



Издаётся с 2013 года

ВЕСТНИК

Юридического института МИИТ

2014. № 4 (8)

РУБРИКИ ЖУРНАЛА

*Гражданское право
Международное право
Судебная система
Транспортное право
Вопросы образования
Вопросы миграции
Научно-исследовательская
деятельность
Исторический экскурс
Финансовое право
Зарубежная практика*

Председатель
редакционного совета:
Духно Николай Алексеевич
доктор юридических наук, профессор

Заместитель председателя
редакционного совета:
Корякин Виктор Михайлович
доктор юридических наук, доцент

Члены редакционного совета:
Дойников Игорь Валентинович,
доктор юридических наук, профессор
Егоров Виктор Павлович, доктор военных наук,
профессор
Землин Александр Игоревич,
доктор юридических наук, профессор
Коровяковский Денис Геннадьевич, кандидат
юридических наук, доцент
Лобачев Сергей Львович, доктор
технических наук, профессор
Овечкин Александр Петрович, доктор
философских наук, профессор
Постол Ольга Львовна, кандидат педагогических
наук, доцент
Слышкин Геннадий Геннадьевич, доктор
филологических наук, профессор

© Юридический институт МИИТа, 2014

При использовании материалов журнала
ссылка на «Вестник Юридического института МИИТ»
обязательна.



Официальный сайт
Юридического института:
www.ui-miit.ru

С о д е р ж а н и е

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Баскакова А. Ф., Ерохина А. Ф.	
ДОГОВОР СЧЕТА ЭСКРОУ: СПЕЦИФИКА ОТЕЧЕСТВЕННОГО ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.....	5
Борисова С. В., Гигель С. Г.	
ГОСУДАРСТВЕННОЕ И КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ НА ТРАНСПОРТЕ	10
Потапов Н. А.	
ВЕЩНЫЕ ПРАВА ГОСУДАРСТВЕННОГО КАЗЕННОГО УЧРЕЖДЕНИЯ	16
Савин Д. Г.	
ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК ДОЛЖНИКА В РАМКАХ ДЕЛА О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ПО ОСНОВАНИЯМ, ПРЕДУСМОТРЕННЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ О ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦАХ	23
Целовальникова И. Ю.	
СПЕЦИАЛЬНЫЙ ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ ИНВЕСТИЦИОННУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ	30
Целовальникова И. Ю.	
ПРАВОВОЕ СОДЕРЖАНИЕ КВАЛИФИКАЦИОННЫХ ПРИЗНАКОВ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	38
Черничкина Г. Н.	
О ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВАХ АВТОРА СЛУЖЕБНОГО ИЗОБРЕТЕНИЯ, ПОЛЕЗНОЙ МОДЕЛИ, ПРОМЫШЛЕННОГО ОБРАЗЦА.....	44

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

Корякин В. М.

КЛАССИФИКАЦИЯ САНКЦИЙ В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ..... 52

Семичева А. С.

ПРИЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЗИЦИИ
ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА..... 64

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА

Мамина О. И.

О ПРИНЦИПЕ ДОСТУПНОСТИ ПРАВОСУДИЯ ПРИМЕНЕНИЕЛЬНО
К ИНСТИТУТУ МИРОВОЙ ЮСТИЦИИ..... 71

ТРАНСПОРТНОЕ ПРАВО

Пургина А., Королькова А.

ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНЫЙ ТРАНСПОРТ И ОКРУЖАЮЩАЯ СРЕДА..... 75

Мильченко Е. П., Санина А. С.

РАЗВИТИЕ АРКТИЧЕСКОЙ ЗОНЫ И ТРАНСПОРТНОГО ФЛОТА..... 88

ВОПРОСЫ ОБРАЗОВАНИЯ

Духно Н. А.

ПРАВО НА ПРЕСТИЖНУЮ ПРОФЕССИЮ..... 95

Цыпин П. Е.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ
КЛИЕНТООРИЕНТИРОВАННОГО ПОДХОДА К ОБРАЗОВАНИЮ ...105

ВОПРОСЫ МИГРАЦИИ

Суденко В. Е.

КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕЗАКОННОЙ
МИГРАЦИИ..... 110

НАУЧНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

Скалепов А. Н.

ОБ ЭТИКЕ НАУЧНЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ 120

ИСТОРИЧЕСКИЙ ЭКСКУРС

Петров Ю. И.

ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ В РОССИИ
В КОНЦЕ XVIII – XIX СТОЛЕТИЙ 128

Здейкович К. Б.

ТАМОЖЕННЫЙ ТАРИФ КАК ИНСТРУМЕНТ ТАМОЖЕННОЙ
ПОЛИТИКИ 133

ФИНАНСОВОЕ ПРАВО

Мальцев В. А.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ
ГОСУДАРСТВЕННЫХ ДОЛГОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ
В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ 139

ЗАРУБЕЖНАЯ ПРАКТИКА

Шикова Н. В.

ВРЕМЯ ОТДЫХА РАБОТНИКОВ КАК ОДНО ИЗ ОСНОВНЫХ
УСЛОВИЙ ТАРИФНЫХ ДОГОВОРОВ В ФРГ 144

Сведения об авторах 150

Требования к материалам, представляемым

для опубликования в журнале «Вестник

Юридического института МИИТ» 152

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

УДК 347.4

© Баскакова И. В., Ерохина А. Ф.

ДОГОВОР СЧЕТА ЭСКРОУ: СПЕЦИФИКА ОТЕЧЕСТВЕННОГО ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Аннотация: Статья посвящена рассмотрению особенностей договора счета эскроу как разновидности договора банковского счета, определяются основы правового регулирования счета эскроу, исследуются отличия счета эскроу от аккредитива, акцентируется внимание на специфике российской адаптации института эскроу.

Ключевые слова: договор банковского счета, договор счета эскроу, депонент, бенефициар, эскроу-агент, банк, аккредитив.

© Baskakova I., Erokhina A.

ESCROW ACCOUNT CONTRACT: SPECIFICITY OF THE DOMESTIC LEGAL REGULATION

Abstract: Article is devoted to consideration of features of escrow account contract as specified type of bank account contract, the basic rules of legal regulation of escrow account are defined, the difference between escrow account and letter of credit is investigated, the attention is focused on the specificity of Russian adaptation legal concept of escrow.

Keywords: bank account contract, escrow account contract, depositor, beneficiary, escrow agent, bank, letter of credit.

Эскроу (англ. *escrow*) — в англо-американском праве депонирование у третьего лица денежной суммы на имя другого лица с тем, чтобы она была выдана ему лишь после выполнения известного условия [1].

Термин «условное депонирование» («эскроу») происходит от слова среднеанглийского языка «*escrow*» — в значении «свиток». Другие варианты включают англо-норманнский вариант «*escrowe*» или французский вариант «*escrowe*». Во всех случаях данный термин переводится как «свиток, перечень, список» [2, с. 67].

По мнению некоторых авторов, эскроу, как правовое явление, возникло изначально в ипотечной отрасли, с целью урегулировать расчетные взаимоотношения заемщиков и кредиторов в рамках американской системы ипотечного жилищного кредитования и было закреплено нормативно в

Национальном жилищном законе США 1934 г. [3].

Однако в статутных источниках права понятие сделки эскроу встречается существенно раньше, и она может быть совершена в отношении любого предоставления, т.е. любой вещи. Так, в Гражданском кодексе Калифорнии 1872 г. в § 1057 «Передача под условием» указывается, что предоставление может быть передано предоставляющим на хранение третьему лицу в целях передачи после исполнения оговоренного условия; в этом случае правовые последствия предоставления наступают с момента передачи его хранителем. Во время нахождения у третьего лица и до исполнения условия предоставление именуется эскроу [4].

Определение эскроу дает также и ст. 17003 Финансового кодекса Калифорнии 1951 г., в соответствии с которой эскроу означает любую сделку, в силу которой одно лицо для осуществления продажи, отчуждения, обременения или передачи в наем недвижимого или движимого имущества другому лицу передает какой-либо долговой документ, деньги, товарораспорядительный документ или другую ценность третьему лицу для того, чтобы это третье лицо держало переданную ценность до наступления определенного события или исполнения условия, когда такая ценность подлежит передаче третьим лицом должнику или кредитору или их представителям [5, с. 81].

С учетом развития общественных отношений зарубежное использование эскроу в разных отраслях регулируется специальными нормами права, но суть сделки не изменилась: сторона возмездной сделки, которая должна при определенном условии получить некое предоставление, получает его не от второй стороны по данной сделке непосредственно, а от третьего лица, установившего факт наступления оговоренного условия.

По сути, стороны сделки нанимают арбитра, которому доверяют больше, чем друг другу, и ответственность которого, как правило, заключается в том числе в возможном ограничении профессиональной деятельности.

Относительно новаций в российском законодательстве, связанных с эскроу, необходимо осветить несколько особенностей отечественного правового регулирования.

В соответствии со ст. 860.7 ГК РФ по договору счета эскроу банк (эскроу-агент) открывает специальный счет эскроу для учета и блокирования денежных средств, полученных им от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении оснований, предусмотренных договором между банком, депонентом и бенефициаром.

Таким образом, отечественный законодатель ввел только одну из разновидностей эскроу — эскроу-счета, соответственно, в качестве эскроу-агента может быть только банк, а в качестве предоставления по сделке — только безналичные денежные средства. Исходя из этого можно утверждать, что правовое применение института эскроу в данном случае в рамках ГК РФ существенно сужено. В то же время в европейских странах, где

правовое положение эскроу-агента четко закреплено и практика его деятельности выработана, в таком статусе могут выступать нотариус, кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг (брокер, депозитарий, фондовая биржа и т.д.), страховые организации и организации, занимающиеся такой деятельностью в качестве основной [6, с. 135].

Однако, исходя из свободы договора ничто не мешает сторонам возмездной сделки, например, купли-продажи, кроме самого договора купли-продажи заключить трехсторонний договор с третьим лицом — посредником, который примет от продавца имущество на хранение и передаст его покупателю при совершении последним оплаты. В описанном случае никаких специальных требований к сторонам описанных сделок нет, специального регулирования не требуется, общие требования — наличие дееспособности; имущество, не изъятое из оборота; наличие лицензии на оказание услуг по хранению при необходимости и т.д. Но остается некоторое количество рисковых для сторон сделки моментов, где регулирование со стороны государства было бы не лишним:

- требования к договору, который в описанном нами случае являлся бы смешанным договором хранения и агентирования, так как без установления этих требований невозможно учесть имеющийся зарубежный опыт правового регулирования данных отношений;
- требования к самому посреднику, так как в силу своей общей правоспособности он может совершать неограниченное количество сделок, и, например, обанкротиться, логичным было бы также страхование его ответственности.

В нормах, регулирующих эскроу-счета, имеется одно, на наш взгляд, критическое противоречие, которое не вполне соответствует идеи применения эскроу. Так, согласно ст. 860.8 ГК РФ если иное не предусмотрено договором, ни депонент, ни бенефициар не вправе распоряжаться денежными средствами, находящимися на счете эскроу, за исключением случаев, указанных в названной статье. Иными словами, стороны вправе предусмотреть в договоре возможность распоряжения ими денежными средствами, находящимися на счете эскроу. Это напрямую противоречит главному признаку эскроу — невозможности распоряжения заинтересованной стороной вещью, переданной беспристрастному третьему лицу.

Кроме счетов эскроу одним из вариантов надежных расчетов между сторонами сделки являются безналичные расчеты по аккредитиву. Принципиальная разница между эскроу и аккредитивом заключается в следующем:

1) аккредитив относится к расчетно-кассовым операциям, совершающимся банком в пределах тех обязанностей, которые возложены на него законодательством. Так, в соответствии с п. 6.3 Положения о правилах осуществления перевода денежных средств, утвержденным Центральным

банком РФ 19 июня 2012 г. № 383-П, аккредитив обособлен и независим от основного договора; исполнение аккредитива осуществляется на основании представленных документов [7], в то время как обязательства эскроу-агента в рамках описанной выше договорной конструкции определяются волеизъявлением сторон. Например, расчет между сторонами договора купли-продажи недвижимости производится путем исполнения депонированного безотзывного аккредитива, и условием перевода денежных средств на счет продавца является предоставление последним выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним (ЕГРП), подтверждающей переход права собственности к покупателю. В случае фальсификации, которую невозможно определить обычным визуальным способом, банк не будет нести ответственность за перевод денежных средств продавцу, поскольку при расчетах с аккредитива банк не несет ответственности за проверку фактического исполнения договора купли-продажи [8]. В случае же с эскроу получение выписки из ЕГРП может быть отнесено к обязательствам агента, и ее действительность зависит только от его действий;

2) аккредитив может быть распределен между несколькими банками: эмитентом и исполняющим, эскроу исполняется одним банком. Стороны сделки, для расчетов по которой используется аккредитив, могут не вступать в отношения с банками, реализующими сам расчет. Кроме того, до ее перечисления сумма денежных средств находится на счете, который не является расчетным счетом юридического лица, текущим счетом физического лица (стороны сделки) или корреспондентским счетом самого банка. Данный счет является транзитным и открывается исключительно для учета суммы аккредитива, после истечения срока аккредитива сумма перечисляется на тот счет, с которого была депонирована. Иными словами, денежные средства не находятся в распоряжении банка (банков), просто в одном из видов расчетов присутствует дополнительная документарная составляющая, а денежные средства считаются переданными от покупателя в момент депонирования транзитного счета [9, 10]. Обязанности же эскроу-агента не могут быть распределены между какими-то несколькими субъектами;

3) аккредитив бывает покрытый (депонированный) и непокрытый (гарантированный), фактически это означает, что банк, являясь не только расчетной, но и кредитной организацией, в ряде случаев обеспечивает расчет не путем пополнения транзитного счета, а путем принятия на себя обязательств о предоставлении денежных средств для расчетов, и в таких случаях «банк-эмитент является плательщиком» (п. 6.1. Положения о правилах осуществления перевода денежных средств). В случае эскроу предоставление по сделке или отсутствует, и тогда нет сделки по эскроу, или присутствует, и тогда эскроу-посредник принимает и учитывает его у себя, не кредитуя и не замещая каким-либо обязательством переданное предос-

тавление.

Таким образом, внедрение института эскроу в качестве разновидности договора банковского счета в ГК РФ является, несомненно, верным и перспективным решением, отвечающим целям интеграции России в мировую экономику и унификации правового регулирования товарно-денежных отношений. Вместе с тем целый ряд упущений, неточностей и пробелов в правовом регулировании договора счета эскроу, необходимость более тщательного разделения эскроу и смежных с ним возможностей учета интересов сторон по сделкам потребуют существенной проработки и скорее всего повлекут очередные изменения в гражданское законодательство.

Литература

1. Большой юридический словарь / под ред. А. Я. Сухарева. — 3-е изд., перераб. и доп. — М., 2008.
2. Батин, В. В. Договор условного депонирования (эскроу) и договор счета эскроу: соотношение обязательств и перспективы сосуществования / В. В. Батин // Юридическая наука. — 2014. — № 2.
3. Батин, В. В. Гражданско-правовое регулирование условного депонирования (эскроу): зарубежный опыт, российская перспектива / В. В. Батин // <http://sibac.info/index.php/2009-07-01-10-21-16/6964-2013-03-21-08-47-25>
4. California civil code // http://www.leginfo.ca.gov/.html/civ_table_of_contents.html
5. Карпичев, М. В. О перспективах использования института условного депонирования в предпринимательских отношениях / М. В. Карпичев // Вестник Нижегородского университета им. Н. И. Лобачевского. — 2013. — № 3 (2).
6. Новикова, Н. А. Перспективы эскроу-счетов в российском законодательстве / Н. А. Новикова // Научный диалог. — 2013. — № 7 (19).
7. Положение о правилах осуществления перевода денежных средств (утверждено Центральным банком РФ от 19 июня 2012 г. № 383-П).
8. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 15 января 1999 г. № 39 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с использованием аккредитивной и инкасской форм расчетов».
9. Письмо Центрального банка РФ от 4 ноября 2002 г. № 08-31-1/3922 «О порядке открытия счета № 40901 «Аккредитивы к оплате».
10. Положение о правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации (утверждено Центральным банком РФ от 16 июля 2012 г. № 385-П).

© Борисова С. В., Гигель С. Г.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ И КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ НА ТРАНСПОРТЕ

Аннотация: В рамках настоящей статьи предпринята попытка рассмотреть сущность и характерные черты государственного и корпоративного управления на транспорте, исходя из природы и особенностей властных полномочий, которыми наделены соответствующие транспортные организации и государственные органы.

Ключевые слова: управление, государственное управление, корпоративное управление, управление перевозочным процессом.

© Borisova S., Gigel S.

PUBLIC AND CORPORATE GOVERNANCE TRANSPORT

Abstract: In this article, an attempt to examine the nature and characteristics of public and corporate governance in transport, based on the nature and characteristics of powers vested in the relevant transport organizations and government agencies.

Keywords: management, governance, corporate governance, management of transportation process.

В последние годы в России вышло немало учебников, монографий, научных статей, посвященных вопросам государственного и корпоративного управления, в том числе и в сфере транспорта. Однако изучение данного вопроса невозможно без уяснения понятия «управления», его элементов и отличительных признаков.

Не будет преувеличением сказать, что управление — это сфера, от состояния и развития которой зависит многое в современном мире. Не случайно профессор Е. В. Охотский называет управление главным средством объединения людей и упорядочения их повседневной жизни, подчеркивая, что «вне управления может быть только одно: хаос и беспорядок, а как следствие — человеческие беды и трагедии».

Первым человеком, представившим управление как науку и искусство, был французский ученый, горный инженер и менеджер Файоль Шардон Анри. Именно ему принадлежит высказывание, которое отражает всю сущность данного явления: «Управлять — значит предвидеть и планировать, организовывать, распоряжаться и мотивировать, координировать и

контролировать».

Понятию «управление» дано множество определений: это и основанное на достоверных знаниях воздействие субъекта на управляемый социальный объект с тем, чтобы обеспечить целостность и нормальное функционирование последнего, его совершенствование и развитие (Е. М. Бабосов), и процесс целенаправленного воздействия на деятельность объекта с целью упорядочения, сохранения, совершенствования и развития его качественной определенности, достижения максимально высоких результатов в известных условиях (В. М. Анисимов), и совокупность отношений между статусами (место в иерархии) и функциями — профессиональными позициями и управленческими действиями (Е. А. Пригожин) [4; с. 6], и совокупность действий, которые обеспечивают достижение поставленных целей путем преобразования имеющихся ресурсов и искомый конечный результат [3].

Традиционно управление понимается как прерогатива и компетенция государства, однако сегодня оно все чаще рассматривается сквозь призму гражданско-правовых отношений. Очевидно, что управление в частном праве имеет другую основу, поэтому, говоря о сущности управления относительно цивилистики, необходимо исходить из природы «частного».

Основой управления, как известно, является власть, и одним из критериев, по которым различается управление в публичном и частном праве, является ее природа.

Исследование сущности власти позволило В. Е. Чиркину различить два типа властования: публичную власть современного государства и частную (частноправовую) власть государств традиционного типа. Публичная власть деперсонализирована; она обладает таким свойством, как верховенство; она неделима; не связана с хозяйственным господством; реализация публичной власти осуществляется при помощи профессионального государственного аппарата. Напротив, частная власть всегда имеет строго персонализированный характер — это власть собственника, домовладыки, отца семейства; ей не присуще верховенство. То есть управление в частноправовом смысле вытекает из власти собственника, частного лица, отличной по своей природе от власти государства или иного публичного образования. Кроме того, специфика управления в гражданском праве состоит в его направленности на экономические либо неимущественные выгоды участников гражданского оборота и построении на началах координации (а не субординации, которая свойственна административно-правовому управлению) [6; с. 10, 18].

Управление — явление многогранное и состоит из разнообразных элементов и взаимосвязей. Профессор Г. В. Атаманчук обуславливает эту многогранность тем, что в управлении как субъектом, так и объектом управляющего воздействия, выступает человек — сложнейшее биосоциальное создание природы и общества.

Важнейшими составляющими управления, которые выделены профессором Е. В. Охотским, являются:

- 1) анализ — непременное условие принятия оптимального управленческого решения, традиционно предполагающее разделение;
- 2) предвидение и прогнозирование — представление субъекта управления о возможном состоянии и изменениях управляемого объекта;
- 3) программирование, т.е. процесс составления упорядоченной последовательности действий, позволяющий оценить и приспособить имеющиеся ресурсы для достижения поставленных целей;
- 4) моделирование — построение и изучение моделей реально существующих объектов, в частности, моделей развития управляемой системы.

Таким образом, управление — явление, имеющее множество понятий и сложное в структурном отношении, и, безусловно, одна из最难нейших сфер деятельности человека, без которой невозможно равновесие в системе мироздания, развитие в природе, деятельность коллективов людей и функционирования общества в целом.

Далее перейдем непосредственно к управлению на транспорте. Транспорт является связующим звеном в экономике любого государства и представляет собой единый комплекс, который охватывает все виды общественного производства, распределения и обмена [2; с. 1]. Его устойчивое и эффективное функционирование — необходимое условие стабилизации, подъема экономики, обеспечения целостности страны, обороны и безопасности. Поэтому на сегодняшний день развитие транспортной системы России является одной из приоритетных задач государственной деятельности.

Как указывает Транспортная стратегия Российской Федерации до 2030 года, Россия располагает всеми современными видами транспорта, размещение и структура ее транспортных коммуникаций в целом отвечают современным внутренним и внешним транспортно-экономическим связям страны, но нуждаются в существенном совершенствовании, кроме того, остро стоят такие проблемы, как: низкие инвестиционные возможности транспортных предприятий, трудности с привлечением долгосрочных заемных средств, совершенствование нормативно-правового обеспечения развития транспортной системы и рынка транспортных услуг, усиление дефицита квалифицированных профессиональных кадров, недостаточный уровень конкурентоспособности отечественных компаний и всей транспортной системы России в целом на мировом рынке транспортных услуг.

Общее руководство транспортным комплексом страны возложено на Министерства транспорта Российской Федерации (Минтранс России). В его состав в настоящее время входят: Федеральная служба по надзору в сфере транспорта (Ространснадзор), Федеральное агентство воздушного транспорта (Росавиация), Федеральное дорожное агентство (Росавтодор), Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор), Фе-

деральное агентство морского и речного транспорта (Росморречфлот), Федеральное бюджетное учреждение «Агентство автомобильного транспорта» (Росавтотранс).

В соответствии с Положением о Министерстве транспорта Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30 июля 2004 г. № 395, Минтранс России осуществляет следующие основные полномочия:

1) вносит в Правительство проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента и Правительства и другие документы, по которым требуется решение Правительства по вопросам, относящимся к сфере ведения министерства и к сферам ведения подведомственных ему федеральных служб и федеральных агентств;

2) самостоятельно принимает нормативные правовые акты в установленной сфере деятельности на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Президента и Правительства;

3) обобщает практику применения законодательства и проводит анализ реализации государственной политики в установленной сфере деятельности;

4) осуществляет функции главного распорядителя и получателя средств федерального бюджета, предусмотренных на содержание министерства и реализацию возложенных на министерство функций;

5) организует прием граждан, обеспечивает своевременное и полное рассмотрение устных и письменных обращений, принятие по ним решений и направление ответов заявителям.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что, говоря о государственном управлении на транспорте, термин «управление» в данном случае понимается именно с позиции права публичного. Здесь управлению свойственна субординация, а основной метод — метод власти и подчинения. В то же время отметим, что и отношения, построенные на взаимных соглашениях, в данной сфере имеют место. Так, например 19 июня 2014 г. на заседании Общественного совета Минтранса России его членам был представлен проект строительства автодорожного мостового перехода через р. Лену в районе г. Якутска, который будет реализован на основе концессионного соглашения. По словам Министра транспорта М. Ю. Соколова, это «первый проект государственно-частного партнерства, основанный на принципах контракта жизненного цикла».

Корпоративное управление — выбранный той или иной компанией способ взаимодействия между ее акционерами, советом директоров и менеджментом, обеспечивающий максимально эффективную деятельность, который направлен на максимальное увеличение прибыли [5; с. 6]. Вместе с тем отметим, что понятия «корпоративное управление» и «управление корпорацией» не тождественны: субъектом корпоративного управления в

корпоративных отношениях является только корпорация, которая реализует собственные управленические решения (волю) через свои органы. Субъектный состав участников корпоративных отношений в сфере корпоративного управления делами корпорацией и наделенных правом на управление в нем шире. Управление корпорацией представляется понятием более широким, поскольку предусматривает иные модели корпоративного управления имуществом и иными ресурсами корпорации. Под управлением корпорацией в качестве объекта управления следует понимать не юридическое лицо как субъект права, а принадлежащие ему блага [1; с. 15].

Управление перевозочным процессом на железнодорожном транспорте производится централизованно и относится к исключительной компетенции ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»). Главными целями деятельности акционерного общества являются обеспечение потребностей государства, юридических и физических лиц в железнодорожных перевозках, работах и услугах, оказываемых железнодорожным транспортом, а также извлечение прибыли. Особенностью ОАО «РЖД» является то, что все акции ОАО находятся в собственности Российской Федерации. Продажа и иные способы отчуждения находящихся в собственности Российской Федерации акций ОАО «РЖД», передача их в залог, а также иное распоряжение указанными акциями осуществляется только на основании федерального закона.

Для достижения целей, указанных в Уставе ОАО «РЖД», оно вправе осуществлять следующие основные виды деятельности: оказание услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных услуг, связанных с предоставлением этой инфраструктуры; выполнение работ по эксплуатации, содержанию и ремонту инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожных путей необщего пользования; перевозка пассажиров, грузов, грузобагажа и багажа железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе для государственных нужд, воинские и специальные железнодорожные перевозки; обеспечение недискриминационного доступа перевозчиков к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования, принадлежащей обществу, и т.д. [2; с. 4]

Исходя из природы и характера полномочий ОАО «РЖД», можно заметить, что то управление, которое оно осуществляет, следует рассматривать с позиции частного права, поскольку сама природа власти здесь специфична: это власть собственника, хозяйствующего субъекта, построенная уже не на субординации, а на координации, основной целью которой является обеспечение страны в железнодорожных перевозках, работах и услугах, оказываемых железнодорожным транспортом, и, что немаловажно, извлечение прибыли.

Таким образом, давая понятие такому явлению, как управление, очень важно понимать, говорим ли мы о нем с административно-правовой точки

зрения, или же нас интересует управление в гражданско-правовом смысле. Благодаря этому, можно понять, как и на основе чего строятся правоотношения в той или иной сфере или в той или иной организации. На транспорте государственное управление осуществляет Минтранс России, а корпоративное управление — ОАО «РЖД». При этом в деятельности и первого, и второго присутствуют отношения, строящиеся как на субординации, так и на координации, имеющие и властную, и договорную основу, а значит транспорт — одна из сфер конвергенции (или сближения) права частного и права публичного.

Литература

1. Борисова, С. В. Корпорация, членские отношения, корпоративные отношения, корпоративное управление, управление корпорацией: новеллы корпоративного законодательства / С. В. Борисова // Вестник Юридического института МИИТ. — 2013. — № 4.
2. Егизаров, В. А. Транспортное право : учебник / В. А. Егизаров. — М. : Юстицинформ, 2011.
3. Куриц, С. Я., Воробьев, В. П. Болезни государства (диагностика патологий системы государственного управления и права) / С. Я. Куриц, В. П. Воробьев. — М. : МГИМО (У) МИД России, 2009.
4. Охотский, Е. В. Теория и механизмы современного государственного управления : учебно-метод. Комплекс / Е. В. Охотский. — М. : Юрайт, 2013.
5. Тепман, Л. Н. Корпоративное управление / Л. Н. Тепман. — М. : Юнити-Дана, 2009.
6. Харитонова, Ю. С. Управление в гражданском праве: проблемы теории и практики / Ю. С. Харитонова. — М. : Норма, Инфра-М, 2011.

УДК 347.2/3

© Потапов Н. А.

ВЕЩНЫЕ ПРАВА ГОСУДАРСТВЕННОГО КАЗЕННОГО УЧРЕЖДЕНИЯ¹

Аннотация: Статья раскрывает правовое положение казенных учреждений в соответствии с внесенными изменениями в гражданское законодательство. В данной статье автор уделяет внимание деятельности казенного учреждения, а также правовому режиму имущества казенного предприятия.

Ключевые слова: юридическое лицо, казенные учреждения, право оперативного управления.

© Potapov N.

REAL RIGHTS OF STATE FISCAL INSTITUTIONS

Abstract: The Article reveals the legal status of public institutions in accordance with the changes in the civil law. In this article, the author pays attention to the activities of state institutions, as well as the legal regime of property of state enterprises.

Keywords: legal person state-owned institutions, the right of operational management

В первую очередь следует обратить внимание на определение, которое дает законодатель казенному учреждению — это государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы.

Целевая составляющая деятельности казенных учреждений выступает в качестве основного ориентира для особенностей регулирования их правового статуса, отраженного в законодательстве о некоммерческих организациях.

Основной деятельностью бюджетного и казенного учреждений признается деятельность, непосредственно направленная на достижение це-

¹ Работа выполнена при финансовой поддержке гранта молодым преподавателям МИИТ (решение Ученого совета МГУПС (МИИТ) от 18 июня 2014 г. № 10).

лей, ради которых они созданы. Исчерпывающий перечень видов деятельности, которые бюджетные и казенные учреждения могут осуществлять в соответствии с целями их создания, определяется учредительными документами учреждений.

Не случайно, что в схему таких правоотношений вписываются казенные учреждения, которые в большей степени приближены к непосредственному управлению и узкоограниченному перечню возможных доходов от их деятельности. Законодатель не лишает такие организации гражданской правоспособности, только ограничивая ее известными рамками.

В работу учреждений внедряются корпоративные принципы организации, связанные с информационным обеспечением их деятельности.

В ст. 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК РФ) указано, что положения, установленные БК РФ применительно к бюджетным (казенным) учреждениям, распространяются на органы государственной власти (государственные органы), органы местного самоуправления (муниципальные органы) и органы управления государственными внебюджетными фондами. Представляется, что применительно к ст. 161 БК РФ речь идет лишь о субсидиарном применении норм о казенных учреждениях к органам власти. При этом органы государственной власти не являются в полном смысле этого слова казенными учреждениями, и это следует из нормы этой же статьи БК РФ, на них лишь «распространяются» положения, действующие для учреждений.

Представляется, что правовой статус органов государственной власти, в том числе органов исполнительной власти, должен быть более четко определен в действующем законодательстве.

Несмотря на закрепленную возможность создавать учреждения двумя или более собственниками в силу известных особенностей, а также уже высказывавшихся сомнений в эффективности управляемости таким учреждением, казенные юридические лица исключены из перечня организаций, учрежденных несколькими лицами [3; с. 25].

Представляется не совсем логичной скорректированная норма п. 2 ст. 764 ГК РФ, позволяющая казенным учреждениям выступать государственными заказчиками по государственным контрактам за счет внебюджетных средств, поскольку нормами того же бюджетного права возможные доходы казенного учреждения должны перечисляться в бюджет в полном объеме.

Оперативное управление с точки зрения экономического оборота направлено на достижение экономического результата путем четких указаний непосредственно учреждению, которое в заранее установленных собственником рамках осуществляет деятельность по реализации соответствующих публичных функций. Неэффективность деятельности учреждения, в том числе связанная с наличием отрицательного финансового результата, оценивается законодателем ошибками в управлении публичным

имуществом самим собственником. Этим определяется субсидиарная (дополнительная имущественная) ответственность собственника по обязательствам учреждения.

Ограничения в объеме ответственности государственных казенных учреждений проявляются в размере ущерба вытекающих из принимаемых учреждением в рамках гражданско-правовых отношений обязательств и при их невыполнении. Такое исключительное правило «невиновного поведения» предусмотрено только при договорных отношениях, в которых казенное учреждение выступает обычно в качестве заказчика услуг.

Определенные вопросы возникают и при осуществлении казенным учреждением приносящей доходы деятельности.

Доходы, полученные от приносящей доходы деятельности в виде овеществленного имущества, поступают в оперативное управление казенного учреждения в порядке, установленном п. 2 ст. 299 ГК РФ, и подпадают под общий правовой режим, т.е. казенное учреждение не вправе отчуждать это имущество или иным способом распоряжаться им без согласия собственника.

Конечно, осуществление приносящей доходы деятельности военным казенным учреждением взамен получения имущества или услуги имеет свою специфику. Сами по себе так называемые бартерные сделки обусловлены определенными экономическими условиями и были хорошо известны российскому гражданскому обороту перестроечного периода. Многим военным учреждениям и сейчас не хватает компьютеров, другой техники и неспециального оборудования, которое можно получить от приносящей доходы деятельности в качестве овеществленного дохода.

Однако не всякий вид приносящей доходы деятельности, например, военного казенного учреждения, может быть обменян на товар в натуральной форме. В частности, это представляется весьма затруднительным при оказании платных образовательных услуг или иных платных услуг с публичной офертой.

Одна из правомерных схем, возможных в данном случае, — заключение посреднического договора с благотворительным фондом. Получатели услуг перечисляют средства за них в благотворительный фонд, который, оставляя себе определенный процент, покупает для казенного учреждения необходимое имущество [7; с. 78].

Вероятно, в тех военных казенных учреждениях, для которых осуществление приносящей доходы деятельности стало органичным и реально не противоречит или способствует достижению основных уставных целей, будут выработаны и иные легальные пути получения доходов в натуральной форме.

Хотелось бы рекомендовать законодателю заменить содержащийся в ч. 4 ст. 24 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» прямой запрет казенным учреждениям выступать уч-

редителем (участником) юридических лиц.

Представляется целесообразным уравнять в данном вопросе казенные учреждения с бюджетными и автономными, предоставив им право вносить в уставный (складочный) капитал других юридических лиц или иным образом передавать в качестве их учредителя или участника денежные средства и иное имущество (за рядом исключений) с согласия собственника.

