивности гражданско-правового регулирования. Но тут есть свои стороны. Например, с целью сохранить логичность и непротиворечивость законодательных норм части 1 и части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации есть необходимость внести изменения в п.2 статьи 433 Гражданского кодекса Российской Федерации. То есть туда необходимо включить понятие исключительных прав, а также дать возможность являться предметом реального договора.

Если обращать к литературе то П.П Баттахов отмечает что в отношении лицензионного договора законодатель предусмотрел обеспечение реализации исключительных прав применительно к объекту интеллектуальной собственности. Оно действует следующим образом: происходит передача прав на пользование объекта в строго установленных пределах. Тут говориться именно о предоставлении права использования, но никак не передачи оригинала, копии (интеллектуальных прав). Тут можно сделать вывод что , исходя понимания сущности лицензионных соглашений, невозможно осуществлять владения столь оригинальным, специфическим объектом не может служить основанием для квалификации лицензионного договора как консенсуального либо же реального.[1]

Так же дискуссионным, спорным вопросом является вопрос о правовой природе лицензионного договора. Однако в нашей стране данный вопрос поднимается не так часто и не приобретает острую форму, как, например, в странах Европы. Но ее необходимо так же рассмотреть. Рассматривая правовую доктрину Германии можно заметить, что там лицензионный договор приобрел

[1] Васильев В.В. Актуальные аспекты правового регулирования лицензионного договора. «Пробелы в российском законодательстве». Юридический журнал № 6 / 2012.

форму, купли-продажи или же аренды. Но множество ученных-цивилистов Германии не признают такое определение лицензионного договора и отснят его к договорам особого рода, который содержит элементы договора аренды. Так и следуют ряд стран, таких как Швейцария, Нидерланды, Швеция. Французское же гражданское законодательство рассматривают лицензионный договор как одну из разновидностей договоров аренды собственности, распространяя на него силу юридических норм, которые регулируют собственность.

Договор – лицензия заключается в письменной форме, согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации, если там не указано иное.

Так же лицензионный договор подлежит обязательной регистрации в тех случаях, которые указаны в пункте 2 статьи 1232 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Если происходит несоблюдение письменной формы или требований и государственной регистрации, то данные действия влекут за собой признание недействительным лицензионного договора.

Срок, в течении которого лицензиат имеет право пользоваться интеллектуальной собственность или ее средством, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности. Если происходит случай, когда в договоре не определён данный срок, то договор, если в Гражданском кодексе Российской Федерации не предусмотрено иное, считается заключенным на пять лет.

Лицензионный договор прекращает свое действие в случае прекращения исключительного права.[1]

По лицензионному договору лицензиат обязан уплатить лицензиару обговоренное в договоре вознаграждение, но при том условии что в договоре не прописано иное.

Некоторые аспекты, которые лицензионный договор может предусматривать:

1. Сам предмет лицензионного договора, право на пользование которым выступает сам договор;

2. Способы и средства использования результатов интеллектуальной собственности или средств индивидуализации;

Теперь можно сказать следующее что, под лицензионным соглашением необходимо понимать договор, в соответствии с которым обладатель, изобретатель научно – технических достижений, изобретений, “ноу-хау”, товарных знаков – лицензиар передает, а также разрешает пользоваться по своему контрагенту – лицензиату, в рамках установленных и обговоренных в договоре.

По предъявляемым требованиям правообладатель несет субсидиарную ответственность о несоответствии качества товаров, работ или же услуг, продаваемых пользователям по договорам коммерческой концессии.

Подводя итог назовем основные признаки лицензионного договора:

[1] Волынец-Руссет Э.Я., Особенности лицензионных договоров, «Российский внешнеэкономический Вестник», 2014.

1. В отличии от договора об отчуждении исключительного права, здесь предметом договора выступает право самого использования, которое носит обязательственный характер;

2. Лицензионный договор – есть договор консенсуальный, это означает то что он вступает в силу с момента заключения или же регистрации;

3. Если безвозмездность не установлена договором, то он является возмездным;

4. Так как право использования предоставляется лишь на определённый срок, то договор является срочным;

5. Право предоставленное по договору является ограниченно определенной территорией. Если же территория в договоре не указан, то лицензиат вправе осуществлять сою деятельность на все территории Российской Федерации;

6. Лицензиар, без согласия лицензиата, не может предоставить полученное право на использование третьим лицам.

Все указанные выше признаки показывают оригинальность лицензионных соглашений, показывают отличие от договора об отчуждении исключительного права, согласно которому все абсолютное право переходит в полном объеме и на весь срок действия.

Литература

1. Гражданский кодекс РФ

2.Боровинская Н.А., Юркин Д.Ю., Лицензионный договор как самостоятельный вид договора в Российской Федерации. «Вестник МГОУ», 2013.

3. Волынец-Руссет Э.Я., Особенности лицензионных договоров, «Российский внешнеэкономический Вестник», 2014.

4.Васильев В.В. Актуальные аспекты правового регулирования лицензионного договора. «Пробелы в российском законодательстве». Юридический журнал № 6 / 2012.

5. Е.А. Суханов. – М.: Статут, 2017. Российское гражданское право: Учебник: В 2-х томах

Петрова Юлия Евгеньевна,
курсант 0115 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Несовершеннолетние на сегодняшний день являются самой многочисленной категорий лиц, права которых нуждаются в особенной защите со стороны государства. Несовершеннолетние – социально незащищенная категория

лиц, именно поэтому законодатель уделяет особенное внимание при разработке процессуальных гарантий их прав и законных интересов.

На сегодняшний день защите прав ребенка, несовершеннолетнего лица уделяется огромное внимание на международном уровне, так и на национальном, вводятся новые нормы, имеющие своей целью защиту прав несовершеннолетнего, в частности, в рамках гражданского процесса. Согласно Международной конвенции о правах ребенка 1989 г. ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее[1]. Российский законодатель не делает различий в возрасте – и в Федеральном законе «Об основных гарантиях прав ребенка» дублирует данное положение[2]. Таким образом, ребенком в России является лицо, не достигшее совершеннолетия (18 лет). Поэтому в рамках данной статьи понятия несовершеннолетний и ребенок будут использованы как тождественные и синонимичные.

Особое внимание следует обратить на новеллу российского гражданского процесса – главу 22.2 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ)[3], которая посвящена регулированию производства по рассмотрению заявлений о возвращении ребенка или об осуществлении в отношении ребенка прав доступа на основании международного договора РФ. Нельзя не отметить публично-правовой характер дел. Специальные правила, предусмотренные в главой 22.2 ГПК РФ, также свидетельствуют о наличии государственных и общественных интересов.

Появление указанной главы ГПК РФ связано с участием Российской Федерации в Гаагской конвенции «О гражданско-правовых аспектах международного похищения детей» 25 октября 1980 г[4], положения которой направлены на обеспечение незамедлительного возвращения детей, незаконно перемещенных за границу государства их обычного проживания либо незаконно удерживаемых вне его, а также на обеспечение того, чтобы права опеки и доступа, предусмотренные законодательством одного Договаривающегося государства, эффективно соблюдались в других Договаривающихся государствах. Следует иметь в виду, что Конвенция применяется к любому ребенку, постоянно проживавшему в каком-либо государстве – участнике Конвенции непосредственно перед нарушением прав опеки или доступа. При этом применение Конвенции прекращается в случае, если ребенок достигает возраста 16 лет.

---

[1] «Конвенция о правах ребенка» [рус., англ.] (Заключена 20.11.1989) //Советский журнал международного права. 1991. № 2. С. 151 - 170.

[2] Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» // «Российская газета», № 298, 30.12.2016, «Собрание законодательства РФ», 02.01.2017, № 1 (Часть I), ст. 6.

[3] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

[4] «Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей» [рус., англ.] (Заключена в г. Гааге 25.10.1980) // Собрание законодательства РФ. 19 декабря 2011 г. № 51. Ст. 7452. Бюллетень международных договоров. 2013. № 1. С. 3 - 11.

Прежде всего Гаагская конвенция регулирует частноправовые отношения. Понятие «незаконное перемещение или удержание», применяемое в Конвенции, имеет другое, отличное от уголовного права, значение. Случаи похищения детей, содержащие признаки преступления, к предмету правового регулирования Конвенции не относятся.

Конвенцией предусмотрен особый механизм признания государствами, подписавшими или присоединившимися к Конвенции, новых участников. В соответствии со ст. 38 Конвенции присоединение будет иметь силу только в отношениях между присоединившимися государством и теми Договаривающимися государствами, которые заявят о своем признании присоединения. Такое заявление должно быть также сделано государством-участником, ратифицирующим, принимающим или утверждающим Конвенцию после присоединения. По состоянию на 1 июня 2016 г. чуть более половины государств признали Россию в качестве участника Конвенции.

На этом основании российские суды отказывали в удовлетворении исковых требований о возвращении ребенка в государство постоянного проживания со ссылкой на то, что, если государство постоянного проживания ребенка не заявило о своем признании присоединения Российской Федерации к Конвенции, последняя применению не подлежит.

Глава 22.2 ГПК РФ устанавливает ряд особенностей по рассмотрению указанной категории дел[1]. В частности, для оперативного и эффективного рассмотрения дел об осуществлении права родителя на возвращение ребенка закрепляются специальные правила, касающиеся сокращенных сроков рассмотрения искового заявления, сроков подачи апелляционной и частной жалоб, направления копий определений суда сторонам и центральному органу. Также к особенностям судебных процедур по данной категории дел можно отнести состав лиц, участвующих в деле; требований, предъявляемых к судебному решению, и др.

Также ведущую роль в защите прав несовершеннолетнего лица в гражданском судопроизводстве принадлежит прокуратуре Российской Федерации[2]. Прокуроры наделены правом подавать гражданские иски, ряд заявлений в рамках гражданского судопроизводства, например, заявление о лишении родительских прав. Помимо прокуратуры полномочиями по защите прав несовершеннолетнего в гражданском процессе наделены:

- органы опеки и попечительства;
- правоохранительные органы.

Следует обратить внимание, что еще есть категория дел, к сожалению, довольно распространенных в судебной практике и при этом, как ни странно, не имеющих своего процессуального закрепления. Это дела, рассматриваемые в соответствии с Федеральным законом от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об осно-

---

[1] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

[2] Богдашкин Р.А. Защита органами прокуратуры в гражданском процессе прав несовершеннолетних // Арбитражный и гражданский процесс. 2013. № 10. С. 14 - 19.

вах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»[1]. Возникает вопрос: почему помещение несовершеннолетнего в центр временного содержания для несовершеннолетних правонарушителей не отнесено к административному судопроизводству и рассматривается в судах по правилам УПК РФ? Однако, данный вопрос выходит за рамки данной статьи, поэтому мы не будем на нем подробно останавливаться. Данный факт свидетельствует о том, что как в рамках гражданского процесса, так и в рамках уголовного существуют существенные пробелы среди норм, которые направлены на защиту прав ребенка, что является недопустимым. Государству необходимо в законодательном порядке их ликвидировать.

Вероятно, наиболее дискуссионным является вопрос о правовой природе дел, которые традиционно рассматриваются в порядке искового производства. Это дела о лишении родительских прав.

Дела о лишении родительских прав справедливо называют делами о применении семейно-правовой ответственности, но мы никак не можем избавиться от сложившегося стереотипа. Следует учитывать, что в таких делах нет истца в гражданско-процессуальном смысле – не ребенок хочет прекратить родительские права, а государство применяет эту меру для обеспечения интересов ребенка. На сегодняшний день судебная практика переполнена делами о лишении родительских прав, что является негативной статистикой, свидетельствующей, что в государстве права несовершеннолетнего активно нарушаются со стороны их родителей.

Как мы видим, Российская Федерация активно участвует в международных конвенциях, которые направлены на защиту прав ребенка (несовершеннолетнего лица), принимает на себя соответствующие обязательства. Итогом, в частности, стало внесение новой главы 22.2 ГПК РФ, которая направлена на реализацию положений Гаагской Конвенции. Однако, как мы видим, практика реализации данной конвенции с участием Российской Федерации оставляет желать лучшего, что связано с препятствиями, воздвигаемыми иностранными государствами, которые отказались признать Россию участником данной Конвенции.

Нам данный факт представляется недопустимым, так как такие государства на первое место ставят не защиту прав несовершеннолетнего лица, а политические аспекты, так как известно, что Российская Федерация на сегодняшний день пребывает в сложной внешнеполитической ситуации, когда на нее пытаются оказывать давление различными способами – экономическими и политическими.

Новым для российского гражданского процессуального права является введение прямого запрета на предъявление встречного иска, а также соединение нескольких исковых требований по делам о возвращении ребенка или об осуществлении прав доступа.

---

[1] Федеральный закон от 24.06.1999 № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» // «Российская газета», № 125, 09.06.2017, «Собрание законодательства РФ», 12.06.2017, № 24, ст. 3478.

В ходе рассмотрения и разрешения дела о возвращении ребенка на основании Конвенции важно не допустить его смешения с делом об определении в соответствии с семейным законодательством места жительства ребенка.

Заявление о возвращении ребенка или об осуществлении прав доступа подлежит эффективному и оперативному рассмотрению. Обеспечению эффективности и тщательности рассмотрения подобного рода дел должна служить в том числе реализация установленного в части 1 статьи 244.15 ГПК РФ требования об обязательном участии прокурора и органа опеки и попечительства[1].

Представляется, что по аналогии с делами о лишении родительских прав обязательное участие прокурора и органа опеки и попечительства следует рассматривать в качестве необходимого условия для создания дополнительных процессуальных правовых гарантий соблюдения прав и интересов несовершеннолетних детей, не достигших возраста шестнадцати лет.

Российский гражданский процесс идет по пути развития института защиты прав ребенка и разработке новых процессуальных гарантий, так как несовершеннолетние являются социально слабыми субъектами, права и законные интересы которых, к сожалению, постоянно нарушаются и ущемляются.

Особую роль в защите прав ребенка играют органы прокуратуры, которые наделены широкими полномочиями в гражданском процессе по защите прав ребенка. Данные полномочия реализуются путем подачи в суд общей юрисдикции ряда заявлений. Также заметную роль играют органы опеки и попечительства.

В рамках данной статьи нами дан совокупный и системный анализ нормам ГПК РФ, некоторым специальным федеральным законам, а также положениям международных актов, участником которых выступает и Российская Федерация.

Литература

1. «Конвенция о правах ребенка» [рус., англ.] (Заключена 20.11.1989) //Советский журнал международного права. 1991. № 2. С. 151 – 170.

2. Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» // «Российская газета», № 298, 30.12.2016, «Собрание законодательства РФ», 02.01.2017, № 1 (Часть I), ст. 6.

3. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

4. Богдашкин Р.А. Защита органами прокуратуры в гражданском процессе прав несовершеннолетних // Арбитражный и гражданский процесс. 2013. № 10. С. 14 – 19.

[1] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4772, «Российская газета», № 172, 04.08.2017.

Семенова Полина Андреевна,
курсант взвода 8114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

НАРУШЕНИЕ ПРАВ РАБОТНИКА РАБОТОДАТЕЛЕМ ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ, ИЗМЕНЕНИИ И ПРЕКРАЩЕНИИ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА

Трудовая деятельность – один из важнейших элементов жизни людей, а работа для преобладающего количества граждан – это основной способ обеспечения жизни, материального благополучия, социализации, а также и воспитания культурного развития. Трудовой договор представляет собой наиболее распространённое основание возникновения трудовых отношений и один из важнейших институтов всей отрасли трудового права. Особенность трудовых отношений, на которую мы хотим обратить внимание, состоит в том, что работник находится в более слабом и юридически уязвимом положении, по сравнению с работодателем.

В реальной жизни договорной элемент трудовых отношений довольно часто уходит на второй план, при этом открывая дорогу отношениям неравенства, которые систематически перерастают в произвол работодателя.

Некоторые потенциальные работники, заключая трудовой договор, не считают данное мероприятие важным и иногда порой не уделяют должного внимания аспектам его заключения. Для того, чтобы иметь представление о том, что же на самом деле представляет собой процесс заключения трудового договора, поясним, что: «Трудовой договор – это официальный документ, благодаря которому регламентируются возникшие отношения между работником и работодателем. Как правило, договор освещает права и обязанности двух сторон. Нарушение установленных условий трудового договора может повлечь за собой материальную, дисциплинарную и даже уголовную ответственность. Примерное содержание стандартного трудового договора представлено в ст.57 Трудового кодекса РФ. Перечень прав и обязанностей работника и работодателя может быть значительно расширен».[1]

Несмотря на то, что Трудовой кодекс, который представляет собой главный документ, регулирующий правоотношения в сфере труда между гражданами, предусматривает правовое разрешение возникающих вопросов, зачастую люди сталкиваются с различными трудностями.

[1] [http://www.delo-press.ru/articles.php?n=10141], Нарушения трудового законодательства.

При этом в подавляющем большинстве случаев здесь фиксируются случаи нарушения трудового договора именно работодателем. По этой причине многим людям наверняка будет интересно узнать об этом подробнее.

К сожалению, как показывает практика, не все потенциальные работодатели показывают добросовестное и правильное в плане законодательства отношение к своим работникам, стремясь при этом получить как можно больше материальной выгоды, нарушая их права. Так или иначе, относясь легкомысленно к самой процедуре заключения договора, работник рискует попасть в не самую приятную из ситуаций. Тем не менее, начиная свою трудовую деятельность, гражданин должен быть юридически грамотно осведомленным в данной области, так как, зная свои права, работник сможет при нарушении отстоять их в суде.

Как правило, нарушения начинаются с самого начала процедуры. Обратим внимание на основные из них.

Пункт при заключении трудового договора, в котором прописываются условия труда и отдыха. То есть, согласно статье 108 Трудового кодекса РФ, работнику должен быть предоставлен в обязательном порядке обеденный перерыв, при условии 8-ми часового рабочего дня сроком от 30 минут до 2-х часов. Данный аспект определятся официальным документом в виде устава и другими соответствующими нормативно-правовыми документами. Однако, работодатели, стремясь повысить свой доход, заставляет сотрудника работать в обыденный перерыв, что является довольно грубым нарушением.

Отсутствие табеля рабочего времени. При заключении договора потенциальный работодатель должен составить индивидуально (в присутствии работника) или ознакомить его с уже существующем документом. Суть нарушения состоит в том, что по данному документу производится расчет размера ежемесячной оплаты труда. Если указанный документ отсутствует, то с юридической точки зрения доказать сам факт работы сотрудника представляется нереальным, а следовательно, на этой почве вполне возможны манипуляции со стороны работодателя.

Опираясь на статью 67 Трудового кодекса РФ, грубым нарушением процедуры заключения трудового договора состоит в том, что он не заключен в письменной форме. Из-за юридической неграмотности работника, к сожалению, такое, на первый взгляд нарушение, тоже имеет место быть.

В момент приема на работу будущего сотрудника обязаны ознакомить с Правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором, Положением об оплате труда и иными локальными нормативными актами, имеющими отношение к трудовой функции работника.[1]

После заключения трудового договора факт приема сотрудника на конкретную должность должен быть официально оформлен приказом или соответствующим распоряжением работодателя согласно статье 68 п. 2 Трудового кодекса РФ.

Пожалуй, вышеперечисленные аспекты являются наиболее важными для юридически грамотной процедуры заключения трудового договора

[1] [http://www.consultant.ru], ст.68 ТК РФ.

Однако, помимо заключения, пункты договора могут изменяться в зависимости от ситуации. В данном случае, если условия действующего трудового договора будут подвержены изменениям, обязанность работодателя будет состоять в том, чтобы своевременно уведомить работника. Согласно статье 72,74 Трудового Кодекса РФ: «О предстоящих изменениях определенных сторонами условий трудового договора, а также о причинах, вызвавших необходимость таких изменений, работодатель обязан уведомить работника в письменной форме не позднее, чем за два месяца, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом».[1] Также, при изменении пунктов трудового договора, работник и работодатель должны быть обоюдны, то есть, принимать решения, которые будут устраивать обе стороны, как работника, так и работодателя.

При прекращении действия трудового договора, в зависимости от того, по инициативе какой из сторон он прекращается, формируется дальнейший алгоритм действий, при выполнении которого ущерб сторон будет минимизирован. Но для начала поясним, какими же могут быть нарушения в данном случае.

Заявление подано под давлением руководства. Иногда сотрудника вынуждают уволиться, прибегая к давлению в виде всевозможных угроз. Как правило, наиболее распространенной является то, что руководитель грозит в случае невыполнения его требований уволить человека по нехорошей статье, что может стать препятствием к тому, чтобы устроиться на другую, более достойную работу.

Отсутствие причины увольнения в заявлении. В написанном заявлении обязательно должна указываться причина, поскольку без нее такой документ просто не будет иметь никакой юридической силы.

Несоблюдение сроков предупреждения о расторжении договора. Если работник увольняется по ст. 78 (соглашение сторон), то никаких отработок выполнять здесь не нужно, а дата увольнения может быть отмечена в заявлении на любой день. Однако если увольнение идет по ст. 80 (инициатива работника), то он обязан предупредить об этом работодателя за 2 недели. Ст. 81 предусматривает увольнение сотрудника по инициативе работодателя, однако в таком случае работник также должен быть оповещен как минимум за 2 недели до предстоящего увольнения.

Задержка выплат и невозврат трудовой книжки. Окончательный расчет работника обязан быть произведен в последний рабочий день перед увольнением сотрудника. Причем в этот же день ему обязаны выдать его трудовую книжку. В противном случае согласно ст.232 ТК РФ работодателю грозит административное взыскание.[2]

Проблематика в данной области занимает довольно важное положение на сегодняшний день. Именно поэтому ведутся разработки нормативно-правовых актов законодательства РФ в трудовой деятельности, а также разрабатывается

---

[1] [http://www.consultant.ru], ст.74 ТР РФ.

[2][http://center-yf.ru/data/Kadroviku/narushenie-prav-rabotodatelya.php], Нарушения прав работника и работодателя при прекращении действия трудового договора. Основы законодательства.

соответствующая литература. Ей является труды таких авторов, как Самсонова Т.Н. «Трудовой кодекс в вопросах и ответах», где содержатся пояснения к Трудовому кодексу РФ, а также приведены примеры по нашей проблематике нарушения прав работника в различных ситуациях и как их избежать, Рогожин М.Ю. «Как защитить свои права и найти новую работу», представлены методические рекомендации, в которых указаны, на что потенциальный работник должен обращать внимание и знать в первую очередь для защиты своих интересов в случае их нарушения.

Контент такой литературы на сегодняшний день колоссален. Это, конечно же, радует, но, тем не менее, заставляет задуматься о том, что на данный момент проблема трудовых отношений между работником и работодателем является острой и злободневной.

Основываясь на вышесказанном, существует два выхода решения проблемы. Это, конечно же, совершенствование трудового законодательства РФ и юридически грамотная осведомлённость потенциального работника. Ведь только зная свои права, он может быть защищен в этой области от недобросовестного работодателя, стремящегося повысить свои материальные доходы за счет него.

Литература

1. [http://www.delo-press.ru/articles.php?n=10141], Нарушения трудового законодательства.
2. [http://www.consultant.ru], ст.68 ТК РФ.
3. [http://www.consultant.ru], ст.74 ТР РФ.
4. [http://center-yf.ru/data/Kadroviku/narushenie-prav-rabotodatelya.php], Нарушения прав работника и работодателя при прекращении действия трудового договора. Основы законодательства.

Семенюкова Светлана Петровна,
курсант 8114 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Данилов Давид Борисович,
кандидат юридических наук, доцент
заместитель начальника кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ТРУДОВЫХ СПОРОВ

Под трудовым спором подразумеваются разногласия между работодателем и работником по поводу регулирования трудовых отношений, поступивших на разрешение юрисдикционного органа.[1]

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Причиной трудового спора, в основном, являются трудовые правонарушения или мнения о наличии трудового правонарушения.

Рассмотрим классификацию трудовых споров.

Виды трудовых споров по спорящим субъектам:

- индивидуальные трудовые споры – споры при которых затронуты интересы отдельных работников;

- коллективные трудовые споры – в случае, когда затрагиваются интересы трудового коллектива в общем или одного из подразделений (например, работодатель не выполняет условия коллективного трудового договора).

Виды трудовых споров по отношениям, из которых они зарождаются:

1. споры, формирующиеся в случае нарушения трудовых отношений (например, о невыдаче заработной платы);

2. споры, формирующиеся в случае нарушения правоотношений, напрямую связанных с трудовыми

3. споры, формирующиеся при нарушении отношений по организации и руководстве трудом. Например, работодатель настаивает на выполнении трудовых обязанностей, при этом не обеспечив технологический процесс, либо распоряжается, чтобы работники выполняли свои трудовые обязанности со скоростью, превышающей нормальную скорость выполнения деятельности, либо задерживает работника на рабочем месте, до того момента, пока им не будет завершена работа, и т. д., а работники в свою очередь считают данные требования противоправными;

4. споры, формирующиеся в случае несоблюдения правоотношений по устройству на работу у конкретного работодателя. Например, гражданин вправе обжаловать в судебном порядке противозаконный отказ о предоставлении рабочего места.

5. споры, формирующиеся в результате несоблюдения социально-партнерских взаимоотношений. Например, работодатель не реализовывает коллективный договор и сотрудник добивается осуществления своих прав в судебном порядке. Зачастую данные правонарушения влекут за собой возникновение коллективного трудового спора, но также каждый работник вправе индивидуально отстаивать свои права.

6. споры, формирующиеся в случае нарушения правоотношений по соучастию работников в руководстве предприятием. Например, работодатель подписывает определенные нормативные документы, не скоординировав их с профсоюзной организацией;

7. формирующиеся в случае нарушения правоотношений по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации у конкретного работодателя. Например, работодатель настаивает на выплате за обучение от сотрудника;

8. споры, формирующиеся в результате нарушения правоотношений по материальной ответственности между работником и работодателем. Например, по распоряжению работодателя нарушается трудовое законодательство путем взимания с сотрудника ущерба в полном объеме, который превышает его среднюю заработную плату;

9. споры, формирующиеся в результате несоблюдения правоотношений по надзору и контролю. Таким образом, субъекты трудовых правоотношений вправе аппелировать противозаконное применение мер административной ответственности за несоблюдение норм охраны труда.

10. споры, формирующиеся в следствии нарушения правоотношений по разрешению трудовых споров. Например, если субъект трудовых правоотношений, не согласен с решением принятым комиссией по трудовым спорам, он вправе аппелировать судебное решение, а работодатель, в том числе, вправе доказать в судебном порядке незаконность данной стачки;

11. споры, формирующиеся в следствии нарушения правоотношений по обязательному социальному страхованию. Например, работодатель отклоняет просьбу об оплате двухнедельного больничного сотруднику, хотя согласно действующему законодательству первые три дня являются оплачиваемыми за счет работодателя, и сотрудник вынужден подать обращение в комиссию по трудовым спорам.[1]

Далее рассмотрим виды трудовых споров по характеру спора:

1. споры о применении норм трудового законодательства. А также споры о заключении, преобразовании и исполнении коллективных договоров, контрактов, в том числе связанных с отрицанием работодателем учета взглядов профсоюзной организации);

2. споры о принятии либо преобразовании имеющихся условий труда.

Виды трудовых споров по предмету спора:

1. споры о признании права, преступаемого одним из субъектов трудового договора;

2. споры о присвоении компенсаций и восполнении убытков.

Виды трудовых споров по способу его разрешения:

1. исковые споры;

2. споры неискового характера.

К исковым спорам принадлежат разногласия, формирующиеся в результате применения нормативных документов, пактов, соглашений о труде. В процессе их разрешения сотрудник достигает возобновления либо признания за собой конкретного права, т. е. подает иск. Исковые споры, чаще всего, персональные. Они обсуждаются в комиссиях по трудовым спорам, в судах, в вышестоящих органах. К спорам неискового характера принадлежат разногласия, формирующиеся в результате преобразования имеющихся либо принятии новых условий труда. Коллективные трудовые споры неизменно имеют неисковой характер, а потому решаются в процессуальной форме.

Органы, имеющие право на разрешение трудовых споров между субъектами трудовых правоотношений

Определение органа, уполномоченного решить конфликт между субъектами трудовых правоотношений, в основном зависит от характера спора и

[1] Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

непосредственных причин. Решить конфликт вправе вышестоящая организация, если вышестоящая организация уполномочена корректировать постановление нижестоящей либо представлять неукоснительное соблюдение приказа. Возможно решение спора через комиссию по трудовым спорам, если противоречия затрагивают отношения в трудовой сфере и субъектами обозначаются работник и работодатель. В судебном порядке рассматриваются все индивидуальные споры. В том числе судом может быть признана противозаконность осуществляемой либо выдвинутой стачки. Коллективные споры разбираются в виде компромиссных процедур, юрисдикционным органом в которых выдвигается примирительная комиссия, посредник либо трудовой арбитраж. Помимо всего прочего, органы надзора и контроля, обладают правом привносить предписания с неукоснительным их исполнением, которые могут содействовать исключению причин вызвавших разногласия.

Комиссии по трудовым спорам основываются из числа трудового коллектива предприятия. Выбирается председатель, его заместитель и секретарь. Вспыхнувшие противоречия должны быть разрешены не позднее 10 дней с момента подачи заявления. Решение одобряется в виде тайного голосования большим числом голосов членами комиссии. И на протяжении 10 дней данное решение подлежит аппелированию. При невыполнении решения комиссией выдается удостоверение работнику, обладающего силой исполнительного листа. В случае не рассмотрения комиссией по трудовым спорам поступивших жалоб в установленные сроки либо работник недоволен заключением, то он имеет вправо направить иск о разрешении спора в суд. Срок подачи иска ограничен тремя месяцами с момента, когда сотрудник узнал, что было нарушено его прав на труд. При образовании трудового спора коллективом должны быть выдвинуты претензии, в письменной форме, к работодателю, которые, в свою очередь, в течение трех дней рассматриваются, и работодатель обязан в письменной форме доложить о принятом решении председателю трудового коллектива. Коллективный трудовой спор можно разрешить с помощью примирительной комиссии, участников, посредников, или в трудовом арбитраже или путем стачки не позднее семи суток. Создание примирительной комиссии осуществляется в течении трех рабочих дней, совместно с постановлением работодателя и заключением председателя трудового коллектива.