Собственник передает имущество казенному учреждению для осуществления управления этим имуществом в своих интересах, т.е. указанные права учреждения есть средство удовлетворения интересов другого лица, а значит, и его обязанность. Однако права учреждения на указанное имущество не утрачивают своего вещного характера. В настоящее время вопрос о принадлежности права оперативного управления к вещным правам может быть решен довольно просто — в п. 1 ст. 216 ГК РФ указано, что право оперативного управления относится к вещным правам лиц, не являющихся собственниками (другой вопрос, что в юридической литературе само существование института вещного права, а также сами его признаки, позволяющие отграничить первые от обязательных прав, носят дискуссионный характер). Таким образом, особенностью права оперативного управления как гражданской категории является его способность быть вещно-правовым механизмом имущественного обособления субъекта права.

Что касается субъектов других вещных прав, кроме права собственности, то их воля опирается не только на закон, но и зависит от воли самого собственника. Для всех вещных прав, разумеется, кроме права собственности, характерно то, что за каждым из них «маячит» фигура самого собственника [2; с. 42]. Вследствие этого субъекты других вещных прав владеют, пользуются и распоряжаются имуществом в меньшем объеме, чем собственники, и только в определенных целях.

Общая характеристика права оперативного управления дана в ст. 296 ГК РФ: «Учреждение и казенное предприятие, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственника этого имущества. Собственник имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, закрепленное им за учреждением или казенным предприятием либо приобретенное учреждением или казенным предприятием за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение этого имущества. Имуществом, изъятым у учреждения или казенного предприятия, собственник этого имущества вправе распорядиться по своему усмотрению». Таким образом, данная статья упоминает лишь об общих пределах осуществления

правомочий владения, пользования и распоряжения субъектами оперативного управления, но допускает установление и специальных границ его правомочий, которые устанавливаются не только законом, но и собственником закрепленного за учреждением. Так, собственник, реализуя возможность конкретизации правового режима передаваемого в оперативное управление имущества, уже на этапе разработки и утверждения учредительных документов определяет в них цель деятельности казенных учреждений, а также назначение передаваемого имущества. Позднее собственник может давать казенному учреждению конкретные указания, касающиеся управления имуществом. И в тех случаях, когда казенное учреждение использует не по назначению закрепленное за ним на праве оперативного управления имущество либо приобретенное им за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение этого имущества, собственник вправе изъять такое имущество (п. 2 ст. 296 ГК РФ).

На уровне закона специальные границы осуществления права оперативного управления касаются непосредственно правомочия распоряжения. Применительно к каждому субъекту права оперативного управления законодателем закрепляется различный объем правомочия распоряжения, что позволяет говорить о соответствующей содер жательной «окраске» права оперативного управления в зависимости от субъекта права оперативного управления.

Так, объем правомочия распоряжения права оперативного управления учреждений определяется в зависимости от типа учреждений.

Пункт 4 ст. 298 ГК РФ устанавливает, что казенное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом без согласия собственника имущества.

Казенное учреждение может осуществлять приносящую доходы деятельность в соответствии со своими учредительными документами. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации.

При этом отмечается, что, если отсутствуют специальные нормы закона и иных правовых актов, позволяющих казенному учреждению сдавать в аренду закрепленное за ним имущество, заключение подобных сделок следует признать неправомерным даже при наличии согласия собственника [9; с. 13].

Мы не согласны с тем, что в этом случае следует рассматривать сдачу имущества в аренду как реализацию правомочия распоряжения. Считаем, что в данном случае следует говорить об осуществлении правомочия пользования [5; с. 35–36].

Учреждение относится к юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности.

Как указывается в юридической литературе, «трудно представить себе, что органы Федеральной регистрационной службы зарегистрируют право

учреждения на приобретенное им недвижимое имущество иное, чем право оперативного управления» [8; с. 112].

Следует сказать, что в настоящее время законодатель до сих пор не устранил многих неясностей в понимании содержания права оперативного управления. По мнению В. А. Дозорцева, «было бы неправильным считать, что Гражданский кодекс создал единую категорию «права оперативного управления». По тексту ГК РФ с совершенной очевидностью прослеживаются две разные категории. Одна — это оперативное управление имуществом учреждения (ст. 120 ГК), другая — право оперативного управления имуществом казенного предприятия [1; с. 248].

В современной литературе А. Б. Целовальников также считает, что сегодня «мы, по сути, имеем как минимум два вида права оперативного управления» [10; с. 192]. Однако не все ученые единодушны в выделении различных категорий права оперативного управления. Д. В. Петров отмечает, что различие объемов правомочий тех или иных субъектов права во все не обязательно должно повлечь вывод о «разных категориях»; «объем правомочий, закрепленный тем или иным правом, не так важен при выявлении его сущности», а сущность права оперативного управления проявляется в способность быть вещно-правовым механизмом имущественного обособления субъекта права, когда последний приобретает возможность владеть как собственным любым имуществом [6; с. 114].

Вряд ли можно согласиться с такой позицией, поскольку выявление только такой особенности права оперативного управления не позволяет его отграничить от другого вещного права — права хозяйственного ведения, имеющего ту же самую особенность.

Основное разграничение названных вещных прав должно проводиться по объему предоставляемых правомочий, что является в настоящее время довольно затруднительным. Нельзя не заметить, что право хозяйственного ведения было создано по правовой модели права оперативного управления с целью обосновать значительную самостоятельность государственных предприятий, которая требовалась для реформирования экономики в тот период. Субъекты права хозяйственного ведения наделялись большим объемом правомочий владения, пользования и распоряжения, что и служило, и служит до сих пор одним из оснований для разграничения права оперативного управления и права хозяйственного ведения.

Таким образом, анализ гражданского законодательства позволяет сегодня говорить о различном понимании права оперативного управления с точки зрения объема правомочий, включаемых в него. В ГК РФ речь идет об одном и том же вещном праве — праве оперативного управления, но с разным объемом правомочий, закрепляемых им применительно к тем или иным ситуациям гражданского оборота, что вряд ли является оправданным. Остаются не решенными вопросы о том, что следует вкладывать в это понятие (до сих пор в законодательстве не дается точная формули-

ровка самого понятия, определяется только его содержание), как и где определяются границы существования этого права (в настоящее время отграничить право оперативного управления от права хозяйственного ведения и от права собственности возможно только по субъектам гражданско-го оборота) [4].

Все эти вопросы требуют пристального внимания со стороны законо-дателя.

Литература

1. Дозорцев, В. А. Принципиальные черты собственности в ГК / В. А. Дозорцев // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика : сб. памяти С. А. Хохлова / отв. ред. А. Л. Маковский ; Исследовательский центр частного права. — М., 1998.
2. Камышанский, В. П. Право собственности: пределы и ограничения / В. П. Камы-шанский. М., 2000.
3. Кирилловых, А. А. Казенное учреждение как некоммерческая организация / А. А. Кирилловых // Право и экономика. — 2010. — № 9.
4. Лескова, Ю. Г. Вещные права казенных предприятий и учреждений: особенности правового регулирования / Ю. Г. Лесков // Налоги. — 2009. — № 16.
5. Лескова, Ю. Г. Учреждение как субъект гражданского права: отношения с собст-венником / Ю. Г. Лескова // Проблемы правового положения участников юридических лиц: сб. науч. тр. / отв. ред. С. В. Мартышкин. — Самара, 2008. С. 35 — 36.
6. Петров, Д. В. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления / Д. В. Петров. — СПб., 2002.
7. Сморчкова, Л. Н. Смогут ли военные казенные учреждения осуществлять прино-сящую доходы деятельность? / Л. Н. Сморчкова// Право в Вооруженных Силах. — 2012. — № 1.
8. Сорокина, С. Я. Вещные права учреждений и их осуществление / С. Я. Сорокина // Вещные права: система, содержание, приобретение : сб. науч. тр. в честь проф. Б. Л. Хас-кельберга / под ред. Д. О. Тузова. — М., 2008.
9. Феофилактов, А. С. Право оперативного управления государственных и муници-пальных учреждений: реализация и защита / А. С. Феофилактов // Арбитражная прак-тика. — 2007. — № 6.
10. Целовальников, А. Б. Автономное некоммерческое учреждение — новелла со-временного гражданского законодательства / А. Б. Целовальников // Актуальные про-блемы частноправового регулирования : материалы Международной научной конфе-ренции молодых ученых (г. Самара, 27—28 апреля 2007 г.) / отв. ред. Ю. С. Поваров, Н. П. Кабытов. — Самара, 2007.

ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК ДОЛЖНИКА В РАМКАХ ДЕЛА О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ПО ОСНОВАНИЯМ, ПРЕДУСМОТРЕННЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ О ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦАХ

Аннотация: В настоящей статье речь пойдет об основаниях оспаривания сделок должника, предусмотренных законодательством о юридических лицах. Речь идет только о тех юридических лицах, которые в силу п. 1 ст. 65 ГК РФ могут быть по решению суда признаны несостоятельным (банкротом).

Ключевые слова: несостоятельность (банкротство), конкурсное право, оспаривание крупных сделок, оспаривание сделок с заинтересованностью.

© Savin D.

CHALLENGING TRANSACTIONS DEBTORS IN THE INSOLVENCY PROCEEDINGS (BANKRUPTCY) OF LEGAL ENTITY ON THE GROUNDS ENVISAGED LEGISLATION ON LEGAL ENTITIES

Abstract: This article focuses on the grounds of the challenged transactions of the debtor, provided by the legislation of the Legal entities. It is only those legal persons who by virtue of para. 1, Art. 65 of the Civil Code can be recognized by the court as insolvent (bankrupt).

Keywords: insolvency (bankruptcy), bankruptcy law, smallpox-pairing of large transactions, challenging party transactions.

Как следует из легального определения, данного в ст. 2 Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве» (далее — Закон о банкротстве), несостоятельность (банкротство) — признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Под термином «банкротство» также понимается процедура, применяемая по отношению к должнику, направленная на оценку его финансового состояния, выработке мер по улучшению финансового состояния должника, а в случае, если применение таких мер будет признано нецелесообразным или невозможным, — на наиболее равное и справедливое удовлетво-

рение интересов кредиторов несостоятельного должника¹.

Таким образом, поскольку одной из целей гражданско-правового института банкротства является справедливое удовлетворение интересов кредиторов несостоятельного должника конкурсное законодательство должно иметь в своем арсенале эффективный механизм достижения такой цели.

Таким механизмом и инструментом в конкурсном праве является институт оспаривания сделок должника, позволяющий вследствие применения последствий признания сделки недействительной возвращать в конкурсную массу все, что было передано должником или иным лицом за счет должника или в счет исполнения обязательств перед должником, а также изъято у должника.

Закон о банкротстве (п. 1 ст. 61.1) с учетом разъяснений, содержащихся в п. 17 постановления Пленума ВАС РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона “О несостоятельности (банкротстве)”, отвечает на вопрос о юридическом основании опровержения действий (оспаривания сделок) следующим образом: сделки, совершенные должником или другими лицами за счет должника, могут быть признаны недействительными как по общим основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, в частности основаниям, предусмотренным ГК РФ и (или) законодательством о юридических лицах, так и по специальным основаниям, предусмотренным Законом о банкротстве (ст. 61.2 и 61.3 и иные содержащиеся в этом Законе помимо гл. III.1 основания).

Итак, оспаривание сделок производится следующим образом.

1. Оспаривание крупных сделок. Под крупной сделкой законодательство о юридических лицах понимает сделку (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет:

— 25 и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки (п. 1 ст. 46 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», далее — Закон об ООО);

— 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату (п. 1 ст. 78 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», далее — Закон об АО);

¹ Карелина, С. А. Механизм правового регулирования отношений несостоятельности / С. А. Карелина. — М. : Волтерс Клювер, 2008 // СПС КонсультантПлюс.

— более 10% уставного фонда унитарного предприятия или более чем в 50 тыс. раз превышает установленный федеральным законом минимальный размер оплаты труда (п. 1 ст. 23 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Учитывая значимость для хозяйственной деятельности юридических лиц совершение крупных сделок, законодательно предусмотрено их одобрение (предшествующее или последующее) соответствующим органом управления (для корпоративных юридических лиц) или собственником имущества (для унитарных юридических лиц).

Корпоративным законодательством (п. 5 ст. 46 Закона об ООО и п. 6 ст. 79 Закона об АО) предусмотрено, что крупная сделка, совершенная с нарушением требований к ней, может быть признана недействительной по иску общества или его участника (акционера).

Кроме того, предусмотрены условия (обстоятельства) при наличии которых суд отказывает в удовлетворении требования о признании крупной сделки, совершенной с нарушением предусмотренных законом требований к ней, недействительной, а именно:

— голосование участника (акционера) общества, обратившегося с иском о признании крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием участников (акционеров) общества, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;

— не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или участнику (акционеру) общества, обратившемуся с соответствующим иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;

— к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным законом;

— при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением предусмотренных законом требований к ней.

При этом для отказа в иске достаточно любого из вышеуказанных условий (обстоятельств).

Так, по одному из дел¹ по данной категории споров арбитражный суд кассационной инстанции указал: «...истцом не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них. При указанных обстоятель-

¹ Постановление ФАС Московского округа от 24 июня 2011 г. № КГ-А41/5982-11 по делу № А41-10178/10; также см.: постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 23 августа 2010 г. № А62-319/2010.

ствах суд апелляционной инстанции пришел к правильному выводу об отсутствии основания для удовлетворения иска».

2. Оспаривание сделок с заинтересованностью. Под сделками с заинтересованностью корпоративное законодательство (п. 1 ст. 45 Закона об ООО и п. 1 ст. 81 Закона об АО) понимает сделки (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе управляющей организации или управляющего, члена коллегиального исполнительного органа общества или заинтересованность участника (акционера) общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосов от общего числа голосов участников общества (голосующих акций общества), а также лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания.

Указанные лица признаются заинтересованными в совершении обществом сделки в случаях, если они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их аффилированные лица:

- являются стороной, выгодоприобретателем, посредником, представителем в сделке или выступают в интересах третьих лиц в их отношениях с обществом;

- владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником, представителем в сделке или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с обществом;

- занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником, представителем в сделке или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с обществом, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица;

- в иных случаях, определенных уставом общества.

В силу п. 1 ст. 22 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» сделка, в совершении которой имеется заинтересованность руководителя унитарного предприятия, не может совершаться унитарным предприятием без согласия собственника имущества унитарного предприятия.

Руководитель унитарного предприятия признается заинтересованным в совершении унитарным предприятием сделки в случаях, если он, его супруг, родители, дети, братья, сестры и (или) их аффилированные лица, признаваемые таковыми в соответствии с законодательством РФ:

- являются стороной сделки или выступают в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

- владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более

процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

— занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

— в иных определенных уставом унитарного предприятия случаях.

Как и в случае с крупными сделками сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, должна быть одобрена перед ее совершением (либо в последующем) соответствующим органом управления (для корпоративных организаций) или собственником имущества (для унитарных предприятий). При этом решение об одобрении сделки с заинтересованностью принимается большинством голосов от общего числа голосов членов коллегиального органа, не заинтересованных в совершении такой сделки.

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность и которая совершена с нарушением предусмотренных законом требований к ней, может быть признана недействительной:

— по иску общества или его участника (акционера) (п. 5 ст. 45 Закона об ООО и п. 1 ст. 84 Закона об АО);

— по иску унитарного предприятия или собственника имущества унитарного предприятия (п. 3 ст. 22 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Также как и для крупных сделок, для сделок с заинтересованностью законом (п. 5 ст. 45 Закона об ООО и п. 1 ст. 84 Закона об АО) предусмотрены условия (обстоятельства), при наличии любого из которых суд отказывает в удовлетворении требования о признании сделки, в совершении которой имеется заинтересованность и которая совершена с нарушением предусмотренных законом требований к ней, недействительной. К таким условиям, в частности, относятся следующие:

— голосование участника (акционера) общества, не заинтересованного в совершении сделки и обратившегося с иском о признании сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием участников (акционеров) общества, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;

— не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или участнику (акционеру) общества, обратившемуся с соответствующим иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;

— к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным законом, с учетом имевшейся на момент совершения сделки и на момент

ее одобрения заинтересованности лиц, указанных в законе;

— при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением предусмотренных законом требований к ней.

Следует отметить, что при оспаривании крупных сделок и сделок с заинтересованностью в рамках дела о банкротстве иски предъявляются арбитражным управляющим, действующим от имени должника (ст. 61.9 Закона о банкротстве).

В силу п. 2 ст. 181 ГК РФ срок исковой давности по требованию о признании недействительной крупной сделки или сделки с заинтересованностью составляет один год. Течение срока исковой давности по таким требованиям начинается со дня, когда истец (должник) узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

В ст. 61.9 Закона о банкротстве указано, что срок исковой давности исчисляется с момента, когда арбитражный управляющий узнал или должен был узнать о наличии оснований для оспаривания сделки, предусмотренных Законом о банкротстве.

Учитывая позицию Пленума ВАС РФ, выраженную в п. 31, 32 постановления от 23 декабря 2010 г. № 63, следует вывод о том, что в ст. 61.9 Закона о банкротстве речь идет только о специальных основаниях оспаривания (ст. 61.2 и 61.3 Закона о банкротстве). То есть для оспаривания сделок по общим основаниям действуют общие положения ГК РФ об исчислении срока исковой давности. Вместе с тем данная позиция, по нашему мнению, не вполне правильная в силу следующих доводов.

Во-первых, согласно п. 2 ст. 182 ГК РФ и п. 4 ст. 20.3 Закона о банкротстве конкурсный управляющий в рамках дела о банкротстве действует в интересах должника от собственного имени, не являясь его представителем. Таким образом, формулировка ст. 61.9 Закона о банкротстве страдает недостатком юридической техники в части указания на то, что заявление об оспаривании сделки должника подается арбитражным управляющим «от имени должника». Так как в силу п. 2 ст. 3 ГК РФ и п. 1 ст. 1 Закона о банкротстве нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ, следует рассмотреть вопрос о внесении изменений в ст. 61.9 Закона о банкротстве, а именно слова «от имени должника» подлежат замене на слова — «в интересах должника».

Во-вторых, п. 1 ст. 61.1 Закона о банкротстве с учетом разъяснений, содержащихся в п. 17 постановления Пленума ВАС РФ от 23 декабря 2010 г. № 63, предусматривает два основания, по которым арбитражным управляющим могут оспариваться сделки в порядке гл. III.1 Закона о банкротстве, а именно: по специальным и общим основаниям.

Таким образом, толкование ВАС РФ нормы ст. 61.9 Закона о банкротстве в той части, что срок исковой давности исчисляется с момента, когда

арбитражный управляющий узнал или должен был узнать о наличии только специальных оснований, является узким.

Более того, такой подход с точки зрения практики не является оправданным, поскольку к моменту открытия конкурсного производства в отношении должника годичный срок исковой давности, предусмотренный п. 2 ст. 181 ГК РФ для крупных сделок и сделок с заинтересованностью, как правило, является пропущенным должником, что не позволяет арбитражному управляющему нивелировать последствия таких сделок для должника в рамках дела о банкротстве.

В связи с этим следует отметить, что положение закона, при котором течение срока исковой давности по требованиям о признании недействительными оспоримых сделок должника начиналось бы со дня, когда арбитражный управляющий (а не должник) узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания таких сделок недействительными, гораздо в большей степени отвечало бы цели института банкротства — справедливое удовлетворение интересов кредиторов несостоятельного должника.

© Целовальникова И. Ю.

СПЕЦИАЛЬНЫЙ ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ ИНВЕСТИЦИОННУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

Аннотация: Статья посвящена вопросам изучения инвестиций и инвестиционной деятельности. Определяются виды инвесторов в зависимости от разных категорий.

Ключевые слова: инвестиционная деятельность, формы инвестирования, рынок ценных бумаг, институциональные инвесторы, финансовые посредники.

© Tselovalnikova I.

SPECIAL LEGAL REGIME OF PERSONS ENGAGED IN INVESTMENT ACTIVITIES

Abstract: The article is devoted to the study of investment and investment activities. Defines the types of investors, depending on the different categories.

Keywords: investment activity, forms of investment, the stock market, institutional investors, financial intermediaries.

В литературе, посвященной изучению инвестиций и инвестиционной деятельности [3; 8; 9–11], часто встречается разделение инвесторов на индивидуальных и коллективных или, как их еще называют, институциональных. На наш же взгляд, правильнее говорить о существовании таких *форм инвестирования*, как коллективное и индивидуальное, и соответственно об инвесторах, осуществляющих инвестирование самостоятельно (инвесторы с общим правовым статусом), либо прибегающих к помощи профессионалов (инвесторов со специальным правовым статусом). К формам коллективного инвестирования относят, например, страховые организации, негосударственные пенсионные фонды, акционерные инвестиционные фонды, управляющие компании паевых инвестиционных фондов и др. [2; с. 47–50]

Законодатель же, говоря об инвестировании на рынке ценных бумаг, использует категорию *квалифицированный инвестор* (содержание данной категории будет раскрыто далее), которая включает в себя лиц, относимых многими авторами к коллективным (институциональным) инвесторам. Приведем некоторые примеры употребления обозначенных терми-

нов.

Н. Г. Доронина и Н. Г. Семилютина обосновывают разделение инвесторов на виды в зависимости от размера вложений и степени риска инвестирования. Вместе с тем авторы предлагают понимать под коллективными инвесторами финансовые институты, привлекающие денежные средства для объединения их в единый денежный пул с последующим размещением на рынке ценных бумаг и (или) инвестированием в объекты недвижимости [4; с. 16–18].

У. Ф. Шарп, Г. Д. Александр и Д. В. Бейли полагают, что «понятие “институциональные инвесторы” используется в основном практиками. В наиболее широком смысле институциональные инвесторы — это финансовые посредники любого типа. Подобное определение отделяет их от индивидуальных инвесторов, владеющих портфелями, все доходы от которых принадлежат непосредственно им самим» [12; с. 16]. Из данного высказывания следует, что институциональные инвесторы не являются собственниками вкладываемых ими средств и, соответственно, создают прибыль не для себя.

Сами авторы определяют финансовых посредников (финансовые институты) как организации, которые выпускают финансовые требования по отношению к самим себе и используют вырученные от их продажи средства для приобретения финансовых активов других экономических субъектов.

На постепенное усложнение механизма инвестирования обращает внимание и Л. Л. Игонина, отмечая, что для ранних этапов развития производства, когда инвестирование совпадало с процессом накопления, было характерно в основном индивидуальное инвестирование. По мере становления индустриального общества инвестирование постепенно отделялось от накопления, и им стали заниматься специальные учреждения [5; с. 115].

Особо следует отметить, что со временем происходила и трансформация самого понимания содержания категорий индивидуальных и коллективных инвесторов.

Проведенный анализ позволяет выделить следующие черты, отличающие деятельность институциональных инвесторов от деятельности самостоятельных инвесторов (индивидуальных инвесторов): они являются своеобразным связующим звеном между «индивидуальными инвесторами» и получателями инвестируемых средств; осуществляют свою деятельность на возмездной основе; инвестирование является видом их профессиональной деятельности; они имеют широкие возможности по осуществлению инвестирования в силу распоряжения средствами значительного числа инвесторов; за счет наличия опыта и профессионализма их деятельность носит менее рискованный характер, чем деятельность «индивидуальных инвесторов».

Изучая вопрос о профессиональных участниках инвестиционных пра-

взаимоотношений, необходимо упомянуть и «квалифицированных инвесторов», т.е. профессионалов на рынке ценных бумаг. Понятие «квалифицированный инвестор» было введено Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». Таким образом, впервые в российской практике на законодательном уровне инвесторов, осуществляющих инвестиции в ценные бумаги, фактически разделили на две категории: квалифицированные и неквалифицированные. Отметим, что понятие неквалифицированный инвестор также встречается на уровне федерального законодательства. Так, в ч. 2 ст. 14.1 Федерального закона от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» упоминается о последствиях выдачи инвестиционных паев, предназначенных для квалифицированных инвесторов, лицам, таковыми не являющимся — неквалифицированным инвесторам. Помимо этого в законе появились нормы, касающиеся особенностей регулирования размещения и обращения ценных бумаг среди квалифицированных инвесторов.

Следует подчеркнуть, что деление инвесторов на квалифицированных и неквалифицированных не является российским нововведением. Такая дифференциация широко используется и на финансовых рынках развитых стран [2; с. 47–50]. Так, вначале в США, а позже и в странах — членах Европейского Союза, изначально появилась категория квалифицированных инвесторов, а вслед за ней категория профессиональных клиентов. В свою очередь, эти две категории принято подразделять на профессиональных участников по закону (*de jure*) и по признанию (*ad hoc*). Отметим, что подобное деление нашло отражение и в российском законодательстве.

Таким образом, появление новой для России категории квалифицированных инвесторов является закономерным следствием развития инвестиционных отношений на рынке ценных бумаг и, в первую очередь, коллективного инвестирования.

Чтобы стать квалифицированным инвестором, *физическое лицо* должно отвечать любым двум требованиям из указанных:

1) общая стоимость ценных бумаг, которыми владеет это лицо, и (или) общий размер обязательств из договоров, являющихся производными финансовыми инструментами и заключенных за счет этого лица, соответствуют требованиям, установленным нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг. При этом указанный орган определяет требования к ценным бумагам и иным финансовым инструментам, которые могут учитываться при расчете указанной общей стоимости (общего размера обязательств), а также порядок ее (его) расчета;

2) имеет установленный нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг опыт работы в российской и (или) иностранной организации, которые совершили сделки с цennыми бумагами и (или) заключали договоры, являющиеся произ-

водными финансовыми инструментами;

3) совершило сделки с цennыми бумагами и (или) заключило договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, в количестве; объеме и в срок, которые установлены нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Юридическое лицо может быть признано квалифицированным инвестором, если оно является коммерческой организацией и отвечает любым двум требованиям из указанных:

1) имеет собственный капитал в размере, установленном нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг;

2) совершило сделки с цennыми бумагами и (или) заключило договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, в количестве, объеме и в срок, которые установлены нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг;

3) имеет оборот (выручку) от реализации товаров (работ, услуг) в размере и за период, которые установлены нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг;

4) имеет сумму активов по данным бухгалтерского учета, за последний отчетный год в размере, установленном нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Признание лица квалифицированным инвестором осуществляется по его заявлению брокерами, управляющими, иными лицами в случаях, предусмотренных федеральными законами, в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг (в настоящее время таким органом является Центральный банк РФ).

Обратим внимание еще на один вопрос. Несмотря на то что признание перечисленных выше субъектов квалифицированными инвесторами отвечает международной практике, причисление некоторых из них к инвесторам с юридической точки зрения представляется не совсем обоснованным. Так, Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» относит к инвесторам брокеров и управляющих, которые, на наш взгляд, являются не профессиональными инвесторами, а профессиональными посредниками [6; с. 194–199].

В соответствии со ст. 3 Закона *брокерской деятельностью* признается деятельность по совершению гражданско-правовых сделок с цennыми бумагами и (или) по заключению договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, по поручению клиента от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом. Денежные средства клиентов, переданные ими брокеру для совершения сделок с цennыми бумагами и (или) заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, а

также денежные средства, полученные брокером по таким сделкам и (или) таким договорам, которые совершены (заключены) брокером на основании договоров с клиентами, должны находиться на отдельном банковском счете (счетах), открываемом (открываемых) брокером в кредитной организации (специальный брокерский счет). Брокер обязан вести учет денежных средств каждого клиента, находящихся на специальном брокерском счете (счетах), и отчитываться перед клиентом.

Таким образом, в рассматриваемом случае инвестором является сам клиент. Брокер в данной ситуации выступает не в качестве самостоятельного инвестора, а в качестве посредника между доверяющим ему свои средства инвестором и получателем этих средств. Это и обуславливает то, что в отличие от инвестиционных фондов, которые аккумулируют средства инвесторов и формируют единый источник инвестирования, брокеры должны разделять полученные средства.

Управляющим является профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по управлению цennыми бумагами. Деятельностью по управлению цennыми бумагами признается деятельность по доверительному управлению цennыми бумагами, денежными средствами, предназначенными для совершения сделок с цennыми бумагами и (или) заключения договоров, являющихся производными финансющими инструментами (ст. 3 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»). Статья 1012 ГК РФ разъясняет, что по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя. Соответственно, управляющий также является лишь *посредником*.

Несколько иным образом обстоит ситуация с указанными в Федеральном законе «О рынке ценных бумаг» управляющими компаниями. Для того чтобы установить, является ли управляющая компания инвестором или нет, необходимо установить [1]:

- кому изначально принадлежат средства, поступившие в управление;
- кто становится собственником ценных бумаг (акционером) как объекта инвестиционной деятельности и осуществляет права по ценным бумагам — сама управляющая компания или акционеры/пайщики.

Проведем анализ деятельности управляющей компании по указанным

критериям на примере паевых инвестиционных фондов. Так, в паевом инвестиционном фонде переданные учредителями доверительного управления (пайщиками) денежные средства обезличиваются и помещаются на счет в банке. При этом не появляется объект общей долевой собственности управляющей компании и учредителей доверительного управления; она лишь управляет имуществом, которым распоряжается в интересах пайщиков. Имущество, составляющее паевой инвестиционный фонд, обособляется от имущества управляющей компании этого фонда, имущества владельцев инвестиционных паев. Вместе с тем появляются обязательственные права: между управляющей компанией и банком и между управляющей компанией и учредителями доверительного управления (погасить стоимость пая).

Управляющая компания паевого инвестиционного фонда осуществляет доверительное управление паевым инвестиционным фондом путем совершения любых юридических и фактических действий в отношении составляющего его имущества, а также осуществляет все права, удостоверенные ценными бумагами, составляющими паевой инвестиционный фонд (п. 3 ст. 11 Федерального закона «Об инвестиционных фондах»). При этом управляющая компания приобретает указанные ценные бумаги на свое имя.

В результате сопоставления с обозначенными выше критериями приедем к выводу, что инвесторами являются и сами учредители инвестиционного фонда, и управляющая компания. Таким образом, можно говорить о существовании в паевом инвестиционном фонде доверительного управления с особым видом вещных прав (сочетание обязательственных и вещных прав).

Что касается акционерных инвестиционных фондов, то поступающие в управление средства изначально принадлежат самому фонду, являющемуся юридическим лицом. Права на акции, которые приобретает управляющая компания акционерного инвестиционного фонда, принадлежат клиентам, т.е. они становятся акционерами, а управляющая компания регистрируется лишь как номинальный держатель. Таким образом, в акционерном инвестиционном фонде инвесторами выступают акционеры и сам фонд.

Негосударственные пенсионные фонды также являются юридическими лицами. Они могут осуществлять размещение средств пенсионных резервов самостоятельно либо через управляющую компанию. При этом передача средств пенсионных резервов и средств пенсионных накоплений в доверительное управление не влечет перехода права собственности на них к управляющей компании. В данном случае инвесторами становятся вкладчики и сам негосударственный пенсионный фонд.

Следовательно, можно предложить исключить из числа квалифицированных инвесторов брокеров, управляющих, управляющие компании не-

государственных пенсионных фондов, а также управляющие компании инвестиционных фондов (оставив лишь управляющие компании паевых инвестиционных фондов), поскольку они осуществляют инвестирование лишь в качестве посредников (они не являются самостоятельными инвесторами), в отличие от иных указанных в Федеральном законе «О рынке ценных бумаг» субъектов, для которых осуществление инвестирования является составляющей их профессиональной деятельности (инвесторов со специальным правовым статусом) [7; с. 9–13].

Первая категория включает в себя так называемых институциональных инвесторов, т.е. лиц, которые в силу специфики своей деятельности осуществляют аккумулирование денежных средств. Вторая категория включает в себя, прежде всего, значительное число брокерских и иных посреднических фирм [7; с. 9–13].

Таким образом, нами установлено, что инвестор может осуществлять, инвестирование либо самостоятельно, либо прибегать, к помощи, посредников, либо через лиц, которые занимаются инвестированием на профессиональной основе — *институциональных инвесторов*, под которыми следует понимать юридических лиц, которые в силу своего статуса обязаны заниматься инвестиционной деятельностью.

В качестве признаков, характеризующих институциональных инвесторов (инвесторов со специальным правовым статусом), следует указать следующее:

- 1) институциональными инвесторами могут быть только юридические лица;
- 2) институциональные инвесторы осуществляют инвестиционную деятельность на профессиональной основе;
- 3) институциональные инвесторы могут иметь специальную либо исключительную правоспособность. Это означает, что инвестиционная деятельность может быть для них либо одним из видов деятельности, либо единственным (акционерный инвестиционный фонд);
- 4) институциональные инвесторы, как правило, действуют на основе специального разрешения (например, лицензирование деятельности, профессиональных участников рынка ценных бумаг). Однако такое разрешение не требуется Центральному банку РФ, который признается институциональным инвестором;
- 5) основным предметом деятельности юридических лиц, являющихся институциональными инвесторами, является оказание финансовых услуг;
- 6) институциональные инвесторы аккумулируют передаваемые им средства (вкладчиков, пайщиков, акционеров и т.д.) и принимают на себя обязательства по их возврату, выплате дивидендов, доходов, страховых возмещений и т.д.;
- 7) институциональные инвесторы лишены возможности самостоятельного инвестиционного выбора. Они обязаны инвестировать средства

в порядке и в объекты, предусмотренные нормативными правовыми актами.