Субъектами разногласий в индивидуальных спорах выступают работник и работодатель, но необходимо учитывать, что субъектом индивидуального спора может выступить гражданин, выразивший волеизъявление заключить контракт с работодателем в ситуации отклонения работодателем подписания такого договора. Субъектом коллективных трудовых споров, противоборствующим с работодателем либо его представителем, есть трудовой коллектив либо посредники сотрудников, выдвигающие требования по формированию и усовершенствованию условий труда (в том числе зарплату), подписание, корректировка и надлежащее исполнения коллективных соглашений, контрактов, а также в связи с отклонением работодателем учета мнения выборного органа сотрудников при подписании документов, в которых содержатся нормы трудового права.

Литература

1. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (Омега – Л, Москва 2007).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ, 03.04.2017, № 14, ст. 1998.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

Таов Ахмед Рустамович,
курсант 0315 взвода
Краснодарского Университета МВД России

Научный руководитель:
Макаренко Андрей Иванович,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОЙ ПРИРОДЫ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫХ СДЕЛОК

Одним из наиболее распространенных юридических фактов в гражданском праве является сделка, совершаемая волевыми действиями лиц, обладающих гражданском дееспособностью. Для достижения сделкой своей цели и порождения ею правовых последствий, она должна отвечать требованиям, установленным законом. Сделка, не отвечающая таким требованиям, может быть признана недействительной.

Специфика сделок как юридического факта проявляется не только через функциональную направленность сделок, но и детализируется в видовой дифференциации. Уяснению роли сделок способствует их традиционная классификация, которая отражает природу и регулятивную суть сделок.

Вместе с тем различия в нормативном опосредовании видов и разновидностей сделок свидетельствуют об их системности в гражданском праве как целостного института.

Сделка как правовое явление способствует обеспечению равновесия интересов ее участников. Сделка своим совершением должна обеспечить в действительности фактическую возможность реализации порождаемых ею прав и обязанностей. Непосредственно фактом своего совершения сделка не порождает права и обязанности не потому, что для этого отсутствует фактическая возможность, а лишь в случае, если является одним из элементов юридического состава.

Юридическая связанность сделки в аспекте фактических социальных связей означает создание фактической возможности становления и осуществления прав и обязанностей. Поэтому законодатель часто вынужден связывать совер-

шение сделки с различными факторами. В этом смысле различают консенсуальные и реальные сделки.

В целом анализ видового различия сделок позволяет констатировать, что, во-первых, использованные критерии классификации необходимы и достаточны для установления особенностей современного состояния сделок. [1]

Во-вторых, учет названных особенностей повышает эффективность применения сделок в гражданском обороте посредством определения соответствующих нормативных требований.

В-третьих, рассмотренная классификация позволяет установить нормативные требования, в наибольшей степени отвечающие природе сделок.

В-четвертых, видовая классификация сделок свидетельствует о том, что они характеризуются наличием не только общих, но и специальных нормативных требований применительно к той или иной их разновидности.

И, наконец, в-пятых, деление сделок на виды говорит о том, что различные виды сделок сконструированы для выполнения ими роли регуляторов общественных отношений.

Еще в Античном Риме юристы проводили классификацию договоров, имеющих те или иные пороки. И. Пухан и М. Поленак-Акимовская указывают, что в зависимости от «степени недействительности» договоры подразделялись на [1]:

- несуществующие (negotium nullum) договоры, к которым относились договоры с невозможной обязательственной престацией (действия в обязательстве, которое обязан совершить должник в соответствии с требованиями кредитора) и с недостатками формы. Такие договоры, ни при каких обстоятельствах, не могли быть признаны юридически действительными;
- абсолютно недействительные (negotia irrita) договоры с существенными недостатками, и которые также не могли иметь юридической силы, пока существовали причины их абсолютной [2]недействительности. Такие договоры были недействительны уже с момента их заключения (ex tunc);
- относительно недействительные, или нарушенные, договоры (negotia rescindibilia) с недостатками, которые не обязывали судью к их аннулированию до тех пор, пока об этом не попросит заинтересованное лицо. При этом в отличие от двух первых видов договоров, относительно недействительные договоры могли иметь юридическую силу в зависимости или от воли должника (путем отказа от их оспаривания или от применения возражения (ексцепции) о недействительности), или после истечения времени (fructus temporis).

Некоторые цивилисты при рассмотрении вопроса о недействительности сделок предлагали классифицировать недействительные сделки на:

---

[1] Пухан И. Римское право. И. Пухан, М. Поленак-Акимовская [пер. с макед.] / под ред. В. А. Томсинова. М. Зерцало, 1999. – 448 с.

[2] Мындря Д. И. Недействительность сделки, несоответствующей закону или иным правовым порядкам: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Диана Ивановна Мындря. Екатеринбург, 2003. 192 с.

• ничтожные, или абсолютно недействительные, которые признавались такими тогда, когда они по закону не влекли никаких юридических последствий, как будто стороны и не осуществляли никакого юридического акта;

• оспоримые, или относительно недействительные, которые в отличие от ничтожных не лишали сделку саму по себе юридических последствий, но приводили к этому результату только по иску или оспариванию заинтересованным лицом.

Обращает на себя внимание предложенная Д. И. Мындрей классификация недействительных сделок, для которой автор выбрала критерий «правового результата», необходимость которого заложена законодателем при отнесении той или иной сделки к недействительной. Она выделяет следующие виды недействительных сделок

• сделки, в которых не соблюдена необходимая законом форма или требование о государственной регистрации или которые совершены с нарушение процедурных или формальных требований;[1]

• сделки, недействительность которых связана с пороком субъектного состава и, по общему правилу, пороком воли субъекта и обусловлена необходимостью защите прав соответствующих лиц;

• сделки, недействительность которых обусловлена необходимостью защиты оборота от противоправных и недобросовестных действий.

Поддерживая данную классификацию, Д. В. Параскевова считает, что ее применение действительно позволит эффективно закрепить способы защите гражданских прав, связанных с недействительностью сделок и, при необходимости, внести соответствующие изменения в закон.

Сделка, нарушающая требования закона или юного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки [3].

Таким образом, изменение ст. 168 ГК РФ вносит определенные коррективы в классификацию недействительных сделок. С учетом этого можно выделить три группы недействительных сделок, которые не могут рассматриваться как полноценные юридические факты:

• ничтожные сделки, недействительность которых устанавливается законом;

• ничтожные сделки, недействительность которых устанавливается судом в случаях, предусмотренных законом;

• оспоримые сделки, недействительность которых устанавливается в судебном порядке по инициативе заинтересованного лица.

---

[1]Егоров Ю. П. Сделки в гражданском праве / Ю. П. Егоров. Новосибирск: Изд-во НГУ, 1995. 376 с.

Возможность данной классификации обусловлена выделением сделок противоречащих закону (противозаконные, противоправные) и сделок, недействительность которых обусловлена их иными недостатками.

В подобных ситуациях несоответствие сделок закону, что обуславливает их недействительность, состоит не в их противоправности, а в таких недостатках элементов сделки или элемента юридического состава, которые делают такую сделку с точки зрения закона нежелательной. В. П. Шахматов называл это «незавершенным несоответствием» в правовой норме .

Таким образом, классификация оснований недействительности (ничтожности и оспоримости) и самих недействительных сделок требует конкретизации с учетом существующей практики.

Законодатель не даёт нам чётко сформулированного определения недействительной сделки, однако в теории недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает юридических последствий, т.е. не влечет возникновения, изменения и прекращения, гражданских прав и обязанностей, кроме тех, которые связаны с ее недействительностью.

К тому же, недействительная сделка является неправомерным юридическим действием.

Такое понимание недействительности сделки содержит в себе внутреннее противоречие. Если сделка – это действие правомерное, то почему считают сделкой действие неправомерное?

И такому противоречию нашел ответ И. Б. Новицкий: «Раз воля сторон выражена и направлена на определенный результат (установление, изменение или прекращение правоотношений), этот факт наступил и не наступившим стать не может. Другое дело – те юридические последствия, [1]которые с ним нормально связываются: они не могут не наступить, и в этом последнем случае имеет место недействительная сделка». Как указывает ученый правомерность, относится только к типу сделки, а не к содержанию, это необходимо для разграничения сделки и ее последствий, по этому критерию неправомерными сделки, которые совершены с нарушением установленной законом формы и совершенными под влиянием угроз и т.д. И это является серьезным отходом от признания всех недействительных сделок противоправными. Проблемы, связанные с недействительностью сделок, затрагивают многие теоретические аспекты и практические вопросы в разных сферах хозяйственной деятельности. Увеличение договорной практики требует совершенствования действующего законодательства и судебной практики в данной сфере [4].

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.

[1] Гражданское право. Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.П. Сергеева, доктора юридических наук, профессора, члена-корреспондента РАН Ю.К. Толстого. Том 1. Проспект. М., 2014. – С. 402.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017)

3. Пухан И. Римское право. И. Пухан, М. Поленак-Акимовская [пер. с макед.] / под ред. В. А. Томсинова. М. Зерцало, 1999. – 448 с.

4. Егоров Ю. П. Сделки в гражданском праве / Ю. П. Егоров. Новосибирск: Изд-во НГУ, 1995. 376 с.

5. Мындря Д. И. Недействительность сделки, несоответствующей закону или иным правовым порядкам: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Диана Ивановна Мындря. Екатеринбург, 2003. 192 с.

6. Гражданское право. (Учебник) Под ред. Алексеева С.С. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2011. – С. 568

7. Гражданское право. Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.П. Сергеева, доктора юридических наук, профессора, члена-корреспондента РАН Ю.К. Толстого. Том 1. Проспект. М., 2014. – С. 402.

8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Части первая, вторая, третья, четвертая. – 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. С.А. Степанова. – М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2014. – С. 450.

Тибилов Инал Игоревич,
курсант 0215 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА НЕДЕЕСПОСОБНЫМ И ОГРАНИЧЕННО ДЕЕСПОСОБНЫМ

В рамках данной статьи рассматривается институт признания гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным на основе и анализе материальных и процессуальных норм российского законодательства с учетом последних изменений и поправок, а также некоторых нормы международного права и международных стандартов. Также в статье рассматриваются наиболее актуальные вопросы, связанные с применением критериев недееспособности и ограниченной дееспособности в гражданском процессе Российской федерации, и некоторые проблемы, возникающие в правоприменительной деятельности.

Итак, порядок признания гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным установлен статьёй 285 ГПК РФ[1], а основания для такого при-

[1] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Парламентская газета», № 41, 03-09.11.2017, «Собрание законодательства РФ», 06.11.2017, № 45, ст. 6576.

знания установлены нормами материального права – статьями 29 и 30 ГК РФ[1]. Что же такое дееспособность? В реальной жизни могут возникать ситуации, когда отдельные граждане в силу физического состояния, асоциального поведения, «социальных» болезней проявлениями своей дееспособности создают угрозу или наносят вред правам и законным интересам других граждан и, прежде всего, своих близких. Цель, которую преследовал федеральный законодатель, предусматривая возможность признания недееспособными или ограниченно дееспособными граждан, состоит в защите прав и законных интересов как самих указанных лиц, так и любых третьих лиц, вступающих с ними в гражданско-правовые отношения.

Дееспособность – это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. В полном объеме дееспособность возникает с наступлением совершеннолетия, а в случае вступления брак до 18 лет – со времени вступления в брак.

Обратиться в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным могут только (ч. 2 ст. 281 ГПК РФ):

Во-первых, члены его семьи;

Во-вторых, близкие родственники (родители, дети, братья, сестры) независимо от совместного с ним проживания;

В-третьих, органы опеки и попечительства;

В-четвертых, стационарная организация социального обслуживания, предназначенная для лиц, страдающих психическими расстройствами;

В-пятых, медицинская организация, оказывающая психиатрическую помощь.

Следует обратить внимание, что дело о лишении гражданина дееспособности не может быть возбуждено на основании заявления прокурора, как многие другие категории гражданских дел, разрешаемые в рамках гражданского процесса. Данная категория дел рассматривается в порядке особого производства.

На наш взгляд, есть необходимость ведения реестра граждан, ограниченных в дееспособности или признанных недееспособными. Также данной позиции придерживается Серова О.А[2].

Также в научной литературе наиболее актуальным является вопрос о применении судами в гражданском процессе медицинского и юридического критериев как оснований признания гражданина, страдающего психическим расстройством, недееспособным или ограниченно дееспособным.

Медицинский критерий представлен обобщенным понятием «психическое расстройство», что на наш взгляд, является упущением со стороны законодателя. Данная терминология применяется в психиатрии, юриспруденции и других областях знаний и относится к большому числу болезненных состояний.

---

[1] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ // «Российская газета», № 167, 31.07.2017, «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4748.

[2] Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина // Нотариус. 2016. № 3. С. 18 - 20.

В настоящее время единое универсальное понятие данной категории отсутствует. Соответственно, такое понятие необходимо разработать и включить в нормы права, дать ему легальное закрепление.

В международном праве применяются такие понятия, как «психическое заболевание», «умственная отсталость», «психическое нарушение».

В международном и национальном праве России закреплено требование о постановке соответствующего диагноза на основании международно-признанных медицинских стандартов. В качестве таковых специалисты выделяют Статистическую классификацию болезней и проблем, связанных со здоровьем, 10 пересмотра, принятую ВОЗ (МКБ-10), и Диагностико-статистическое руководство по психическим расстройствам, принятое Американской ассоциацией психиатров (DSM – IV)

Гражданское законодательство РФ учитывает только те психические расстройства, которые с учетом юридического критерия недееспособности могут повлечь постановку вопроса о правовом статусе гражданина, страдающего расстройством психики. В международных классификаторах нет деления на расстройства, которые приводят к неспособности понимать значение своих действий или руководить ими или не приводят к такому состоянию. Гражданское и процессуальное законодательство РФ также не содержит пояснений относительно данного вопроса. УК РФ определяет состояние, при котором лицо не может осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими, как «невменяемость».

Следует отметить, что гражданское законодательство РФ учитывает только те психические расстройства, которые с учетом юридического критерия могут повлечь постановку вопроса о правовом статусе гражданина, страдающего расстройством психики.

Конституционный Суд РФ, указывая в своем постановлении на необходимость приведения российского законодательства в соответствие с международными стандартами, постановил включить в гражданское законодательство норму, регулирующую вопросы парциальной дееспособности, с целью оценки способности психически больного понимать значение своих действий в конкретных сферах жизни человека, т.е. ввести критерии дееспособности. Специалисты отмечают, что до введения в действие соответствующих изменений ни суды, ни экспертная практика над этими критериями не задумывались.

При этом действовавшее до 2013 года гражданское законодательство не учитывало того обстоятельства, что лицо, страдающее психическим расстройством и признанное недееспособным, не всегда нуждалось в таком способе защиты, так как отчасти было в состоянии понимать характер и значение своих действий и принимать осознанное самостоятельное решение во всех сферах социальной жизни.

Определение юридического (психологического) критерия, предусмотренного ГК РФ для решения вопроса о дееспособности гражданина, вызывает определенные затруднения в правоприменительной практике, в частности трудности с определением волевого компонента юридического критерия, что

является негативным фактором, который необходимо устранить законодательным путем – внесением поправок в регулирующие правовые нормы.

Законодатель отмечает тот факт, что в данном случае «лицо понимает значение своих действий, но не может руководить ими. Однако следует отметит, что в практике судебно-психиатрической экспертизы встречаются случаи, когда при достаточной сохранности интеллектуального критерия отмечается ослабление волевой регуляции собственной деятельности, например:

Во-первых, повышенная внушаемость,

Во-вторых, выраженная подверженность средовым влияниям,

В-третьих, ведомость, имеющие место при легкой степени умственной отсталости или при некоторых формах расстройств личности, когда интеллектуальная оценка ситуации грубо не нарушена), на что обращает внимание Тарасова Е.Н. в своей работе[1].