Литература

1. Басов, А. В. Правовые аспекты режима раздела продукции в Российской Федерации / А. В. Басов // Законодательство и экономика. – 2001. – № 10.
2. Варюшин, М. С. Инвестиционная деятельность в саморегулируемых организациях / М. С. Варюшин // Законодательство и экономика. – 2013. – № 4.
3. Гущин, В. В. Инвестиционное право / В. В. Гущин, А. А. Овчинников. – М., 2009.
4. Доронина, Н. Г. Государство и регулирование инвестиций / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. – М., 2003.
5. Игонина, Л. Л. Инвестиции / Л. Л. Игонина. – М., 2008.
6. Ковалева, М. А. Отдельные аспекты правового регулирования инвестиционной деятельности в условиях членства России в ВТО / М. А. Ковалева, Г. К. Дмитриева // Актуальные проблемы российского права. – 2013. – № 2.
7. Коновалов, В. В. Договор в инвестиционной деятельности: особенности судебной защиты прав и интересов инвесторов / В. В. Коновалов // Российский судья. – 2012. – № 8.
8. Майфат, А. В. Инвестор: понятие, статус, деятельность / А. В. Майфат // Современное право. – 2005. – № 10 // СПС КонсультантПлюс.
9. Мороз, С. Инвестиционное право / С. Мороз. – Алматы. 2006.
10. Назаров, А. А. Коллективные инвестиции в современной России / А. А. Назаров // Административное право и процесс. – 2008. – № 5 // СПС КонсультантПлюс.
11. Пономарева, Е. Н. Правовая природа и сущность понятий «субъекты коллективного инвестирования» и «формы коллективного инвестирования» / Е. Н. Пономарева // Законодательство и экономика. – 2008. – № 2 // СПС КонсультантПлюс.
12. Шарп, У. Ф. Инвестиции / У. Ф. Шарп, Г. Д. Александр, Д. В. Бейли. – М., 1998.

ПРАВОВОЕ СОДЕРЖАНИЕ КВАЛИФИКАЦИОННЫХ ПРИЗНАКОВ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Аннотация: В статье раскрывается классификация инвестиций. Даются определения различным видам инвестиций.

Ключевые слова: инвестиции, отечественные инвестиции, иностранные инвестиции, коммерческие инвестиции, портфельные инвестиции.

© Tselovalnikova I.

LEGAL CONTENT INDICIA INVESTING ACTIVITIES

Abstract: This article deals with the classification of investments. Op- determination are different types of investments.

Keywords: investment, domestic investment, foreign investments, commercial investment, portfolio investment.

В целях получения наиболее полного представления о категории «инвестиции» обратимся к вопросу классификации инвестиций.

Традиционно в экономической науке принято различать отечественные и иностранные инвестиции по источнику происхождения капитала. Вместе с тем по своему характеру и формам инвестиции могут быть различными. Они различаются по объемам производства (масштабам проекта, производству продукции, работ, услуг), направленности (производственные, социальные и др.), характеру и содержанию периода (этапов) осуществления проектов (на весь период или только отдельные этапы), источникам финансирования (государственные или частные), характеру и степени участия государства, окупаемости средств, эффективности конечных результатов и другим признакам.

Отметим наиболее важные критерии для классификации инвестиций.

В зависимости от цели инвестиции могут быть коммерческими и некоммерческими [9; с. 100]. Большую часть составляют инвестиции, осуществляемые в коммерческих целях, однако инвестиции могут осуществляться и в иных целях.

Г. Д. Отнюкова к некоммерческим в первую очередь относит государственные инвестиции — капитальные вложения в некоммерческие проекты, например, строительство больниц, зданий учреждений культуры и т.д., финансируемых из бюджетов соответствующих уровней [10; с. 631]. В ли-

тературе предлагается и другое деление инвестиций по цели инвестирования. Так, Т. А. Серебрякова предлагает делить их на доходные и социальные инвестиции [11; с. 65]. По нашему мнению, первая трактовка является более удачной, поскольку понятие «некоммерческие инвестиции» шире, чем понятие «социальные инвестиции». Вместе с тем следует признать, что на законодательном уровне необходимо закрепить понятие «социальные инвестиции», как охватывающее наиболее значимую часть всех некоммерческих инвестиций. Однако изучение и разработка указанного понятия выходят за рамки нашей статьи. Что касается некоммерческих инвестиций, то к ним возможно отнести все инвестиции, осуществляемые в любых целях помимо получения прибыли (достижения материального эффекта).

В зависимости от инвестируемых объектов гражданских прав выделяют: реальные инвестиции (инвестируются реальные (материальные) активы) и финансовые инвестиции (инвестируются финансовые активы) [5; с. 443]. Финансовые инвестиции представляют собой контракты, записанные на бумаге, такие как обыкновенные акции и облигации. При этом в примитивных экономиках основная часть инвестиций относится к реальным, в то время как в современной экономике большая часть инвестиций представлена финансовыми инвестициями. Высокое развитие институтов финансового инвестирования в значительной степени способствует росту реальных инвестиций. Как правило, эти две формы являются взаимодополняющими, а не конкурирующими. В зависимости от объекта инвестиционной деятельности инвестиции принято делить на прямые и портфельные [12].

Как отмечает Н. Г. Доронина, «в зарубежной литературе само деление инвестиций на прямые и портфельные получило распространение в связи с развитием рынка ценных бумаг, и в особенности специализированных институтов, предназначенных для коллективных инвестиций (инвестиционных фондов). Портфель ценных бумаг таких институтов формировался специально для целей уменьшения рисков, связанных с помещением капитала в ценные бумаги и совершением сделок с цennыми бумагами» [3].

В работе нигерийского юриста Ноугугу говорится, что основной формой иностранных инвестиций являются прямые инвестиции, несмотря на это Ноугугу дает определение как прямых, так и портфельных инвестиций, усматривая различие между ними лишь в степени контроля над предприятиями. «Прямые инвестиции» влекут за собой всеобъемлющий коммерческий контроль и распространены в форме «филиалов иностранных компаний» [1; с. 11].

В. В. Гущин и А. А. Овчинников предлагают определять прямые инвестиции как вложения в уставной капитал хозяйствующего субъекта с целью извлечения дохода и получения прав на участие в управлении данным хозяйствующим субъектом [2; с. 157]. При этом при прямых инвестициях

происходит вложение капитала непосредственно в производственную деятельность. Подобная точка зрения содержалась и в редакции Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 «О валютном регулировании и валютном контроле». В ст. 1 указанного Закона прямые инвестиции определялись как вложения в уставный капитал предприятия с целью извлечения дохода и получения прав на участие в управлении предприятием, а портфельные инвестиции, рассматривались в качестве приобретения ценных бумаг.

В ст. 2 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» под прямой инвестицией понимается приобретение иностранным инвестором не менее 10% доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале коммерческой организации, а также вложение капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица, создаваемого на территории РФ; осуществление финансовой аренды (лизинга) оборудования. Следовательно, при доле участия менее 10% инвестицию можно считать портфельной, поскольку небольшая доля не дает инвестору реальной возможности участия в управлении хозяйствующим субъектом.

Следует обратить внимание и на высказывание Н. Н. Вознесенской, которая полагает, что отнесенное к прямой инвестиции приобретение 10% участия, как это указано в Федеральном законе «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», далеко не всегда дает возможность участия в управлении и осуществления контроля. Лишь при наличии довольно большой распыленности акций и наличии большого числа мелких акционеров 10% может дать возможность влиять на принятие решений [5; с. 443].

Портфельные инвестиции — это вложение инвестором средств в ценные бумаги, долевые активы. При осуществлении портфельных инвестиций инвестор увеличивает свой финансовый капитал, получая дивиденды — доход на ценные бумаги. При этом формирование портфеля происходит путем приобретения ценных бумаг и других активов. Портфель же представляет собой совокупность собранных воедино различных инвестиционных ценностей, служащих инструментом для достижения конкретной инвестиционной цели вкладчика [2; с. 157]. В портфель могут входить ценные бумаги одного типа (акции) или различные инвестиционные ценности (акции, облигации, сберегательные и депозитные сертификаты, залоговые свидетельства, страховые полисы и др.). Тем не менее Н. Г. Доронина обращает внимание на то, что «сделки, совершаемые на рынке ценных бумаг, включая и операции с корпоративными цennыми бумагами (акции, выпускаемые юридическими лицами), не всегда рассматриваются как портфельные инвестиции, так, сделки с цennыми бумагами, результатом которых является приобретение права контроля над компанией-эмитентом, относятся к прямым инвестициям» [3; с. 22].

На наш взгляд, основанием разграничения прямых и портфельных ин-

вестиций следует считать цель, с которой осуществляется инвестирование. Действительно, при прямых инвестициях инвестор получает возможность контроля, но это возможно лишь в том случае, если инвестор обладает достаточной для этого долей участия в уставном капитале. Нецелесообразно на законодательном уровне закреплять размер этой доли, поскольку он может быть определен лишь в каждом конкретном случае. Например, обладание даже 8% долей в организации, уставный капитал которой разделен на большое количество малых долей, дает ее обладателю возможность контролировать деятельность этой организации. И, наоборот, обладание 20% долей может не давать такой возможности, при условии, что оставшиеся доли находятся у единственного лица или поделены поровну между двумя другими участниками.

В зависимости от периода инвестирования выделяют долгосрочные инвестиции (в создание и воспроизведение основных фондов, в материальные и нематериальные активы) и краткосрочные инвестиции (в оборотные средства: товарно-материальные запасы, ценные бумаги и т.д.). Также в литературе иногда выделяют еще бессрочные и среднесрочные инвестиции. При таком подходе деление происходит в зависимости от срока инвестиций: краткосрочные — до года, среднесрочные от года до трех лет, долгосрочные — от трех и более лет [6; с. 29; 8; с. 47].

К инвестициям также иногда применяется понятие аннуитет — это инвестиции, приносящие вкладчику определенный доход через регулярные промежутки времени. В основном это вложения средств в пенсионные и страховые фонды. Страховые компании и пенсионные фонды выпускают долговые обязательства, которые их владельцы хотят использовать на покрытие непредвиденных расходов в будущем.

По источникам финансирования различают государственные, муниципальные и частные инвестиции. Частные инвестиции осуществляются физическими лицами, а также юридическими лицами с частным капиталом, т.е. это инвестиции, основанные на частной форме собственности, государственные и муниципальные инвестиции, осуществляемые государственными и местными органами власти, государственными (казенными) предприятиями из бюджетных и внебюджетных фондов, собственных и ссудных средств. Отметим, что составители банковской-энциклопедии под частными инвестициями понимают инвестиции, полностью сосредоточенные на получении прибыли, а под государственными те, которые помимо получения прибыли направлены на регулирование экономики и проведение определенной структурной политики [7]. Похожие позиции находит и Е. В. Покачалова, указывая на то, что в литературе отмечается, что частные инвестиции направляются в те отрасли экономики, где имеются лучшие условия для получения прибыли, а государственные и муниципальные инвестиции направляются в основном на цели, связанные с регулированием развития экономики соответствующих территорий [8; с.

45]. Иногда к ним относят еще и смешанные инвестиции, объединяющие в себе средства из различных источников. Некоторые авторы предлагают выделять иностранные инвестиции именно по этому основанию классификации [10; с. 632]. Действительно, в данном случае особенностью является то, что источник инвестируемых средств находится в другом государстве, либо это само другое государство. Иностранные инвестиции включаются и в классификацию по региональному признаку, в соответствии с которой инвестиции подразделяют на инвестиции за рубежом и инвестиции внутри страны [9; с. 102]. Внутренние инвестиции осуществляются в объекты, находящиеся в пределах границ государства, а иностранные — за его границами. Вместе с тем к самим иностранным инвестициям в полной мере относятся все рассматриваемые нами виды инвестиций. Поэтому основание деления инвестиций на отечественные и иностранные можно считать классификацией другого, более высокого порядка.

В зависимости от выполняемой инвестором функции в инвестиционном процессе инвестиции можно разделить на внутренние и внешние: внутренние инвестиции — это вложение средств хозяйствующего субъекта в собственное производство за счет собственных средств (инвестиции в основной капитал). Внешние инвестиции — это вложение средств в качестве инвестиций в деятельность другого хозяйствующего субъекта.

Рассмотренные нами основания классификации являются наиболее важными с юридической точки зрения. Тем не менее в литературе встречается и множество других оснований, например, по отраслевой направленности (в промышленность, сельское хозяйство, энергетику и т.д.), по степени надежности (инвестиции с низким риском, с высоким риском), по характеру использования средств (ссудные и предпринимательские, первичные инвестиции и реинвестиции) и т.д. [9; с. 102]

Изучив различные основания классификаций инвестиций и выделив такое множество видов инвестиций, мы еще больше убедились в необходимости закрепления на законодательном уровне универсального понятия, которое подходит ко всем инвестициям.

Литература

1. Богатырев, А. Г. Инвестиционное право / А. Г. Богатырев. — М., 2008.
2. Гущин, В. В. Инвестиционное право / В. В. Гущин, А. А. Овчинников. — М., 2009.
3. Доронина, Н. Г. Государство и регулирование инвестиций / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. — М., 2003.
4. Доронина, Н. Г. Комментарий к закону об иностранных инвестициях / Н. Г. Доронина. — М., 2000.
5. Ершова, И. В. Предпринимательское право / И. В. Ершова. — М., 2009.
6. Ковалев, В. В. Инвестиции / В. В. Ковалев, В. В. Иванов, В. А. Лялин. М., 2008.

7. Лаврушин, О. И. Российская банковская энциклопедия / О. И. Лаврушин. — М., 2002.
8. Покачалова, Е. В. Правовое регулирование инвестиционной деятельности: проблемы и перспективы развития / Е. В. Покачалова. — Саратов, 2009.
9. Ратникова, Д. С. Правовое регулирование инвестиционной деятельности в Российской Федерации : теоретические основы : дис. ... канд. юрид. наук / Д. С. Ратникова.— М., 2011.
10. Российское предпринимательское право / под ред. И. В. Ершовой, Г. Д. Отнюковой. — М., 2006.
11. Серебрякова, Т. А. Регулирование инвестиционной деятельности: Финансово-правовой аспект : дис. ... канд. юрид. наук / Т. А. Серебрякова. — Саратов, 2002.
12. Шарп, У. Ф. Инвестиции / У. Ф. Шарп, Г. Д. Александр, Д. В. Бейли. — М., 1998.

УДК 347.7

© Черничкина Г. Н.

ОБ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВАХ АВТОРА СЛУЖЕБНОГО ИЗОБРЕТЕНИЯ, ПОЛЕЗНОЙ МОДЕЛИ, ПРОМЫШЛЕННОГО ОБРАЗЦА

Аннотация: В статье рассматривается законодательство, регулирующее вознаграждение автору за служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец. Исследуются виды вознаграждения за создание и использование изобретения. Анализируется судебная практика применения законодательства.

Ключевые слова: имущественные права автора; служебное изобретение; служебная полезная модель; служебный промышленный образец; вознаграждение автора; судебная практика.

© Chernichkina G.

ABOUT THE PROPERTY RIGHTS OF THE AUTHOR OF A SERVICE INVENTION, UTILITY MODEL, INDUSTRIAL DESIGN

Abstract: This article discusses the law governing the remuneration to the author for a service invention, utility model, industrial design. Examines the types of remuneration for the creation and use of inventions. Analyzed the judicial practice of application of legislation.

Keywords: the property rights of the author; service invention; service utility model; service industrial design; the remuneration of the author; judiciary practice

Развитие техники и технологий невозможно без всесторонней охраны прав, прежде всего, непосредственных их разработчиков — авторов изобретений, полезных моделей, промышленных образцов. Не секрет, что большинство научно-технических разработок создаются их авторами в порядке выполнения трудовых обязанностей. В связи с этим немаловажна охрана законом не только личных неимущественных прав автора, но и охрана законом его имущественных прав.

Общеизвестно, что автор изобретения может реализовывать свой имущественный интерес из запатентованного результата либо непосредственно сам как патентообладатель такого результата, либо посредством нахождения в отношениях с патентообладателем, к которому в силу закона или по договору перешло от автора исключительное право на результат.

Если патентообладателем результата является не автор, а его работодатель (исключительное право на результат перешло от автора к нему в силу закона — ст. 1370 ГК РФ), то автор имеет право на вознаграждение. При этом автор имеет право на вознаграждение от работодателя не только когда работодатель получит патент и использует запатентованный результат, но и в случае, если работодатель примет решение о сохранении информации о результате в тайне, либо передаст право на получение патента другому лицу, не получит патент на результат по зависящим от него причинам.

Полагаем согласиться с мнением, высказанным в литературе, что положение ст. 1370 ГК РФ закрепляет единственное основание, в силу которого у автора возникает право на вознаграждение — это уступка им работодателю первоначально принадлежащего автору исключительного права¹. Добавим, что это плата за сам факт уступки, прежде всего, уступки права получить патент. Поэтому, разрешая споры о выплате вознаграждения, судебная практика исходит из того, что закон не связывает обязанность по выплате авторского вознаграждения непосредственно с использованием изобретения, дальнейшее распоряжение работодателя закрепленными за ним исключительными правами на служебное изобретение не влияет на его обязанность выплатить вознаграждение. Так, если работодатель прекратил поддерживать патент в силе, но продолжает применять технический результат, он обязан выплатить вознаграждение².

Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты согласно абз. 2 п. 4 ст. 1370 ГК РФ определяются договором между автором-работником и работодателем, а в случае спора — судом.

При этом, как отмечается в судебной практике, заключение договора о выплате авторского вознаграждения — это право сторон и в случае его отсутствия, размер вознаграждения определяется нормативным регулированием, устанавливающим минимальные ставки вознаграждения, ниже которых вознаграждение установлено быть не может. Условия договора о выплате авторского вознаграждения не должны существенно ухудшать положение автора по сравнению с установленными и гарантированными законом размером вознаграждения и сроками выплаты. В противном случае, условия такого договора являются ничтожными с момента соверше-

¹ Трахтенгерц, Л. А. Объем имущественных прав автора служебного изобретения. «Гражданское право и современность : сб. статей, посвященный памяти М. И. Брагинского» / Л. А. Трахтенгерц ; под ред. В. Н. Литовкина, К. Б. Ярошенко. — М. : Статут, 2013.

² Определение Свердловского областного суда от 1 сентября 2011 г. по делу № 33-12521/2011 «Закон не связывает обязанность по выплате авторского вознаграждения непосредственно с использованием изобретения, дальнейшее распоряжение работодателя закрепленными за ним исключительными правами на служебное изобретение не влияет на его обязанность выплатить вознаграждение. При определении размера экономического эффекта из прибыли работодателя не должен вычитаться налог на прибыль».

ния, независимо от признания их таковыми судом, не имеют юридической силы и не создают каких-либо прав и обязанностей для сторон. Для разрешения спора суд в такой ситуации при определении размера вознаграждения должен основываться на действующем законодательстве¹.

При этом согласно ст. 247 и 264 НК РФ размер авторского вознаграждения рассчитывается из прибыли до налогообложения. Как отмечается в судебной практике, из прибыли не должен вычитаться налог на прибыль, так как данный налог исчисляется налогоплательщиком из доходов, уменьшенных на сумму расходов, в перечень которых входит и выплата авторского вознаграждения. Вознаграждение выплачивается без удержания из него и комиссии банку, т.е. за счет работодателя за перевод денежной суммы вознаграждения на счет автора².

Если работодатель и работник не заключили договор, устанавливающий размер, условия и порядок выплаты вознаграждения за служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец, то п. 5 ст. 1246 ГК РФ наделяет Правительство РФ правом устанавливать минимальные ставки, порядок и сроки выплаты вознаграждения.

Следует отметить, что принято соответствующее постановление Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512 «Об утверждении правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы». До его принятия, согласно ст. 12 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», продолжали действовать положения законодательства СССР³, определяющие что вознаграждение автору за использование изобретения и промышлен-

¹ Определение Кемеровского областного суда от 28 октября 2011 г. по делу № 33-12212 «Исковые требования о взыскании авторского вознаграждения и пени за его несвоевременную выплату удовлетворены правомерно, поскольку условия договора, заключенного между истцом и ответчиком, существенно ухудшают положение истца по сравнению с установленными и гарантированными законом размерами поощрительного вознаграждения и сроками выплаты»; определение Кемеровского областного суда от 23 декабря 2011 г. по делу № 33-14508 «Исковые требования о выплате авторского вознаграждения удовлетворены правомерно, поскольку материалами дела установлено, что условия заключенного сторонами спора договора существенно ухудшают положение автора по сравнению с установленными и гарантированными законом размерами поощрительного вознаграждения и сроками выплаты».

² Апелляционное определение Оренбургского областного суда от 5 декабря 2012 г. по делу № 33-7274/2012 «Исковые требования о взыскании авторского вознаграждения удовлетворены правомерно, поскольку при определении экономического эффекта из прибыли ответчика не должен вычитаться налог на прибыль, так как налог исчисляется из доходов, уменьшенных на сумму авторского вознаграждения, также ответчиком необоснованно исключена из суммы вознаграждения комиссия банка за перечисление истцу данного вознаграждения».

³ См. п. 1,3 и 5 ст. 32; ст. 33 и 34 Закона СССР от 31 мая 1991 г. № 2213-1 «Об изобретениях в СССР»; п. 3 ст. 21, п. 1 и 3 ст. 22 и ст. 23 Закона СССР от 10 июля 1991 г. № 2328-1 «О промышленных образцах».

ного образца подлежит выплате в течение всего срока действия патента. Как можно заметить, союзное законодательство в части регулирования выплаты авторского вознаграждения за служебный результат действовало долго, несмотря на то что в союзном законодательстве отсутствовал такой объект охраны, как полезная модель.

Судебная практика применения союзного законодательства показывает, что требования автора полезной модели о выплате авторского вознаграждения за использование полезной модели подлежали удовлетворению на основе применения норм закона, регулирующего сходные правоотношения¹. Иными словами при разрешении спора о выплате авторского вознаграждения за служебную полезную модель суд применял аналогию закона согласно ст. 6 ГК РФ.

Сравним виды выплат автору и их размер, нормативно закрепленные в этих документах. Постановление Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512 как и ранее действующие союзное законодательство предусматривает выплаты работодателем автору: 1) за создание автором патентуемого результата, которое обычно называют поощрительным вознаграждением и выплачивается работодателем после получения им патента, несмотря на то использует или не использует он результат; и 2) за использование работодателем запатентованного результата, как в собственном производстве, так и в случае предоставления прав на результат иным лицам. Как видно, характер выплат не изменился, однако изменение претерпел размер этих выплат.

Так, союзное законодательство предусматривало размер вознаграждения автору, изобретения — не менее 15% прибыли ежегодно получаемой патентообладателем от его использования, а также не менее 20% выручки от продажи лицензии. Вознаграждение за использование изобретения, полезный эффект от которого не выражается в прибыли или доходе, выплачивался автору в размере не менее 2% от доли себестоимости продукции (работ, услуг), приходящейся на данное изобретение (п. 1, 3 ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях в СССР»). За промышленный образец — не менее пятикратного размера минимальной заработной платы, за каждый полный или неполный год использования, а также не менее 20% выручки от продажи лицензии (п. 1, 3 ст. 22 Закона СССР «О промышленных образцах»). Вознаграждение выплачивалось автору не позднее трех месяцев по-

¹ Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 28 августа 2012 г. по делу № 33-6415/2012 «Иск о взыскании авторского вознаграждения за использование полезной модели, расходов на уплату государственной пошлины удовлетворен правомерно, поскольку истцы состоят в трудовых отношениях с ответчиком, являются авторами спорной полезной модели, которая запатентована ответчиком, факт использования данной модели ответчиком в производстве подтвержден, при этом вознаграждение за использование модели в течение срока действия патента выплачивается в размере не менее пятнадцати процентов прибыли, ежегодно получаемой ответчиком от ее использования».

сле истечения каждого года, в котором использовалось изобретение или промышленный образец, и не позднее трех месяцев после поступления выручки от продажи лицензии.

Постановление Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512 предусматривает выплаты автору за использование работодателем в собственном производстве служебного изобретения, полезной модели, промышленного образца в размере его средней заработной платы за последние 12 календарных месяцев, в которых такие изобретение, полезная модель, промышленный образец были использованы. При этом вознаграждение выплачивается в течение месяца после истечения каждого 12 календарных месяцев, в которых использовались такие изобретение, полезная модель, промышленный образец. Следует отметить, что если служебный результат создан в соавторстве, то каждому соавтору полагается вознаграждение в размере его средней заработной платы, что значительно отличается от ранее действовавшего положения, которое вообще не определяло порядок распределения вознаграждения между соавторами, и оно распределялось поровну.

Как можно видеть, ранее действующее законодательство предусматривало 15% от прибыли. Очевидно, что законодатель в целях защиты прав автора выразил выплаты через заработную плату автора, поскольку доступ к финансовой отчетности всегда ограничен и автору затруднительно отследить размер получаемой прибыли работодателем от использования изобретения в собственном производстве.

Далее, постановление предусматривает для автора служебного результата выплаты в случае предоставления работодателем лицензии третьему лицу, а также выплаты в случае уступки работодателем права на патент. Так, если работодатель предоставляет иному лицу право использовать служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец по лицензионному договору, — работнику, являющемуся их автором, выплачивается вознаграждение в размере 10% суммы обусловленного лицензионным договором вознаграждения. Выплата вознаграждения работнику, являющемуся автором таких изобретения, полезной модели, промышленного образца, осуществляется работодателем в течение месяца со дня получения им вознаграждения, обусловленного лицензионным договором, или части такого вознаграждения в случае, если лицензионным договором предусмотрена выплата в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме (п. 4 постановления Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512).

Если работодатель передает иному лицу права на получение патента или исключительное право на служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец по договору о передаче права на получение патента или договору об отчуждении исключительного права, — работнику, являющемуся автором таких изобретения, полезной модели, промышлен-

ного образца, выплачивается вознаграждение в размере 15% предусмотренного договором вознаграждения в течение месяца со дня получения работодателем указанного вознаграждения (п. 5 постановления).

Если служебный результат создан в соавторстве, то вознаграждение за предоставление работодателем права иному лицу распределяется между соавторами поровну, если соглашением между такими работниками не предусмотрено иное. Как можно видеть, размер вознаграждения автору за предоставление работодателем права иному лицу сократился с 20% соответственно до 10 и 15%.

Однако то, что касается поощрительного вознаграждения автору, в этой части выплат права автора значительно более определены, чем ранее. Прежде всего, выплаты за создание служебного результата должны производиться единовременно не позднее двух месяцев со дня получением работодателем патента. Размер выплат составляет только 30% средней заработной платы работника за служебное изобретение и 20% средней заработной платы работника за полезную модель или промышленный образец. Указанные выплаты осуществляются работодателем и в том случае, если он примет решение о сохранении информации о результатах в тайне — со дня принятия такого решения, и если не получит патент по поданной им заявке по зависящим от работодателям причинам — в течение 18 месяцев со дня подачи заявки.

Несмотря на значительное уменьшение размера поощрительного вознаграждения, оно подлежит выплате каждому соавтору, а не на всех поровну в отличие от ранее существующей практике. Так, поощрительное вознаграждение подлежало выплате в течение месяца с даты получения работодателем патента в размере не менее среднего месячного заработка работника данного предприятия (п. 5 ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях в СССР»). При этом судебная практика при рассмотрении спора о выплате поощрительного вознаграждения определяет его размер на всех авторов, а не на каждого¹.

Следует отметить, что обязательства по выплате авторского вознаграждения и поощрительного вознаграждения являются обязательствами с определенным сроком исполнения, и к ним применяется общий срок исковой давности. Поэтому автору могут и отказать в удовлетворении требования о выплате поощрительного вознаграждения, так как это имело место в конкретном споре из-за пропуска автором срока исковой давности. Суд частично отказал в удовлетворении заявленного требования по выплате авторского вознаграждения за те годы использования изобретения, по которым истек срок исковой давности о предъявлении требований о

¹ Определение КС РФ от 20 февраля 2014 г. № 395-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Сабуренко Валерия Васильевича на нарушение его конституционных прав положениями пункта 5 статьи 32 закона СССР «Об изобретениях в СССР».

выплате вознаграждения, поскольку вознаграждение подлежит выплате за каждый год использования¹.

С положительной стороны следует отметить дополнение п. 4 ст. 1370 ГК РФ абз. 4 о переходе права на вознаграждения за служебное изобретение к наследникам автора на оставшийся срок действия патента. Указанное дополнение устранило разнотечение в законодательстве, когда о возможности наследования права на вознаграждение разъяснялось в подп. «в» п. 91 постановления Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» при отсутствии прямой нормы об этом в части четвертой ГК РФ, в то время когда в Патентном законе РФ такая норма имела место.

Так, Пленум разъяснял, что в состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя, в частности, право на вознаграждение за служебные результаты интеллектуальной деятельности, причитающееся работнику — автору служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, поскольку, договор между работодателем и работником, которым определяются размер, условия и порядок выплаты такого вознаграждения, по своему характеру является гражданско-правовым. Далее Пленум поясняет, что таким же образом следует разрешать вопрос в случае включения таких условий в содержание трудового договора, которые фактически устанавливают гражданско-правовые обязательства сторон.

Поэтому, прямое указание в ГК РФ о наследовании авторского вознаграждения сняло неопределенность в данном вопросе.

В то же время следует отметить, что само право на вознаграждение определено в п. 4 ст. 1370 ГК РФ как неотчуждаемое, но переходящее по наследству, т.е. помимо наследников автор никому другому передать это право не может. Но если это право имущественное (оно ведь переходит по наследству) может ли на это право при жизни автора быть обращено взыскание кредиторов, поскольку после смерти гражданина его кредиторы вправе обращать взыскание на имущество, переходящее по наследству? Мы присоединяемся к высказанному в юридической литературе несогласию «с ограничением оборотоспособности этих прав при жизни автора, по-

¹ Постановление ФАС Уральского округа от 9 августа 2011 г. № Ф09-9768/10 по делу № А71-11180/2009 «Решение: В удовлетворении требования отказано в части, так как в отношении поощрительного вознаграждения и частично авторского вознаграждения истек срок исковой давности, размер вознаграждения за использование изобретения определен согласно закону, авторами изобретения являлись несколько человек. В оставшейся части требование удовлетворено, так как вознаграждение не выплачивалось»; апелляционное определение Омского областного суда от 22 января 2014 г. по делу № 33-279/14 «В удовлетворении исковых требований о признании изобретения использованным и взыскании вознаграждения отказано правомерно, поскольку истцом был пропущен срок исковой давности».

сле того как заключен договор между работником и работодателем о размере авторского вознаграждения»¹.

Таким образом, подводя итог можно заключить, что направление развития российского гражданского законодательства в области охраны прав авторов объектов патентных прав, заданное в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, одобренной решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 г., нашло свое воплощение в изменениях, внесенных Федеральным законом от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ в часть четвертую ГК РФ и как продолжение этих изменений — принятие постановления Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512.

¹ Трахтенгерц, Л. А. Объем имущественных прав автора служебного изобретения. «Гражданское право и современность : сб. статей, посвященный памяти М. И. Брагинского» / Л. А. Трахтенгерц ; под ред. В. Н. Литовкина, К. Б. Ярошенко. — М. : Статут, 2013.

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

УДК 341.9

© Корякин В. М.

КЛАССИФИКАЦИЯ САНКЦИЙ В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ

Аннотация: В статье раскрывается понятие «международно-правовые санкции», которые распределяются по группам. Подробно описаны все категории санкций и их применение с точки зрения международного права. Также перечислены субъекты, от которых исходит инициатива применения указанных санкций.

Ключевые слова: международно-правовые санкции, индивидуальные санкции, коллективные санкции, реторсии, репрессалии, эмбарго, бойкот, разрыв или приостановление дипломатических и консульских отношений, необходимая оборона, самооборона от агрессии, приостановление прав и привилегий, коллективные вооруженные меры.

© Koriakin V.

CLASSIFICATION OF SANCTIONS IN INTERNATIONAL LAW

Abstract: This article deals with the concept of «International sanctions» which are divided into groups. Detailed description of all categories of sanctions and their application in terms of international law. Also listed entities from initiating the application of these sanctions.

Keywords: International sanctions, individual sanctions, collective sanctions, retaliation, reprisal, embargoes, boycotts, rupture or suspension of diplomatic and consular relations-defense, self-defense against aggression, the suspension of rights and privileges of the collective military action.

За длительный период становления и развития межгосударственных отношений мировым сообществом выработан довольно обширный перечень различного рода принудительных средств воздействия одного государства (коалиции государств) на другое государство (группу государств), т.е. международно-правовых санкций.

Одним из эффективных способов изучения, уяснения, познания подобного рода сложных правовых явлений является осуществление классификации, т.е. рассмотрение понятия «международно-правовые санкции» с

различных точек зрения, с разных сторон, с применением различных критериев и оснований для познания всех составляющих его элементов (классифицировать — распределять по группам, разрядам, классам, категориям, подразделениям [6, с. 237—238]). Под классификацией в юридической науке понимается распределение предметов по группам (классам) на основании какого-либо общего признака, свойства, характеризующегося различными формами проявления. При этом каждый обособленный класс образуют явления, представляющие собой какую-либо форму признака, взятого основанием классификации [9, с. 285].

Наиболее крупным основанием классификации международных санкций является их деление *по субъектам, от которых исходит инициатива в их применении*. По данному основанию различают две группы санкций:

- 1) санкции, осуществляемые отдельным государством в порядке самопомощи (индивидуальные санкции);
- 2) санкции, осуществляемые группой государств или с помощью международных организаций (коллективные санкции).

В свою очередь, каждая из этих групп санкций имеет свои разновидности (см. рис. 1).



Рис. 1. Классификация международно-правовых санкций с точки зрения субъектов, от которых исходит инициатива их применения

Как видно из представленной схемы, санкциями, осуществлямыми в порядке самопомощи (*индивидуальными санкциями*), являются реторсии, репрессалии, разрыв или приостановление дипломатических или консульских отношений, самооборона.

Рассмотрим их более подробно.

Реторсии (лат. *retorsio*) — это ограничительные меры, принимаемые государством в ответ на аналогичные меры другого государства (например, ограничение прав иностранцев — граждан другого государства, повышение таможенных пошлин на товары этого государства) [10, с. 392]; это ответные действия одного государства с целью побудить другое государство не прибегать к дискриминационным мерам и возместить причиненный ущерб [8, с. 529].

Международная практика выработала следующие формы реторсий:

- установление ограничений на импорт товаров из государства-нарушителя;
- повышение таможенных пошлин на товары из этого государства;
- введение системы квот и лицензий на торговлю с данным государством;
- предъявление завышенных требований к товарам и компаниям из страны-нарушителя;
- национализация собственности государства-нарушителя, его предприятий и граждан.
- повышение налоговых платежей и др. [1, с. 75].

При современном значении экономических взаимосвязей государств применение ответных мер в этой сфере, к примеру, ограничение импорта, приостановление или прекращение добровольной помощи развивающимся странам, отказ от заключения или продления экономически важных договоров, может оказывать весьма ощутимое негативное воздействие. В связи с этим следует согласиться с мнением о том, что с этой точки зрения оценка реторсий как наиболее мягкой формы самозащиты представляется небесспорной [5, с. 821].

Кроме перечисленных форм, носящих экономический характер, применяются и политические формы реторсий: всевозможные ограничения, устанавливаемые для дипломатов и граждан государства-нарушителя; отзыв дипломатического представителя из государства-нарушителя; объявление сотрудников дипломатического представительства государства персонами *non grata*; отмена запланированных визитов руководителей и т.д.

Репрессалии (лат. *repressaliae*, от *reprehendere* — удерживать, устанавливать) — это принудительные меры, применяемые одним государством в ответ на неправомерные действия другого государства. Репрессалиями не могут быть угроза силой или применение силы; репрессалии — всегда правомерные с точки зрения международного права действия [10, с. 527].

Репрессалии являются индивидуальными правомерными принудительными мерами, содержащими элементы репрессии, применяемые в двусторонних отношениях одним государством в ответ на серьезные деликты и международные преступления, совершенные другим государством.

Принудительный характер репрессалий означает использование в отношении делинквента¹ мер, в обычных условиях противоправное, однако в случаях, когда эти меры носят ответный и соразмерный характер, — правомерное. Условием правомерности применения репрессалий является то, что они имеют своей исключительной целью побудить государство-делинквент к прекращению деликта, предоставлению удовлетворения за вред или ущерб или иному удовлетворительному разрешению ситуации, возникшей в результате деликта [4, с. 648 — 649].

Практикой межгосударственных отношений выработаны различные формы репрессалий как экономического, так и политического характера.

К экономическим формам репрессалий относятся:

1) *эмбарго* (от исп. *embargo* — наложение ареста, запрещение), имеющее двоякое значение: а) запрещение органам государственной власти ввоза из какой-либо страны или вывоза в какую-либо страну золота, нефти, других товаров и ценных бумаг; б) запрещение государственной властью захода в порты своей страны судов, принадлежащих другим странам, а также задержание судов, грузов и предметов вооружения, принадлежащих другому государству [10, с. 501]. В юридической литературе указывается, что исследование 20 случаев применения эмбарго показало его эффективность как средства реализации ответственности только при его применении по отношению к слаборазвитым странам. Во всех остальных случаях эмбарго может послужить толчком к развитию международной преступности с участием должностных лиц государства-делинквента [4, с. 649];

2) *бойкот* (англ. *boycott*) — способ политической и экономической борьбы, состоящий в полном или частичном прекращении отношений с отдельным лицом, организацией, государством, в отказе от каких-либо мероприятий; прекращение отношений с кем-либо в знак протesta [8, с. 103—104]. Как правовое понятие, бойкот впервые возник в 1880 г. в Ирландии. Он означал запрещение иметь всякие отношения с лицами, объявленными под бойкотом. Термин возник благодаря имени капитана Бойкота (Boycott), бывшего управляющего имением ирландского землевладельца и столь ревностно защищавшего права своего хозяина перед арендаторами, что местная аграрная лига объявила его изолированным, подобно чумному. С ним было запрещено не то что иметь дело, но даже приветствовать его и разговаривать с ним. В дальнейшем понятие бойкота было реципировано (займствовано) международным правом [4, с. 650];

¹ Делинквент — правонарушитель, преступник [8, с. 185].

- 3) замораживание вкладов страны-нарушителя в своих банках;
- 4) изъятие своих вкладов из банков государства-нарушителя.

К политическим формам репрессалий относятся:

а) денонсация или аннулирование в одностороннем порядке договоров с каким-либо государством;

б) непризнание, т.е. отказ государства признавать ситуации или действия, порожденные неправомерными с точки зрения международного права актами правонарушителя. Непризнание, в свою очередь, имеет несколько основных форм:

— отказ государства признавать юридическую силу договоров и соглашений, заключенных в результате неправомерного применения силы или противоречащих общепризнанным принципам международного права;

— отказ признавать фактические ситуации, создавшиеся в результате неправомерных действий (например, непризнание территориальных изменений, произошедших в результате агрессии);

— отказ признавать противоправный режим в данном государстве и др.

Как указывает Д. Б. Левин, общее между реторсиями и репрессалиями состоит в том, что они являются ответными мерами: реторсия есть ответное ущемление интересов другого государства без нарушения его прав, репрессалия — нарушение одним государством прав другого государства в ответ на нарушение последним его собственных прав [3, с. 44]. С точки зрения целей и принципов Устава ООН, принципов и норм современного международного права применение реторсий и невооруженных репрессалий допустимо только тогда, когда оказались безуспешными попытки мирного разрешения спора, возникшего между двумя государствами на почве ущемления интересов или нарушения прав одним государством другого, когда ответное ущемление интересов (реторсия) или нарушение прав (репрессалия) более или менее пропорциональны тому ущемлению интересов или нарушению прав, которое вызвало такие ответные меры [3, с. 45].

Разрыв или приостановление дипломатических и консульских отношений как вид индивидуальных санкций представляют собой прекращение (постоянное или временное) потерпевшим государством дипломатических и/или консульских связей с государством-делинквентом. При этом разрыв дипломатических отношений не означает автоматического разрыва консульских отношений.

Особым видом санкций индивидуального характера является *самооборона*, выражаясь в применении к государству-правонарушителю вооруженных мер в соответствии со ст. 51 Устава ООН [11] в ответ на вооруженное нападение. Следует согласиться с мнением о том, что с юридической точки зрения институт самообороны в международном праве схож с

институтом необходимой обороны в национальном законодательстве [4, с. 76] (согласно ч. 1 ст. 37 УК РФ не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия).

В международном праве признано существование двух видов самообороны: необходимая оборона и самооборона от агрессии.

Необходимая оборона в международном праве представляет собой отражение актов применения вооруженных сил другого государства, не являющихся актом агрессии (например, принудительные меры в отношении морских и воздушных судов, вторгшихся на территорию государства и т.д.). Подобные действия носят эпизодический, «разовый» характер и не преследуют цели развязывания войны.

Самооборона от агрессии — это отражение акта агрессии посредством вооруженной силы, применяемое в соответствии с обязательствами государств по международному праву и прежде всего по Уставу ООН. При этом ответные меры могут применяться с предельной степенью интенсивности; между потерпевшим государством и агрессором возникает состояние войны. Целями этого вида санкций являются отражение вооруженного нападения, восстановление международного мира и обеспечение международной безопасности, обеспечение привлечения государства-правонарушителя к ответственности.

Действия государств по самообороне не следует противопоставлять принудительным мерам, осуществляемым по решению Совета Безопасности ООН¹. Статья 51 Устава ООН гласит, что Устав не затрагивает неотъемлемого права на индивидуальную или коллективную самооборону до тех пор, пока Совет Безопасности не примет мер, необходимых для поддержания международного мира и безопасности. При этом меры по Уставу ООН не отменяют и не заменяют действий по самообороне.

Следует отметить, что право на самооборону «...считается лазейкой в системе запретов применения силы, которой пользуются, чтобы скрыть фактическую работу системы» [5, с. 50]. Так, спорное исключение из правил о запрещении применения силы составляет так называемая «гуманистическая интервенция». Еще Франиско де Витория (1486—1546 гг.) провозгласил право на вмешательство во имя защиты свободы вероисповедания

¹ Совет Безопасности — это один из основных руководящих органов ООН; он согласно ст. 24 Устава ООН несет «главную ответственность за поддержание международного мира и безопасности». Совет Безопасности состоит из 11 членов ООН. Китай, Франция, Россия, Великобритания и США являются постоянными членами Совета Безопасности. Шесть других членов избирает Генеральная Ассамблея на двухгодичный срок.

и иных прав человека, например против «противоречащего естественному праву» преступления (принесение человека в жертву богам). В то время как в XIX в. вмешательство предпринималось также в пользу граждан третьих государств, в настоящее время оно применяется только для защиты собственных граждан. Военная акция против Сербии (война в Косово 1999 г.) была обоснована Североатлантическим альянсом как гуманитарная интервенция (вопрос весьма спорный). В деле «Nicaragua» (ICJ Rep 1986, 14) Международный Суд в § 268 установил: «Государство не может в одиночку с помощью военной силы обеспечить соблюдение прав человека. В любом случае минирование портов и поддержка “повстанцев” не являются приемлемыми средствами гуманитарной интервенции» [5, с. 50].

Что касается *коллективных санкций*, то в соответствии с Уставом ООН их могут применять Совет Безопасности ООН и региональные международные организации. Решение Совета Безопасности о применении санкций является обязательным для всех членов и нечленов ООН. Коллективные меры применяются при необходимости предотвращения угрозы миру и подавления акта агрессии, однако они могут осуществляться не только для пресечения агрессии конкретного государства, но и в целях предотвращения усугубления международного вооруженного конфликта. Санкции вооруженного характера должны применяться, если исчерпаны остальные меры воздействия.

К коллективным санкциям относятся:

- 1) приостановление прав и привилегий, вытекающих из членства в международной организации;
- 2) исключение государства-правонарушителя из международного общения;
- 3) коллективные вооруженные меры по поддержанию международного мира и безопасности.

Приостановление прав и привилегий, вытекающих из членства в международной организации, может осуществляться в следующих формах:

- лишение права голоса государств, не выполняющих принятых на себя обязательств;
- лишение права представительства в организации (неизбрание в органы организации, неприглашение на проводимые в ее рамках конференции);
- лишение права на получение помощи, получаемой в рамках этой организации;
- временное приостановление членства в международной организации;
- исключение из международной организации.

Статья 5 Устава ООН предусматривает, что в случаях, когда Совет Безопасности ООН предпринял против какого-либо члена Организации меры превентивного или принудительного характера (ст. 40–42, абз. 2 ст. 94),

Генеральная Ассамблея ООН¹ по рекомендации Совета Безопасности может приостановить осуществление прав, принадлежащих указанному члену (однако, как указывается в литературе, на практике ст. 5 никогда не применялась) [5, с. 397].

Право Евросоюза и Европейского сообщества по Амстердамскому договору предусматривает возможность приостановления права голоса в Совете и иных прав государства-члена (ст. 7 Договора о Европейском Союзе [12], ст. 309 Договора о Европейском сообществе [13]). Это правило применяется к государству-члену в случае неоднократных и серьезных нарушений принципов свободного, демократического, правового государства и основных прав и свобод человека, допущенных с его стороны. И в ООН, и в Европейском Союзе приостановление членских прав затрагивает лишь права, но не обязанности. Соответствующие возможности предусматривают также специализированные учреждения ООН и Совет Европы.

Исключение из международной организации предусмотрено как средство против государства-члена, грубо нарушающего договорные обязательства. Исключение представляет собой проблему, освобождая члена от выполнения именно тех уставных обязанностей, которые он нарушил; кроме того, исключение не согласуется с принципом универсальности, основополагающим для многих международных организаций [5, с. 393].

Устав ООН (ст. 6) предусматривает возможность исключения государства из ООН, если член организации систематически нарушает основополагающие принципы Устава. Решение об исключении, как и в случае приема, выносит Генеральная Ассамблея ООН (большинством в 2/3 присутствующих и участвующих в голосовании членов) и только по рекомендации Совета Безопасности. Предпринимаемые ранее попытки исключить государство из ООН (Израиль, ЮАР) терпели неудачу из-за использования постоянным членом Совета права вето. Исключение из членов предусмотрено также в Совете Европы и в Лиге арабских государств.

Исключение государства из международной организации не следует путать с такой разновидностью коллективных санкций, как *исключение правонарушителя из международного общения*. Данная мера может выражаться в лишении государства-правонарушителя права сотрудничества с другими субъектами вне рамок международной организации (полный или частичный разрыв экономических, политических, военных и иных отношений, транспортного сообщения, связи, разрыв дипломатических и консультских отношений и т.п.).

¹ Генеральная Ассамблея ООН — это учрежденный в 1945 г. в соответствии с Уставом ООН главный совещательный, директивный и представительный орган ООН. Ассамблея состоит из 193 членов ООН и служит форумом для многостороннего обсуждения всего спектра международных вопросов, отраженных в Уставе. Ассамблея собирается на очередную ежегодную сессию в период с сентября по декабрь и в последующий период по мере необходимости

В случае особо опасных посягательств на международный мир и безопасность, международные организации могут принять решение об использовании *коллективных вооруженных мер* по поддержанию международного мира и безопасности. Меры вооруженного характера, осуществляемые по Уставу ООН, могут применяться в двух формах: отдельными государствами от имени и по специальным полномочиям ООН; специально создаваемыми вооруженными силами ООН (миротворческими силами). Определение порядка применения вооруженных мер относится к компетенции Совета Безопасности ООН.

Кроме деления санкций на индивидуальные и коллективные, большое значение для уяснения их сущности и предназначения имеет классификация санкций с точки зрения применяемых для их реализации сил и средств. По данному основанию они подразделяются на санкции с применением вооруженной силы (военные санкции) и санкции, не связанные с применением вооруженной силы (невоенные санкции). В свою очередь, невоенные санкции можно подразделить на экономические, политические, дипломатические (см. табл.).

Таблица 1

Классификация международно-правовых санкций с точки зрения применяемых сил и средств

Военные санкции	Невоенные санкции		
	Экономические	Политические	Дипломатические
Разоружение и роспуск вооруженных формирований	Полное или частичное приостановление экономических отношений	Временное ограничение суверенитета	Разрыв или приостановление дипломатических отношений
Уничтожение военного потенциала	Прекращение железнодорожных, морских, воздушных и других средств сообщения	Исключение из международного общения	Отзыв дипломатического представителя
Ликвидация милитаристских организаций	Экономическая блокада	Приостановление или прекращение членства в международных организациях	Объявление сотрудниками дипломатического представительства персонами <i>non grata</i>
Миротворческие операции, операции по принуждению к миру	Эмбарго	Денонсация или аннулирование двусторонних договоров	Отмена запланированных визитов руководителей
Самооборона от агрессии	Экономический бойкот	Политический бойкот	Непризнание

Существует также классификация санкций невоенного характера, критерием которой является их содержание [7]. Согласно данной классификации выделяют:

а) коммерческие (или торговые) санкции:

- полное (всеобъемлющее) эмбарго;
- частичное (выборочное) эмбарго;
- прекращение технического обслуживания;

б) финансовые санкции:

- блокирование иностранных активов правительства;
- ограничение доступа на финансовые рынки;
- прекращение предоставления финансовой помощи;

в) санкции в отношении передвижения:

- запрет на перемещение за границу своего государства определенных лиц или групп лиц;
- запрет на перемещение любых средств сообщения (в большинстве случаев воздушного сообщения);

г) дипломатические санкции:

- полный или частичный отзыв сотрудников дипломатических представительств из страны-объекта санкций;

— аннулирования дипломатических виз;

д) спортивные и культурные санкции:

- запрет на участие в спортивных соревнованиях лиц или групп лиц, представляющих страну-объект санкций;

— прекращение научного, технического и культурного сотрудничества путем обмена и поездок с участием лиц или группы лиц, представляющих страну-объект санкций;

е) процессуальные санкции:

- прекращение или лишение права голоса;
- лишение права на представительство в выборных органах международной организации;

— неприятие или исключение из членства в международной организации.

Понятие «санкции» не следует отождествлять с понятием «ответственность». Применительно к внутригосударственному праву соотношение этих терминов можно рассматривать как соотношение философских категорий «возможность» и «действительность». Санкции — это потенциальная возможность применения к какому-либо субъекту мер неблагоприятного характера, однако их реальное применение возможно только при наличии самого деликта, т.е. нарушения норм права. Фактическое применение санкций, их воплощение в практику, в реальную действительность — это и есть юридическая ответственность (с точки зрения национального права).

В межгосударственных отношениях соотношение данных понятий не-

сколько иное. П. Н. Бирюков выделяет следующие отличия санкций в международном праве от международно-правовой ответственности:

— санкции — это всегда действия потерпевшего (потерпевших), применяемые к правонарушителю, в то время как ответственность может выступать в форме самоограничений правонарушителя;

— санкции, как правило, применяются до реализации мер ответственности и являются предпосылкой ее возникновения. Целью санкций является прекращение международного правонарушения, восстановление нарушенных прав и обеспечение осуществления ответственности;

— санкции применяются в процессуальном порядке, отличном от того, в каком осуществляется международно-правовая ответственность;

— санкции являются правом потерпевшего и выражаются в формах, свойственных этим правомочиям. Их применение не зависит от воли правонарушителя;

— основанием применения санкций является отказ прекратить неправомерные действия и выполнить законные требования потерпевших субъектов [1, с. 77].

Завершая общую характеристику санкций в международном праве, следует отметить, что их роль в деле поддержания справедливого миропорядка не стоит преувеличивать. Это обусловлено тем, что они, как правило, принимаются отдельным государством или международной организацией по отношению к более слабому по сравнению с ними субъекту, поэтому возможны ситуации, когда санкции сами становятся средством противоправного диктата. История содержит немало примеров, подтверждающих данный вывод, и самый свежий из них — санкции США и стран Европейского Союза против России в связи с политическим кризисом на Украине.

Кроме того, жесткие санкции обычно резко ухудшают условия жизни всего населения подвергнутой принудительным мерам воздействия страны. Правомерность тех или иных санкций в каждом конкретном случае не всегда является очевидной; решение об их применении должно быть предельнозвешенным, в том числе допускать определенные компромиссы. В связи с этим важное значение имеет право вето постоянных членов Совета безопасности ООН [2, с. 378].

Литература

1. Бирюков, П. Н. Международное право : учеб. пособие / П. Н. Бирюков. — М. : Юристъ, 1998.
2. Военная энциклопедия : в 8 т. / предс. С. Б. Иванов. — Т. 7 : Продовольственная служба — Таджикистан. — М. : Воениздат, 2003.
3. Левин, Д. Б. Санкции в международном праве / Д. Б. Левин // Правоведение. — 1981. — № 1.
4. Международное право : учебник / отв. ред. В. И. Кузнецов. — М. : Юристъ. 2001.
5. Международное право = Volkerrecht / В. Г. Витцтум, М. Боте, Р. Дольцер и др. ; пер. с нем. Т. Бекназара, А. Насыровой, Н. Спица ; науч. ред. Т. Ф. Яковлева ; пред., сост. В.

Бергманн. — М. : Инфотропик Медиа, 2011.

6. Ожегов, С. И. Словарь русского языка / С. И. Ожегов ; под ред. Н. Ю. Шведовой. — М. : Русский язык, 1986.

7. Санкции ООН // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/452495>

8. Современный словарь иностранных слов. — М. : Русский язык, 1993.

9. Сырых, В. М. История и методология юридической науки : учебник / В. М. Сырых. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2012.

10. Тихомирова, Л. В. Юридическая энциклопедия / Л. В. Тихомирова, М. Ю. Тихомиров ; под ред. М. Ю. Тихомирова. — М. : Изд. г-на Тихомирова, 1997.

11. Устав Организации Объединенных Наций (Сан-Франциско, 26 июня 1945 г.).

12. Договор о Европейском Союзе (Маастрихт, 7 февраля 1992 г.) (в редакции Лиссабонского договора 2007 г.).

13. Договор, учреждающий Европейское Сообщество (Рим, 25 марта 1957 г.).

ПРИЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЗИЦИИ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Аннотация: Часть 3 ст. 46 Конституции РФ закрепляет право каждого россиянина в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. Эта гарантия включает право российских граждан на индивидуальное обращение в межгосударственные органы по защите прав человека. Прецеденты Европейского Суда по правам человека оказывают положительное воздействие на судебную практику и на законодательство стран Конвенции, способствуют практической реализации прав и свобод человека.

Ключевые слова: Конвенция о защите прав человека и основных свобод, протоколы, Европейский Суд по правам человека.

© Semicheva A.

THE METHODS OF FORMATION OF THE LEGAL POSITION OF THE EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS

Abstract: Part 3 tbs 46 of the Constitution enshrines the right of every citizen in accordance with the international treaties of the Russian Federation to apply to international bodies for the protection of human rights and freedoms, if you have exhausted all available domestic remedies. This guarantee includes the right of Russian citizens on an individual appeal to international bodies for the protection of human rights. The precedents of the European Court of human rights have a positive impact on judicial practice and legislation of the countries of the Convention, facilitate the practical implementation of rights and freedoms.

Keywords: Convention on the protection of human rights and fundamental freedoms, and the protocols, the European Court of human rights.

В соответствии с подписанными и ратифицированными Российской Федерацией международными договорами Комитет по правам человека ООН, Комитет по предотвращению расовой дискриминации ООН, Комитет против пыток ООН, Европейский Суд по правам человека (далее – ЕСПЧ) вправе рассматривать индивидуальные обращения против Российской

Федерации [2]. Это право закреплено в ст. 1 Федерального закона от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней». Сама Конвенция в силу ч. 4 ст. 15 Конституции стала составной частью правовой системы Российской государства. Это подтверждено актами высших судов РФ. Пленум ВС РФ в постановлении от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» указал судам общей юрисдикции, что применение ими Конвенции обязательно и должно осуществляться с учетом практики ЕСПЧ во избежание нарушений Конвенции.

Текст Конвенции постоянно развивается благодаря работе ЕСПЧ по выявлению содержания положений Конвенции. ЕСПЧ выносит более 10 видов решений. К основным видам решений относятся:

- решение о неприемлемости, оформленное в виде письма, адресованного заявителю (более 95%);
- решение о неприемлемости или приемлемости жалобы в виде отдельного мотивированного документа, в переводе на русский (*decision*);
- окончательное решение по делу, в переводе на русский, именуемое постановлением (*judgment*). Только в этом документе ЕСПЧ может признать нарушение прав человека [4].

На начало 2014 г. ЕСПЧ вынес 16 995 мотивированных решений. По числу жалоб, переданных судейским составам, на душу населения, первые места в 2013 г. занимают Сербия, Черногория, Хорватия и Молдавия находится на 12 месте, Украина — на 5-м, Латвия — на 15-м, Россия — на 21-м. Последние места занимают Испания, Дания, Великобритания, Ирландия. По статистике за 1959—2011 гг. 98% поданных в Суд жалоб против России были признаны неприемлемыми. Из остальных 2%, по которым были вынесены решения по существу дела, в 80% случаев ЕСПЧ усмотрел нарушения Конвенции. Причина — разнотечения положений Конвенции.

Например, жалоба Жукова Геннадия против России № 2258/06 была объединена еще с тремя жалобами российских заключенных. В письмах от 13/04/ 2012, 05/12/2012, 13/03/ 2013 и 19/03/ 2013 российские власти признали, что эти заключенные содержались в условиях, которые не соответствуют требованиям ст. 3 Конвенции, и заявили о своей готовности заплатить следующие суммы заявителям: 3960 евро (EUR) г-на Жукова, EUR 4155 г-на Матюхина, EUR 17125 г-на Ткачева, EUR 4610 г-жи Осиповой, и EUR 4,090 г-ну Стасину.

Последний Протокол № 15, который действует с 2013 г., изменил процедуру рассмотрения жалоб в ЕС. Принятие нового протокола во многом объясняется перегруженностью ЕС. Например, введение апелляции в российских судах привело к тому, что ВС РФ может рассмотреть жалобу гражданина на постановление Правительства РФ или министерств в отсутствии

вие самого гражданина. Исключена обязанность вызова заинтересованных сторон при рассмотрении частных жалоб на определение об отказе в принятии заявления.

Примером данной ситуации может послужить подача частной жалобы Общества ограниченной ответственности «КД СТРОЙ» в Калининградский областной суд на определение Московского районного суда об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока на подачу апелляционной жалобы на решение суда о признании частной собственности. Свою жалобу истец мотивировал тем, что Конвенцией запрещен отказ в правосудии и закреплено положение, согласно которому заинтересованное лицо должно иметь возможность добиться рассмотрения своего дела в суде – органе государственной системы правосудия. Учитывая позицию ЕСПЧ о недопустимости при рассмотрении спора чрезмерных правовых или практических преград на осуществление субъективного права на судебную защиту по формальным основаниям, истец просил восстановить срок на подачу апелляционной жалобы, руководствуясь ст. 112 ГПК РФ. Согласно ст. 112 ГПК РФ лицам, пропустившим установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен. Естественно, что в такой ситуации граждане будут обращаться в ЕСПЧ либо ссылаясь на его решения. Причем, институт апелляции разрабатывался с помощью ЕС совместно с Администрацией Президента РФ, ВС РФ и прокуратурой [6].

Протокол № 15 изменил срок обращения в ЕСПЧ с шести месяцев до четырех. Более четко определены критерии приемлемости, касающиеся ситуации, например, когда «заявитель не понес значительного вреда». Неправильное оформление жалоб тоже может стать основанием для признания жалобы неприемлемой. Это уже привело к сокращению количества жалоб, ожидающих своего рассмотрения, в том числе из России. В далеком прошлом остались позиции, что только КС РФ и ВС РФ являются окончательными судебными инстанциями. Создатели Протокола №15 жестко определили: ЕС играет лишь субсидиарную роль, а государства имеют свободу рассмотрения и в первую очередь должны защищать права граждан в своих юрисдикциях. «Субсидиарность» и «свободу усмотрения» понимают как защиту конвенционных гарантий в национальных правовых системах, что явно противоречит системе апелляции, которая лишает граждан права предстать лично перед судом (ч. 2 ст. 333 ГПК РФ).

Изменение затрагивает серьезный вопрос толкования Конвенции и участие для его решения 17 судей ЕСПЧ. Вопрос толкования положений Конвенции крайне назрело для российских судей. Адекватного решения требует, например, проблема формирования концепции ограничений прав и свобод человека в России, поскольку законодательство по этому вопросу бессистемно и несбалансированно. Ведь Россия, как участник Конвенции, признала *ipso facto* и без специального соглашения юрисдикцию ЕСПЧ обя-

зательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней. Все это актуализирует поиск адекватного ответа международному пониманию прав и свобод человека и гражданина в Конвенции российскими судьями.

Очень низкая степень осведомленности судебского корпуса о положениях Конвенции, «оправдательные» причины отказа от применения этих положений в повседневной судебной практике, проблемы заинтересованности в изучении Конвенции судьями и правозащитниками требуют решительных мер.

ЕСПЧ является уникальным институтом, чья компетенция беспрецедентна в истории международного права. Судьи в ЕСПЧ избираются Парламентской ассамблей Совета Европы сроком на девять лет без права переизбрания на второй срок. Полномочия половины судей, избранных на первых выборах, прекращаются через три года, с тем, чтобы судебский состав обновлялся наполовину каждые три года. В состав ЕСПЧ входит 47 судей из разных стран, которые не представляют страны или партии. Судьи участвуют в работе Суда лично и не выступают от имени государств. Они не вправе заниматься деятельностью, которая несовместима с их независимостью, беспристрастностью, а также постоянным характером их работы в Суде. Срок полномочий судей истекает по достижении ими 70 лет.

ЕСПЧ наделен полномочиями по рассмотрению жалоб как государств, так и отдельных лиц. Любое государство — участник Конвенции может направить в Суд жалобу о том, что другая сторона нарушает положения Конвенции [5]. Суд правомочен рассматривать также жалобы отдельных лиц, неправительственных организаций и групп лиц о нарушении их прав государствами — участниками Конвенции.

Прежде чем принять жалобу к рассмотрению по существу, Суд должен удостовериться, что исчерпаны все доступные внутригосударственные средства правовой защиты и не истек четырехмесячный срок после принятия решения на национальном уровне.

К производству не принимаются анонимные жалобы, а также те, которые уже рассматривались или рассматриваются в соответствии с другой процедурой международного разбирательства. Суд не рассматривает жалобы, содержащие требования о признании прав, не перечисленных в Конвенции или не признаваемых государствами — участниками Конвенции. Ряд критериев приемлемости жалоб сформулирован широко, что дает Суду возможность отклонять многие из них. Среди критериев упоминаются недостаточная обоснованность жалобы и злоупотребление правом на подачу жалобы [3]. Однако даже после принятия жалобы к рассмотрению ЕСПЧ может впоследствии отвергнуть ее, если в ходе расследования обнаружатся основания для отклонения этой жалобы. Суд может объявлять неприемлемыми те заявления, по которым заявитель не понес значительный ущерб. Однако для обеспечения того, чтобы заявители даже с не-

большими жалобами не оставались без судебной защиты, Суд не может отклонить это дело на данном основании, если в заинтересованной стране не существует такого средства судебной защиты.

После принятия жалобы ЕСПЧ переходит к рассмотрению ее по существу, а в необходимых случаях проводит собственное расследование. Он оказывает услуги заинтересованным сторонам в целях дружественного разрешения спора. Если такое решение не достигнуто, Суд направляет Комитету министров Совета Европы доклад, содержащий заключения по вопросу о нарушении Конвенции, а также рекомендации, которые необходимо выполнить. В решении чаще всего заключается компенсация потерпевшим.

«Судебное решение, принятое Европейским судом по правам человека, состоящим из независимых и беспристрастных судей, гарантирует объективное рассмотрение и решение дела по поданной жалобе, свободное от каких-либо политических соображений» [3]. Вынесенное ЕСПЧ решение носит обязательный характер, является окончательным и обжалованию не подлежит. В процессе, происходящем в ЕСПЧ, применяются нормы международного права, и на основе этих норм выносится решение. Исполняется же такое решение государством в соответствии с его национальным правом, нормы которого совпадают или приведены в соответствие с международно-правовыми нормами. В противном случае «государство обязано привести данные нормы национального права в соответствие с международным правом либо законодательно признать приоритет международного права над национальным» [1].

Конвенция о защите прав человека и основных свобод обладает собственным механизмом, который включает в себя обязательную юрисдикцию ЕСПЧ и систематический контроль выполнения постановлений суда со стороны Комитета министров Совета Европы. В силу п. 1 ст. 46 Конвенции эти постановления в отношении Российской Федерации являются обязательными для всех органов государственной власти РФ, в том числе и для судов.

Пункт 2 ст. 46 Конвенции предусматривает, что окончательное постановление Суда направляется в Комитет министров ЕС. Он осуществляет надзор за его исполнением. Комитет министров является основным исполнительным органом Совета Европы и решает политические, административные, финансовые вопросы. В рамках Конвенции Комитет министров ЕС наделен особой функцией надзора за исполнением решений ЕСПЧ. Заседания, посвященные контролю исполнения решений Суда, проходят шесть раз в год. Особо срочные вопросы, которые касаются исполнения решений, Комитет рассматривает на регулярных заседаниях. На заседаниях, которые посвящены контролю исполнения решений ЕСПЧ, министры представлены их постоянными представителями при Совете Европы.

В соответствии с существующей процедурой решение Суда в день его

вынесения направляется с сопроводительным письмом Секретариата Суда в Комитет министров. Когда решение Суда становится окончательным, оно ставится на повестку дня ближайшего заседания Комитета министров. После этого решение Суда рассматривается Комитетом министров. Когда Комитет сочтет решение исполненным, он завершит его рассмотрение принятием закрывающей резолюции. Комитет завершает рассмотрение дела и принимает предварительные резолюции, в которых выражает свою позицию, связанную с исполнением решений Суда. Комитет министров начинает рассмотрение каждого судебного решения с требования к государству-ответчику проинформировать о мерах, принятых для исполнения данного решения. На основании этой информации Комитет министров производит контроль выплаты установленной Судом денежной компенсации.

Основной смысл решений ЕСПЧ – присуждение заявителю компенсации с целью возмещения материального или морального ущерба, а также судебных издержек. Контролируя исполнение решения Суда, Комитет министров следит за выплатой присужденных денежных сумм и возможных процентов за просрочку. В ходе рассмотрения судебного решения государство информирует Комитет министров о факте и дате выплаты денежной компенсации. Секретариат регистрирует факт и дату, и Комитет закрывает финансовый аспект дела.

При контроле выплат компенсации Комитет министров обязан строго контролировать передачу денежных сумм в распоряжение заявителя или его представителя в соответствии с содержания судебного решения. В некоторых делах ущерб, нанесенный заявителю, может быть компенсирован только посредством принятия государством-ответчиком особых мер. Например, пересмотр внутренними судами дела, в котором было найдено нарушение Конвенции или восстановление неправомерно изъятых прав. В отличие от мер индивидуального характера мерами общего характера являются меры, принимаемые государством с целью предотвращения в будущем новых нарушений Конвенции, подобных тем, которые были выявлены в решениях Суда. Меры общего характера выходят за пределы данного конкретного дела и затрагивают широкий круг лиц. Принятие мер общего характера подразумевает анализ причин, приведших к нарушению Конвенции, и поиск путей их устранения.

Таким образом, судебные прецеденты ЕСПЧ оказывают положительное воздействие на судебную практику, а порой и на законодательство государств, а также способствуют практической реализации прав и свобод человека. Российская Федерация как участник Конвенции признает юрисдикцию ЕСПЧ обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней, поэтому применение судами положений Конвенции должно осуществляться с учетом практики ЕСПЧ во избежание любого нарушения требований Конвенции. Для этого необходимо форми-

рование в России правовых стандартов защиты личности не ниже международных. Причем, имеет смысл формирование таких стандартов в сфере массовой информации как для стороны, защищающей свои имя, честь и достоинство, так и для стороны, реализующей гарантии свободы слова и выражения своего мнения, т.е. самой судебной системы.