В научной литературе, в доктрине гражданского права и процесса уделяется повышенное внимание определению и конкретизации обозначенных выше критериев, что имеет важное практическое и правоприменительное значение.

Итак, в рамках данной статьи автор дал анализ институт признания гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным. Данный институт является комплексным, так как затрагивает две отрасли российского права – гражданское и гражданский процесс. Материальные основания для применения данного института на практике закреплены в положениях ГК РФ. Следует отметить, что практика применения статей 29 и 30 ГК РФ не так уж и многообразно, решений по данным статьям сравнительно мало.

Также следует отметить проблему, связанную с применением критериев ограничения дееспособности физического лица или признания его полностью недееспособным.

В данной области наиболее разработанным является международное право и стандарты, который указал выше автор в статье. На наш взгляд, законодателю необходимо привести в соответствие российское гражданское право и гражданский процесс с указанными нормами международного права, так как оно имеет приоритет, что следует из буквального анализа части 4 статьи 15 Конституции РФ. Ведь согласно данной норме права нормы международного права являются составной частью российской национальной правовой системы, но в случае их противоречия применению подлежат именно положения международного права.

На наш взгляд законодателю также необходимо внести поправки, связанные с более четким установлением медицинского и юридического критериев применения анализируемых институтов права, что позволят избежать нарушения прав и законных интересов лица, что является недопустимым в любом правовом государстве, которым и является Российская Федерация в соответствии со своей Конституцией.

---

[1] Тарасова Е.Н. Актуальные вопросы применения критериев недееспособности и ограниченной дееспособности в гражданском процессе // Ленинградский юридический журнал. 2015. № 2. С. 102 - 111.

Также целесообразно вести реестр лиц, которые ограничены в дееспособности или полностью не дееспособны на основании решения суда, так как данное могло бы облегчить деятельность, например, нотариусов, которые также часто сталкиваются в своей деятельности с проблемой оценки дееспособности физического лица при осуществлении тех или иных сделок или действий, требующих нотариального удостоверения. В целом названные изменения помогут устранить ряд нечеткостей и пробелов материального права в области признания гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, данное сделает правосудие в данной сфере более эффективным и результативным, поможет избежать ряда ошибок на практике.

Литература

1. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Парламентская газета», № 41, 03-09.11.2017, «Собрание законодательства РФ», 06.11.2017, № 45, ст. 6576.

2. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ // «Российская газета», № 167, 31.07.2017, «Собрание законодательства РФ», 31.07.2017, № 31 (Часть I), ст. 4748.

3. Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина // Нотариус. 2016. № 3. С. 18 – 20.

4. Тарасова Е.Н. Актуальные вопросы применения критериев недееспособности и ограниченной дееспособности в гражданском процессе // Ленинградский юридический журнал. 2015. № 2. С. 102 – 111.

5. Рябинин Н.А., Казанцева К.Ю. Совершенствование законодательства, регулирующего правовой статус лица, ограниченного в дееспособности // Современное право. 2017. № 7. С. 53 – 60.

Устамилов Амар Вахаевич,
курсант 1115 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Макаренко Андрей Иванович,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

ПРОБЛЕМА ПРИМЕНЕНИЯ БАНКОВСКИМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА «О БОРЬБЕ С ТЕРРОРИЗМОМ» И ПРЕПЯТСТВОВАНИЕ ВЫВЕДЕНИЯ ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ ЗА ГРАНИЦУ КАК НАРУШЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

В последние годы активной антитеррористической компании и боевых действий в Сирийской Арабской Республике взаимосвязь борьбы с проявлениями терроризма и соблюдением прав человека трудно переоценить. Это связано с тем, что победа над терроризмом невозможна, если средства для обеспечения безопасности конкретного человека не согласуются с правами человека, за-

крепленными в ст.3 «Всеобщей декларации прав человека» и конституционными правами человека и гражданина в Российской Федерации[1].

Борьба с терроризмом, безопасность, права человека и обеспечение правопорядка в государстве явления не взаимоисключающие, а напротив очень тесно взаимосвязаны. В условиях террористической угрозы они должны взаимодействовать друг с другом.

Террористическая деятельность как социальное проявление означает дискриминацию личности, ущемление или ограничение ее прав и свобод, создает угрозу безопасности человека и, в конечном счете, – самой его жизни. Это проявляется в различных сферах: духовной и политической жизни, состоянии экономической обстановки и т.п.

В данной статье мы рассмотрим проблему противостояния террористической угрозе через ограничение экономических свобод гражданина и человека в Российской Федерации[2].

Ни один антитеррористический закон в мире не обходится без некоторого ущемления гражданских прав. Это не миновало и новый Закон РФ «О противодействии терроризму».

Конечно, в зоне проведения контртеррористической операции могут выселяться жители и использоваться их жилища для нужд сил антитеррора. В этом аспекте Федеральный закон «О противодействии терроризму» устраняет отдельные пробелы и иные недостатки, свойственные Федеральному закону «О борьбе с терроризмом» 1998 года. Но нас интересует в большей степени запрет и контроль за финансовыми операциями по переводу денежных средств за границу.

В современных условиях стремительного развития безналичных систем платежей и переводов особенно остро стоит экономический фактор в борьбе с распространением терроризма.

При этом, важно отметить, что борьба с терроризмом является одной из важнейших задач государства.

Среди многочисленных угроз международной безопасности терроризм остается одним из самых серьезных вызовов внутренней политической стабильности, межнациональному и межконфессиональному согласию для многих государств мира. В последнее время экстремизм и терроризм все более отчетливо принимает глобальный характер. Международные экстремистские и террористические организации превратились в мощные структуры. В Российской Федерации терроризм представляет угрозу национальной безопасности, ее национальным интересам со стороны как террористических групп на территории страны, так и транснациональных экстремистских и террористических организаций, пытающихся влиять на политические процессы в нашей стране,

---

[1] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.

[2] Латыпов Р.И. Шпаргалка по гражданскому процессуальному праву. – М.: ТК «Велби», 2012, 286 с.

прикрываясь этнополитическими и религиозными лозунгами. Устранение глобальной террористической угрозы рассматривается в качестве одного из приоритетов внутренней и внешней политики нашего государства, важного фактора укрепления ее национальной безопасности[1].

Одной из главных функций антитеррористической политики является предупредительная функция. Ее суть состоит в устранении причин и условий, способствующих терроризму. Речь идет о выявлении и устранении крупных экономических, социальных, политических и этнорелигиозных факторов, дезорганизующих общественную и политическую жизнь.

Антитеррористическая политика Российской Федерации представляет собой совокупность планомерных действий органов исполнительной и законодательной власти, институтов гражданского общества в лице политических движений, общественных организаций, СМИ, представителей бизнеса, религиозных конфессий и др. по обеспечению политической и общественной безопасности, устранению причин возникновения терроризма, минимизации террористической угрозы и ликвидации последствий террористических проявлений. Целью антитеррористической политики является сохранение государственного строя, единства, целостности и суверенитета страны, обеспечение реализации жизненно важных интересов личности и общества[2].

Финансовые запреты и ограничения денежно-кредитных операций в международном масштабе – один из способов борьбы с международным терроризмом.

Правительство любого государства обеспечивает развитие в собственных границах специальных организаций и систем, защищающих всемирную финансовую систему от актуальных угроз отмывания денег, финансирования терроризма и финансирования распространения оружия массового уничтожения[3].

Финансирование терроризма, террористического акта, является одной из основных характеристик террористической деятельности (пункт 2, подпункт «а») в статье 3 «Основные понятия» ФЗ «О противодействии терроризму»[4].

Опираясь на положения данного закона, следует также отметить, что в рамках борьбы с экстремизмом и противодействия терроризму государство берет на себя полномочия распорядиться имуществом и денежными средствами совершившего террористический акт лица.

Легализация (отмывание) преступных доходов представляет серьезную угрозу для всех стран мирового сообщества, наносит огромный ущерб национальным экономикам, способствует росту коррупции. В этой связи воз-

---

[1] Рыжаков А. П. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. – М.: «Литке», 2013, 466 с.

[2] Власов А. А., Власова М. Г., Черкашин В. А. Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А. А. Власова. – М.: «Проспект», 2012, 450 с.

[3] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Российская газета, № 220, 20.11.2002.

[4] Федеральный закон от 06.03.2006 № 35-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «О противодействии терроризму» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // «Собрание законодательства РФ», 13.03.2006, № 11, ст. 1146.

никает вопрос о необходимости принятия мер по повышению эффективности работы банковской системы в области противодействия легализации преступных доходов с учетом отечественного и зарубежного опыта[1].

Отмывание преступных доходов нарушает нормальный ход рыночных отношений, способствует росту коррупции. Современные экономические и финансовые возможности, новые технологии и средства связи предоставляют широкие возможности для сокрытия происхождения средств, полученных преступным миром в результате незаконной деятельности. Стало возможным активно применять разнообразные методы, такие как мгновенный перевод денежных средств из одной страны в другую, неправомерно использовать корпоративные инструменты с целью утаивания личности истинного владельца средств и др.

Системным финансовый способ превращается в условиях существования банковского сектора.

Банковский сектор является привлекательным для террористических группировок, которым необходимо перемещать денежные средства по всему миру.

Это обусловлено простотой и скоростью, с которой они могут осуществлять переводы в международной финансовой системе. Огромный размер и объем международного финансового сектора даёт террористическим группировкам и лицам, финансирующим терроризм, возможность «смешивать» такие переводы с нормальной финансовой деятельностью, чтобы не привлекать к ним внимание. По данным австралийских властей, финансирование терроризма через банковский сектор часто носит мелкомасштабный характер, и порой трудно выявить операции, связанные с финансирование терроризма, из огромного объёма законных финансовых операций, осуществляемых каждый день. В некоторых случаях имело место депонирование на банковские счета наличных денег на суммы, не превышающие порогового значения, после чего эти деньги отправлялись международными переводами из Австралии. В более сложных схемах были задействованы как реальные компании, так и компании-пустышки, расположенные за рубежом. Они использовались в качестве прикрытия для отправки денежных средств за рубеж через основные финансовые каналы.

Наряду с банковским сектором, сектор денежных переводов тоже используется для переправки незаконных денежных средств, в связи с чем также является уязвимым в плане финансирования терроризма. В раздираемых конфликтами странах, в которых доступ к банковским услугам органичен, и в которых орудуют террористические группировки, провайдером услуг денежных переводов может являться основное финансовое учреждение, через которое клиенты могут осуществлять трансграничные денежные переводы. Провайдеры услуг денежных переводов особенно уязвимы с точки зрения финансирования терроризма, если их деятельность не подлежит регулированию и надзору в целях

[1] Барыкин Д. А. Гражданское процессуальное право (гражданский процесс) в схемах: Учебное наглядное пособие. – М.: «Приоритет», 2011, 410 с.

противодействия финансированию терроризма, или если они работают без лицензии (т.е. без какого-либо контроля в целях финансирования терроризма)[1].

Самая масштабная угроза финансирования терроризма связана с агентами или сотрудниками, которые сознательно способствуют осуществлению переводов денежных средств от лица террористических группировок, в том числе искажают отчётность об операциях для запутывания и утаивания данных. Мигранты и их семьи в очень большой степени зависят от провайдеров услуг перевода денег и ценностей при отправке денежных переводов на родину. Это даёт возможность смешивать переводы, связанные с финансирование терроризма, с законными денежными переводами, направляемыми семьям мигрантов, что также затрудняет выявление переводов в целях финансирования терроризма из общей массы обычных денежных переводов, отправляемых семьям и общинам[2].

Согласно пункту 4 статьи 7 «Права и обязанности организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом» Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»/» :документально фиксировать и представлять в уполномоченный орган не позднее трех рабочих дней, следующих за днем совершения операции, следующие сведения по подлежащим обязательному контролю операциям с денежными средствами или иным имуществом, совершаемым их клиентами[3].

Банковская система активно стала использовать данное положение ФЗ 115. Особенно в связи с тем, что нарушение положений данного закона – одна из причин закрытия банка.

При этом, согласно ст. 6 ФЗ № 115 «Организации, представляющие соответствующую информацию в уполномоченный орган, а также руководители и работники организаций, представляющих соответствующую информацию в уполномоченный орган, не вправе информировать об этом клиентов этих организаций или иных лиц».

Статья 26. Банковская тайна Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 26.07.2017) «О банках и банковской деятельности» уполномоченный орган, осуществляющий функции по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, не вправе раскрывать третьим лицам информацию, полученную от кредитных организаций в соответствии с Федеральным законом »О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансиро-

---

[1] Власов А. А., Власова М. Г., Черкашин В. А. Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А. А. Власова. – М.: «Проспект», 2012, 450 с.

[2] Петрова В. Ю. Противодействие легализации преступных доходов: российский и зарубежный опыт // Труды Управления Академии МВД России. 2010. № 4. 36 с.

[3] Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 26.07.2017) «О банках и банковской деятельности» // «Российская газета», № 27, 10.02.1996.

ванию терроризма», за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом[1].

Вместе с тем, данные положения законодательства, направленного на борьбу с терроризмом вступают в противоречие с гражданскими правами россиян.

Так, к примеру, статья 845 «Договор банковского счета» Гражданского Кодекса Российской Федерации гласит, что[2]:

1. По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

2. Банк может использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами.

3. Банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать другие не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

4. Правила настоящей главы, относящиеся к банкам, применяются также и к другим кредитным организациям при заключении и исполнении ими договора банковского счета в соответствии с выданным разрешением (лицензией).

Одновременно, в правовом поле Российской Федерации действуют положения ст. 4 «Меры, направленные на противодействие легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» ФЗ № 115:

Предлагаю внести поправки в действующее законодательство Российской Федерации, а именно в Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» В ч.1 ст. 7.4 : организации (банки) не должны замораживать счета физических и юридических лиц, так как данные действия противоречат нормам действующего законодательства Российской Федерации, более того считаю, что банки должны не замораживать, а уведомлять уполномоченные на то органы о необходимом вынесении административного решения о блокировании подозрительных счетов , имея при этом достаточные основания на данные действия.

К мерам, направленным на противодействие легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, относятся: организация и осуществление внутреннего контроля; обязательный контроль; запрет на информирование клиентов и иных лиц о принимаемых мерах противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, за исключением информирования клиентов о принятых мерах по замораживанию (блокированию) денежных средств

---

[1] Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 26.07.2017) «О банках и банковской деятельности» // «Российская газета», № 27, 10.02.1996.

[2] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // «Российская газета», № 23, 06.02.1996, № 24, 07.02.1996, № 25, 08.02.1996, № 27, 10.02.1996.

или иного имущества, о приостановлении операции, об отказе в выполнении распоряжения клиента о совершении операций, об отказе от заключения договора банковского счета (вклада), о необходимости предоставления документов по основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом.

Российская система противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма функционирует в России с 1 февраля 2002 г., с момента вступления в силу Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

Важную роль в обеспечении функционирования системы противодействия финансированию терроризма играют Банк России как институт банковского регулирования и сами кредитные организации. Это связано с тем, что банки занимают особое место в структуре финансового посредничества, обеспечивая трансформацию значительной части сбережений в инвестиции, осуществляя расчетно-кассовое обслуживание, операции с ценными бумагами и иностранной валютой. Банк России взаимодействует с кредитными организациями, которые также, в силу возложенных на них прав на осуществление банковских операций, организуют контроль всех финансовых операций в целях выявления фактов легализации (отмывания) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем.