Литература

1. Бурков, А. Л. Конвенция о защите прав человека в судах России / А. Л. Бурков. — М. : Волтерс Клювер, 2010.
2. Европейский Суд по правам человека и защита свободы слова в России: прецеденты, анализ, рекомендации: Т. 1 / под ред. Г. В. Винокурова, А. Г. Рихтера, В. В. Чернышева. — М. : Институт проблем информационного права. 2002.
3. Право Европейского Союза : учебник для вузов / под ред. С. Ю. Кашкина. — М., 2010.
4. Стандарты Европейского Суда по правам человека и российская правоприменительная практика : сб. аналитических статей / под ред. М. Р. Воскобитовой. — М. : Анахарсис, 2005.
5. Туманов, В. А. Европейский Суд по правам человека. Очерк организации и деятельности / В. А. Туманов. — М., 2004.
6. Федякина, А. Апелляционный подход. Четыре ступени правосудия: еще одна возможность для обжалования / А. Федякина // Российская газета. — 2011. — 9 июня.

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА

УДК 341.9

© Мамина О. И.

О ПРИНЦИПЕ ДОСТУПНОСТИ ПРАВОСУДИЯ ПРИМЕНЕНИЕЛЬНО К ИНСТИТУТУ МИРОВОЙ ЮСТИЦИИ

Аннотация: Почти 20 лет назад в системе судов общей юрисдикции начал функционировать институт мировых судей, призванный разгрузить действующие на тот момент районные суды, что должно было повлиять на соблюдение судебных сроков и облегчить реализацию принципа доступности правосудия для населения страны. Представленная статья посвящена анализу современных теоретических представлений о принципе свободного доступа к суду и некоторых аспектов его реализации в рамках института мировой юстиции и системы судов общей юрисдикции в целом, изученных на опыте.

Ключевые слова: судебная власть, правосудие, мировой суд, доступность правосудия.

© Mamina O.

THE PRINCIPLE OF ACCESS TO JUSTICE IN RELATION TO THE INSTITUTE FOR GLOBAL JUSTICE

Abstract: Almost twenty years ago in the system of courts of general jurisdiction of the Institute became operational magistrates, designed to relieve existing at the time the district courts, which should affect the implementation of judicial time and facilitate the implementation of the principle of access to justice for the country's population. The presented paper is devoted to the analysis of modern theoretical concepts of the principle of free access to the courts and some aspects of its implementation within the institution of global justice and the system of courts of general jurisdiction in general, studied experimentally.

Keywords: judiciary, justice, magistrate's court, access to justice

По меткому замечанию Д. Козака, ставшему «крылатой фразой» в научной литературе, ответ на вопрос о доступности суда — это, по существу, ответ на вопрос: «а есть ли суд?». Если суд не доступен, нет смысла в его существовании, во всяком случае, в условиях признания идей демократии [2; с. 5].

Большинством исследователей указанной проблематики в качестве наиболее актуальных называются следующие аспекты принципа доступности правосудия или свободного доступа к суду¹:

- обеспечение достаточного числа судов и судей;
- простота и дифференцированность судебной процедуры;
- существование бесплатного правосудия.

При этом обращение к словарным источникам позволяет выяснить, что характеристика «доступный» применима к тем субъектам и объектам, к которым можно подойти; которые подходят для многих, для всех (по возможности пользоваться); которые легки для понимания, внимательны и расположены к людям; с которыми легко и просто общаться [3]. Однако само правосудие настолько емкое и многогранное правовое явление, что качество доступности может приобретаться им, на наш взгляд, только при совокупности всех вышеназванных свойств, что усложняет задачу обеспечения реального доступа к правосудию.

Совершенно справедливо, таким образом, при исследовании проблемы доступности правосудия указание на ее комплексный характер и выделение отдельных аспектов исследуемого принципа: организационного, судоустройственного, судопроизводственного и некоторых других [4].

В связи с этим наиболее обоснованной представляется точка зрения Е. Б. Абросимовой, которая рассматривает принцип свободного доступа к правосудию как основу современной концепции справедливого или должно правосудия и выделяет в нем следующие элементы:

- субъектный;
- компетенционный;
- институциональный;
- процессуальный [1; с. 173–181].

Следуя данной логике, сущность исследуемого принципа судебной власти заключается в отсутствии чрезмерных, необоснованных не только правовых, но и практических препятствий для рассмотрения дела в суде и вынесения правосудного решения [6; с. 241, 242]. Доступность судебной защиты определяется характером правового регулирования не только порядка обращения в суд, но и всей процедуры рассмотрения дел, а также организационно-техническими факторами, которые влияют на реальную возможность использования права на судебную защиту.

Главным препятствием при решении этой задачи является перегрузка судов и судей количеством дел. Очевидно, что возрастание объемов работы требует определенного увеличения числа судей и специалистов. Однако территория страны, а точнее схема проживания населения в ее пределах требуют серьезной работы в этом направлении, поскольку делают суды малодоступными для жителей ряда отдаленных территорий.

¹ В. М. Лебедев, однако, предлагает иное название данного принципа — оперативность правосудия [5; с. 125].

Основные шаги здесь были сделаны еще в конце 1990-х гг., когда появился и начал функционировать институт мировых судей. На сегодняшний день число действующих мировых судей уже близко к 7,5 тыс. [7] На рассмотрение мировых судей, максимально доступных для населения, было передано 65% (почти 4 млн. в год) гражданских дел, что по общепринятым мнению членов судебского сообщества позволило разгрузить федеральные суды общей юрисдикции, повысив тем самым доступность судебной защиты для граждан и организаций по делам, оставшимся в их компетенции. Упростилась и система обжалования решений мировых судей, поскольку апелляционной инстанцией для их проверки являются суды районного звена.

Однако значительное количество гражданских, уголовных и административных дел, переданных на рассмотрение мировых судей, привело теперь уже к их чрезмерной нагрузке, что, в свою очередь, отрицательно сказалось на доступности правосудия в этом первичном звене судебной системы. Для исправления сложившейся ситуации Федеральным законом от 11 марта 2006 г. № 36-ФЗ предусмотрено уменьшение численности населения для создания судебных участков (вместо от 15 тыс. до 30 тыс. — от 15 тыс. до 23 тыс.). Также снизить нагрузку на мировых судей позволило изменение подсудности гражданских дел с частичной их передачей на рассмотрение районных судов в соответствии с Федеральным законом от 22 июля 2008 г. № 147-ФЗ.

Подводя итоги введения института мировых судей в субъектах РФ, Совет судей РФ неоднократно отмечает, что учреждение мировой юстиции позволило разгрузить действующие суды, способствовало созданию более благоприятных условий для доступности правосудия и своевременности его осуществления.

На практике, однако, перед участниками производства встают сложности иного рода. Здесь и далее позволим себе сослаться на личный опыт неоднократного участия в качестве истца по гражданским делам, который позволяет лишний раз удостовериться, что никогда не стоит списывать со счетов «человеческий фактор» и вместе с ним организационно-техническую составляющую реализации принципа доступности. Невозможность получить информацию о движении дела, связанная с несвоевременным выкладыванием ее на сайт суда и «неработающими» на участке телефонами; хамство и грубость секретарского и технического персонала судебных участков — сотрудников аппаратов судов; пропуск процессуальных сроков; несообщение участникам процесса о времени и месте предстоящего заседания; описки и опечатки в судебных решениях и исполнительных документах — лишь неполный список тех фактов, с которыми приходится сталкиваться участникам гражданского процесса и которые, помимо прочих, все же затрудняют реализацию принципа доступности правосудия.

Все это наталкивает на мысль о необходимости совершенствования именно организационно-технической составляющей работы судебных инстанций, в том числе судебных участков мировых судей. Здесь стоило бы обратить внимание на внедрение компьютерных технологий как собственно в процесс судопроизводства (возможность подачи исковых заявлений и иных документов в электронной форме, электронные способы фиксации судебного процесса, электронные архивы суда и т.п.), так и в иные непропцессуальные аспекты деятельности суда (ведение регистрационных и иных книг, электронных календарей судебных заседаний, установку в зданиях судов электронных киосков с функционирующей системой ГАС «Правосудие» и т.п.).

Указанные замечания особенно актуальны в свете реализации Федерального закона от 22 декабря 2008 г. № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации», который предусматривает, в частности, такие способы обеспечения доступа к судебной информации, как доступ граждан в залы судебных заседаний, к архивам судов, размещение наглядной информации в зданиях судов, предоставление информации о деятельности суда по запросам, а также организацию работы специализированных приемных, функциональным предназначением которых является обеспечение возможности знакомиться с материалами дела, изготавливать копии судебных документов.

Кроме того, не стоит забывать и про необходимость повышения уровня культуры, прежде всего правовой, и дисциплины сотрудников аппаратов судебных органов, с которыми постоянно приходится контактировать сторонам по делу.

Это лишь неполный перечень тех мер, реализация которых может способствовать окончательному преодолению проблемы свободного доступа наших граждан к правосудию.

Литература

1. Абросимова, Е. Б. Проблемы свободного доступа к правосудию в Российской Федерации / Е. Б. Абросимова // Конституционное право: восточноевропейское обозрение. — М. : Изд-во Ин-та права и публичной политики. — 2001. — № 3 (36).
2. Козак, Д. Суд в современном мире: проблемы и перспективы / Д. Козак // Российская юстиция. — 2001. — № 9.
3. Ожегов, С. И. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / С. И. Ожегов, Н. Ю. Шведова ; Российская академия наук. Институт русского языка им. В. В. Виноградова. — 4-е изд., доп. — М. : Азбуковник, 1999.
4. Приходько, И. А. Доступность правосудия в арбитражном и гражданском процессе: основные проблемы / И. А. Приходько. — СПб., 2005.
5. Становление и развитие судебной власти в Российской Федерации / под ред. В. М. Лебедева. — М., 2000..
6. Судебная власть / под ред. И. Л. Петрухина. — М., 2003.
7. Федеральный закон от 29 декабря 1999 г. № 218-ФЗ «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации».

ТРАНСПОРТНОЕ ПРАВО

УДК 347.463

© Пургина А., Королькова А.

ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНЫЙ ТРАНСПОРТ И ОКРУЖАЮЩАЯ СРЕДА (эссе)

Аннотация: Едва ли можно назвать в наши дни более важную глобальную проблему, чем рациональное использование природных ресурсов и охрана окружающей среды. В связи с этим целью настоящей работы стало изучение влияния железнодорожного транспорта на окружающую среду.

Ключевые слова: загрязнение окружающей среды, железнодорожный транспорт, шумовые загрязнения, химические загрязнения, экологическая безопасность, снижение шума, охрана почвенного покрова и водных объектов.

© Purgina A., A. Korol'kova

RAIL TRANSPORT AND ENVIRONMENT (essay)

Abstract: It can hardly be called nowadays an increasingly important global issue than the rational use of natural resources and environmental protection. Therefore, the aim of this work was to study the influence of rail transport on the environment.

Keywords: environmental pollution, rail transport, noise pollution, chemical pollution, environmental safety, noise reduction, protection of soil and water bodies.

Загрязнение окружающей среды предприятиями промышленности и транспортными средствами остается наиболее острой экологической проблемой, имеющей приоритетное социальное и экономическое значение. Железнодорожный транспорт сегодня является ведущим среди универсальных видов пассажирских и грузоперевозок во многих крупных странах мира, в том числе и в России.

Железнодорожный транспорт является основным звеном транспортной системы России. Особая роль железных дорог в нашей стране определяется:

- большими расстояниями перевозок;
- отсутствием внутренних водных путей в сообщениях Восток — Запад;
- прекращением навигации на реках в зимний период;
- удаленностью размещения производственных центров от морских путей.

Одновременно с этим железнодорожный транспорт является потенциальным источником возникновения чрезвычайных ситуаций с большим числом пострадавших, значительным материальным ущербом, наступлением неблагоприятных экологических и санитарно-гигиенических последствий.

В объеме грузов, перевозимых в России всеми видами транспорта, доля опасных грузов составляет порядка 20%, или примерно 800 млн. т.

Влияние железнодорожного транспорта на окружающую среду весьма ощутимо. Так, техногенная интенсификация грузопотоков по железным дорогам способствует загрязнению почвы, а также грунтовых и поверхностных вод. Основная часть загрязняющих веществ поступает в них при перевозке грузов и особенно при их рассеивании или утечке. Особую опасность представляет загрязнение почв, а, следовательно, и всей окружающей среды, ионами тяжелых металлов, в том числе свинцом, кадмием и медью.

В связи с вышеизложенным, целью настоящей работы стало изучение влияния железнодорожного транспорта на окружающую среду. Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

1) рассмотреть виды загрязнений, возникающих в ходе деятельности железнодорожного транспорта;

2) рассмотреть направления обеспечения экологической безопасности железнодорожного транспорта.

1. Виды загрязнений

1.1. Шумовые загрязнения. Железная дорога загрязняет атмосферу в результате выбросов вредных химических веществ и пыли, а также шумом. В то же время железнодорожный транспорт имеет ряд преимуществ перед другими видами транспорта с точки зрения воздействия на окружающую среду, среди которых:

- высокая эффективность использования энергоресурсов;
- меньшая потребность в занимаемых площадях;
- меньший объем выбросов вредных веществ.

Однако в последнее время железнодорожный транспорт все чаще становится причиной жалоб населения на повышенный шум. Далеко не все железные дороги имеют зону санитарного разрыва, строительство жилых домов зачастую ведется на расстоянии менее 100 м от железнодорожных путей. Проезд железнодорожного состава обуславливает возрастание уровня шума в некоторых случаях до 80–90 дБА на прилегающей жилой территории, что вызывает большое количество обращений жителей с жалобами на повышенный шум. Технические нормы шума в Российской Федерации, ограничивающие уровень шума, создаваемого поездом, никак не стыкуются с санитарными нормами и действуют далеко не для всех видов подвижного

состава. Отечественный подвижной состав железнодорожного транспорта в среднем на 7–10 дБА более шумный, чем европейские модели.

Воздействие шума железнодорожного транспорта на окружающую среду и пассажиров чрезвычайно многообразно. По интенсивности этот шум занимает промежуточное положение между авиационным и автомобильным, но по числу источников шума различного происхождения ему нет равных [11].

Можно выделить три основных объекта, на которые воздействует шум от железнодорожного транспорта:

- селитебная зона;
- пассажиры и обслуживающий персонал на станциях;
- пассажиры и обслуживающий персонал поездов [6].

На примагистральных территориях и в селитебной зоне основными источниками шума в окружающей среде являются следующие (табл. 1).

Таблица 1 [3]
Источники шума железнодорожного транспорта

Источник шума	Расстояние, м	УЗ, дБА
Движение поезда по мосту со скоростью 60–80 км/ч	25	80-90
Движение подвижного состава при скоростях 150...200 км/ч	25	85-95
Электровозы	25	75-80
Тепловозы	25	80-95
Путевые машины вибрационного действия, щебнеочистительные машины	25	80-95
Соударение вагонов	30	95-100
Звуковые сигналы локомотивов и электроподвижного состава	25	100-110
Тяговые подстанции	30	45-50
Сортировочные станции	100-150	70-85

Основные источники шума, действующие на людей, находящихся на перронах, в залах ожидания и других помещениях вокзалов, следующие:

- громкоговорящие системы оповещения;
- шум приближающегося (уходящего) поезда;
- шум вспомогательного оборудования (вентиляционные системы, эскалаторы, уборочные машины, кондиционеры, системы отопления и пр.).

1.2. Химические загрязнения. Влияние железнодорожного транспорта на окружающую среду проявляется уже в момент начала строительства железной дороги. Факторами, влияющими на окружающую среду при сооружении земляного полотна, являются:

- нарушение занимаемых земель, отведенных под устройство насыпей и выемок, строительных площадок и территорий временных поселков;
- загрязнение воздуха выбросами вредных веществ от работы строительных машин, механизмов, строительной пылью;
- загрязнение водоемов хозяйственно-бытовыми, производственными и дождовыми сточными водами;

- загрязнение строительных площадок и территорий временных поселков бытовыми и строительными отходами;
- вибрация и шум от работы строительных машин и механизмов.

Вмешательство технических средств на этапах строительства и реконструкции дорожного полотна приводит к нарушению целостности почвенного покрова, уничтожению древесно-кустарникового яруса и т.д. Сплошная вырубка леса под железную дорогу приводит к полному обезлесиванию, что провоцирует гибель тенелюбивых растений и интенсивное развитие светолюбивых.

Осуществление специальных мелиоративных приемов (искусственное водоотведение и др.) способствует возникновению конкуренции между видами. Растения, наиболее требовательные к влагообеспеченности, оказываются менее жизнеспособными в сложившихся условиях и обречены на гибель.

Загрязнение атмосферного воздуха влияет на возникновение у растений угнетения роста, хлорозы, некрозы, отмирания цветочных почек и даже гибели. Наиболее чувствительные виды растений вытесняются за пределы зоны интенсивного воздействия железнодорожного транспорта.

Наиболее опасное из загрязнений почвы — загрязнение тяжелыми металлами. К тяжелым металлам относятся химические элементы с атомной массой более 40. Не все тяжелые металлы токсичны, так как в эту группу входят: Cu, Zn, Mo, Co, Mn, получившие название микроэлементов и имеющие большое биологическое значение в жизни животных, растений и микроорганизмов [1]. Поэтому микроэлементы и тяжелые металлы — понятия, которые относятся к одним и тем же элементам, основанные скорее на их содержании в объектах окружающей среды. Справедливо использовать понятие «тяжелые металлы», когда речь идет об опасных для живых организмов концентрациях, и говорить о нем же как о микроэлементе тогда, когда он находится в почве, воде, растениях и организмах в малых концентрациях.

Техногенное поступление тяжелых металлов в биосферу связано с разнообразными источниками, однако в настоящее время отмечается высокий рост поступления тяжелых металлов от подвижного состава железных дорог. Это связано с увеличением числа грузоперевозок, использованием устаревших в экологическом плане транспортных средств.

Источниками загрязнения выступают и сам транспорт и вещества, перевозимые с помощью железных дорог, особенно при перевозке в полуwagonах. Для отопления вагонов зачастую используется уголь, при сгорании которого в атмосферу выбрасываются различные загрязняющие вещества, в том числе и тяжелые металлы.

На содержание тяжелых металлов в почвах отводов железных дорог оказывает влияние их миграция из деревянных шпал, пропитанных антисептиками, в которых они нередко содержатся [8].

Загрязнения нефтепродуктами территорий является также одной из

наиболее насущных проблем железнодорожной отрасли. Накопление углеводородов в почве прижелезнодорожных территорий происходит за счет прямого смыва нефтесодержащих веществ с подвижного состава, а также при аккумуляции аэрозолей из воздуха. При мойке составов в локомотивных и вагонных депо образуются значительные объемы стоков, содержащих нефтепродукты. Из вагонов-цистерн на пути во время перевозок вследствие негерметичности клапанов и сливных приборов, неплотностей люков теряются нефтепродукты.

Загрязнения атмосферного воздуха. В исследованиях показано, что достаточно крупные и длительное время действующие железнодорожные узлы и их линейные подразделения оказывают влияние на относительно большие прилегающие территории, выражаящиеся в превышении существующих санитарно-гигиенических нормативов на расстоянии до 550–1000 м от железнодорожного полотна. Наиболее распространенными загрязнителями территорий предприятий железнодорожной отрасли являются органические вещества и продукты их сгорания (нефть, нефтепродукты, мазут, топливо, смазочные материалы, полициклические ароматические углеводороды) и тяжелые металлы (железо, марганец, свинец, медь, цинк, кобальт и др.) [7].

Выбросы вредных веществ в атмосферный воздух структурных подразделений филиалов ОАО «РЖД» по всем источникам составили в 2013 г. 349,0 тыс. т, в том числе: от стационарных источников — 83,9 тыс. т, от передвижных источников — 265,1 тыс. т, из которых магистральными и маневровыми тепловозами выброшено 200,1 тыс. т, автотранспортными средствами — 54,5 тыс. т, самоходным специальным подвижным составом — 10,5 тыс. т (рис. 1).

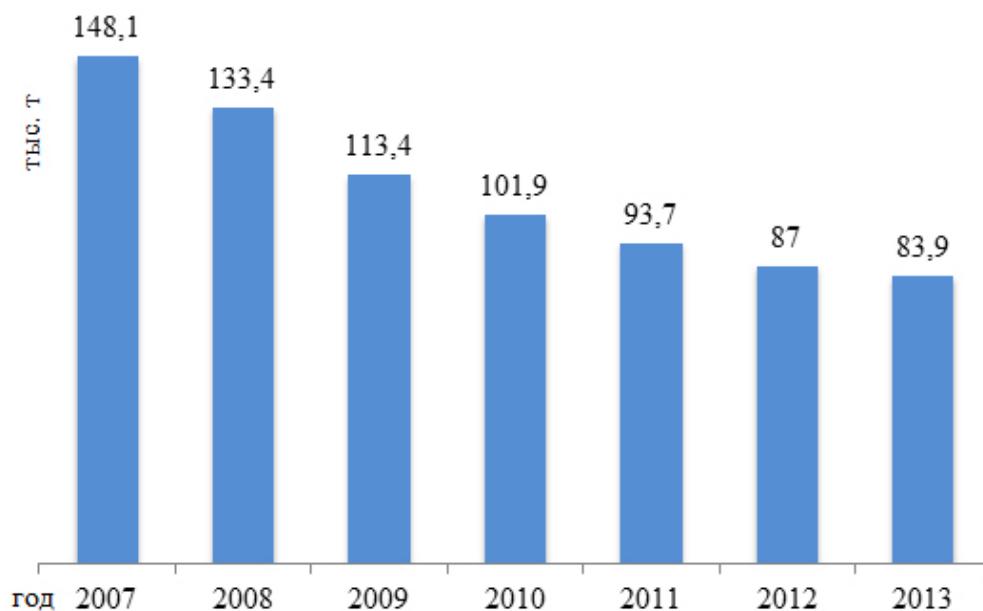


Рис. 1. Выбросы вредных веществ в атмосферный воздух от стационарных источников структурных подразделений филиалов ОАО «РЖД» за период с 2007 по 2013 гг., тыс. т.

Выбросы загрязняющих веществ от передвижных источников в атмосферный воздух ОАО «РЖД» в 2013 г. уменьшились на 4,6% относительно показателей 2007 г. за счет модернизации подвижного состава.

Снижение годовой эмиссии парниковых газов в ОАО «РЖД» в период с 2008 по 2013 гг. составило 11,2% за счет:

- перевода котельных на природный газ;
- использования более экологичных двигателей тепловозов;
- повышения уровня использования электрической тяги для перевозки грузов и пассажиров;
- повышения энергетической эффективности тепловозов.

Средние коэффициенты эмиссии парниковых газов в грузовых перевозках для железнодорожного транспорта являются наиболее низкими по сравнению с другими видами транспорта (рис. 2).

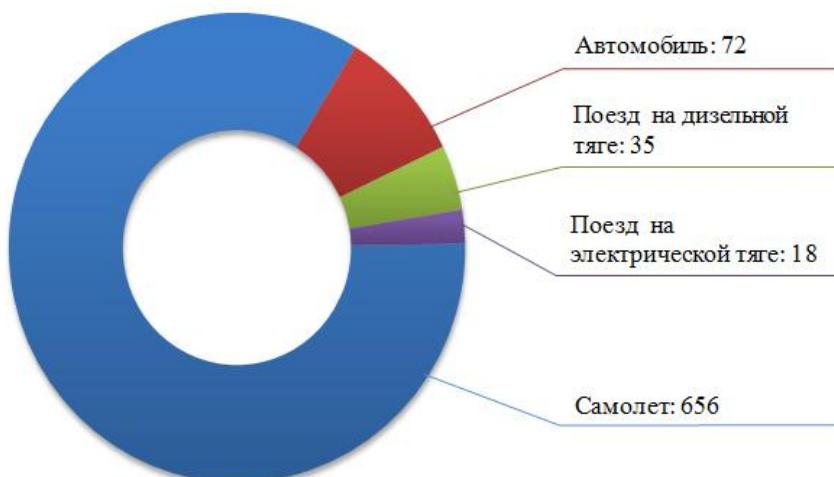


Рис. 2. Средние коэффициенты эмиссии парниковых газов в грузовых перевозках, г/т·км

Появление электровозов позволило обеспечить более надежную и экологически чистую работу транспорта на прогонах участках [10]. Но это не сократило загрязнение на маневровых территориях, где в качестве тяговых локомотивов часто используются тепловозы с дизельными силовыми установками. Одна секция тепловоза выбрасывает в атмосферу за час работы 28 кг оксида углерода, 17,5 кг оксидов азота, до 2 кг сажи.

Электрическая тяга радикально решает вопрос о чистоте атмосферного воздуха в зоне, прилегающей к железной дороге. Поэтому большое значение имеет электрификация железных дорог, проектируемых в густонаселенных районах, курортных местностях, а также в пригородных зонах. Оценивая эффективность электрической тяги с точки зрения охраны окружающей среды, следует учесть, что при выработке электроэнергии тепловыми электростанциями проблема загрязнения атмосферы не полностью снимается, а в какой-то степени переносится с железнодорожных магистралей в окрестности тепловых электростанций. Но стационарное по-

ложение электростанций позволяет применить на них более эффективные меры по очистке газовых выбросов, чем это можно сделать на тепловозе. На участках с длинными тоннелями по условиям вентиляции применение электрической тяги может быть практически единственным возможным решением, например, как это принято на западном участке Байкало-Амурской магистрали.

Более существенное загрязнение атмосферы вызывают некоторые предприятия железнодорожного транспорта. На территории шпалопропиточных заводов воздух загрязнен парами нафталина, бензола, ароматических углеводородов и антрацена. Большое количество вредных веществ выбрасывается в атмосферу при изготовлении асфальтобетона, на промывочно-пропарочных станциях, где очищаются цистерны, а также многочисленными котельными. Сильно загрязняется атмосфера при изготовлении щебня. На объектах локомотивного и вагонного хозяйств пыль содержит свинец и марганец. Задача охраны окружающей среды требует совершенствования ряда технологических процессов на указанных объектах и установки различных пылегазозолоулавливающих устройств. При проектировании же станций, поселков, заводов необходимо предусматривать такие генпланы, при которых вредное влияние упомянутых объектов на здоровье человека будет исключено.

Вопросы охраны гидросферы и рационального использования водных ресурсов актуальны применительно к проектированию станций и различных предприятий железнодорожного транспорта.

Почти все крупные железнодорожные станции и узлы имеют очистные канализационные сооружения в соответствии с требованием технических норм. Такими сооружениями оборудуют все вновь проектируемые станции и узлы.

На шпалопропиточных заводах, в локомотивных и вагонных депо, на промывочно-пропарочных и дезинфекционно-промывочных станциях применяются механические, физико-химические и биологические способы очистки сточных вод [5].

Задача экономии воды и предотвращения загрязнения гидросферы радикально решается созданием замкнутых оборотных систем производственного водоснабжения. В этих системах вода, выполнив заданную функцию, восстанавливается в первоначальном качестве и повторно используется в производственном процессе. Потери воды за цикл составляют не более 5–10% и пополняются из внешнего источника.

Поверхностные и грунтовые воды на территории, прилегающей к железнодорожной линии, загрязняются органическими и минеральными веществами из проходящих грузовых и пассажирских поездов. Для предотвращения такого загрязнения гидросферы создаются пассажирские вагоны с экологически безопасными для окружающей среды биотуалетами. Такими, например, являются новые вагоны для скоростного поезда «Нев-

ский экспресс», предназначенные для движения со скоростью 200 км/ч.

Во избежание сдувания пылевидных фракций во время движения поездов с сыпучими грузами поверхность таких грузов покрывают вяжущими веществами.

2. Обеспечение экологической безопасности деятельности железнодорожного транспорта

Основным законодательным документом, регулирующим деятельность объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта в Российской Федерации, является Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте», где определены основные понятия территориального зонирования железнодорожных объектов.

Так, под инфраструктурой железнодорожного транспорта общего пользования понимается «...технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и система управления движением и иные обеспечивающие функционирование этого комплекса здания, строения, сооружения, устройства и оборудование...» (ст. 2). Землями железнодорожного транспорта являются «...земли транспорта, используемые или предназначенные для обеспечения деятельности организаций железнодорожного транспорта и (или) эксплуатации зданий, строений, сооружений и других объектов железнодорожного транспорта, в том числе земельные участки, расположенные на полосах отвода железных дорог и в охранных зонах» (ст. 2).

В ст. 22.1 Закона отмечается, что работы по обеспечению экологической безопасности осуществляются владельцами инфраструктур, перевозчиками и организациями, индивидуальными предпринимателями, выполняющими вспомогательные работы (услуги) при перевозках железнодорожным транспортом, в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с Правилами установления и использования полос отвода и охранных зон железных дорог, утвержденными постановлением Правительства РФ от 12 октября 2006 г. № 611, определяются условия и ограничения функционирования этих элементов инфраструктуры железнодорожного транспорта РФ.

В 2012 г. в целях совершенствования системы управления природоохранной деятельностью в ОАО «РЖД» разработаны Концепция развития системы управления природоохранной деятельностью холдинга «РЖД» и Экологическая стратегия ОАО «РЖД» на период до 2015 г. и перспективу до 2030 г.

Согласно данным документам среди основных задач в области охраны окружающей среды можно выделить те, которые позволяют формировать

современную критериальную базу охраны окружающей среды:

- соблюдение природоохранного законодательства РФ;
- проведение экологической политики ОАО «РЖД»;
- обеспечение экологической безопасности;
- рациональное использование природных ресурсов;
- проведение экологического аудита ОАО «РЖД»;
- сертификация ОАО «РЖД» на соответствие требованиям международного стандарта ISO 14001.

В соответствии с Концепцией развития системы управления природоохранной деятельности холдинга «РЖД» приоритетными задачами Экологической стратегии ОАО «РЖД» являются снижение негативного воздействия на окружающую среду на 35% к 2015 г. и на 70% к 2030 г. путем внедрения эффективных ресурсосберегающих природоохраных технологий при строительстве и эксплуатации железных дорог.

Экологическая стратегия ОАО «РЖД» задает основные цели и направления в области защиты окружающей среды для ОАО «РЖД» как экологически-ориентированной компании. В рамках реализации Экологической стратегии ОАО «РЖД» в 2008–2012 гг. по сравнению с базовым 2007 г. выбросы вредных веществ в атмосферу от стационарных источников сократились на 41%, эмиссия парниковых газов сократилась на 19%, сбросы загрязненных сточных вод в поверхностные водные объекты снизились на 23%, использование отходов увеличилось на 32% (рис. 3).

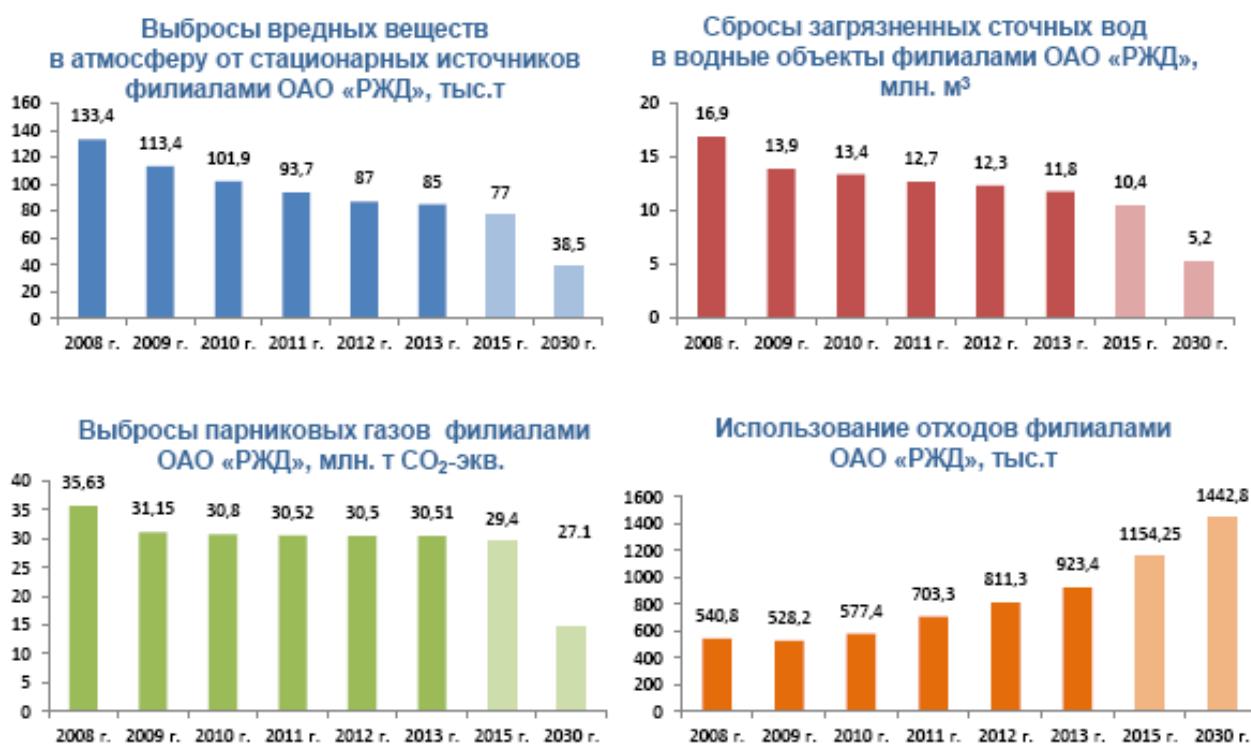


Рис. 3. Выбросы вредных веществ с 2008 по 2013 гг.
(прогнозные значения до 2030 г.)

Доля ОАО «РЖД» в загрязнении окружающей среды России в настоящее время по выбросам вредных веществ в атмосферу, сбросу загрязненных сточных вод в поверхностные водные объекты, образованию отходов составляет менее 1%.

Снижение показателей загрязненности окружающей среды произошло за счет технического перевооружения, обеспечивающего снижение воздействия на окружающую среду благодаря:

- капитальному ремонту тепловозов с заменой устаревших двигателей на современные более экологичные;
- капитальному ремонту пути с заменой деревянных шпал на экологически чистые железобетонные;
- приобретению деревянных шпал, пропитанных антисептиками более экологичного 4 класса опасности;
- оснащению пассажирского подвижного состава экологически чистыми туалетами закрытого типа с баками-сборниками;
- переводу котельных на более экологически чистые виды топлива (газ, мазут), внедрению пылегазоулавливающего оборудования;
- внедрению новых систем отопления помещений;
- внедрению водосберегающих технологий, систем обратного водоснабжения, нормирования и приборного учета водопотребления.