Следует отметить наметившуюся, на взгляд авторов, тенденцию к переходу большей части банковского сообщества от формального исполнения требований антиотмывочного законодательства к инициативной работе в этой области. Многие кредитные организации стали исходить из того, что реальное участие в подобной деятельности позволит им защититься от возможного финансового мошенничества, снизить риск потери ликвидности, операционный и кредитный риски, и что самое главное – исключить риск потери деловой репутации. Угроза потери деловой репутации особенно разрушительна для банков, поскольку природа их бизнеса требует поддержания доверия кредиторов, вкладчиков и других финансовых партнеров, действующих на финансовом рынке.

Количество случаев применения ст. 7 ФЗ № 115 в последние годы только растет.

Нельзя согласиться с тем, что преступления, в которых используются офшоры, можно легко искоренить, запретив эти самые офшоры. На взгляд авторов, это абсолютное заблуждение. Нужно не запрещать офшоры (можно ли это сделать вообще), а бороться с их преступным использованием.

Российское законодательство и правоприменительная практика, связанная с Федеральным законом № 115-ФЗ, нуждаются в конкретизации по вопросу контроля банковских операций. Закон установил довольно размытые критерии операций, по которым должна документально фиксироваться информация, изначально в нормативные документы уже заложены основания для высокого субъективизма в принятии решений.

Столь же неоднозначными являются некоторые рекомендации Банка России, постоянно ужесточающего регламентацию в части исполнения антиотмы-

вочного законодательства. На кредитные организации возлагается непомерно большая нагрузка. Банкам вменяют в обязанность сообщать в Росфинмониторинг об операциях по громадному списку, что они добросовестно и делают.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Российская газета, № 220, 20.11.2002.
3. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // «Российская газета», № 23, 06.02.1996, № 24, 07.02.1996, № 25, 08.02.1996, № 27, 10.02.1996.
4. Федеральный закон от 06.03.2006 № 35-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «О противодействии терроризму» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // «Собрание законодательства РФ», 13.03.2006, № 11, ст. 1146.
5. Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 26.07.2017) «О банках и банковской деятельности» // «Российская газета», № 27, 10.02.1996.
6. Власов А. А., Власова М. Г., Черкашин В. А. Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А. А. Власова. – М.: «Проспект», 2012, 450 с.
7. Латыпов Р.И. Шпаргалка по гражданскому процессуальному праву. – М.: ТК «Велби», 2012, 286 с.
8. Рыжаков А. П. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. – М.: «Литке», 2013, 466 с.
9. Барыкин Д. А. Гражданское процессуальное право (гражданский процесс) в схемах: Учебное наглядное пособие. – М.: «Приоритет», 2011, 410 с.
10. Власов А. А., Власова М. Г., Черкашин В. А. Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А. А. Власова. – М.: «Проспект», 2012, 450
11. Петрова В. Ю. Противодействие легализации преступных доходов: российский и зарубежный опыт // Труды Управления Академии МВД России. 2010. № 4. 36 с.

Федорова Галина Сергеевна,
курсант 0116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Макаренко Андрей Иванович,
преподаватель кафедры
гражданского права и процесса

АКТУАЛЬНОСТЬ ПРИМЕНЕНИЯ МЕДИАЦИИ В ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ ПО СОСТОЯНИЮ НА 2018 ГОД

Согласно статье 172 ГПК РФ рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли от-

ветчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения или провести процедуру медиации[1].

Отметим, что медиация – это особым образом организованные переговоры с участием специального субъекта – медиатора, который содействует устранению разногласий и достижению соглашения, отвечающего интересам сторон правового спора.

Внеюрисдикционная переговорная природа медиации обусловливает наличие специфических черт, отличающих ее от судебной процедуры разрешения спора. Так, основная цель, реализуемая в рамках судебной процедуры, заключается в разрешении спора государственным судом и вынесении судебного решения, обязательного для всех участников спора. Процедура медиации направлена на организацию эффективных переговоров и достижение соглашения, отвечающего интересам обеих сторон.

Зверева Н.С. отмечает, что в основу современной модели гражданского процесса положена состязательная форма судопроизводства, которая противопоставляет стороны в процессе, побуждает их к состязанию, соперничеству. Это также предопределяет наличие детальной регламентации процесса, существование процессуальной формы, четкого распределения обязанностей по доказыванию. В процедуре медиации отношения между сторонами направлены на сотрудничество, совместную работу по преодолению спора, поэтому процедура не формализована, нет необходимости в применении правил доказывания[2].

Следует обратить внимание, что в Российской Федерации институт медиации не является столь востребованным и популярным, о чем свидетельствуют итоги 2018 и предшествующих годов, чем в других странах. В частности, в Германии основным внесудебным способом разрешения споров является медиация. Закон о медиации и других формах внесудебного урегулирования конфликтов был принят 26 июля 2012 г. В праве ЕС также основное внимание было обращено к медиации. В 2008 г. была принята Европейская директива № 2008/52/ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданских и коммерческих делах» от 21.05.2 008[3]. Директива предусматривала обязанность всех стран – членов ЕС разработать и принять в кратчайшие сроки законы о медиации.

Можно задаться закономерным вопросом – почему процедура медиации в Российской Федерации не приобретает актуальности? Дело в том, что из анализа норм специального закона – Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника

---

[1] «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 06.08.2018, № 32 (Часть II), ст. 5133, «Российская газета», № 171, 07.08.2018.

[2] Зверева Н.С. Взаимодействие альтернативных методов урегулирования споров и гражданского судопроизводства в праве России и Франции / под ред. В.В. Яркова. М.: Статут, 2017. 384 с.

[3] Директива № 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О некоторых аспектах посредничества (медиации) в гражданских и коммерческих делах» (Принята в г. Страсбурге 21.05.2008) // официальный сайт законодательства Европейского Союза http://eur-lex.europa.eu/

(процедуре медиации)»[1] можно сделать вывод, что в принципе отсутствуют какие-либо последствия заключения соглашения о применении процедуры медиации в Российской Федерации (как материально-правовые, так и процессуально правовые, как позитивные, так и негативные). В такой ситуации теряется смысл заключения подобного соглашения, поскольку любая из сторон в любой момент может в одностороннем порядке отказаться от его исполнения.

Во Франции, например, различают соглашение (оговорку) о проведении обязательной предварительной процедуры АРС и соглашения (оговорки) о простой возможности проведения предварительной процедуры. На наш взгляд, было бы разумно придерживаться подобного подхода и российскому законодателю, предоставив сторонам право своим соглашением определять обязательный или факультативный характер обращения к процедуре медиации[2].

Казалось бы, в части 1 статьи 4 Закона о медиации законодатель разграничивает два названных вида соглашений о применении процедуры медиации, уточняя, что в данной норме речь идет о соглашениях, в рамках которых стороны договорились в течение оговоренного для проведения медиации срока не обращаться в суд или третейский суд для разрешения спора (т.е. заключили соглашение о применении обязательной досудебной медиации). Однако положения части 3 статьи 7 названного Закона полностью нивелируют положения его части 1 статьи 4, закрепляя отсутствие всяких последствий заключения соглашения о применении процедуры медиации.

Так, Р.Ю. Банников справедливо отмечает, что только признанием процессуального значения за действиями, направленными на принудительное урегулирование спора (т.е. признание за ними «силы юридических фактов процессуального характера»), закон придает им обязательность.

Учитывая изложенные доводы, на наш взгляд, допустимо законодательное установление обязательной попытки проведения АРС, предусматривающих возможность сторон обратиться в государственный суд в случае недостижения соглашения, но не обязательного в силу закона альтернативного урегулирования споров (как процесса и результата) несудебными способами, исключающего последующее обращение в государственный суд. Идея состоит в том, чтобы при установлении обязанности сторон использовать определенную процедуру альтернативного разрешения спора не лишать их права на обращение в суд, иными словами, допустимо установление императивной подведомственности, но не альтернативной. Соответственно, не исключается возможность закрепления в будущем на законодательном уровне права на АРС по отношению к определенным видам процедур АРС. Такое правовое регулирование и относи-

[1] Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // «Собрание законодательства РФ», 08.07.2013, № 27, ст. 3477, «Российская газета», № 148, 10.07.2013.

[2] Зверева Н.С. Взаимодействие альтернативных методов урегулирования споров и гражданского судопроизводства в праве России и Франции / под ред. В.В. Яркова. М.: Статут, 2017. 384 с.

тельно приведенных процедур АРС не будет противоречить Европейской конвенции[1].

По итогам 2018 года и предшествующих годов можно сделать вывод, что процедура медиации, как альтернативного способа разрешения спора в рамках гражданского процесса, в Российской Федерации является неактуальной и невостребованной. Данное связано с тем, что данный институт права для России является новым, а также нормы специального законодательства плохо проработаны, имеют указанные выше противоречия. Российскому законодателю необходимо обратиться к зарубежному опыту правовой регламентации процедуры медиации и применения его на практике. В частности, можно заимствовать прогрессивные положения немецкого и франкского законодательства в области медиации.

В настоящее время практика медиации в России только начинает формироваться.

На рост востребованности медиации среди участников гражданского процесса большое влияние оказывает факт информирования о медиации именно судьями. Как показывает зарубежный опыт, подтвержденный практикой Центра медиации УрГЮА, на факт принятия решения выбрать медиацию для урегулирования правового спора решающее значение оказывает то обстоятельство, что об этом сторонам рассказал судья. Поэтому первым шагом при проведении эксперимента стало проведение для судей серии специальных семинаров «Интеграция медиации в гражданское судопроизводство».

Мы также предлагаем внести изменения в ст. 150 ГПК РФ и предоставить суду право в ходе подготовки дела к судебному разбирательству направлять стороны на информационную встречу с медиатором. Во время проведения встречи сторонам спора необходимо разъяснять преимущества медиации по сравнению с судебным разбирательством и делать предложения о принятии участия в примирительной процедуре на всех стадиях судебного разбирательства. Уместно вспомнить высказывание Д.Г. Фильченко, который указывал, что примирение сторон на данном этапе представляет собой реальную альтернативу судебному разбирательству[2].

Изложить статью в следующей редакции:

«1. При подготовке дела к судебному разбирательству судья:

15) обязан рекомендовать сторонам урегулировать спор во внесудебном порядке в том числе через посредника, в том числе путем направления представителей сторон на информационную встречу с медиатором».

Литература

1. Директива № 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О некоторых аспектах посредничества (медиации) в гражданских и коммерческих делах»

[1] «Конвенция о защите прав человека и основных свобод» (Заключена в г. Риме 04.11.1950) // «Собрание законодательства РФ», 08.01.2001, № 2, ст. 163, «Бюллетень международных договоров», № 3, 2001.

[2] Фильченко Д.Г. Проблемы доступности правосудия при подготовке дел в арбитражном процессе // Актуальные проблемы гражданского права, гражданского и арбитражного процесса: В 2 ч. Ч. 2: Гражданский и арбитражный процесс. / Под ред. Е.И. Носыревой, Т.Н. Сафроновой. Воронеж, 2002. С. 100.

(Принята в г. Страсбурге 21.05.2008) // официальный сайт законодательства Европейского Союза http://eur-lex.europa.eu/

2. «Конвенция о защите прав человека и основных свобод» (Заключена в г. Риме 04.11.1950) // «Собрание законодательства РФ», 08.01.2001, № 2, ст. 163, «Бюллетень международных договоров», № 3, 2001.

3. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 06.08.2018, №32 (Часть II), ст. 5133, «Российская газета», № 171, 07.08.2018.

4. Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // «Собрание законодательства РФ», 08.07.2013, № 27, ст. 3477, «Российская газета», № 148, 10.07.2013.

5. Зверева Н.С. Взаимодействие альтернативных методов урегулирования споров и гражданского судопроизводства в праве России и Франции / под ред. В.В. Яркова. М.: Статут, 2017. 384 с.

6. Фильченко Д.Г. Проблемы доступности правосудия при подготовке дел в арбитражном процессе // Актуальные проблемы гражданского права, гражданского и арбитражного процесса: В 2 ч. Ч. 2: Гражданский и арбитражный процесс. / Под ред. Е.И. Носыревой, Т.Н. Сафроновой. Воронеж, 2002. С. 100.

Хубиев Али Асланович,
курсант 9116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

К ВОПРОСУ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

Повышение благосостояния граждан связано не только с увеличением реальных доходов населения, но и с развитием и укреплением социальной сферы, а также для обеспечения гражданами рационального использования поступлений на покупку товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасности их жизни, здоровья и имущества, т.е. напрямую связано с обеспечением и защитой их прав как потребителей.

Законодательство, регулирующее отношения в области защиты прав потребителей, появилось только в двадцатом веке. Его принятие было обусловлено расширением ассортимента товаров (работ, услуг), сложностью и динамикой технологий производства, развитием экономических связей, а также значительным увеличением числа субъектов хозяйствования. В таких условиях гражданин потребителя на рынке находился в неравномерном положении по сравнению с подрядчиками – производителями, подрядчиками, продавцами. Это неравенство обусловлено не только экономическими ограничениями потребителей по сравнению с субъектами предпринимательской деятельности, но и, как пра-

вило, отсутствием специальных знаний в области экономики, права, технологии, технологий и т. Д. Несомненно, такой переход в отношении льгот для субъектов хозяйствования в балансе потребовал принятия мер для защиты интересов потребителей, наиболее важным из которых было принятие конкретного законодательства о защите прав потребителей.

Практика правоохранительной деятельности в этой категории случаев выявляет множество проблем в этой области – пробелы в правилах, конфликты стандартов, ошибки расчета в механизме защиты потребителей.

Проблемы в области защиты прав потребителей пользуются большой популярностью, поскольку они требуют серьезной теоретической основы и в то же время за пределами возможности вспомнить «хорошо забытые старые», например, в ситуации с ценными бумагами, акционерными обществами или прибегать к опыту других стран в области глобальной правовой теории, защита прав потребителей является новым явлением. Поэтому передовое правовое мышление должно попытаться теоретически обосновать защиту прав потребителей и помочь этим законодателям и правоохранительным органам.[1]

Гарантийный ремонт – потребительское право Часто в нашей жизни бывает, что совершенно новые предметы домашнего обихода: мобильный телефон, телевизор, холодильник и т. Д. Они ломаются, не обслуживая нас – потребителей и половину «обещанной гарантии». И самое печальное в этой ситуации заключается в том, что потребителю, помимо эмоционального опыта, связанного с разбивкой дорогостоящего продукта, придется столкнуться (в большинстве случаев) с множеством разных проблем. В конце концов, продавец обычно отказывается принять поврежденный продукт для гарантийного ремонта и отправляет потребителя в сервисный центр, который, в свою очередь, находит много оправданий, чтобы отказать потребителю в свободном и своевременном ремонте. Кроме того, сервисные центры очень часто интерпретируют свои правила защиты потребителей по-своему, они содержат необоснованные выписки по счету, подтверждающие прием товаров для гарантийного ремонта. Например, один из них: «период ремонта товаров увеличивается при отсутствии запасных частей». Заставляя потребителя подписывать квитанцию с аналогичной формулировкой, сервисные центры могут отложить гарантийный ремонт в течение нескольких недель или даже месяцев. Поэтому, чтобы не только избежать конфликтных ситуаций, но и добиться для вас положительного результата, важно знать о своих правах потребителей и некоторых важных моментах. В этой статье я попытаюсь представить наиболее важные из них. Гарантийный ремонт момента В соответствии со статьей 8 Закона России «О защите прав потребителей» потребитель имеет право соблюдать требования бесплатного устранения дефектов, то есть при выполнении гарантийного ремонта, или продавцу, у которого был приобретен продукт или производитель, или компании отвечает этим требованиям на месте потребителя. А это означает, что в случае разбивки товаров в течение гарантийного срока потребителю не нужно (в оди-

[1] Дихтль Е., Хершген Х. Практический маркетинг: Уч. пособие / Пер. с нем. А.М. Макарова; Под. Ред. И.С. Минько. - М: Высшая школа, 1995 - 225 с.