Совместно с Центром промышленного сотрудничества ООН (ЮНИДО) при содействии Глобального экологического фонда ОАО «РЖД» приступил к реализации проекта «Экологически безопасная очистка стойких органических соединений и утилизация оборудования, содержащего полихлорбифенилы». Данный проект является пилотным в России в рамках реализации положений Стокгольмской Конвенции.

Рассмотрим возможности снижения негативного влияния факторов, проанализированных в ходе данной работы:

1. *Снижение шума* осуществляется по следующим основным направлениям, показанным на рис. 4, а также в объекте защиты.

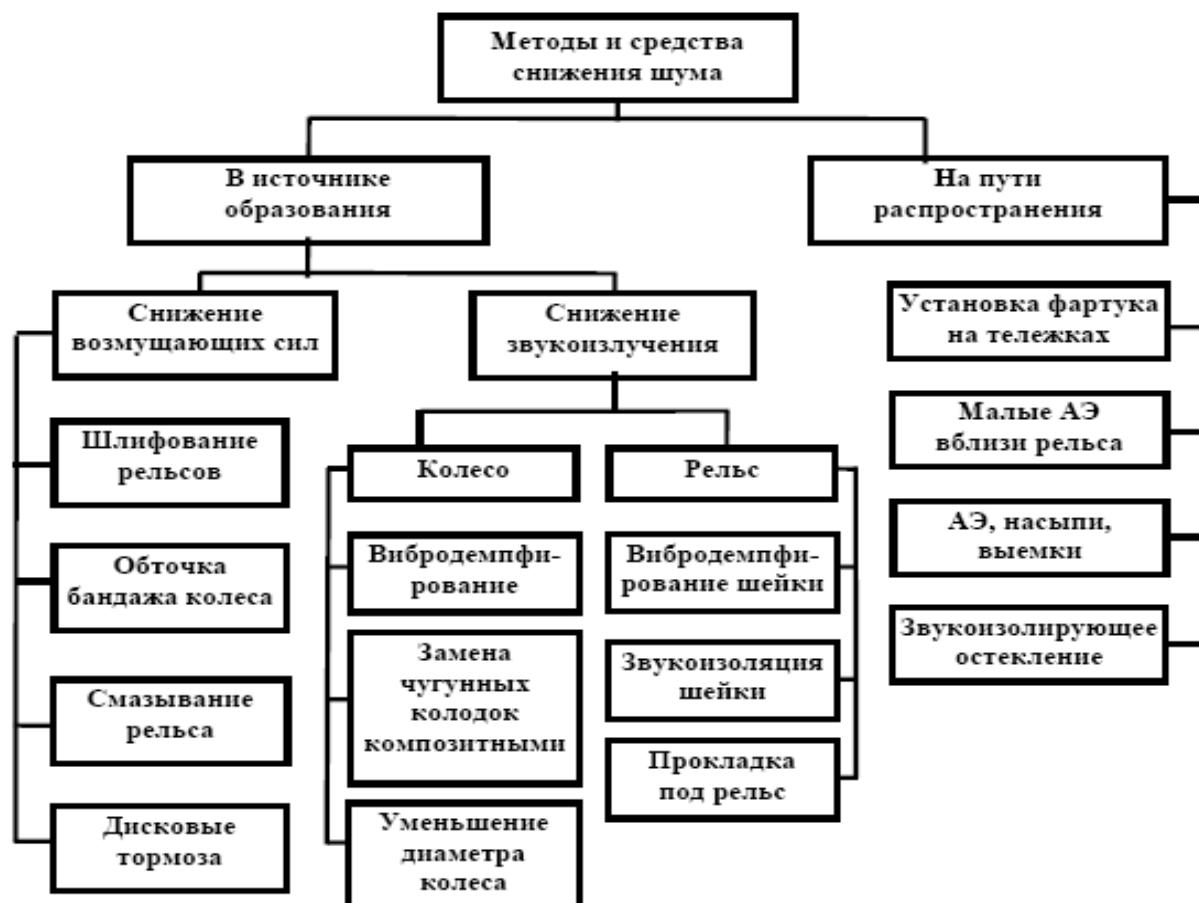


Рис. 4. Основные методы и средства снижения шума [2; с. 9–35]

Снижение шума в объекте защиты (защищаемом от шума здании) достигается конструктивно-строительными методами, обеспечивающими повышение звукоизоляции наружных конструкций зданий, например, установкой звукоизолирующего остекления оконных проемов.

2. Охрана почвенного покрова и водных объектов. Единственно возможным средством кардинальной борьбы с загрязнением почвенного покрова в непосредственной близости от железной дороги является полная замена земляного полотна. На линиях с большой грузонапряженностью и высокими скоростями движения замена балластного слоя производится через каждые 7–8 лет.

Минусами такой технологии являются:

- несовершенство технологического процесса (часть токсикантов отправляется на полигон для захоронения, остается большое количество загрязненной воды);
- большие энергозатраты (термообработка грунтов при $t = 800^{\circ}\text{C}$);
- малая производительность.

В настоящее время в данной сфере появились научные разработки по использованию так называемых геоантидотов. Данные технологии основаны на совместном использовании экозащитных средств и геосинтетических материалов и габионов, активно применяемых в транспортном

строительстве. Одно из технологических решений подразумевает использование геомембраны для гидроизоляции земляного полотна железнодорожного пути [9]. Геомембрана может укладываться в комплексе работ по ремонту пути и выполнять функцию отвода поверхностных вод с земляного полотна, загрязненных ионами тяжелых металлов.

Другим практическим решением, снижающим распространение ионов тяжелых металлов на прилегающие территории, является использование зеленых насаждений [4; с. 303–304]. Как показано в исследованиях, придорожные защитные лесные насаждения являются наиболее эффективным природным средством ограничения распространения почвенного загрязнения [4; с. 303–304]. Внутри плотной путевой опушки содержание загрязнителей резко возрастает и снижается по мере передвижения по насаждению в направлении от пути в сторону поля. В целом проникновение загрязнителей внутрь непосредственного насаждения не распространяется далее 50–110 м. Зона опасных уровней загрязнения чаще всего обрывается довольно резко уже в путевой опушечной части насаждения. Уровень содержания токсикантов здесь может снижаться в несколько раз на расстоянии 15–20 м от зоны максимального загрязнения.

Итак, железнодорожный транспорт имеет ряд преимуществ перед другими видами транспорта с точки зрения воздействия на окружающую среду:

- высокая эффективность использования энергоресурсов;
- меньшая потребность в занимаемых площадях;
- меньший объем выбросов вредных веществ.

Тем не менее, железнодорожная дорога все же загрязняет окружающую среду в результате выбросов вредных химических веществ и пыли, а также шумом.

Влияние железнодорожного транспорта на окружающую среду проявляется уже в момент начала строительства железной дороги. Факторами, влияющими на окружающую среду при сооружении земляного полотна, являются: нарушение занимаемых земель, загрязнение воздуха, загрязнение водоемов и строительных площадок. Существенный вклад вносится железнодорожным транспортом в загрязнение прилегающих к дороге территорий и почв тяжелыми металлами.

В программном документе развития железнодорожной отрасли России — Стратегии развития железнодорожного транспорта в Российской Федерации до 2030 года — защита окружающей среды признана приоритетным направлением. На наш взгляд, будущее — именно за экологически чистым транспортом!

Литература

1. Зубрев, Н. И. Охрана окружающей среды и экологическая безопасность на железнодорожном транспорте / Н. И. Зубрев. — М. : УМК МПС России, 1999.
2. Иванов, Н. И. Проблема снижения шума и вибрации поездов : сб. трудов Всерос-

сийской научно-практической конференции с международным участием «Защита населения от повышенного шумового воздействия» / Н. И. Иванов [и др.]. — СПб., 2009.

3. Иванов, Н. И. Проблема шума железнодорожного транспорта и пути ее решения : сб. трудов III Всероссийской научно-практической конференции с международным участием «Защита населения от повышенного шумового воздействия» / Н. И. Иванов, Д. А. Куклин. — СПб., 2011.

4. Казанцев, И. В. Влияние лесных насаждений вблизи железнодорожного полотна на почвы / И. В. Казанцев, П. П. Пурыгин // Актуальные проблемы развития железнодорожного транспорта : материалы 2-й международной конференции. — Самара, 2005.

5. Кантор, И. И. Изыскания и проектирование железных дорог. — М. : ИКЦ «Академкнига», 2003.

6. Куклин, Д. А. Оценка и снижение шума железнодорожного транспорта / Д. А. Куклин // XXVII сессия Российского акустического общества, посвященная памяти ученых-акустиков ФГУП «Крыловский государственный научный центр» А. В. Смольякова и В. И. Попкова. — СПб., 2014.

7. Макаров, А. О. Оценка экологического состояния почв некоторых железнодорожных объектов ЦАО г. Москвы / А. О. Макаров. — М., 2014.

8. Методика прогнозирования возможных деформаций земляного полотна на основе применения геолого-аналитического метода. — М. : Транспорт, 2005.

9. Панин, А. В. Разработка новых подходов и решений, обеспечивающих снижение воздействия железнодорожного транспорта на окружающую среду : автореф. дис. д-ра техн. наук / А. В. Панин. — СПб. : ПГУПС, 2002.

10. Техногенез и эколого-геохимические особенности почв селитебных ландшафтов / В. А. Алексеенко [и др.] // Современные методы эколого-геохимической оценки состояния и изменений окружающей среды : доклад Международной школы НИИ Геохимии биосфера РГУ, 15–20 сент. 2003 г. — Новосибирск, 2003.

11. Шум на транспорте / под ред. В. Е. Тольского, Г. В. Бутакова, Б. Н. Мельникова. — М. : Транспорт, 1995.

УДК 347.463

© Мильченко Е. П., Санина А. С.

РАЗВИТИЕ АРКТИЧЕСКОЙ ЗОНЫ И ТРАНСПОРТНОГО ФЛОТА (эссе)

Аннотация: В эссе размышляется об этапах развития арктической зоны и транспортного флота, проблемах, связанных с развитием Северного морского пути.

Ключевые слова: арктическая зона, Северный морской путь, транспортная система, тарифная политика.

© Milchenko E., Sanin A.

DEVELOPMENT OF THE ARCTIC ZONE AND VEHICLE FLEET (essay)

Abstract: This essay reflects on the stages of development of the Arctic zone and the transport fleet, the problems associated with the development of the Northern Sea Route.

Keywords: Arctic zone, the Northern Sea Route, the transport system, tariff policy.

Арктика — важнейший стратегический регион, являющийся зоной интересов многих стран. Для устойчивого развития экономики ее российской части необходимо опережающее развитие арктической транспортной системы. Она должна обеспечить надежные транспортные связи, нормальные условия жизнедеятельности на северных территориях РФ, ускоренное освоение месторождений полезных ископаемых и развитие арктического транзита. Важнейшее значение из всех видов транспорта в связи с этим имеет арктическая морская транспортная система, обеспечивающая перевозки по Северному морскому пути (далее — СМП).

Важным показателем уровня развития арктического судоходства является объем грузовых перевозок. Он определяется комплексом основных составляющих — грузовой базой ледокольного обеспечения, составом транспортного флота, установленными тарифами на оплату ледокольной проводки. Рекордным по объемам перевозок, как известно, был 1987 год. Сейчас восстанавливаются транзитные грузовые рейсы по Севморпути, которые фактически были прекращены в начале 1990-х гг. За навигацию 2010 г. было выполнено 11 подобных плаваний, в 2011 г. их было 41, включая рейсы с грузом, балластные и научные. Общий объем грузов, перевезенных транзитом в 2011 г., достиг 835 тыс. т. В 2012 г. выполнено 36 транзитных рейсов и перевезено 1,2 млн. т грузов. Предполагается, что в дальнейшем можно ожидать транспортировку с запада по Севморпути

удобрений с Кольского полуострова, цветных металлов из Норильска, а с востока на запад — карбамида из Китая, медно-никелевых руд из Дудинки, электроники, рыбной продукции и других товаров. Экспорт из пунктов, расположенных в пределах акватории СМП в западном направлении, может, в принципе, совершаться круглогодично, в восточном — при существующем ледокольном обеспечении в летне-осенний период. В целом, объем арктических морских грузоперевозок по СМП к 2020 (скорее даже к 2025) г. может составить 60–65 млн. т в год.

Однако некоторые проблемы, связанные с развитием СМП, сохраняются и по сей день. Проводимая в начале 1990-х гг. политика фактически разрушила действующую ранее систему управления СМП. Традиционный маршрут, проходящий вдоль северного побережья России через арктические территории, хорошо изучен в навигационно-географическом отношении, однако он доступен только для судов с осадкой не более 12 м. Суда с большей осадкой могут использовать высокоширотный маршрут к северу от Новосибирских островов. Эти территории пока недостаточно изучены, не покрыты систематическим промером.

Вопрос строительства нового ледокольного флота, без сомнения, является одним из важнейших для обеспечения арктического судоходства, нормального функционирования СМП, осуществления контроля региона в интересах обеспечении национальной безопасности и защиты природной среды. Однако находящиеся сейчас в строю атомные ледоколы были построены, в основном, в 1980-х или начале 1990-х гг. Несмотря на проведенные работы по продлению ресурса атомных паропроизводящих установок, в течение предстоящего десятилетия согласно техническому ГОСТу они должны будут выведены из эксплуатации и утилизированы. Линейные дизельные ледоколы, построенные в основном в 1970-е гг., кроме двух однотипных ледоколов «Москва» и «Санкт-Петербург», выпущенных в 2008 и 2009 гг., многократно выработали свой ресурс и также подлежат утилизации.

Основные элементы Арктической транспортной системы. Арктическая зона сегодня объективно становится важнейшим гарантом устойчивого развития Российской Федерации в XXI в. Реальный вклад Русского Севера в экономику государства во многом будет определяться масштабами и темпами развития уникальной Арктической транспортной системы Российской Федерации.

Основными элементами Арктической транспортной системы являются:

- Северный морской путь (СМП), представляющий собой исторически сложившуюся единую национальную транспортную коммуникацию, так называемый национальный северный транспортный коридор;
- комплекс транспортных средств и траекторий морского и речного флота (морские и речные судоходные линии), траектории и маршруты авиации, трубопроводного, железнодорожного и автомобильного транс-

порта;

- береговая инфраструктура, в которую входят порты, различные средства навигационно-гидрографического и гидрометеорологического обеспечения, средства связи, сопровождающие транспортную деятельность в арктической зоне вместе с системой меридионально ориентированных транспортных путей.

Важнейшие задачи развития Арктической транспортной системы в XXI в. (и в первую очередь СМП) предусматривают:

- сохранение СМП как единой национальной транспортной магистрали России;
- обеспечение устойчивого и безопасного функционирования СМП в интересах региональной и государственной экономики, транзитных, международных, государственных и региональных перевозок, а также северного завоза грузов;
- защиту приоритета в использовании северных транспортных коридоров для российского арктического флота, судов, плавающих под российским флагом;
- обеспечение национальной безопасности России в Арктике.

Тарифная политика. Одной из важнейших задач в деле дальнейшего совершенствования СМП является разработка новой тарифной политики. Прежние тарифы, действующие на трассах СМП, в 4–6 раз превышали тарифы, например, Суэцкого канала и практически делали северную трассу недостаточно востребованной, если не сказать даже закрытой. Чтобы активизировать судоходство по СМП, необходимо выработать продуманную тарифную политику, что позволит переключить транспортировку как российских, так и мировых грузов с южного маршрута на северный. В принципе, для этого есть все основания.

Первым позитивным шагом новой тарифной политики является введение гибкого тарифа (приказ ФСТ России от 7 июня 2011 г. № 122-т/1) на услуги ледокольного флота на трассах СМП, который разрешает, например, применять тарифы ниже предельных. Такое решение в тарифной политике значительно повышает заинтересованность в использовании трассы СМП судовладельцами и операторами, включая иностранные компании, в том числе и для транзитного плавания. Пересмотр отечественной тарифной политики в Арктике особенно актуален в свете принятия решения администрацией Суэцкого канала в 2012 г. не повышать тарифы для танкеров, а также снизить тарифы для газовозов на 30–35%. До настоящего времени масштабное использование иностранными компаниями СМП ограничивается двумя основными проблемами: отсутствием гарантии безопасности своевременного прохода и крайне невыгодной для компаний отечественной тарифной политикой.

Модернизация арктического флота. Следующая проблема развития СМП связана с системной модернизацией арктического флота. Модерниза-

ция арктического флота должна предусматривать:

- создание современного сбалансированного ледокольного флота с включением в его состав перспективных ледоколов как атомных, так и дизель-электрических, способного осуществлять без ограничения круглогодичную ледовую проводку;
- строительство транспортных средств двойного и универсального назначения, ледового и усиленно ледового класса, которые в условиях современной Арктики наиболее эффективны;
- создание и широкое внедрение мало- и среднетоннажных судов класса «река-море», сухогрузно-наливных теплоходов, судов для перевозки транзитных контейнерных грузов, танкеров ледового и усиленно ледового класса, специализированных судов для рыбопромыслового, научно-исследовательского флотов и др.

Обеспечение безопасности плавания, организация ледовых проводок предполагает в первую очередь кардинальное обновление отечественного ледокольного флота, строительство специализированных судов ледового класса и усиленного ледового класса, двухкорпусных танкеров, имеющих дополнительное аварийное снабжение.

Развитие ледокольного флота, судов ледового класса и усиленного ледового класса в значительной степени зависит от объема и типа предполагаемых транзитных перевозок по СМП. Тип транзитных перевозок также оказывает влияние на интенсивность использования ледоколов и их технико-экономические характеристики.

Транзитные перевозки по СМП могут осуществляться по магистральной или магистрально-фидерной схеме. В магистральной схеме при транзите суда арктического плавания осуществляют полный цикл перевозок грузов между портами Европы, Азии и Северной Америки. При вывозе нефти и газа из арктической зоны танкеры арктического плавания осуществляют перевозки нефтепродуктов от месторождений Баренцева и Карского морей до портов Европы.

При магистрально-фидерной схеме при транзите суда арктического плавания используются только на СМП между перевалочными портами Мурманск на западе и Петропавловск-Камчатский или Датч-Харбор (Алеутские острова) на востоке и далее океанскими судами. При вывозе нефти и газа танкеры арктического плавания будут осуществлять перевозки нефтепродуктов от месторождений Баренцева и Карского морей до перевалочного порта Мурманск и далее океанскими танкерами. Предпочтение на достаточно продолжительную перспективу, по нашему мнению, следует отдавать второму типу транзитных перевозок по СМП. В качестве танкеров усиленного ледового класса могут быть использованы танкеры ограниченного водоизмещения, например, до 75–100 тыс. т. Проводка таких танкеров или других судов не потребует использования ледоколов мощностью более 45–60 МВт и шириной более 30 м.

Атомный ледокольный флот. Важно подчеркнуть, что нормативный срок вновь создаваемых атомных ледоколов примерно равен 40 годам, следовательно, прогнозировать условия их эксплуатации следует, как минимум, на такой же период.

Современное распределение льдов в теплое время отражено на рис. 1. Оптимистически настроенные эксперты считают, что такое положение ледового покрытия будет соответствовать наиболее сложному зимнему периоду 2025–2030 гг.

Однако при прогнозировании ледовой обстановки, даже согласившись с последствиями потепления в регионе, следует учитывать факт смещения ледяного массива к берегу и наличия так называемых всхолмленных многолетних льдов, толщина которых достигает 3 и более метров. Кроме этого в последние годы в Арктике отмечается рост скорости дрейфа льда до двух узлов и более, а также увеличение ледового сжатия от действия ветра. Такое положение не позволяет специалистам отказаться от строительства мощных линейных атомных ледоколов.

Таким образом, несмотря на возможные перспективы глобального потепления, арктический атомный ледокольный флот объективно будет востребован в обозримом будущем. И его необходимо проектировать и строить опережающими темпами.



Рис. 1. Распределение льдов в теплое время года

Развитие Арктической зоны Российской Федерации. Не меньшее влияние на прогноз изменения грузопотоков по трассам СМП оказывают сценарии развития Арктической зоны Российской Федерации и экономические взаимоотношения, в первую очередь, арктических государств.

Развитие Арктической зоны Российской Федерации специалистами

оценивается по двум основным сценариям — инерционному и инновационному. Сценарии различаются характером гипотез, принятых при формировании прогнозных социально-экономических тенденций.

Инерционный сценарий предполагает конфликт интересов полярных стран и усиливающуюся конкуренцию между ними за богатые природными ресурсами спорные зоны. Конъюнктура мировых цен на основные группы добываемых в Арктике природных ресурсов останется благоприятной, но будет неустойчивой.

В этих условиях доля перевозок внутренних и внешнеторговых грузов флотом под Государственным флагом РФ, приписанным к портам арктических морей, снизится до 2%. В этих условиях СМП практически не будет востребован иностранными транспортными компаниями. Отсюда — резко снизится и потребность в ледовом и специальном флоте.

Инновационный сценарий развития Арктической зоны Российской Федерации предполагает тесное сотрудничество полярных стран по широкому спектру направлений, в том числе в совместном освоении крупных месторождений шельфа. Поэтому прогнозируемый грузопоток по СМП резко возрастет.

По наиболее оптимистичным прогнозам по трассам СМП в период 2020–2030 гг. ежегодно будет доставляться от 8000 до 20000 тыс. т различных грузов. Из общего объема транзитных грузов более 70–75% будет приходиться на наливные грузы. Экспорт прогнозируется на уровне 90–95%, импорт 5–10%.

Проведенный анализ свидетельствует о том, что транзитные перевозки по СМП, основываясь на варианте инновационного прогноза и возросшей заинтересованности зарубежных транспортных компаний, могут возрасти к 2015 г. до 3–4 млн. т, что потребует не менее 100 ледокольных проводок в год. К 2019–2020 гг. транзитные перевозки возрастут до 5 млн. т, это в свою очередь потребует увеличения ледокольных проводок до 170–180 в год. К 2030 г. потребность ледокольных проводок возрастет до 200–250 и более в год.

Арктический транспортный флот. Арктический транспортный флот насчитывает в настоящее время (февраль 2013 г.) 201 транспортное судно арктических ледовых классов, в том числе под флагом России — 158 судов. Его развитие осуществляется по планам и за счет средств судоходных и ресурсодобывающих компаний. До 2020 г. ожидаются поставки около 60 судов.

По заказу «Лукойла» для вывоза нефти с терминала Варандей в Печорском море в 2008 г. построены три танкера дедвейтом 70 тыс. т ледового класса Arc6 типа «Василий Динков» и ледокол мощностью 20 МВт для обслуживания терминала.

Для обслуживания буровой платформы на шельфовом месторождении Приразломное в Печорском море по заказу компании «Газпром» в 2010 г.

построены еще два подобных танкера («Кирилл Лавров» и «Михаил Ульянов»). В целях ледокольного обеспечения работы платформы построены два ледокола-снабженца мощностью 20 МВт.

По заказу компании «Роснефть» в 2008–2010 гг. построены три танкера типа «Архангельск» дедвейтом 30 тыс. т ледового класса Arc6 для вывоза нефти и нефтепродуктов из портов Архангельск и Витино.

Компанией «Норильский никель» построены пять контейнеровозов ледового класса Arc7 типа «Норильский никель» дедвейтом 15 тыс. т, способных осуществлять самостоятельное плавание во льдах толщиной до 1,5 м на линии Дудинка — Мурманск при специальном гидрометеорологическом обеспечении.

По заказу этой же компании в прошлом году в Германии завершено строительство арктического танкера ледового класса Arc7 дедвейтом 18,5 тыс. т, который будет обеспечивать транспортировку нефтепродуктов в Дудинку и вывоз газоконденсата.

В настоящее время судоходные и ресурсодобывающие компании, работающие в Арктике, озабочены заказами на строительство газовозов ледового класса, способных осуществлять транспортировку СПГ из Арктики как в Европу, так и в страны АТР.

Подводя итог проведенного исследования, можно без сомнения сказать, что при наличии грузовой базы и приемлемых тарифов оплаты услуг ледоколов транспортный флот обеспечит перевозку всех заявленных грузов.

Литература

1. Отчет «Предложения ЦНИИМФ по модернизации Арктической транспортной системы Северного морского пути», ЗАО ЦНИИМФ. — СПб., 2007.
2. Пазовский, В. М. Северный морской путь: оценки зарубежных специалистов. Дальневосточная государственная морская академия имени адмирала Г. И. Невельского / В. М. Пазовский. — Владивосток, 2002.
3. Протокол совещания Морской коллегии при Правительстве РФ от 2 октября 2010 г.
4. Северный морской путь: дорога в будущее // Экономика. — 2006. — № 236 (4199).

ВОПРОСЫ ОБРАЗОВАНИЯ

УДК 37

© Духно Н. А.

ПРАВО НА ПРЕСТИЖНУЮ ПРОФЕССИЮ

Аннотация: В статье даются рекомендации по выбору профессии. Определяются направления качественного образования в Российской Федерации. Подробно рассмотрены преимущества той или иной специальности на рынке труда.

Ключевые слова: способности к труду, престижность профессии, гуманитарное и техническое направления образования, адвокат, менеджер, работник банка, аудитор, налоговый консультант.

© Dukhno N.

RIGHT TO PRESTIGIOUS PROFESSIONS

Abstract: This paper provides guidance on the choice of profession. Determines the direction of quality education in the Russian Federation. Discussed in detail the advantages of a particular specialty in the labor market.

Keywords: ability to work, the prestige of the profession, humanitarian and technical areas of education, lawyer, manager, employee of the bank, auditors, tax advisers.

Плодотворно использовать право на труд представляется возможным, когда человек, задумавшийся о профессии, проявит волю и заботу о хороших знаниях, достаточных для общего понимания будущей профессии и характере работы. Знания о профессии приобретаются в процессе просвещения, образования. Разум не будет приносить человеку никакой радости, если его не насыщать новым знанием, нужным для развития способностей решать возникающие проблемы. Ум, наполненный знанием, формирует способность оценки выбираемой профессии и создает условия для твердого вывода о том, где учиться и по какой специальности.

Конституция РФ гарантирует каждому право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, (ст. 37). Процесс выбора профессии сложный и трудный. Большая часть людей не утруждает себя поиском своей любимой профессии. Оставшийся от советского периода времени стереотип мышления многим мешает со-

средоточиться на главном и не способствует правильному выбору своей профессии. Обычно человек ищет работу в том месте, где больше платят денег. Озаренный надеждами подход к своему будущему помогает прогнозировать свою жизнь, с вдохновением предполагая, что она непременно улучшится. Однако в такой ситуации мало, кто задумывается над своими способностями и возможностями трудиться в той обстановке, где предлагают работу. Она может оказаться абсолютно неприемлема для человека и принесет ему одни разочарования. Внутренняя удовлетворенность работой значительно увеличивает его духовные и физические силы, образуя благодатные условия для плодотворного труда. Невыносимо тяжело становится в тех случаях, когда работа выбрана не по душе, не по своим душевным и физическим потребностям и возможностям. Не появляется желания приступать к такой работе. Мысли тревожат душу, наступает упадок физических сил, работа не ладится, и результат становится плачевным.

Человек, мечтающий о своей профессии, прежде всего должен оценить свои способности и возможности. Каждый обязан владеть собой, своими мыслями, чувствовать свои физические силы, свои душевные наклонности. Профессия принесет нравственное, физическое и материальное удовлетворение, если человек выбрал ее по любви и по своему внутреннему убеждению. Природа наделила человека умом. Это самое ценное, что может быть у человека. Разум следует использовать для постижения всех ценностей самой жизни. Нужно научиться ощущать истинную полноту жизни. Каждому следует учиться получать радость и наслаждение чувствами здоровой полноценной жизни, приносящей удовлетворение душевному и физическому состоянию. Разум требуется наполнять знанием, необходимым для достижения намеченной цели. Без знаний ничего не получится.

С самого начала, когда созревает первое представление о профессии, оставляющее чувство удовлетворенности, требуется стремиться получить первичные, общие знания о ней. Постоянное влечение к профессии формируется на основе знаний. Интерес к профессии побуждает человека получать знания, характеризующие виды и способы труда, родовые свойства занятий, сферы трудовой деятельности и другие особенности профессии. Престижная профессия — это та, которая обеспечивает человеку успех, благополучие и финансовую независимость. Но это возможно при наличии таких условий, как: любовь к профессии; глубокое владение профессиональными знаниями и умениями их использовать в практической деятельности; усердие и трудолюбие.

Есть еще одна важная особенность — каждый должен стремиться приобретать и совершенствовать способность работать в коллективе, в команде и никогда не забывать о том, что любая работа должна обеспечить удовлетворение самому себе и коллективу, обществу, в котором трудишься.

Пrestижность профессии определяется ее востребованностью на рынке труда. Но к этому заслуживающему внимания свойству нужно добавить и такие, как возможности карьерного роста, условия увеличения заработной платы и перспективы совершенствования, повышение квалификации. Эти и другие сведения, характеризующие общую картину профессии, желательно получить до момента поступления в вуз. Для этого существуют самые широкие возможности. Человек самостоятельно может черпать знания из самых разнородных источников, где размещаются сведения о профессиях. Можно обращаться в вузы. В них организуются самые разнообразные формы ознакомления с профессиями по всем осваиваемым ими специальностям. Образовательную организацию нужно выбирать осознанно. Нужно убедиться, что вуз обладает возможностями подготовки высококачественных специалистов по избранной профессии. Серьезным, крепким вузом следует считать тот, в котором все подчинено законным интересам студентов. Каждый пришедший на обучение должен быть уверен, что в вузе работают опытные ученые-педагоги, все аудитории оборудованы современными техническими средствами обучения, имеется добродушная информационная база, в преподавании используются самые совершенные интерактивные методы обучения и организована практика студентов.

При всей многочисленности проблем выбора профессии существует два основных направления, по которым следует первоначально ориентироваться. Следует напомнить, что получение образования осуществляется по двум направлениям: техническое и гуманитарное. По общим свойствам, характеризующим способы мышления, людей можно условно делить на две основные группы: склонных к технике и гуманитариев.

В начале 1990-х гг. во время коренной ломки общественных отношений возникали принципиально новые отношения рыночной экономики. В это время возникает потребность в специалистах с емкими юридическими знаниями. Кроме хороших юристов стали востребоваться специалисты с крепкими правовыми знаниями в самых разных отраслях. Возрождались давно утратившие свои качества многие виды трудовой деятельности, прежде всего такие как, предпринимательская, банковская, страховая, коммерческая и др., относящиеся к бизнесу. Обстоятельства диктовали потребность в профессиях творческих взглядов и направленностей. Складывалось новое мировоззрение, формировалась новая культура мышления. Возникла проблема подготовки специалистов, способных к оценке меняющихся обстоятельств, умеющих принимать обоснованное решение. Потребовались специалисты, способные работать не на приказном подчинении, а самостоятельно, на основе действующего законодательства и устремленные к получению прибыли. Нужно было выбирать, на основе чего можно было воспитывать специалистов, способных плодотворно работать в принципиально новых условиях. Правовые идеи, правовые принци-

пы, выкристаллизованные в цивилизациях высокой культуры, оказались основополагающими в формировании новых образовательных программ. Технические специальности перешли в другое состояние, стали меньше востребоваться из-за падения промышленного производства. Возникали предпосылки для появления специалистов нового поколения в сфере информационных технологий. В наши дни специалисты в ИТ-сфере стали востребоваться везде, где внедряются самые совершенные системы управления. В любой сфере деятельности, функционирующей и развивающейся на основе информационных технологий, требуются специалисты по этой престижной и востребованной профессии. Качественно подготовленные специалисты в этой сфере нередко работают не в одном месте, а сразу приглашаются в разные организации и получают возможность работать в нескольких местах, что обеспечивает им высокие доходы.

Есть еще одна причина того, что многие инженерные кадры утратили свою бывшую прежде востребованность. В наше время требуются инженеры принципиально иной квалификации. Они должны соответствовать по содержанию своей подготовленности новым технологическим процессам, основанных на самых передовых достижениях науки. Да и по количеству их требуется гораздо меньше, чем это было необходимо при старых, отживших технологиях.

Проблема количественного соотношения гуманитарных профессий и технических специалистов с высшим образованием остается весьма актуальной. Но она не решена. Пока не сложилась дифференциация профессий, которые могли бы занимать академические и прикладные бакалавры. С большими потугами формируется представление о профессиях для магистров. По уровню своей подготовленности магистры должны получить право на занятие престижных должностей. Многоступенчатость подготовки специалистов с высшим образованием направлена на решение задач непрерывности образования, а также на развитие стимулов для обучения. Если человек будет убежден, что для магистра есть возможность занять более престижную профессию и должность, то он будет стремиться поступить и учиться в магистратуре. Положительные отношения к каждому новому уровню обучения формируются при условии, если человек имеет возможность получить достоверные знания о всех преимуществах образования более высокого уровня. Было бы целесообразным всем работодателям придавать гласности через средства массовой информации сведения о профессиях и должностях, которые могут замещаться только магистрами.

В литературе встречается мало научных работ с серьезным, убедительным обоснованием необходимого количества подготовки специалистов по гуманитарным направлениям и специалистов по техническим направлениям. Кроме того, нужны методики по разработке новых образовательных программ для подготовки таких специалистов, которые востребуются на современном рынке труда. Все ощутимее заметна потребность в

активном творческом участии работодателей в формировании образовательных программ. Когда идет речь о качестве образования, то кроме его эмоциональной критики в большинстве случаев отсутствуют полноценные предложения. Ведь по многим направлениям науки Россия занимает господствующее положение.

Теоретическая часть подготовки специалистов остается высокой. Давно возникла, но не решена до сих пор проблема методики развития у студентов способности применять и использовать теоретические знания в прикладной практической деятельности. В значительном большинстве вузовского обучения отсутствует необходимая связь с работодателями, посредством которых появляется возможность учить студентов под конкретные, востребуемые профессии. Специалист, подготовленный на основе высоких фундаментальных знаниях, ориентированных на потребность новой практики и на заинтересованность работодателя, будет чувствовать себя самым нужным, уверенным своей востребованности.