ночку, если он не хочет) искать и посещать сервисные центры, мастерские и т. Д. Достаточно связаться с продавцом с просьбой о бесплатном удалении дефектов. Продавец «добровольно» согласился сделать бесплатный и своевременный ремонт клиентов, чтобы лучше сообщить свои претензии в письменной форме, например, в форме заявления, адресованного менеджеру магазина или компании, которая приобрела товар. Претензия представляется в любой форме в двух экземплярах, одна из которых передается продавцу, а другая – квитанцией, а дата остается по усмотрению потребителя. Требование должно сопровождаться копией квитанции о покупке и гарантийным ваучером. Если вы вдруг отказываетесь принять иск, отправьте его заказным письмом, желательно с уведомлением о доставке, и в этом случае потребитель узнает, кто и когда он получил свое требование. Момент II. В той же статье 8 Закона России «О защите прав потребителей» говорится, что после представления требований пользователей относительно бесплатного устранения недостатков необходимо отремонтировать в течение 14 дней с даты подачи заявки. За каждый день задержки с устранением дефектов в течение фиксированного периода (14 дней) потребителю выплачивается штраф в размере 1% от стоимости товара. Поэтому, если потребитель не хочет, чтобы гарантийный ремонт растягивался в течение длительного времени, он должен в своем отказе от ответственности указать, что выявленные дефекты продукта были удалены в течение 14 дней (это очень важно, потому что даже если ремонт длится дольше 14 дней, потребитель будет иметь право на конфискацию). Момент III. На период ремонта товаров потребитель имеет право в письменной форме запросить в письменной форме аналогичный товар хорошего качества, то есть товары с теми же основными потребительскими характеристиками, что и товары, которые они приобрели. Для этой цели продавец или компания, отвечающая требованиям потребителя (сервис-центр), должны создавать (удерживать) фонд товарного обмена. Момент IV. Если потребитель попрежнему решил обратиться непосредственно в сервисный центр за гарантийным ремонтом товара, он должен применяться к производителю, указанному в прилагаемых документах, или к потребителю при покупке продукта. Целесообразно отправлять запросы в сервисный центр по просьбе клиента в письменной форме, как в случае продавца (описано выше). Условия проведения работ по гарантиям, регулируемые в рамках гарантийного ремонта (технического обслуживания) или гарантийного обмена технически сложными предметами домашнего обихода, утвержденными Кабинетом Министров России от 11 апреля 2002 года № 506. На практике большинство потребителей, устраняя недостатки товаров для решения проблем, связанные с нарушением подрядчиками порядка принятия товаров для гарантийного ремонта. Поэтому, чтобы максимально защитить себя от такого рода неприятностей, потребитель должен знать и не забывать содержание пункта 30 вышеуказанного правила, в котором четко определена такая процедура, и гласит следующее: взятие продукта для гарантийного ремонта подрядчик в присутствии потребителя проверяет характеристики продукта , его полноту, внешний вид, серийный номер, дату изготовления, наличие штампа изготовителя (если есть), гарантийные купоны и определяет наличие заявления, вызванного ошибкой потребителя. Кроме того, принимая товар на

гарантийный ремонт, подрядчик обязан выдать потребителю квитанцию № 7 – гаранта. Этот документ должен содержать информацию об организации, названии, названии и описании продукта – марке, модели, серийном номере, внешнем виде (наличии или отсутствии царапин, повреждении), цене, дате производства, перечне недостатков, с даты получения товара до даты ремонта и ремонта , Что касается гарантийного срока, как указано выше, его следует производить в течение 14 дней. Следует отметить, что этот период может быть увеличен только с согласия потребителя. Поэтому, если квитанция на поставку для ремонта указывает, например, 25-дневный период ремонта, потребитель имеет право не подписывать его и требовать устранения дефектов в течение периода, не превышающего 14 дней.

Один экземпляр квитанции, которую подрядчик предоставляет потребителю. После гарантийного ремонта потребитель должен вернуть квитанцию для получения товара для гарантийного ремонта. При выпуске отремонтированных товаров подрядчик должен показать свою работу потребителю. Продукт должен быть запечатан (если он предусмотрен в рабочих документах), то он передается потребителю.

Законодательство, регулирующее отношение в области защиты прав потребителей, появилось лишь в 20 веке. Его принятие было обусловлено расширением ассортимента товаров (услуг, работ), сложностью и динамичностью технологий производства, развитием экономических связей, а также значительным увеличением количества хозяйствующих субъектов. При таких условиях гражданин – потребитель на рынке оказался в неравном положении по сравнению со своими контрагентами – изготовителями, потребителями, продавцами. Это неравенство вызвано не только экономической ограниченностью потреблений по сравнению с хозяйствующими субъектами, но и, как правило, с отсутствием у них специальных знаний в области экономики, права, техники, технологий и т.д. безусловно, такое смещение баланса преимуществ в сторону хозяйствующих субъектов потребовало принятия мер по охране интересов потреблений, важнейшей из которых являлось принятие специального законодательства о защите прав потреблений.[1]

Правоприменительная практика по делам данной категории выявляет массу проблем в этой области – проблемы в законодательстве, коллизии норм, просчеты в механизме защитных прав потребителей.

Проблемы в области защиты прав потребителей представляют очень большой интерес, так как они требуют серьёзной теоретической базы, и при этом исключается возможность. Вспомнить «Хорошо забытое старое», как, например, в ситуации с ценными бумагами, акционерными обществами, либо прибегнуть к опыту других стран, так как и для мировой правовой теории, защита прав потребителя – явление новое.

---

[1] Карманная книга потребителя: Законодательные акты, правила обслуживания, практические советы, образцы документов для обращения в суд. М.: Информационно-внедренческий центр «Маркетинг», 1994.

Учитывая это, передовая юридическая мысль должна приложить усилия для теоретического обоснования защиты прав потребителя и помочь этим законодателю и правоприменительным органом.

Литература

1. Академия рынка: Маркетинг: Пер. с фр. / Арман Дайан и др. – М.: Экономика, 1993 – 574 с.

2. Все о маркетинге: Сборник материалов для руководителей предприятий, экономических и комерчесских служб. – М.: Азимут – Центр 1992 – 367 с.

3. Герасимчук В.Г. Маркетинг. Теория и практика – К.: Высшая школа, 1994 – 328 с.

4. Дихтль Е., Хершген Х. Практический маркетинг: Уч. пособие / Пер. с нем. А.М. Макарова; Под. Ред. И.С. Минько. – М: Высшая школа, 1995 – 225 с.

5. Законодательство о защите прав потребителей: Сборник нормативных актов. М.: АО «Юридическая фирма», «Легат», 1994.

6. Карманная книга потребителя: Законодательные акты, правила обслуживания, практические советы, образцы документов для обращения в суд. М.: Информационно-внедренческий центр «Маркетинг», 1994.

7. Катренко В.С., Слепаков С.С. «Правовые основы защиты интересов потребителей» Невинномысск 1999.

8. Ричмен Д.Дж, Мескон М.Х., Боуви К.А., Тилл Д.В. Современный бизнес: Учебник в 2-х томах. Пер. с англ. – М.: Республика, 1999 Т.1. – 431 с.

Швецова Екатерина Алексеевна,
курсант взвода 8114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ТРУДОВОЙ ДОГОВОР С ВРЕМЕННЫМИ И СЕЗОННЫМИ РАБОТНИКАМИ

Трудовой договор – центральный институт трудового права. Его значение подчеркивается Трудовым кодексом, который содержит пять глав, посвященных трудовому договору. Ими определяются понятие и стороны трудового договора, его содержание, виды трудового договора, правила оформления приема на работу, гарантии его заключения, изменение трудового договора, а также прекращение трудовых отношений.

Положения Трудового кодекса о трудовом договоре реализуют одно из основных прав человека и гражданина – право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Мировая цивилизация не знает лучшей юридической формы воплощения свободы труда в трудовых отношениях, чем трудовой договор, который, с одной стороны, дает

возможность каждому выполнять работу, в наибольшей степени соответствующую его интересам, а с другой – учитывает потребности работодателя, который имеет возможность принять на работу наиболее необходимых ему работников.

Свобода труда, реализуемая в форме трудового договора, несовместима с принудительным трудом и с дискриминацией в сфере трудовых отношений.

Трудовой договор бывает двух видов – бессрочный и с ограниченным сроком действия. Согласно ст. 58 ТК РФ, срочный трудовой договор заключается максимум на пять лет, причем не по прихоти работодателя, а по объективным, законодательно предусмотренным причинам. Поэтому у каждой организации, планирующей заключить временный трудовой договор найма работника, должны быть на то веские основания.

Трудовой договор бывает двух видов – бессрочный и с ограниченным сроком действия.

Согласно ст. 58 ТК РФ, срочный трудовой договор заключается максимум на пять лет, причем не по прихоти работодателя, а по объективным, законодательно предусмотренным причинам. Поэтому у каждой организации, планирующей заключить временный трудовой договор найма работника, должны быть на то веские основания.

В некоторых случаях закон разрешает принимать работников на ограниченный период по соглашению с ними, а именно:

– для проведения неотложных спасательных или ликвидаторских работы (для предупреждения эпидемий, техногенных катастроф, стихийных бедствий, эпизоотий и прочих чрезвычайных ситуаций, а также для устранения их последствий);

– для выполнения работ в климатических условиях Крайнего Севера и приравненных к нему местностей, если трудоустройство предполагает переезд;

– с пенсионерами по возрасту и лицами, которым по состоянию здоровья разрешена только работа временного характера (требуется подтверждение в форме медицинской справки);

– с избранными по конкурсу или поступающими на работу по совместительству специалистами;

– с творческими работниками кинематографа, СМИ, театров, концертных организаций;

– с руководителями, их заместителями и главными бухгалтерами предприятий любых форм собственности;

– со студентами очной формы обучения;

– с экипажами судов – морских, смешанных, внутреннего плавания.

Кроме того, временный трудовой договор с работником по соглашению сторон может заключить любой субъект малого предпринимательства с маленьким штатом (не более 35 человек, а в сфере розничной торговли или бытового обслуживания – не более 20). Это правило распространяется и на работодателей в статусе индивидуальных предпринимателей. Но сначала нужно заручиться согласием работника.

Иногда работодатель может определять срок действия договора в одностороннем порядке.

Основания, дающие такое право, перечислены в ч. 1 ст. 59 ТК РФ.

Заключать временный трудовой договор найма работника разрешено:

– для выполнения сезонных или временных работ;

– для проведения работ, выходящих за рамки обычной производственной деятельности (пусконаладочных, реставрационных, монтажных);

– при временном (на срок до одного года) расширении производства;

– на время исполнения обязанностей временно отсутствующего сотрудника, за которым сохраняется место работы;

– для профессионального обучения, практики, стажировки персонала;

– с лицами, направляемыми на работу за рубеж;

– с лицами, направленными на для прохождения альтернативной гражданской службы или на общественные работы;

– в случаях избрания на оплачиваемую работу в выборный орган на определенный срок.

Чаще всего срочными трудовыми договорами оформляется набор персонала на заведомо ограниченные по времени или объему работы. Речь идет о временной или сезонной занятости, когда потребность в сотрудниках возникает лишь на короткий период.

Строго говоря, понятия «временный работник» в Трудовом кодексе РФ нет. Но есть класс работ, которые законодатель определяет как временные, и все они длятся не более двух месяцев. Поэтому договор, заключенный в такой ситуации, действует не более 60 дней (глава 45 ТК РФ).

Исполнение обязанностей временно отсутствующего сотрудника, независимо от продолжительности, не относится к трудовым отношениям, заключенным на срок до двух месяцев. Иными словами, такой срочный трудовой договор не подпадает под действие главы 45 ТК РФ.

Задачи, которые стоят перед временными работниками, непостоянны: ремонт помещений, погрузочно-разгрузочные или отделочные работы, обработка садов и т.д. Схожими особенностями характеризуются и сезонные работы. Правда, на выполнение сезонных работ может потребоваться больше времени, но в любом случае они завершаются с окончанием сезона и редко длятся более полугода. Чаще всего это работы, зависящие от климатических условий и связанные с фермерским хозяйством, заготовкой кормов и лекарственного сырья, обработкой полей и сбором урожая, лесодобычей и охотой. Но, даже нанимая работников на пару месяцев или на сезон, с ними необходимо заключить оформленные по всем правилам трудовые договоры. И временные, и сезонные должности отражаются в штатном расписании:

Временный трудовой договор (образец документа представлен в нашей базе типовых форм) заключается на общих основаниях: в письменной форме, в двух экземплярах, с обязательным включением ряда условий, предусмотренных ст.57 ТК РФ.

К ним относятся:

– трудовая функция, должность в соответствии со штатным расписанием;

– место работы;

– условия и размер оплаты труда, надбавки и доплаты;

– условия труда на рабочем месте, а если они признаны вредными или опасными – дополнительно прописываются все положенные гарантии и компенсации;

– характер работы (разъездной, в пути, подвижной);

– пункт об обязательном социальном страховании работника;

– режим рабочего времени;

– даты начала и завершения работы.[1]

Именно последний пункт отличает срочный трудовой договор от бессрочного. В бессрочном договоре указывается только день, когда сотрудник должен приступить к выполнению должностных обязанностей. А в срочном – еще и дата, с наступлением которой договор прекращает свое действие.

Кроме того, в договоре с временным или сезонным работником нужно непременно указать основание срочности. В данном случае ссылаться следует на пункты 2 или 3 ст.59 ТК РФ (временный или сезонный характер выполняемых работ). При необходимости документ можно дополнить и другими условиями – об уточнении места работы, дополнительных видах страхования и т.д. Ни одно из условий не должно ухудшать положение сотрудника по сравнению с законодательно установленными нормами.[2]

Несмотря на временный характер трудоустройства, он имеет право на оплачиваемый отпуск (два дня за каждый отработанный месяц) или компенсацию при увольнении, получение пособия по временной нетрудоспособности и другие гарантии общего характера.

И еще один важный момент. Временным работникам, трудоустроенным на срок до двух месяцев, нельзя устанавливать испытание при приеме на работу (ст. 70 ТК РФ). Максимальная продолжительность испытательного срока сезонных работников, принятых на срок от 2 до 6 месяцев, составляет две недели. Поэтому основными инструментами для проверки их квалификационного уровня и деловых качеств остаются личное собеседование и изучение документов (резюме, рекомендаций с предыдущих мест работы, дипломов, сертификатов).