К одной из самых престижных профессий на протяжении последних двух десятков лет относится адвокат. Эта профессия была и остается необычайно престижной как для мужчин, так и для женщин. Для получения такой профессии необходимо поступить в вуз на направление «юриспруденция». После завершения обучения требуется получить навыки работы в правовой сфере в течение двухгодичной практики, после чего сдать квалификационный экзамен на право стать адвокатом. Успешно прошедшие проверку на наличие знаний и умений в процессе квалификационного экзамена получают удостоверение адвоката.

Широко популярной стала профессия менеджера. Эта профессия распространена во многих сферах деятельности. Менеджер обязан владеть умениями управлять процессом того вида деятельности, к которому он подготовлен. Человек этой профессии может выполнять обязанности промоутера, продюсера и иного специалиста, от которого требуются организаторские, управленические способности. На сегодняшний день должность менеджера практически есть в каждой компании, фирме даже с небольшим штатом сотрудников. Увлекательная работа с клиентами, убедительное и доходчивое разъяснение полезности тех или иных товаров и услуг, организация развития рекламы, управление персоналом и даже управление компанией, — все это и другое образует особую привлекательность этой профессии. Для плодотворной работы менеджеру требуется серьезные правовые знания.

Разнообразные профессии занимают работники банка. Многие из них являются престижными. Но путь к ним пролегает через усердие и трудолюбие. Начинать надо с малого, демонстрируя свою работоспособность в выполнении разнородных банковских операций. Работнику банка необходимы экономические, юридические знания, а также знания в сфере банковского дела. Человек, владеющий высоким мастерством банковского

дела, может рассчитывать на высокую оплату своего труда, на карьерный рост и востребованность.

Стала востребоваться и является престижной профессия аудитора. По своей сущности — это ревизор, контролирующий финансовую деятельность предприятия, организации. Аудиторская деятельность представляет собой независимую экспертную оценку финансовой отчетности проверяемой организации. Профессия аудитора требует хороших крепких знаний экономического и юридического характера. Лица этих профессий, как правило, имеют высокие доходы. Человек, претендующий на профессию аудитора, обязан обладать высокой степенью добродетели и чувством большой ответственности.

К числу новых престижных профессий относится налоговый консультант. В России она появилась не так давно, но стала популярна и востребована. В самом начале нового века эта профессия была внесена Министерством труда и социального развития РФ в Квалификационный справочник должностей руководителей, специалистов и других служащих под названием «консультант по налогам и сборам». Подготовка налоговых консультантов ведется по специально подготовленным и утвержденным в установленном порядке образовательным программам.

В последние годы широкая популярность закрепилась за специалистами по работе в сфере бизнеса. Возможности для появления и востребованности этих специалистов возникли с развитием предпринимательской деятельности. Чем выше степень свободы предпринимательства, тем большая потребность будет появляться в специалистах в сфере бизнеса. Самое главное свойство специалистов этой категории — это владение знаниями философии бизнеса. Такому специалисту необходимо располагать способностями умело определять стратегию бизнеса; вырабатывать тактику работы компании, фирмы в складывающейся рыночной экономике. Специалисту в сфере бизнеса нужно уметь четко и правильно давать оценку обстановки, в которой работает фирма; формулировать достоверные выводы; принимать ответственные решения; доходчиво выражать свои мысли; вести деловые переговоры, используя все богатство своих знаний; устанавливать деловые связи; организовывать приносящую доход деятельность. Все эти и другие способности специалиста в сфере бизнеса формируются на основе интегрированных знаний из областей права и экономики.

В последнее время заметную популярность приобрела специальность «Таможенное дело». Каждый, кто остановил свой выбор на «Таможенном деле», останется доволен приобретенной профессией. Насыщенная и привлекательная учеба, разнообразная практика образуют условия выбора конкретной профессии. Для тех, кто избрал внешнеэкономическое направление, следует изучать иностранные языки, ориентированные на свою профессию. Специалист таможенного дела, хорошо владеющий ино-

странным языком, испытывает особое уважение работодателя и получает возможность занимать самые изысканные рабочие места с обеспечением достойной заработной платы.

По специальности «таможенное дело» возможно приобретать такие профессии: менеджер по импорту; менеджер по таможне; менеджер по экспорту; специалист по внешнеэкономической деятельности; специалист по международным перевозкам; специалист по таможенным вопросам.

Выпускники данной специальности осуществляют профессиональную деятельность в соответствии с действующим законодательством, работают специалистами различного уровня в системе таможенного контроля и управления, а также специалистами по таможенному оформлению для различных субъектов.

Специалист по таможенному делу должен быть подготовлен к решению всех профессиональных задач в соответствии с видами своей профессиональной деятельности. В зависимости от должности, которую предстоит ему занимать, он обязан уметь:

- осуществлять таможенное оформление и таможенный контроль, создавать условия, способствующие ускорению товарооборота через таможенную границу;

- взимать таможенные пошлины, налоги, антидемпинговые, специальные и компенсационные пошлины, таможенные сборы, контролировать правильность исчисления и своевременность уплаты указанных пошлин, налогов и сборов, принимать меры по их принудительному взысканию;

- обеспечивать соблюдение порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу;

- обеспечивать соблюдение установленных в соответствии с законодательством РФ о государственном регулировании внешнеторговой деятельности и международными договорами РФ запретов и ограничений в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу;

- обеспечивать в пределах своей компетенции защиту прав интеллектуальной собственности;

- вести борьбу с контрабандой и иными преступлениями, административными правонарушениями в сфере таможенного дела, пресекать незаконный оборот через таможенную границу наркотических средств, оружия, культурных ценностей, радиоактивных веществ и др., а также оказывать содействие в борьбе с международным терроризмом;

- осуществлять в пределах своей компетенции валютный контроль операций, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу;

- вести таможенную статистику внешней торговли;

- обеспечивать выполнение международных обязательств России в части, касающейся таможенного дела, осуществлять сотрудничество с та-

моженными и иными компетентными органами иностранных государств, международными организациями, занимающимися вопросами таможенного дела;

— осуществлять информирование и консультирование в области таможенного дела, обеспечивать в установленном порядке государственные органы, организации и граждан информацией по таможенным вопросам;

— выполнять научно-исследовательские работы в области таможенного дела.

Все названные умения человек может приобретать, обучаясь по образовательной программе специалиста таможенного дела. В процессе обучения следует выбрать соответствующую специализацию и практику под свою будущую профессию.

Несмотря на престижность перечисленных выше профессий, в общественных отношениях могут утверждаться иные интересы под воздействием новой направленности развития нашей экономики. Возможно, что через несколько лет этот список изменится. Многие современные специальности могут не войти в рейтинг самых престижных профессий будущего. Согласно прогнозам через несколько лет значительно повысится престиж технических специальностей. И одной из самых престижных профессий будущего предположительно окажется инженер. Такой поворот событий возможен при условии развития и роста промышленного производства, разработки и внедрения новых технологий.

Но их подготовку следует вести по иным образовательным программам, насыщенным самыми передовыми технологиями. Меняться должна и методика подготовки инженеров. В ее основе следует признать методы проектного обучения, ориентированные на подготовку инженера конкретной профессии. Обучающимся в вузе нужно представлять реальные практические задачи и прививать способности решать их на основе современной фундаментальной науки. Проектное обучение предполагает построение обучения на активной методике, с ориентацией студентов на достижение конкретной цели и получение определенного результата.

Следует учитывать личную заинтересованность обучающегося к получению определенных знаний и умений для работы по конкретной профессии. В работе над проектом студент демонстрирует свои способности в проявлении себя при решении конкретных практических задач, возникающих на определенной должности. Важным отличием обучения при выполнении проекта от остальных изучаемых предметов является не оценка знаний по учебной дисциплине, а оценка, фиксирующая решение задач проекта, степень и качество его реализации. Принципиально важно, чтобы решаемая в проекте проблема отражала потребность реальной жизни. Для решения этой проблемы, участниками проектов должны осваиваться теоретические знания, и знания, полученные из практики конкретного объекта, под который формировался проект. Система проектного обучения

развивает творческие способности студентов и формирует у них истинные умения работать по своей профессии с внедрением новых технологий.

Может случиться так, что человек, завершивший обучение в школе, так и не определился в своей профессии. В таких случаях очень важным является определение своих наклонностей. Для одних любимыми предметами в школе были математика, физика. Это означает, что для такой категории людей следует ориентироваться на поиск инженерных специальностей. Другие были склонны к истории, литературе. Их мышление направленно к гуманитарным наукам. Если они не выбрали для себя профессию, то им легче обучаться по направлению «Юриспруденция».

В условиях формирования и развития рыночных отношений сложилась неожидаемая для многих потребность в специалистах с крепким правовым знанием. Они стали востребоваться везде, в любой отрасли, где возникает необходимость решать должностные обязанности на основе действующего законодательства. С целью удовлетворения такой потребности стали бурно создаваться юридические институты и юридические факультеты. Не все они оказались качественными. Но есть те, которые сумели создать сильный профессорско-преподавательский состав, мощные материально-технические и информационные базы, и на их основе организовали прекрасное, плодотворное обучение, по современным методикам, их выпускники оказались востребованы в самых разных сферах деятельности.

Гуманитариям, не избравшим свою профессию, целесообразнее всего приступить в такие юридические вузы и ориентироваться на ту практику, где больше всего хотелось бы работать. Таким местом может быть банк, страховая компания, любая предпринимательская фирма, или организация, которая занимается имуществом, недвижимостью или разнообразными операциями с земельными участками и др. Во всех сферах деятельности нужны специалисты с хорошими правовыми знаниями.

При выборе вуза следует интересоваться содержанием образовательных программ. В них кроме установленных требований нужно включать законные интересы работодателя, которые вправе предъявлять к специалистам свои профессиональные требования. Во время обучения в вузе студенты должны быть ориентированы на запросы работодателей. При освоении теоретических курсов дисциплин студенту следует предоставлять возможности усваивать практические компетенции, созвучные интересам работодателя. Такая методика подготовки специалистов образует условия для формирования того качества образования, которым будет удовлетворен работодатель и подготовленный специалист, убежденный своей востребованностью.

В настоящее время готовится новое законодательство по вопросам упорядоченности приема на работу специалистов и установления условий, ограничивающих право на занятие конкретных должностей при отсутствии требуемого уровня образования. По отдельным специальностям и

должностям уже действуют ограничения на право принимать на работу, если отсутствует соответствующее образование по специальности или профилю установленного уровня. Требования к уровню образования, его профилю будут устанавливаться ко всем специальностям и профессиям. Этими обстоятельствами обуславливается необходимость выбирать образовательную организацию, в которой можно получить качественную подготовку по избранной специальности или профилю. Диплом, подтверждающий уровень образования, станет обязательным документом для поступления на работу по избранной профессии.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КЛИЕНТООРИЕНТИРОВАННОГО ПОДХОДА К ОБРАЗОВАНИЮ

Аннотация: В статье раскрывается понятие клиентоориентированного подхода к управлению вузами, проблемы предоставления платных образовательных услуг, роль устава вуза как важнейшего юридического документа образовательной организации.

Ключевые слова: технологии CRM, образовательные услуги, клиентоориентированный подход к управлению вузами.

© Tsypin P.

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION CUSTOMER-CENTRIC APPROACH TO EDUCATION

Abstract: This article deals with the concept of customer-oriented approach to the management of higher education institutions, the problem of paid educational services, the role of the statute of the university as an important legal document educational organization.

Keywords: technology CRM, educational services, customer-oriented approach to the management of higher education institutions.

Высшее образование является одной из сфер экономики, где внедряются идеи и технологии современного маркетинга, и в том числе технологии CRM (*customer relations management*). Существует специфика взаимодействия вуза с потребителями его услуг, которая заключается в двойственности положения вуза по отношению к рынкам образовательных услуг и труда. Вуз играет роль связующего звена между рынком образовательных услуг и рынком труда, где в качестве предложения выступают выпускники с полученными в вузе компетенциями. Высокий уровень конкуренции на рынке образовательных услуг наряду с неблагоприятной демографической ситуацией и ростом объема платных образовательных услуг вызывают необходимость введения клиентоориентированного подхода к управлению вузами [1].

Результаты деятельности вуза прежде всего зависят от организации взаимодействия с потребителями образовательных услуг. Клиентоориентированный подход предусматривает удержание клиента в центре внимания на всем протяжении его взаимодействия с вузом, начиная с привлече-

ния посредством использования различных видов коммуникации, сопровождения и поддержки в процессе обучения, а также после окончания вуза и трудоустройства. Клиентоориентированный подход постепенно становится идеологией вузов предпринимательского типа, которые ориентированы на привлечение внешних источников финансирования. Как известно, основной клиентоориентированного подхода являются маркетинговые концепции и технологии. Однако их использование сейчас носит преимущественно фрагментарный характер. При этом многие государственные вузы используют в своей деятельности отдельные элементы маркетинговых коммуникаций — рекламу, PR, стимулирование продаж. Нельзя не видеть, что использование этих элементов вузами является в настоящее время фрагментарным, бессистемным.

Также важно, что, хотя государственные вузы не являются коммерческими организациями, в последние годы наблюдается тенденция все большей коммерциализации их деятельности.

Магистральным направлением в настоящее время является выстраивание отношений, основанных на персональном подходе к каждому потребителю образовательных услуг. В результате такого подхода должны решаться следующие задачи: удержание существующих и привлечение новых клиентов; повышение уровня удовлетворенности потребителей образовательными услугами; формирование широкого круга лояльных потребителей; повышение экономической значимости каждого клиента посредством его мотивации к неоднократному и длительному пользованию услугами данного вуза.

Используя различные каналы коммуникации, вузу следует налаживать устойчивые индивидуализированные взаимоотношения с потребителями образовательных услуг, доводя до них информацию о тех выгодах, которые они могут получить, пользуясь услугами именно данного вуза. Для превращения вуза в клиентоориентированную организацию недостаточно просто собирать данные о клиентах, так как это дает лишь частичное представление об их особенностях и потребностях. Чтобы воспринимать каждого клиента как самостоятельную и уникальную личность, необходимо создание централизованного хранилища данных, на основе которого будут проводиться всесторонний анализ клиентской базы и создаваться соответствующие услуги. Не менее важной для вуза в рамках CRM-концепции становится задача не потерять наложенные в процессе обучения контакты с выпускниками, так как они впоследствии могут стать потребителями других образовательных услуг как лично, так и в роли заказчика. Выпускник вуза обычно является носителем информации о вузе и его характеристиках, из которых складываются имидж и репутация для потенциальных потребителей.

Исходя из анализа сложившейся практики работы отечественных вузов, приходится констатировать, что на данный момент отсутствует эф-

фективное правовое регулирование взаимодействия вуза с клиентами платных образовательных услуг.

Предлагается зафиксировать, хотя бы на уровне вуза, следующие основополагающие моменты.

1. В условиях демографического кризиса и конкуренции вузов за студентов следует признать, что любой студент, в том числе бюджетник, является клиентом вуза и как таковой подлежит клиентоориентированному подходу со стороны педагогических работников и администрации вуза.

2. Клиентоориентированный подход в вузе (не важно, государственном или частном) может применяться только с определенными ограничениями по сравнению с обычными коммерческими компаниями.

3. Студент-пользователь платных образовательных услуг имеет право как клиент вуза требовать соответствующего качества предоставляемых услуг. В настоящее время такая возможность по сути дела отсутствует — прежде всего по причине того, что отсутствуют четкие критерии качества образовательной услуги. К сожалению, оценки, проставляемые ГЭК и ГАК, во многом формальны и инспирированы желанием достичь высоких показателей на уровне вуза. Иными словами, вуз не должен оценивать себя сам, только внешняя независимая и профессиональная оценка может быть по-настоящему объективной.

Одним из направлений по внедрению четких критериев качества образования может являться введение ЕГЭ для бакалавров, который позволит дать независящую от вуза оценку знаний и навыков студентов. ЕГЭ для бакалавров видится как «экзамен на профессию», в который будут заложены актуальные требования профессионального сообщества, представляющего определенное направление подготовки. Как отмечал министр

А. Фурсенко: «Должны появиться профессиональные требования: чего заказчик ждет от специалиста. Уже есть несколько таких перечней: по атомной промышленности, авиации, информационным технологиям. Но, увы, пока это не правило, а исключение. Надо двигаться в сторону консолидации» [3]. По словам министра, ЕГЭ для бакалавров может проводиться в письменной форме, и его будут проверять эксперты, не имеющие отношения к вузу, в котором обучался бакалавр [4].

4. Несвоевременная оплата образовательных услуг может повлечь за собой прекращение предоставления этих услуг, что для студента означает отчисление из вуза. Практика же показывает, что в ряде вузов договора со студентами не предусматривают расторжения в случае даже длительного отсутствия оплаты услуг. Такая практика находится за пределами клиентоориентированного подхода.

5. Для обеспечения эффективного действия клиентоориентированного подхода необходим кодекс поведения преподавателя вуза с ориентацией на максимальную доброжелательность и лояльность по отношению к клиентам образовательных услуг. В этом плане для вузов вполне может по-

дойти традиционная CRM-практика коммерческих компаний.

6. Оценка знаний студента не может входить в структуру клиентских отношений «студент – вуз». Необходимо обеспечить независимость оценки знаний от системы клиентских отношений, в частности, определив на уровне устава вуза, что своевременная оплата за обучение не гарантирует сдачи зачетов и экзаменов, и тем более получения диплома о высшем образовании; практика показывает, что многие студенты понимают систему клиентских отношений с вузом именно так.

Как отмечает Д. О. Ягофаров [2], устав вуза — это важнейший юридический документ образовательного учреждения, определяющий статус учреждения, его отношения с учредителем и всеми участниками образовательного процесса, и является одним из основных организационно-правовых документов, на основании которого строится вся деятельность образовательной организации.

Однако, как показывает практика, во многих образовательных учреждениях, регламентируя цели и задачи, организационную структуру, экономический и хозяйственный аспекты деятельности, руководители учреждений не принимают во внимание то, что устав — основной нормативный акт, регламентирующий права участников образовательного процесса, и, в первую очередь, обучающихся, а также педагогов. Уставы, в большинстве случаев, практически не выполняют правозащитную функцию, установленную Федеральным законом от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации». Очевидно, правозащитную функцию в уставах современных клиентоориентированных вузов нужно усиливать, в том числе в направлении защиты педагогов от необоснованных требований руководства вузов выставлять завышенные оценки, прикрываясь «клиентоориентированным подходом». Недопустимо какое-либо давление со стороны администрации вуза на преподавателей в их оценке успеваемости студентов. Необходима четкая правовая оценка такого рода взаимоотношений администрации и педагогических работников.

7. Представляется целесообразным усиливать технологии экзаменационного компьютерного тестирования студентов, что позволит существенно повысить объективность оценки знаний и снимет многие претензии студентов к педагогическим работникам. Возможно, в перспективе станет актуальным принятие отраслевых или вузовских нормативных актов, устанавливающих экзаменационное компьютерное тестирование как основной (или даже обязательный) способ оценки знаний студентов.

8. Интересы всех трех сторон «базового педагогического треугольника» — руководства вузов, студентов и педагогов должны быть гармонизированы в рамках клиентоориентированного подхода. В результате разумного правового регулирования руководство обеспечит рост доходов вуза за счет более качественного обслуживания его клиентов, студенты получат более качественные образовательные услуги, педагоги получат защиту от

посягательств на их права и от необоснованных претензий со стороны клиентов-студентов.

Литература

1. Предпосылки формирования клиентоориентированного подхода к управлению взаимоотношениями с потребителями образовательных услуг высшего учебного заведения / Е. А. Неретина, Т. Г. Соловьев // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. – 2011. — № 2 (18).
2. Ягофаров, Д. А. Правовое регулирование системы образования : учеб. пособие / Д. А. Ягофаров. – М. : МПГУ, 2004.
3. http://metodisty.ru/m/news/view/ege_dlya_bakalavrov.
4. <http://top.rbc.ru/society/29/03/2012/643917.shtml>.
5. <http://www.menobr.ru/materials>.

ВОПРОСЫ МИГРАЦИИ

УДК 343.9

© Суденко В. Е.

КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕЗАКОННОЙ МИГРАЦИИ

Аннотация. В статье рассматриваются проблемные вопросы криминалистической характеристики незаконной миграции, получившей в последние десятилетия довольно широкое распространение в Российской Федерации.

Ключевые слова: миграция, незаконная миграция, криминалистическая характеристика, элементы криминалистической характеристики, преступность.

© Sudenko V.

CRIMINOLOGICAL CHARACTERISTICS OF ILLEGAL MIGRATION

Abstract: The article deals with the problematic issues of forensic characteristics of illegal migration, received in the last decades is quite widespread in the Russian Federation.

Keywords: migration, illegal migration, forensic characteristic elements of forensic characteristics and crime.

Ранее нами рассматривалась уголовно-правовая характеристика незаконной миграции [15; с. 95–101]. В настоящей статье будут раскрыты отдельные элементы криминалистической характеристики анализируемого преступления, без знания которой весьма затруднительно раскрывать и расследовать эти преступления.

Учение о криминалистической характеристике преступлений отличается постоянным вниманием со стороны ученых-криминалистов на протяжении почти 40 лет. Впервые в криминалистику такое понятие ввел

Л. А. Сергеев [14; с 4–6]. Впоследствии в термин «криминалистическая характеристика» стали включать не только криминалистические, но и иные признаки преступления, что и использовал А. Н. Колесниченко [6; с. 10, 14]. Позже это понятие получило развитие в трудах И. И. Артамонова, Р. С. Белкина, И. А. Возгрина, В. А. Гуняева, Г. А. Густова, И. Ф. Крылова, И. М. Лузгина, В. Г. Танасевича и др.

В. А. Гуняев определяет криминалистическую характеристику преступ-

лений как систему устойчивых признаков определенного вида (подвида) преступлений, проявляющих себя вовне в виде материальных и идеальных (иными словами, интеллектуальных) следов, образовавшихся в результате действий преступника, и причинно-связанных с преступлением событий, предшествующих преступлению, во время совершения преступления и последующих за преступлением [4; с. 59].

Л. А. Сергеев считает, что в криминалистическую характеристику включаются «особенности преступлений отдельных видов, имеющих значение для следственной практики и для разработки научных рекомендаций», а кроме того и следующие элементы: особенности следов и способов преступлений, участников совершения преступления и их преступные связи, объективную сторону, время, место и обстановку совершения преступлений, объект посягательства и др. [14; с. 4–6]

По мнению В. Е. Коноваловой и А. Н. Колесниченко, криминалистическая характеристика определяется в виде системы данных (информации) о криминалистически значимых признаках данного вида преступлений, которые отражают закономерные связи между ними и которые служат как построению, так и проверке следственных версий в целях решения конкретных задач расследования [7; с. 32].

В настоящее время в криминалистической науке вновь возникла дискуссия о значении криминалистической характеристики преступлений и целесообразности ее изучения. Известный ученый в области криминастики профессор Р. С. Белкин, обобщая практику изложения криминалистических характеристик в учебной литературе, отмечал: «Схема такого изложения типична и включает:

- 1) данные об уголовно-правовой характеристике преступления;
- 2) криминологические данные о личности преступника и типичной жертве преступления, о типичной обстановке совершения преступления (время, место, условия); типичном предмете преступного посягательства;
- 3) описание типичных способов совершения и сокрытия данного вида преступлений и типичной следовой картины (последствий), характерно для применения того или иного способа.

Если провести операцию по удалению из такой характеристики данных уголовно-правового и криминологического характера, то в ней окажется лишь один действительно криминалистический элемент — способ совершения и сокрытия преступления и оставляемые им следы» [2; с. 181–182].

Приведенное высказывание весьма уважаемого ученого применительно к рассматриваемому случаю нуждается в пояснении. Каждое совершенное преступление представляет собой событие, которое проявляется во внешнем мире, в объективной действительности и которое обязательно включает общее и особенное. Посредством общего можно проследить повторяемость конкретных тех или иных черт события (явления), определенную тенденцию или закономерность, что позволяет отнести явление к

определенному классу, виду. Основываясь на этом положении, мы и говорим, что совершено преступление, к примеру, против личности, против собственности, против общественной безопасности и т.п. [8]

Каждое преступление во всех своих чертах сугубо индивидуально. Говорить о полном, абсолютном его повторении вряд ли корректно, поскольку никакое явление, в том числе и преступление, практически невозможное. Даже если теоретически допустить абсолютный повтор состояния всех элементов преступления, все же обязательно, неизбежно изменится его временный фактор. Применительно к криминалистической характеристике преступлений речь идет о повторении основных, общих черт преступления, которые свидетельствуют о закономерностях так называемого предкриминального периода. К ним относятся осмысление и разработка разнообразных модификаций поведения, их соотнесение с внешними обстоятельствами, с окружающей средой, с временным фактором, подбор наиболее рационального способа своего действия и действий по дальнейшему сокрытию совершенного преступления. Кроме того, сюда необходимо отнести оценку лицом порядка своих действий после прибытия на место совершения преступления, их корректировку, если они не были заранее предусмотрены, а также собственно криминальный период (действия преступника, непосредственно направленные на достижение преступного результата) и посткриминальные действия по уничтожению либо сокрытию следов преступления, добытого преступным путем и другие способы уклонения субъекта преступления от уголовной ответственности [3]. Это позволяет по типичным свойствам конкретного преступления говорить о наличии подобных свойств у другого преступления.

Обнаружив наиболее характерные черты в схожих преступлениях, сравнив их между собой и установив частоту повторяемости аналогичных свойств в различных криминальных ситуациях, можно абстрагировать типичные свойства всех преступлений данной категории до идеального предела. И только после этого можно сделать вывод, что рассматриваемые преступления, как правило, совершаются лицами с определенным складом характера, с определенными специальными познаниями, в определенных местах, в отношении определенных объектов, с применением определенных способов, средств, с использованием определенных ситуаций, по определенным мотивам.

На основе такой идеализации всех элементов данного преступления создается идеализированная его модель, так называемая криминалистическая характеристика преступления [16; с. 91–92].

Далее, не проводя анализа существующих точек зрения по вопросам целесообразности изучения криминалистической характеристики, вполне можно согласиться с теми учеными криминалистами, которые считают ее исследование необходимым, поскольку именно она является «...инструментом для выдвижения типичных версий, определения путей

расследования, выбора и подготовки к проведению следственных действий, тактики принятия и реализации следственных решений» [13; с. 18].

Вместе с тем, следует согласиться с Р. С. Белкиным, который писал, что «в криминалистической характеристики конкретного преступления нет никакой практической надобности, поскольку она не может выполнять те функции, которыми обладает криминалистическая характеристика как элемент криминалистической методики» [2; с. 181–182]. Здесь уместно отметить вполне очевидное: по одному преступлению невозможно судить о типичности произошедших событий и закономерностях связей, возникающих между элементами данного преступления, а именно это и должно составить сущность любой криминалистической характеристики. Только в совокупном множестве преступлений одного вида конкретное расследуемое преступление начинает представлять ценность для научного исследования в целях выявления типичных способов совершения преступлений данного вида, типичных лиц, совершающих такие преступления, образующихся при этом материальных следов и т.д.

В связи с этим криминалистическую характеристику можно определить как функционально-прагматическую модель преступления, созданную на основе науки и практики в целях ориентации субъекта исследования в особенностях исходной информации о следах события преступления, характеризующих состояние, свойства и признаки предмета преступного посягательства, обстоятельства совершения преступления, личность преступника и потерпевшего, способ совершения и сокрытия преступления [13; с. 51].

В криминалистической науке проблемы криминалистической характеристики организации незаконной миграции еще недостаточно разработаны. В первую очередь это объясняется тем, что данное преступление введено в УК РФ лишь Федеральным законом от 28 декабря 2004 г. № 187-ФЗ. Явно недостаточна судебная практика по уголовным делам такого рода. В то же время созданию криминалистической характеристики определенного вида преступлений всегда предшествует глубокий и всесторонний анализ совершенных преступлений, изучение и обобщение передовой следственной и судебной практики. Именно это позволяет создать специфическую модель этих преступлений.

Кроме того, необходимо обязательно заметить, что такую модель нельзя рассматривать как новое, полученное знание, поскольку это только метод получения знания. Моделирование, в силу своего опосредованного характера, является, безусловно, важным, однако лишь одним из многих методов познания, используемых в криминалистике.

Первостепенное значение криминалистической характеристики организации незаконной миграции состоит в следующем: знание всей совокупности ее элементов позволяет по отдельным элементам построить более или менее полную модель возможного преступления, высказать обос-

нованные предположения о наличии еще неизвестных элементов, т.е. предугадать всю совокупность подготовки, совершения и сокрытия преступления, а также характеристику личности виновных.

По вопросу включения тех или иных элементов в криминалистическую характеристику преступлений мы придерживаемся точки зрения, высказанной Р. С. Белкиным, который считал, что «в криминалистическую характеристику включается не классификация, а описание преступления на основе его классификационных данных, не классификация способов совершения и сокрытия преступлений, а описание тех из них, которые типичны для данного вида преступлений, не классификация по личности преступника, а описание тех признаков множества, которые характерны для круга лиц, среди которых может находиться вероятный преступник, и тому подобное» [2; с. 327].

Прежде чем приступить к рассмотрению содержания криминалистической характеристики организации незаконной миграции, необходимо обратить внимание на то, что основным объектом данного вида преступлений выступают интересы органов государственного управления в сфере организации и регулирования въезда на территорию РФ, нахождения и выезда за ее пределы иностранных граждан и лиц без гражданства. В этих преступлениях незаконный мигрант должен рассматриваться как средство их совершения [10; с. 82; 11].

В содержание криминалистической характеристики организации незаконной миграции на основе научных положений о ее структуре могут быть включены сведения:

- о личности мигранта;
- о способе совершения преступления;
- об обстановке совершения преступления;
- о дефиците времени нахождения мигранта на территории страны;
- о личности преступника.

Обращаясь к точке зрения А. П. Резвана, отметим, что он к наиболее значимым элементам криминалистической характеристики преступлений относит «причины и условия совершения преступлений» [13; с. 51].

Анализ уголовных дел об организации незаконной миграции показал наличие довольно тесных связей между характеристикой личности мигранта, способом совершения преступления и другими элементами криминалистической характеристики: личность мигранта — цель его пребывания — способ совершения преступления — обстановка совершения преступления.

Рассмотрим эти элементы в их взаимосвязи. Незаконные мигранты, проживающие в Российской Федерации, — выходцы более чем из 60 стран Азии и Африки. Среди стран ближнего зарубежья, откуда прибывает наибольшее число иммигрантов, можно назвать Украину, Таджикистан, Грузию, Молдову, Азербайджан. По экспертным оценкам, число лиц, незакон-

но находящихся на территории РФ (как говорят в Германии — гастарбайтеров), составляет от 1,5 до 15 млн. человек [12].

Аналитики Федеральной пограничной службы в общем массиве незаконных мигрантов выделяют несколько основных категорий:

а) экономические мигранты, к которым относятся стремящиеся в Россию на заработки граждане стран СНГ, Китая, Вьетнама, Турции и т.д., а также вьетнамцы, китайцы, корейцы и другие, отказавшиеся возвращаться на родину после истечения срока действия межгосударственных соглашений и контрактов, заключенных еще в 1980-е гг.;

б) бывшие студенты, обучавшиеся в учебных заведениях СССР, преимущественно граждане Афганистана, Ирака, Кубы, Эфиопии;

в) политические иммигранты — беженцы и лица, ищащие убежища в России, — афганцы, жители Сомали, Эфиопии, Анголы и др.;

г) транзитные мигранты — лица, рассчитывающие использовать территорию РФ как перевалочный пункт для выезда в страны с более высоким уровнем жизни.

В криминалистической литературе мигранты классифицируются по различным основаниям.

1. По цели пребывания на территории РФ. Для совершения противоправных деяний, запрещенных российским законодательством, в Россию пребывают незаконные мигранты, в том числе:

а) иностранные граждане и лица без гражданства, объединяющиеся на территории РФ в преступные группы, формируемые исключительно по этническому признаку. Это наиболее опасная категория незаконных мигрантов. Так, преступные группы, сформированные на базе коммерческих структур по признаку землячества и национальности, выявлены практически во всех регионах РФ. Состояние экономической преступности нелегальных мигрантов из числа граждан Азербайджана, Армении, Грузии, Китая, Вьетнама — крайне сложное, неоднозначное и опасное для российского общества явление, генерирующее новый виток в развитии криминальных процессов. Опираясь на коррумпированные связи в органах власти и управления, она оформляется в развитую систему, вторгаясь в экономику, социальную сферу, политику;

б) иностранные граждане и лица без гражданства, являющиеся членами террористических и экстремистских организаций;

в) иностранные граждане и лица без гражданства, представляющие интересы транснациональных организованных преступных формирований, специализирующиеся на особо опасных направлениях криминальной деятельности — торговля оружием наркотиками, «живым товаром» и т.д.;

г) отдельные иностранные граждане и лица без гражданства, намеревающиеся совершать на территории РФ преступления.

К незаконным мигрантам, пребывающим в России в целях ведения не запрещенных видов трудовой деятельности, относится большая их часть,

это так называемая трудовая миграция. В связи с тем, что в России рынок труда несравненно шире, а уровень жизни значительно выше, чем, например, в Китае, КНДР, Вьетнаме, странах бывшего СССР, граждане названных стран, пользуясь всевозможными средствами, в том числе и незаконными, стремятся найти работу в России. Работодатели-коммерсанты заинтересованы в интенсификации подобных процессов, поскольку дешевая рабочая сила, к тому же практически бесправная, — это дополнительные проценты дохода и дополнительные возможности безнаказанной реализации различных схем ухода от налоговых и иных обязательств перед государством и работником.