Прежде чем заключить временный трудовой договор, работодателю необходимо убедиться, что работник осведомлен об ограниченном сроке трудоустройства и полностью согласен с этим условием., ознакомиться с документами, представленными сотрудником в соответствии с требованиями ст. 65 ТК РФ. Проверить, все ли обязательные пункты включены, правильно ли указаны адреса и реквизиты сторон. Чтобы содержание и форма документа полностью соответствовали требованиям актуального законодательства, используйте в качестве шаблона готовый трудовой договор с временным работником (образец

---

[1] Трудовое право: учебник для прикладного бакалавриата / В. Л. Гейх- ман [и др.]; под ред. В. Л. Гейхмана. — М.: Издательство Юрайт, 2017. — 407 с.

[2] Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

на нашем сайте доступен для скачивания). Условие срочности прописывается отдельным пунктом. И в договоре, и в приказе о приеме на работу срок окончания трудовых отношений обозначается конкретной датой – в отличие от замещения временно отсутствующего работника, когда условием прекращения трудовых отношений становится возвращение основного специалиста.

Размер оплаты труда (тарифной ставки, должностного оклада) также обозначается точной суммой. На всех временных работников распространяются общие правила расчета заработной платы, установленные организацией. На основании приказа заполняется трудовая книжка. Если работа по договору является для работника основной, запись о трудоустройстве нужно внести обязательно. Если же речь идет о совместительстве, запись делается только по просьбе владельца трудовой книжки.[1]

Временный или сезонный работник имеет право расторгнуть трудовой договор в одностороннем порядке, предупредив об этом работодателя за три дня до увольнения (а не за две недели, как того требует стандартный порядок).

В статье 67 Трудового кодекса РФ четко говорится, что трудовой договор должен быть заключен письменно. Однако та же статья определяет момент заключения трудового договора днем фактического допуска сотрудника к работе. В этом случае трудовой договор должен быть оформлен руководителем в течение трех дней с даты допуска сотрудника.

Форма временного трудового договора с работником, принимаемым на время, может отличаться от обычного трудового договора, но обязательно должна быть письменной.

В заключение стоит отметить, что срочные трудовые договоры привлекательны не только для тех работодателей, у кого есть временные места в силу сезонности работ.

Практически все сталкиваются с проблемой временного замещения отсутствующего сотрудника, а также с задачей быстрого выполнения плана за счет временного увеличения количества рабочей силы. Но очень часто опасаются работать со «срочниками» в силу неуверенности в правильном оформлении этих «непостоянных» трудовых отношений, а также в силу опасений из-за возможных трудовых споров. Однако при правильном применении норм ТК РФ, а также после изучения судебной практики, связанной со срочными трудовыми договорами, можно с легкостью обойти острые углы и при этом – с выгодой для себя.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // «Собрание законодательства РФ», 04.08.2014, № 31, ст. 4398

2. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // «Российская газета», № 256, 31.12.2001

[1] Петров, А. Я. Трудовой договор: учеб. - практ. пособие / А. Я. Петров. – М.: Издательство Юрайт, 2016. — 377 с.

3. Петров, А. Я. Трудовой договор: учеб. – практ. пособие / А. Я. Петров. – М.: Издательство Юрайт, 2016. – 377 с.
4. Трудовое право: учебник для прикладного бакалавриата / В. Л. Гейх- ман [и др.]; под ред. В. Л. Гейхмана. – М.: Издательство Юрайт, 2017. – 407 с.

Шеломанова Дарья Сергеевна,
курсант взвода 8114
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

ПРЕКРАЩЕНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ ПО СОСТОЯНИЮ ЗДОРОВЬЯ

Специфика работы в органах внутренних дел Российской Федерации накладывает на сотрудников особые обязанности и полномочия, вместе с тем организуя деятельность в определенных направлениях по своим законодательным и нормативно правовым актом. В целом ко всей служебной деятельности применимы следующие основные акты: конституция Российской Федерации, Федеральный закон от 30 ноября 2011 года № 342 «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации, Федеральный закон от 19 июля 2011 года № 247 «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Федеральный закон от 7 февраля 2011 года № 3 «О полиции», Трудовой кодекс Российской Федерации и т.д.

Ряд данных нормативных актов содержит в себе основные положения по регулированию деятельности сотрудников органов внутренних дел и, в частности, по отношению к нашей статье – прекращение трудовых отношений сотрудников по состоянию здоровья.

В сопоставлении с трудовым кодексом, основания для увольнения сотрудников полиции существенно расширены федеральным законом. Согласно данному нормативному акту, увольнение из полиции реализовывается по указанным ниже причинам:

1. Собственная инициатива сотрудника. Прекращение трудовых отношений осуществляется на основании рапорта полицейского, который он должен передать руководству за месяц до ухода. В этот период увольняемый вправе передумать и отозвать свое заявление.

2. Достижение полицейским определенного возраста. Для рядовых, а также для офицерского состава от лейтенантов до подполковников установлен

предельный возраст 45 лет, для полковников 50 лет, генерал-майоров 55 лет, для генерал-полковников 60 лет.

3. Выслуга лет, которая дает право на получение пенсии. Работники, у которых 20 лет стажа работы в МВД, имеют право на пенсионное обеспечение.

4. Окончание срока действия контракта. Если ни одна из сторон не инициирует продление действия контракта, то сотрудник подлежит увольнению.

5. Сокращение штата в результате проведения организационно-штатных мероприятий. С сотрудником прекращаются трудовые отношения при отсутствии других вакансий или при его отказе от перевода на другую должность. О прекращении трудовых отношений полицейский предупреждается за 2 месяца и имеет право на выходное пособие и сохранение среднемесячного заработка на период поиска новой работы, но не более 2 месяцев.

6. Негодность к службе по медицинским показателям определяется на основании постановления военно-врачебной комиссии.

7. Несоответствие занимаемой должности, выявленное по результатам проведения аттестации.

8. Грубое нарушение дисциплины, которое включает прогул, нахождение на службе в состоянии опьянения, отказ от исполнения приказа, хищение по месту службы или утрата доверия руководства.

9. Проступок, несовместимый со службой в полиции.

10. Вступление в силу обвинительного приговора суда либо прекращение производства по делу в связи с истечением срока исковой давности.

Можно говорить, что данный вопрос будет актуален всегда, потому как человек являясь биологическим существом – несовершенен и его организм со временем начинает изнашиваться, а если брать в расчет специфику службы в правоохранительных органах, и зная при каких условиях приходится работать большинству сотрудников, данный вопрос не оставляет сомнения, и, в нашей статье мы постараемся разобрать все нюансы этой проблемы. Данная статья будет полезна для ознакомления сотрудникам в целях освещения данного вопроса с законодательной стороны.[1]

Заболевания мешают полноценной жизни и отражаются на качестве осуществляемой работы. Неудовлетворительное состояние здоровья может стать причиной перевода сотрудника на иную должность, а в особо тяжелых случаях – увольнения. В нашей статье нас интересует именно второе положение.

Порядок и этапы увольнения граждан, работающих в МВД, регулируются положениями Федерального закона «О полиции». Кроме этого, разрыв трудовых отношений по причине болезни или травмы таких сотрудников основывается на ТК РФ, а непосредственно процесс увольнения данной категории работников имеет несколько основных отличий от обычного порядка данной процедуры, именно их и необходимо разобрать подробнее.

[1] Федеральный закон от 30 ноября 2011 года №342 «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации

Законодательство РФ дает любому сотруднику законное право уволиться по собственному желанию в случае выявления у него профессионального заболевания либо травмы, которая стала результатом исполнения трудовых обязанностей.

В данной ситуации работоспособность сотрудника может быть как нарушена частично, так и полностью утеряна – в каждом из этих случаев сотрудник имеет полное право попрощаться с работодателем.

Необходимо помнить о том, что заявление об ухудшении здоровья не может быть безосновательным, у сотрудника на руках должны быть сопутствующие медицинские заключения и другие бумаги, указывающие на наличие проблем.

При увольнении по состоянию здоровья работодатель должен руководствоваться действующим законодательством РФ. К сожалению, не все сотрудники МВД ознакомлены со своими правами в данном вопросе должным образом, поэтому при расторжении трудового контракта по состоянию здоровья рекомендуем принять во внимание следующие нормативные акты:

1. Федеральный закон от 7.02.2011 г. № 3-ФЗ «О полиции»
2. Положение о службе в органах внутренних дел, утвержденное постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 23.12.1992 г. №4202-1
3. Инструкция о порядке применения Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации, утвержденная приказом Министерства внутренних дел России от 14.12.1999 г. №1038
4. Пункт 5 статьи 83 Трудового Кодекса РФ.[1]

Военная врачебная комиссия устанавливает несколько степеней тяжести расстройства функциональности организма. При легкой форме течения заболевания сотрудник МВД может быть лишь на время отстранен от выполняемых обязанностей. Ниже мы приведем перечень болезней, при которых возможно увольнение по состоянию здоровья, так как организму причинен сильный вред:

1. Полная глухота
2. Проблемы со зрением или абсолютная слепота
3. Злокачественные раковые опухоли
4. Положительное ВИЧ-инфицирование
5. Ранее полученные травмы, которые привели к значительному изменению костных тканей и их дефектам
6. Наличие заболеваний мочевыводящей системы
7. Наличие венерических недугов (например, сифилис, гонорея)
8. Туберкулез
9. Серьезные заболевания сердечно-сосудистой системы
10. Психические недуги и расстройства личности (например, шизофрения)
11. Заболевания дыхательных путей, при которых поступление воздуха затруднено

[1] Трудовой Кодекс РФ.

Также является веским основанием для увольнения из МВД по состоянию здоровья получение инвалидности первой группы, так как такой статус означает, что человек нетрудоспособен.

Выше приведены заболевания, при которых прохождение службы в МВД невозможно. Однако если болезнь не хроническая и протекает в легкой или средней форме, медицинская комиссия может признать работника годным для службы. Немаловажно помнить, что сотрудник Министерства внутренних дел может быть уволен только после прохождения военной врачебной комиссии и выдачи соответственного заключения о наличии заболеваний, которые препятствуют выполнению должностных обязанностей.

Здоровье работников органов МВД должно проверяться регулярно на основании действующих норм и положений. С этой целью создается специальная комиссия, которая оценивает ход проверки и осуществляет постоянный контроль данной процедуры. Данный орган выносит окончательное заключение относительно состояния здоровья каждого из сотрудников. Проверка здоровья может назначаться как в общем порядке, так и в индивидуальном. Последний часто требуется в том случае, если сотрудник до этого находился на лечении в стационаре, получил серьезную травму и т.д.

Этапы процедуры увольнения будут включать в себя следующие обязательные действия:

1. После того, как специально созданная комиссия выдала соответствующее заключение о текущем состоянии здоровья работника, ему необходимо обратиться в отдел кадров. Там происходит уточнение имеющегося у гражданина стажа для последующего начисления положенных льгот и компенсаций.

2. Далее работники кадрового отдела подготавливают для сотрудника специальное уведомление, которое содержит в себе сведения о ранее выданном медицинском заключении. Именно это заключение и будет являться главным правовым основанием для последующего инициирования процедуры увольнения.

3. Затем созданное уведомление должно быть передано сотруднику в руки. Если такой возможности в настоящий момент не имеется, допускается пересылка документа путем почтового отправления. При этом следует позаботиться о составлении соответствующей описи.

4. Помимо всех необходимых действий по оформлению требуемых документов, непосредственный руководитель и увольняющийся работник должны решить некоторые вопросы лично, во время беседы. Основные из них будут касаться представления всех предусмотренных государством льгот, освобождения служебного жилья, если таковое имелось и т.д. Важным вопросом также будет являться тема о полагающихся компенсационных выплатах.

5. Следующим этапом станет составление работодателем главного документа – приказа об увольнении. В документе обязательно должно быть сказано о соответствующем медицинском заключении, которое выявило у сотрудника определенное заболевание или травму. С содержанием приказа работник должен быть ознакомлен лично, поставив на нем собственную подпись.

6. Далее следует внесение записи об увольнении в другие важные документы, включая трудовую книжку сотрудника и его личное дело, которые было

заведено при трудоустройстве. В каждой из этих записей также должны иметься сведения о ранее выданном комиссией медицинском заключении.

7. Следующим этапом должен стать полный расчет с работником, включая выплату всех причитающихся компенсаций. Сюда же можно отнести и выдачу трудовой книжки, а также иных личных документов. Все это должно быть сделано в последний день нахождения сотрудника на его рабочем месте.

8. На вышеуказанном пункте обязательные действия работодателя заканчиваются. Однако бывшему сотруднику необходимо будет обратиться в местный отдел комиссариата. Туда следует предъявить выданный работодателем военный билет для постановки на учет. Если текущие проблемы со здоровьем не запрещают работнику нести службу, он может быть причислен к запасу.

9. Срок, в течение которого уволившийся сотрудник должен предъявить военный билет, ограничен законодательством и составляет один месяц с момента официального расторжения сторонами трудового договора. Этот период предоставляется сотруднику для того, чтобы он смог оспорить собственное увольнение, если в этом будет иметься такая необходимость.

Денежное довольствие при увольнении сотрудников органов внутренних дел рассчитывается как совокупность следующих денежных сумм:

1. Невыплаченное денежное довольствие, рассчитанное по день увольнения сотрудника

2. Квартальная премия и единовременное годовое вознаграждение, которые рассчитываются пропорционально прослуженному времени

3. Компенсация за неиспользованные дни положенного отпуска

4. Матпомощь в размере двух окладов (в случае если работник ее не получал в текущем году)

Данная сумма должна быть перечислена или выдана служащему в течение последнего рабочего дня.

Так же при увольнении сотрудника по причине болезни предусмотрены выплаты единовременного пособия. Его размер устанавливается в зависимости от выслуги. Так на срок выслуги менее десяти лет размер денежного пособия будет составлять пять месячных окладов, от десяти до четырнадцати лет включительно – десять месячных окладов, от пятнадцати до двадцати лет включительно – пятнадцать месячных окладов, свыше двадцати лет выслуги – двадцать месячных окладов.

Значение также будет иметь наличие или отсутствие профессиональной травмы, если увольнение с работы связано именно с ней, сотрудник может получить дополнительную единовременную компенсацию, равную двум миллионам рублей. Помимо этого, даже после увольнения работник будет регулярно получать государственное пособие, сумма которого равна размеру оклада, установленного до его увольнения.

Однако необходимо помнить о том, что все вышеуказанные пособия и единовременные выплаты будут выданы сотруднику только в том случае, если у него будут иметься доказательства профессиональной травмы. Если же его здоровью был нанесен вред, но он не был связан с выполнением трудовых функций, получить выплаты будет невозможно.

Дополнительные выплаты также определяются для бывших работников, которые по причине профессиональной травмы получили инвалидность. В таком случае точный размер суммы будет зависеть от конкретной группы инвалидности:

при 1-ой – группе выплата составит полтора миллиона рублей;

при 2-ой –группе один миллион рублей;

при 3-ей – группе 500 тысяч рублей.

Для того, чтобы получать необходимые выплаты сотруднику нужно будет предоставить заключение медицинской комиссии об установлении назначенной группы инвалидности.

Если доказано, что заболевание приобретено при выполнении трудовых обязанностей сотрудником, которое гарантирует невозможность дальнейшего трудоустройства и повлекших за собой увольнение, помимо основных выплат ему обязаны перечислить еще одну денежную компенсацию – размер данного пособия предусмотрен пунктом 5 статьи 43 Федерального закона «О полиции» и составляет 2 миллиона рублей.[1]

Если полицейский, выполняя служебные обязанности получит травму, которая станет причиной установления ему инвалидности, ему будет назначена ежемесячная компенсация, величина которой вычисляется, складываясь из следующих факторов: размер месячного оклада, размер надбавки к месячному окладу, стаж службы/выслуга лет.

Законодательные нормы РФ также предусматривают возможность сохранения рабочего места за сотрудником, который по причине состояния здоровья вынужден находиться на длительном больничном. Подобное правило распространяется и на период реабилитации, за которое сотрудник восстанавливает свои силы и устраняет последствия перенесенных травм.

Важным нюансом является правило о том, что работодатель не имеет право расторгнуть трудовой договор с сотрудником, прибывающем на больничном, сюда может входить как лечение в стационаре, так и пребывание дома, с периодическим посещением врачам. Тогда прекращение действия трудового контракта в одностороннем порядке будет являться грубым нарушением действующего порядка.

Обязательное сохранение рабочего места предусмотрено и для таких серьезных заболеваний, как, например, туберкулез. В таком случае сотрудник сможет продолжить свою трудовую деятельность после получения медицинского заключения о нормальном состоянии здоровья, здесь не стоит торопиться с оформлением расторжения трудового договора, поскольку на основании трудового законодательства рабочее место сохраняется лишь при наличии листка нетрудоспособности.

Каждому человеку необходимо знать свои права и уметь правильно их отстаивать. Зная все тонкости и нюансы увольнения со службы по состоянию

[1]http://zakonguru.com/trudovoe/personal/uvolnenie/sotrudnika-mvd-po-sostoyaniyu-zdorovya.html

здоровья сотрудник вооружен необходимыми знаниями, которые позволят ему получить все необходимые выплаты и компенсации при увольнении.

Литература

1. Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации, утвержденного Постановлением Верховного Совета РФ от 23 декабря 1992 г.
2. Трудовой Кодекс РФ.
3. Федеральный Закон № 3-ФЗ «О полиции».
4. Федеральный закон от 30 ноября 2011 года №342 «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации
5. http://insure-guide.ru/health/straxovye-vyplaty-sotrudnikam-mvd/
6. http://zakonguru.com/trudovoe/personal/uvolnenie/sotrudnika-mvd-po-sostoyaniyu-zdorovya.html

Эренджиева Алтана Игоревна,
курсант 9116 взвода
Краснодарского университета МВД России

Научный руководитель:
Герасимов Александр Владимирович,
кандидат юридических наук, доцент
начальник кафедры
гражданского права и процесса
Краснодарского университета МВД России

К ВОПРОСУ О ВОСТРЕБОВАННОСТИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ

Посредническая деятельность направлена на удовлетворение потребностей покупателей, а также на оказание услуг предпринимателям, стремящимся расширить свой рынок сбыта за счет привлечения новых потребителей предлагаемых ими товаров или услуг.

Многие коммерческие сделки имеют посреднический характер. Именно посредничество является одним из наиболее выгодных и легко реализуемых видов деятельности в нашей стране. Наиболее распространенным видом посреднической деятельности является агентирование.

– агентское обслуживание, совершается за обусловленное вознаграждение одним (юридическим или физическим) лицом (агентом) по поручению другого лица (доверителя-принципала) от его имени, за его счёт и в его интересах. Характер, объём, порядок и условия А. определяются договором между доверителем и агентом. А. может охватывать различные сферы деятельности; так, А. в сфере торговли заключается в осуществлении агентом купли-продажи товаров определенного количества, по обусловленным ценам, на установленной территории и в определённый период.

Наиболее распространено А. в сфере судоходства – обслуживание морских судов в портах, когда агент по поручению судовладельца организует выполнение таможенных, санитарных, карантинных, портовых и других формальностей, связанных с заходом и грузовыми операциями судна в порту; обеспечивает для проводки судов наём лоцмана, буксиров; содействует быстрейшей погрузке-выгрузке судна; организует снабжение судов топливом, материалами, водой, продовольствием; составляет и оформляет транспортные и другие необходимые судну документы (Коносаменты, манифесты, таймшиты, акты); информирует судовладельцев о прибытии и отправлении судов, о ходе погрузочно-разгрузочных работ и об обычаях, сборах, правилах и обязательных постановлениях, действующих в данном порту, а также выполняет другие поручения судовладельца или капитана.

Судовладелец возмещает морскому агенту понесённые им расходы по оплате портовых сборов, оказанных судну услуг, снабжения. Отдельно выплачивается агентское вознаграждение, размер которого обычно исчисляется по тарифам в зависимости от тоннажа судна и срока его пребывания в порту (см. Агентство морское). А. морских судов является самостоятельным видом хозяйственной деятельности. Оно вызвано стремлением судовладельцев максимально сократить сроки пребывания судов в портах для ускорения оборачиваемости судов и повышения эффективности их эксплуатации.

С учетом включения правил об агентском договоре у нас получается есть три договорные формы, которые опосредуют отношения, связанные с оказанием посреднических услуг – договор поручения, договор комиссии, агентский договор. Вопрос – насколько эта договорная конструкция была нам нужна? Не является ли заимствование общемирового тренда пятым колесом в телеге. При внимательном рассмотрении понятно, что агентсткий договор не является излишним. И Уже анализ такого элемента как предмет это показывает.

Предметом договора поручения являются юридические действия. Предметом договора комиссии являются сделки (т.е. только некоторая часть юридических действий). Очевидно, что ввиду ограниченности предмета эти договоры не могут охватить все возможные ситуации и удовлетворить все возможные интересы субъектов. С этих позиций предмет агентского договора выглядит куда более шире – предметом агентского договора могут быть юридические и иные действия, причем как от имени агента, так и от имени принципала. Причем для разных действий может устанавливаться отдельно, совершается оно от имени принципала или от имени агента.

Агентский договор помогает избежать проблему букета договоров, из-за которой каждый раз приходится садится за стол переговоров.

Характеристика договора агентирования:

1.Консенсуальный

2.Возмездный

3.Двусторонний синаллагматический

Ст. 1005 позволяет нам дать еще и дифференциацию агентских договоров. Из легального определения вытекает дифференциация по признаку, чьим именем будет действовать агент. Соответственно, возможна ситуация, когда

агент действует от имени принципала, также возможна ситуация, когда агент действует от своего имени.

Нюанс, который делает эту дифференциацию условной. Применительно к одному договору могут использоваться различные модели: применительно к одним действиям агент действует от своего имени, применительно к другим – от имени принципала.

Есть серьезные практические последствия с точки зрения нормативного материала, применимого к отношениям сторон. Соответствующая глава включает всего 7 статей. Агентский договор предполагает в своей основе либо договор комиссии, либо договор поручения в том случае, когда агентский договор заключен по модели поручения, то к нему применяются правила о договоре поручения; если по модели комиссии – правила о договоре комиссии.

Но это не позволяет говорить о том, что в одном случае он будет разновидностью договора поручения, а в другом – договора комиссии. Это самостоятельная договорная конструкция.

П. 4 ст. 1005 – предполагает возможность специального регулирования применительно к отдельным сегментам рынка. К сожалению на сегодняшний день такое регулирование достаточно фрагментарно. Полноценно регулируется только морское агентирование, но в принципе можно представить себе и принятие иных нормативных актов – спортивные агенты, агенты на рынке недвижимости. Из п. 4 ст. 1005 следует ,что такой специальный закон будет иметь преимущество перед правилами гл. 52[1]

Элементы

1.Стороны. Агент и принципал. Никаких специальных требований по общему правилу к данным фигурам закон не предусматривает. Соответственно, в качестве агента и принципала могут выступать любые субъекты. В большинстве случаев в качестве агента выступает профессионал, но это чисто статистическое наблюдение, закон никаких ограничений с этой точки зрения не устанавливает.

Необходимо обратить внимание на возможность усложнения структуры договорных связей за счет конструкции субагентского договора. Агент может привлекать третьих лиц, заключая субагентский договор. При конструкции субагентского договора выступает две цепочки связи: прицнипал-агент, агент-субагент. Крайние звенья этих цепочек в отношениях не состоят.

Может быть предусмотрена обязанность заключать субагентский договор. Это логично: Агентский договор позволяет охватить своим содержанием решение неких стратегических задач. При этом очевидно, что нельзя быть специалистом во всем. Для отдельных действий из комплекса стратегических задач может желать привлечь лицо-профессионала. За счет конструкции субагентского договора и обязанности его заключить соответствующая задача может быть решена

[1] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017)

2.Предмет. АД относится к группе договоров опосредующих оказание посреднических услуг. Соответственно предметом АД являются посреднические услуги, выражающиеся в совершении юридических и иных действий. Господствующее мнение доктрины состоит в том, что предметом АД могут быть юридические и фактические действия. Второй возможный вариант – предметом АД могут быть только юридические действия предмет АД не может ограничиваться только фактическими действиями. Помимо толкования положений ст. 1005 в обоснование этого тезиса кладется то, Что при противном ответе у нас теряется критерий разграничения агентского договора от договора об оказании услуг. При этом предмет АД является существенным условием договора следовательно для того, чтобы договор был заключен, предмет должен быть согласован. Применительно к АД определение предмета обладает достаточно специфическими особенностями. Во многих случаях деятельность агента предполагает совершение целого комплекса действий, причем в момент заключения договора относительно составляющих этого комплекса может быть и неизвестно. Закон предполагает возможным определение предмета АД самым общим образом без конкретизации отдельных действий и подтверждением этому выступают правила п 2 ст. 1005 – речь идет о том, что нет указания на конкретные действия, а установлены только общие полномочия жестких правил к индивидуализации предмета АД закон не выдвигает. Предмет может быт определен самым общим образом без указания на конкретные составляющие

3.Цена. Поскольку АД является сугубо возмездным, данный элемент присутствует в любом АД. В виде цены выступает вознаграждение агента, его размер уста6навливатеся соглашением сторон. Размер вознагрждения не является существенным условием (ст. 1006 ГК РФ 424 ГК РФ).[1]

4.Срок. Относительно его значения необходимо ознакомится с предписаниями п. 3 ст. 1005 ГК РФ. Их этих предписаний достаточно недвусмысленно вытекает возможность заключения договора как на определенный срок, так и без указания срока. Условие о сроке не является существенным условием – если он не согласован, он считается заключенным без указания срока. Ст. 1010 – в бессрочных агентских договорах возможен односторонний отказ от такого договора любой из сторон. Во всем остальном правовой режим срочного и бессрочного АД практически совпадает

5.Форма. Гл. 52 – никаких особых предписаний на этот счет не содержится. Равным образом их не содержатся в гл. 51 и 49. Раз нет никакого специального регулирования, ворпрос о форме решается на основании общих правил гл. 9 в зависимости от субъектного состава и суммы сделки. Кроме того, не предусматривая никаких специальных правил о форме, законодатлеь не предусматривает никаких специальных правил относительно несоблюдения требуемой формы. Форма АД независимо от используемой сторонами модели не выступает в качестве коснтитутиивного элемента и на действительность договора никакого влияния не оказывает.

[1] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017)

Возможность агента действовать и совершать сделки, как от своего имени, так и от имени принципала (комитента) является главной отличительной особенностью этого вида посреднического договора. Понятие агентского договора как самостоятельного договора гражданского права введено в российское законодательство впервые. Обусловлено это нововведение тем, что известные российскому праву сходные договоры комиссии и поручения не опосредуют всего того многообразия отношений, которые возникают в условиях современной экономической деятельности.

В качестве агента в гражданском обороте выступают как физические, так и юридические лица. ГК не содержит на этот счет никаких ограничений. Однако поскольку агентирование чаще всего является одним из видов предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК), заключение агентских договоров не может осуществляться физическими лицами – государственными служащими и теми юридическими лицами, уставы которых исключают представительские функции или же вообще не предусматривают права осуществления предпринимательской деятельности.

Поскольку агентский договор является новым видом договора в российском законодательстве, предусмотрено, что законом могут быть урегулированы особенности отдельных его видов. Из международной практики могли бы быть заимствованы такие виды агентских договоров, как:[1]

- агентский договор по продаже недвижимости на публичном аукционе (агент – аукционист);
- агентский договор по передаче товаров с целью их продажи (агент – фактор);
- агентский договор по ведению переговоров между двумя сторонами в целях заключения договора (агент – брокер);
- агентский договор по продаже недвижимости (агент – риэлтер).

Агентский договор может быть заключен на определенный срок, а может быть и бессрочным. Сумма агентского вознаграждения (порядок ее определения) должна быть предусмотрена договором.

Агентский договор может носить характер так называемого исключительного договора. Это может означать, что, во-первых, принципал принимает на себя обязательство не заключать аналогичных договоров с агентами, действующими на данной территории. Таким образом, только одному агенту на строго определенной территории предоставляется право совершать определенные действия в пользу принципала. Во-вторых, принципал обязуется не совершать самостоятельно на данной территории тех действий, которые являются аналогичными предмету агентского договора. Включение в договор подобного условия защищает интересы агента, который получает, по сути, возможность осуществлять деятельность в условиях отсутствия конкуренции.

Исключительный характер агентского договора может быть направлен и на обеспечение интересов принципала. Это достигается путем включения в до-

[1] «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017)

говор условия о невозможности заключения агентом аналогичных договоров с другими принципалами на данной территории.

Агентский договор прекращается вследствие:

•отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия;

•смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

•признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом).

Действие агентского договора прекращается одним из двух способов:

1) волеизъявлением сторон;

2) в силу предписаний закона.

Прекращение агентского договора, заключенного без указания срока окончания его действия, осуществляется действием сторон.

При определенных обстоятельствах отношения принципала и агента прекращаются в силу предписаний закона. Это возможно в тех случаях, когда одна из сторон больше не может осуществлять свои обязанности по договору. Поскольку нередко агентские отношения носят личностный характер, смерть одной из сторон, признание ее недееспособной, ограниченно дееспособной или безвестно отсутствующей, равно как и признание несостоятельности одной из сторон, должны повлечь за собой прекращение агентского договора.

Посредническая деятельность в соответствии с гражданским законодательством РФ должна оформляться соответствующими договорами. Гражданский кодекс РФ предоставляет предпринимателям на выбор три договора: договор поручения, договор комиссии и агентский договор. Последний вид договора встречается чаще всего.

В соответствии со ст. 1005 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени либо от имени и за счет принципала. Возможность агента действовать и совершать сделки, как от своего имени, так и от имени принципала является главной отличительной особенностью этого посреднического договора.

Литература

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017)

2. Государство и право А. Левин

3. Расширенный поиск в поисковых сетях интернета

Научное издание

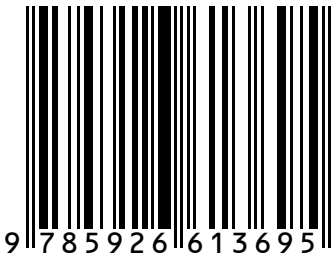
ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Сборник
научных статей по материалам
Всероссийской (заочной) научно-практической конференции

(26 апреля 2018 г.)

В авторской редакции
Компьютерная верстка *Г. А. Артемовой*

ISBN 978-5-9266-1369-5



Подписано в печать 03.12.2018.
Авт. л. 11,6. Заказ 741.

Краснодарский университет МВД России.
350005, г. Краснодар, ул. Ярославская, 128.