Незаконная трудовая миграция представляет собой особую сферу криминального бизнеса, так как данная категория незаконных мигрантов является потенциальным объектом финансовой «подпитки» криминальных структур. В конечном итоге подавляющее большинство незаконных мигрантов трансформируется в категорию потерпевших от таких преступлений, как торговля людьми, использование рабского труда и т.п.

Далее следует категория незаконных мигрантов, пребывающих в Российской Федерации с целью использования ее территории для последующего перемещения в другие государства.

2. Можно классифицировать мигрантов в зависимости от способа приобретения статуса лица, незаконно пребывающего на территории РФ:

- иностранные граждане, законно прибывшие в Россию, но документально заявленная цель приезда не соответствует их намерениям. Это самый распространенный способ проникновения на территорию других стран, используемый иностранными гражданами для достижения своих целей в стране пребывания;

- иностранные граждане, которые обучались или работали в России на основании соответствующего контракта, но после завершения учебы или работы не пожелали вернуться на свою родину. В Российской Федерации обучается значительное количество иностранных граждан, прежде всего из стран Азии, Африки и государств постсоветского пространства. У этих граждан иностранных государств, получивших образование в России, изучивших ее культуру и менталитет российского общества, естественно возникает желание реализовать свои возможности именно здесь, а не на своей родине. Причина этого — относительно высокий уровень жизни и большие возможности для самореализации. А иностранцы, работавшие в России по трудовому контракту, сроки которого истекли, продолжают оставаться в России и работать потому, что таких возможностей на их родине нет.

К незаконным мигрантам относятся и иностранные граждане или лица без гражданства, въехавшие в Россию по поддельным или чужим документам с использованием легальных каналов перемещения через государственную границу. Это наименее распространенная категория незаконных

мигрантов. Чаще всего к таким лицам относятся представители криминальных структур других государств.

Среди незаконных мигрантов имеется немалое количество иностранных граждан или лиц без гражданства, прибывших в Российскую Федерацию без соответствующих документов с использованием нелегальных каналов перемещения через государственную границу.

3. К последней категории незаконных мигрантов в своем большинстве следует относить потенциальных преступников. Данная классификация мигрантов позволяет следствию и органам дознания использовать имеющуюся в их распоряжении информацию о личности мигрантов и целях их нахождения на территории РФ для розыска преступников уже в начальной стадии расследования, а также определить круг лиц, причастных к совершению конкретных преступлений и возможные места нахождения других незаконных мигрантов.

Целью нахождения на территории РФ подавляющего большинства мигрантов является трудовая деятельность. Основные места трудоустройства незаконных мигрантов — рынки, фермерские хозяйства, стройки и производство, связанное с тяжелым физическим трудом. Такие места работы незаконных мигрантов находятся, как правило, на окраинах городов и других населенных пунктов, т.е. там, где вероятность проверок со стороны правоохранительных органов невелика.

Рассмотрим обстановку совершения преступления как наиболее важный элемент криминалистической характеристики преступления, в том числе связанного с незаконной миграцией. Следует учитывать, что это понятие не тождественно способу и механизму совершения преступления, однако анализ обстановки совершения преступления позволяет конкретизировать иные элементы криминалистической характеристики. Установить обстановку совершения преступления — значит выяснить обстоятельства, характеризующие взаимоотношения действующих лиц, проанализировать ту жизненную ситуацию, в которой было совершено преступное деяние.

Н. П. Яблоков под обстановкой совершения преступления в криминалистическом аспекте понимает «систему различного рода взаимодействующих между собой до и в момент преступления объектов, явлений и процессов, характеризующих место, время, вещественные, природно-климатические, производственные, бытовые и иные условия окружающей среды, особенности поведения участников противоправного события, психологические связи между ними и другие факторы объективной реальности, определяющие возможность, условия и иные обстоятельства совершения преступления» [9; с. 51–52].

Любое общественно опасное деяние как система социально значимых действий (бездействия) и поступков, в которых проявляется отношение правонарушителя к обществу в целом, конкретным людям, определенным

предметам, связано с реалиями окружающей действительности. Выбрать из этого многообразия те действия правонарушителя, которые являются юридически значимыми, выявить их связь с конкретными последствиями, установить признаки объективной и субъективной стороны состава преступления можно лишь тогда, когда известны элементы обстановки совершения преступления (место, время, условия среды, в которой совершено деяние), а также если подтверждено пространственно-временное соответствие действий предполагаемого преступника всем прочим обстоятельствам расследуемого события в рамках проверяемых версий.

«Знание обстановки позволяет исключить совершение преступления определенным способом, в определенном месте и в определенное время дает возможность сделать логический вывод об использованном преступником способе преступления, облегчает построение модели конкретного преступного посягательства, создает предпосылки для прогнозирования возможности появления новых способов совершения преступления» [5; с. 30].

Обстановка совершения преступления выступает в качестве несущего каркаса, объединяющего в единую систему все элементы механизма преступного действия и соответствующие изменения в материальной и социальной среде как отражение противоправной деятельности субъекта преступления и деятельности других лиц, оказавшихся в сфере уголовного процесса.

Таковы весьма краткие рассуждения относительно криминалистической характеристики незаконной миграции. О других элементах криминалистической характеристики незаконной миграции будет рассказано в последующих статьях.

Литература

1. Белкин, Р. С. Криминалистика: проблемы сегодняшнего дня. Злободневные вопросы российской криминалистики / Р. С. Белкин. — М., 2001.
2. Белкин, Р. С. От теории к практике / Р. С. Белкин. — М., 1988.
3. Волческая, Т. С. Криминалистическая ситуатология : монография / Т. С. Волческая ; под ред. Н. П. Яблокова. — Калининград, 1997.
4. Гуняев, В. А. Содержание и значение криминалистических характеристик преступлений/ В. А. Гуняев // Криминалистическое значение данных о способе сокрытия преступления. — М., 1984.
5. Густов, Г. А. Расследование должностных краж в торговле : в 2 ч. — Ч. 1: Криминалистическая характеристика преступлений / Г. А. Густов. — Л., 1991.
6. Колесниченко, А. Н. Научные и правовые основы методики расследования отдельных видов преступлений/ А. Н. Колесниченко. — Харьков, 1967.
7. Колесниченко, А. Н. Теоретические проблемы криминалистической характеристики / А. Н. Колесниченко, В. Е. Коновалова // Криминалистическая характеристика преступлений. — М., 1984.
8. Копылов, И. А. Следственная ситуация и тактические решения / И. А. Копылов. — Волгоград, 1984.
9. Криминалистика / под ред. Н. П. Яблокова. — М., 1996.

10. Криминалистика: тактика, организация и методика расследования преступлений : учебник / под ред. А. П. Резвана, М. В. Субботиной. — Волгоград, 2001.
11. Криминалистическая методика расследования отдельных видов преступлений : учебник : в 2 ч. — Ч. 1 / под ред. А. П. Резвана, М. В. Субботиной. — М., 2002.
12. Москвина, М. В. Влияние миграции на социально-экономические проблемы / М. В. Москвина // Миграция и внутренняя безопасность. Аспекты взаимодействия. — М., 2004.
13. Резван, А. П. Правовые и криминалистические проблемы борьбы с хищениями предметов, имеющих особую ценность : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. П. Резван. — Волгоград, 2000.
14. Сергеев, Л. А. Расследование и предупреждение хищений, совершаемых при производстве строительных работ / Л. А. Сергеев. — М., 1966.
15. Суденко, В. Е. Незаконная миграция: уголовно-правовой анализ / В. Е. Суденко // Вестник Юридического института МИИТ. — 2014. — № 3 (7). Электронный вариант: www.ui-miit.ru (дата обращения 11.10.2014).
16. Хлынцов, М. Н. Криминалистическая информация и моделирование при расследовании преступлений / М. Н. Хлынцов. — Саратов, 1982.

НАУЧНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

УДК 17

© Скалепов А. Н.

ОБ ЭТИКЕ НАУЧНЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы этики научных исследований. Приведены основные виды этических правил и раскрыта мера ответственности ученого за нарушение этических норм в процессе научно-исследовательской деятельности.

Ключевые слова: научно-исследовательская работа, нормы научной этики, плагиат, авторское право, ответственность за нарушения этических правил.

© Skalepov A.

ON THE ETHICS OF SCIENTIFIC RESEARCH

Abstract: The article discusses the ethics of scientific research. The main types of ethical rules and disclosed the responsibility of the scientist for violation of ethical norms in research activities.

Keywords: research work, the norms of scientific ethics, plagiarism, copyright, liability for violations of ethical rules.

Научно-исследовательская работа требует от ее участников соблюдения ряда этических правил. Совокупность установленных и признанных научным сообществом норм этических правил, которыми призваны руководствоваться работники, занятые в сфере научно-технологической и научно-педагогической деятельности, принято обозначать термином «научная этика».

Основная идея этики науки была выражена еще Аристотелем — «Платон мне друг, но истина дороже». С XIX в. научная деятельность стала профессиональной, этика науки соответственно стала видом профессиональной этики. Этические проблемы в научной среде могут возникать в силу разных причин: нереализованных идей, которые желательно воплотить в жизнь; конфликтов, в которых следует выступить посредником; дилемм, которые необходимо понять и разрешить; необходимости ограничить и исправить сомнительное или непрофессиональное поведение и др. [4]

В нормах научной этики находят свое воплощение такие основополагающие ценности, как: универсализм, общность, бескорыстность, органи-

зованный скептицизм [1].

Требование универсализма предполагает строгую проверку и критику результатов как маститого ученого, так и его молодого коллеги.

Смысл *общности* заключается в том, что научное знание должно свободно становиться общим достоянием. Тот, кто его впервые получил, не вправе монопольно владеть им. Публикуя результаты исследования, ученый не только утверждает свой приоритет и выносит полученный результат на суд общественной критики, но и делает его открытым для дальнейшего использования всеми коллегами.

Бескорыстность ученого проявляется в поиске истины, а признание и вознаграждение должны рассматриваться как возможное следствие его научных достижений.

Руководствуясь принципом *организованного скептицизма*, ученый несет ответственность за оценку доброкачественности того, что сделано его коллегами, и за то, чтобы сама оценка стала достоянием гласности. При этом ученый, опиравшийся в своей работе на неверные данные, заимствованные из работ его коллег, не освобождается от ответственности, коль скоро он сам не проверил точность используемых данных. Из этого требования следует, что в науке нельзя слепо доверяться авторитету предшественников, сколь бы высоким он ни был. В научной деятельности равно необходимы как уважение к тому, что сделали предшественники, так и критическое отношение к их результатам. Более того, ученый должен не только мужественно и настойчиво отстаивать свои научные убеждения, используя все доступные ему средства логической и эмпирической аргументации, но и обладать мужеством отказаться от этих убеждений, коль скоро будет обнаружена их ошибочность. Английский философ Берtrand Рассел однажды заметил: «Даже если все держатся одного мнения, все могут ошибаться»¹.

Международную законодательную Основу научной этики составляет принятая XVIII Генеральной ассамблеей ЮНЕСКО в Париже 20 октября 1974 г. и ратифицированная правительствами большинства стран «Рекомендация о статусе научно-исследовательских работников» [8]. Основные права и обязанности ученых, сформулированы в этом документе следующим образом:

- принимать активное участие в определении путей развития науки и техники, а также направлений их использования в интересах человечества: анализировать необходимые социальные условия в каждом конкретном случае и информировать общественность о возможных социальных последствиях; участвовать как в подготовке, так и в реализации принятых решений, их контроле и анализе их последствий;

- проводить научные исследования и передавать свои профессиональные знания; вмешиваться и проявлять инициативу при выборе пред-

¹ Афоризмы, цитаты, высказывания. <http://mobiw.ru/mnenie.html>.

мета и методов исследования, при обеспечении доступа к источникам информации, необходимой для выполнения своих обязанностей; выявлять, анализировать и полностью осознавать риск, связанный с проведением научных исследований;

— общаться и обмениваться информацией, полученной как в ходе собственных исследований, так и из внешних источников; сотрудничать и содействовать здоровой конкуренции между работниками науки, распространению знаний в гуманных целях; использовать современные средства коммуникации для обеспечения доступа к научной информации и стимулирования дискуссий, как в рамках научного сообщества, так и в масштабах общества в целом, содействовать конструктивному диалогу с людьми, ответственность которых распространяется на другие сферы (СМИ, политика, экономика и т.п.), чтобы облегчить общественное признание моральной ценности научно-технических достижений;

— создавать, использовать и распространять знания, как индивидуально, так и сообща, благодаря контактам и сотрудничеству — прямая обязанность научных работников перед будущими поколениями;

— обеспечивать свою роль собственной научной деятельностью. Здесь имеется в виду: доверие в процессе работы и признание достижений в научной и общественной деятельности ко всем научным работникам и особенно к молодежи и женщинам; возможность для научных работников, мужчин и женщин строить свою научную карьеру независимо от семейных и родительских обязанностей, создание равных условий и возможностей для их профессионального роста; вознаграждение в соответствии с квалификацией и результатами работы; изменять социальное окружение людей и природную среду, считая развитие человека и охрану природной среды определяющими критериями при выборе форм использования научного знания.

В 2000 г. Сенат (общее собрание) Общества Макса Планка (Германия) сделал попытку создать нормы научной этики, выполнение которых обязательно для всех ученых, работающих в институтах Общества:

а) нормы, регулирующие повседневную научную деятельность:

— точное соблюдение правил получения и отбора данных, действующих в конкретной научной дисциплине;

— надежная организация защиты и хранения первичных данных; ясное и полное документирование всех важных результатов;

— правило «систематического скептицизма»: открытость для сомнений, даже по поводу своих собственных результатов и результатов работы своего коллектива;

— осмысление неявных, аксиоматических предположений; бдительное отношение к попыткам принять желаемое за действительное, вызванным личной заинтересованностью или даже причинами этического характера; осторожное отношение к вероятности неверного истолкования в резуль-

тате методически ограниченной возможности установления объекта исследований (сверхгенерализация, чрезмерное обобщение);

b) нормы, регулирующие отношения и сотрудничество между коллегами:

- обязательство не препятствовать научной работе конкурентов, путем, например, задержки отзывов или передачи третьему лицу научных результатов, полученных при условии соблюдения конфиденциальности;

- активное содействие научному росту молодых ученых;

- открытость для критики и сомнений, выражаемых другими учеными и коллегами по работе;

- внимательная, объективная и непредубежденная оценка работы коллег; непредвзятое отношение;

c) нормы, регулирующие публикацию результатов:

- обязательная публикация результатов работы, выполняемой за счет государственного финансирования (принцип общедоступности результатов фундаментальных исследований);

- соответствующее представление неподтвержденных гипотез и признание ошибок (принцип научной культуры, допускающий возможность ошибки в науке);

- честное признание заслуг и должная оценка вклада предшественников, конкурентов и коллег (принцип признания заслуг) [3].

Как видно из этих правил и норм в основе научной этики лежит *научная честность*. Именно она обусловливает этические ценности, которыми должны руководствоваться исследователи.

Таким образом, можно выделить следующие обобщенные этические принципы-правила научной деятельности, которые признаются большинством ученых: самоценность истины; ориентированность на новизну научного знания; свобода научного творчества; открытость научных результатов; исходный критицизм.

Начинающим исследователям следует помнить, что *разновидностями нарушений этических правил в науке являются: плагиат; искажение (фальсификация) научных достижений коллег; непризнание авторства или весомого интеллектуального вклада в научный труд; использование новой информации, идей или данных из конфиденциальных рукописей или приватных бесед* [2, 6].

Плагиат — умышленное присвоение авторства чужого произведения науки, чужих идей или изобретений. Плагиат может быть нарушением авторско-правового законодательства и патентного законодательства и в качестве таковых может повлечь за собой юридическую ответственность.

Плагиат выражается в публикации под своим именем чужого произведения или чужих идей, а также в заимствовании фрагментов чужих произведений без указания источника заимствования. Обязательным признаком плагиата является присвоение авторства, так как неправомерное ис-

пользование, опубликование, копирование и т.п. произведения, охраняемого авторским правом, само по себе является не plagiatом, а другим видом нарушения авторского права, часто называемым «пиратством». «Пиратство» становится plagiatом при неправомерном использовании результатов интеллектуального труда и присвоении публикующим лицом авторства.

Авторами признаются только те работники науки, которые внесли весомый интеллектуальный вклад в определенный научный труд. На страже авторов стоит авторское право. Авторское право регулирует духовную сферу, в которой совершенствуется каждый человек, авторское право по значимости признается одним из основных прав человека, закрепленных Всеобщей декларацией прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН (1948).

Согласно Всемирной Женевской конвенции об авторском праве, подготовленной ЮНЕСКО (1952), *авторское право* — это совокупность норм, регулирующих отношения, которые возникают в связи с созданием и использованием авторского произведения (научного или художественного).

Кроме того существует еще целый ряд международных документов, в которых также затронуты вопросы авторского права: Всеобщая декларация прав человека (1948), Всемирная конвенция об авторском праве (1971); Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (1971); Уведомление Всемирной организации интеллектуальной собственности № 162 (1971); постановление Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. № 1224.

Нормативное регулирование авторского права в Российской Федерации осуществляется Конституцией РФ, ГК РФ (части первая и четвертая) и другими документами. В частности, в Конституции РФ зафиксировано, что «интеллектуальная собственность охраняется законом» (ст. 44).

В ГК РФ дан исчерпывающий перечень авторов интеллектуальной собственности и подлежащих охране продуктов интеллектуальной деятельности, а также раскрыты вопросы гражданско-правовой ответственности за нарушения в этой области.

Следует помнить, что авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования. Не являются объектами авторских прав: официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного

творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.). Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов: латинской буквы «С» в окружности; имени или наименования правообладателя; года первого опубликования произведения.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования: 1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати; 2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью. В случае, когда библиотека предоставляет экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот, во временное безвозмездное пользование, такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения. При этом выраженные в цифровой форме экземпляры произведений, предоставляемые библиотеками во временное безвозмездное пользование, в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме.

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных ГК РФ (ст. 1250, 1252, 1253, 1301), вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от 10 тыс. до 5 млн. руб., определяемом по усмотрению суда, либо в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

В соответствии со ст. 146 УК РФ присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо исправительными

работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере наказываются штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок. Подобные деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, или в особо крупном размере, или лицом с использованием своего служебного положения наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Деяния, предусмотренные ст. 146 УК РФ, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений превышают 100 тыс. руб., а в особо крупном размере — 1 млн. руб.

Для осуществления контроля в области соблюдения авторских прав, особенно в научной среде, разработаны специальные проекты и программы. Одной из них является программа Etxt Антиплагиат, которая предназначена для поиска плагиата в сети и оценки уникальности текстов.

В настоящее время Высшая аттестационная комиссия РФ, а также диссертационные советы стали уделять пристальное внимание вопросам соблюдения учеными этических правил. Регулярно на сайте ВАК РФ публикуются решения об отклонении ряда диссертаций, а также лишении ученых степеней и ученых званий лицам, допустившим нарушения этических правил в процессе научных исследований. С 1 января 2014 г. вступили в действие два важных документа: Положение о порядке присвоения ученых степеней (утверждено постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 г. № 842) и Положение о порядке присвоения ученых званий (утверждено постановлением Правительства РФ от 10 декабря 2013 г. № 1139). Они предусматривают довольно высокие по современным меркам этические требования к научно-педагогическим работникам и качеству представляемых ими работ.

Фальсификация научных достижений коллег представляет собой преднамеренное искажение (извращение) результатов, полученных другими исследователями, и в конечном счете стремление возвысить себя в научном сообществе.

Нарушением является *непризнание авторства или весомого интеллектуального вклада в научный труд* конкретного ученого путем замалчивания его имени и заслуг в разработке той или иной проблемы (нет ссылок на труды конкретного ученого внесшего весомый вклад в ее развитие, ра-

боты этого ученого не включаются в библиографические списки).

И наконец, серьезным нарушением этических правил выступает *использование новой информации, идей или данных из конфиденциальных рукописей или приватных бесед*. Аморальность такого поступка проявляется в стремлении отдельных недобросовестных научных работников присвоить пальму первенства в разработке тех или иных вопросов себе («приватизировать чужие идеи»).

За нарушения этических правил наступает моральная ответственность в форме общественного порицания и осуждения в научном сообществе, а за нарушения авторских прав — гражданско-правовая и даже уголовная ответственность.

Таким образом, важнейшим условием признания заслуг и авторитета сотрудника вуза как ученого вне зависимости от занимаемой должности является соблюдение им требований нормативных документов и этических правил, действующих в конкретном научно-педагогическом коллективе.

Литература

1. Merton, R. The Sociology of Sciens: Theoretical and Empirical Investigation / R. Merton. — Chicago, London, 1973.
2. Кожухар, В. М. Основы научных исследований / В. М. Кожухар. — М. : Дашков и К°, 2010.
3. Нормы научной этики. Приняты Сенатом Общества Макса Планка 24 ноября 2000 г. / пер. В. Тереховой / <http://www.sbras.ru/HBC/2002>.
4. Основы научной этики. Уральский ГПУ / <http://www.uspu.ru/sotrudniku/48-2009-10-01-09-50-23/1786-osnovy-nauchnoj-jetiki>.
5. Рекомендация о статусе научно-исследовательских работников. ООН 20 ноября 1974 г. //<http://www.businesspravo.ru/Docum>.
6. Скалепов, А. Н. Основы методологии и методики военно-научных исследований : учеб. пособие / А. Н. Скалепов. — М. : ВА МО РФ, 2013.

ИСТОРИЧЕСКИЙ ЭКСКУРС

УДК 340.15

© Петров Ю. И.

ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ В РОССИИ В КОНЦЕ XVIII — XIX СТОЛЕТИИ

Аннотация: В статье показана эволюция коррупционных преступлений в России в правление Екатерины II и в XIX столетии, в период капиталистического строительства и Великих реформ.

Ключевые слова: история, коррупция, чиновник, должностные преступления, взяточничество, реформа.

© Petrov Y.

MALFEASANCE IN RUSSIA AT THE END XVIII — XIX CENTURY

Abstract: This paper shows the evolution of corruption crimes in Russia during the reign of Catherine II in the XIX century, in the period of capitalist construction and the Great Reforms.

Keywords: history, corruption, official malfeasance, bribery, reform.

В правление Екатерины II происходит эволюция коррупционных преступлений и можно говорить уже о формировании новой модели злоупотреблений: системе коллективной коррупции. Преступления стали совершаться уже не только отдельными чиновниками, тщательно скрывавшими свои дела от коллег, а целыми группами служащих учреждения, которые были связаны круговой порукой и стремились общими усилиями скрыть свои дела от ревизоров, становясь коллективным нарушителем закона.

В 1775 г. Екатерина II создала новые органы финансового управления — губернские казенные палаты. И как оказалось, большинство злоупотреблений на губернском уровне были связаны с деятельностью казенных палат и совершались при непосредственном участии новых администраторов, назначенных на должности по выбору самой императрицы, или тех лиц, которым она доверяла.

В 1777—1789 гг. были раскрыты крупные злоупотребления администраций в Рязанской, Олонецкой, Костромской, Саратовской, Иркутской, Астраханской, Тамбовской губерниях. Некоторые виновные были преданы суду, но большинство чиновников просто уволили, в том числе и несколь-

ких губернаторов [7; с. 473].

В 1787 г. в Саратовской губернии сенаторы провели расследование, связанное с деятельностью губернатора генерал-поручика И. И. Поливанова. Он обвинялся во взяточничестве и прочих нарушениях. После следствия Поливанов был уволен, но через год награжден орденом св. Александра Невского. Другой руководитель Кавказской губернии М. М. Жуков, обвиненный в злоупотреблениях, вначале также был уволен, однако через год его наградили чином тайного советника, а в дальнейшем он стал сенатором. И таких примеров было не мало [7, с 473]. Злоупотребления, охватившие во второй половине 1780-х гг. целый ряд губерний, Екатерина II считала болезнью роста новых учреждений, которая со временем должна прекратиться. Очевидно, что такой взгляд императрицы на совершаемые преступления и является объяснением той мягкости в наказаниях, а в дальнейшем еще и награждении бывших взяточников.

Одной из причин совершаемых нарушений лицами, состоящими на государственных должностях, Екатерина II считала низкий уровень их образования и прежде всего специального юридического. Ею были предприняты некоторые преобразования на юридическом факультете Московского университета. Кроме того она стала посыпать молодых людей за границу для изучения права [6; с. 189].

Наследие в управлении государством, полученное Александром I, было удручающим. Еще за два года до вступления на престол он крайне негативно оценивал правление своей бабушки Екатерины II. «В наших делах господствует неимоверный беспорядок, — писал он В. П. Кочубею 10 мая 1796 г., — грабят со всех сторон, все части управляются дурно, порядок, кажется, изгнан отовсюду, а империя, несмотря на то, стремится лишь к расширению своих пределов. При таком ходе вещей возможно ли одному человеку управлять государством, а тем более исправлять укоренившиеся в нем злоупотребления...» [7, с. 28]. Однако правление Александра I не дает оснований говорить о том, что им был извлечен урок из деятельности его предшественников. Если вначале он приближал к себе людей, подобных

М. М. Сперанскому, честных, заботящихся о государственных интересах, то в дальнейшем приблизив к себе Аракчеева, он практически отгородился от тех здоровых сил, что были в элите и в обществе.

Пользуясь неограниченным доверием императора, Аракчеев широко эксплуатировал казну, привлекая казенных людей к обязательным работам в своем домашнем хозяйстве. Еще при императоре Павле Аракчеев силами артиллерийских солдат выстроить себе дом в Грузино. Кутайсов, поссорившись с ним, донес об этом Павлу, было проведено расследование. Однако вовремя предупрежденный Аракчеев смог скрыть истинное положение дел, и императору доложили, что дом выстроен наемными людьми. В царствование Александра Павловича Аракчееву уже нечего было опасаться неприятностей по этой части, и произвольное корыстное распоря-

жение казенными людьми вошло у него в систему [5; с. 324].

Император Николай I, зная о злоупотреблениях в различных ведомствах, не полагался на сенаторские ревизии и сам ездил по России, знакомясь с деятельностью учреждений на местах. Часто он неожиданно появлялся то в одном месте, то в другом. И, тем не менее, его могучая рука не в состоянии была ввести «пламенно желанный» им порядок. По мнению

Ю. В. Готье, император был ослеплен своим величием и могуществом, и это толкало его на ложный путь, он «смотрел на себя, как на всемогущего властелина, как на командира всероссийского армейского корпуса». В его представлении «живая воля может исходить только от него одного; все остальные люди и учреждения призваны только повиноваться этой воли», отсюда стремление подбирать себе безличных и безответных сотрудников. За немногими исключениями, какими являлись Киселев, Уваров, Канкрин, все министры николаевского царствования были ни чем иным, «как лишенными всякой инициативы манекенами, придворными льстецами, подлаживавшимися под вкусы повелителя, или военными, в которых чувство дисциплины вытеснило все остальные» [2; с. 315].

В период правления Николая I в обществе функционировала традиционная неформальная система подкупа и протекций. Богатство и власть активно влияли на отправление правосудия. Панин, будучи министром юстиции, сам был вынужден дать взятку в 100 руб. надсмотрщику в Петербургской гражданской палате, чтобы ускорить оформление рядной записи в пользу своей дочери. Если в первые годы своего пребывания на посту министра Панин пытался противостоять вмешательству власти имущих в дела юстиции, то затем, дорожа своей должностью, он научился ублажать лиц из ближайшего окружения царя и выполнять их желания, а его внешняя суровость предназначалась для тех, кто не имел высокого покровительства [8; с. 329].

Еще более неприглядная картина наблюдалась в губерниях. Большинство служащих стояли на весьма низкой умственной и нравственной ступени развития. Контроль из центра носил формальный характер и на бумаге имел внушительный вид, но фактически каждое должностное лицо, особенно из низких чинов, действовало бесконтрольно. Контроль же при помощи гласности был строго осужден. По мнению правительства, казнокрад и беззаконник менее нарушал престиж власти, нежели тот, кто их обличал. Самые строгие меры, применявшиеся внезапно правительством, не содействовали победе над злом. Все чаще повторявшиеся сенаторские ревизии открывали массу злоупотреблений, и виновные иногда целыми шайками изгонялись со службы.

После смерти Николай I академик А. В. Никитенко в своем дневнике в 1855 г. записал: «Теперь только открывается, как ужасны были для России прошедшие 29 лет. Администрация в хаосе; нравственное чувство подавлено; умственное развитие остановлено; злоупотребления и воровство

выросли до чудовищных размеров. Все это плод презрения к истине и слепой веры в одну материальную силу» [1, с. 176].

Наступила новая эра. Государство возглавил Александр II, мало подготовленный к роли реформатора, но волею обстоятельств вынужденный взяться за преобразования в государстве. Были сделаны первые шаги: началась крестьянская реформа, появились земства, в налогообложении откупную систему заменили акцизы. Но и по прошествии десятилетия А. И. Кошелев, один из лидеров славянофилов писал: «Взяточичество, личные денежные расчеты, обход законных путей преодолели в Петербурге до крайних пределов. Все можно достигнуть, и вместе с тем в справедливейшем, в законнейшем можно получить отказ... Безнравственность, бессовестность и бессмыслие превзошли все мошенничества и нелепости губернских и уездных чиновников. Надо пожить в Петербурге и иметь там значительные дела, чтобы изведать всю глубину и ширь беспутства центральной нашей администрации» [1; с. 179].

Александр II стремился искоренить коррупцию в государственном аппарате. В реформе судебной системы в 1864 г. он пытался сделать правосудие независимым, а закон обязательным для всех, в том числе для монарха и тех, кому он делегирует свои полномочия. Мысль о необходимости устраниć коррупцию в судебной системе неотступно преследовала реформаторов, осознающих, что реформа состоится, только если будет обеспечена честность судей. Судьи сделались несменяемыми, значительно повысили им жалованье, обеспечив их материальное благополучие. От должности они отстранялись только в случае взяточничества при исполнении служебных обязанностей [4; с. 135]. За десять лет, прошедших после Крымской войны, суд был выведен из своего жалкого состояния, в котором он прибывал в николаевскую эпоху, и возвеличен как гарант будущего прогресса и процветания империи. Г. А. Джаншиев отмечал, что «громадное культурное значение эпохи великих реформ заключается в том, что она оставила России учреждения или зачатки учреждений и начинаний, которые страна не без некоторой национальной гордости может показать цивилизованным народам. 20–30 лет тому назад никто не хотел верить в Европе, чтобы в России человек с деньгами мог быть осужден за доказанные преступления уголовным судом. Наш суд присяжных и новая судебная магистратура смыли с России упрек повального взяточничества в судах, и как ни далеки еще от совершенства наши суды, но русскому патриоту не приходится за них краснеть при сравнении их с европейскими учреждениями» [3; с. 409].

Реформы Александр II дали России не только цивилизованные суды. Появилась свобода печати; открылось широкое поле для общественной самодеятельности; появились земства, акционерные компании, частные банки, множество школ, довольно широкая свобода научной деятельности; была отменена рекрутчина и введена всеобщая воинская повинность.

Вместе с тем в 1877—1878 гг. в войне с Турцией Россия вновь оказалась в незавидном положении. Снова проявились проделки интендантства, скверные госпитали, плохие пути сообщения и плохое вооружение. Э. Н. Берендтс, посвятивший долгие годы исследованию правительственные администраций, пришел к выводу, что ни та или другая правительственная система является виновницей успеха или неуспеха в государственной жизни, а низкая или высокая степень общественного умственного и, еще более, нравственного развития [1; с. 153].

Сегодня для нас актуально звучат слова известного в конце XIX в. журналиста Н. И. Гречи, сказанные им более 100 лет назад: «У нас злоупотребления срослись с общественным нашим бытом, сделались необходимыми его элементами. Может ли существовать порядок и благоденствие в стране, где из 60 миллионов нельзя набрать 8 умных министров и 50 честных губернаторов, где воровство, грабеж и взятки являются на каждом шагу, где нет правды в судах, порядка в управлении, где честные и добродетельные люди страждут и гибнут от корыстолюбия и бесчеловечия злодеев, где никто не стыдиться сообщества и дружбы с негодяями и подлецами, только бы у них были деньги, где ложь, обман, взятки считаются делом обыкновенным и нимало не предосудительным...» [1; с. 152].

Ретроспективный взгляд на злоупотребления властью в России в XIX столетии в какой-то степени дает ответ на вопрос о том, какой же вектор развития должна выбрать современная Россия, чтобы преодолеть это зло, сопровождающее нашу государственность уже многие столетия.

Литература

1. Берендтс, Э. Н. О прошлом и настоящем русской администрации / Э. Н. Бендтс. — М., 2002.
2. Готье, Ю. В. Император Николай I / Ю. В. Готье // Три века. — Т. 5. — М., 1995.
3. Джаншиев, Г. А. Эпоха великих реформ / Г. А. Джаншиев. — Т. 2. — М., 2008.
4. Каррер д'Анкос, Э. Александр II. Весна России / Э. Каррер д'Анкос. — М., 2010.
5. Кизеветтер, А. А. Исторические очерки: Из истории политических идей. Школа и просвещение. Русский город в XVIII столетии / А. А. Кзветтер. — М., 2006.
6. Лаппо-Данилевский, А. С. Очерк внутренней политики императрицы Екатерины II / А. С. Лаппо-Данилевский. — М., 2011.
7. Писарькова, Л. Ф. Государственное управление России с конца XVII до конца XVIII века: Эволюция бюрократической системы / Л. Ф. Писарькова. — М., 2007.
8. Уортман, Р. С. Властители и судии: развитие правового сознания в императорской России / Р. С. Уортман. — М., 2004.

УДК 339.5

© Здейкович К. Б.

ТАМОЖЕННЫЙ ТАРИФ КАК ИНСТРУМЕНТ ТАМОЖЕННОЙ ПОЛИТИКИ

Аннотация: В статье описывается история появления таможенного тарифа в России, которая насчитывает несколько веков. Раскрываются положения современного законодательства, определяющие принципы таможенной политики в Российской Федерации.

Ключевые слова: таможенный тариф, таможенная политика.

© Zdeykovich K.

CUSTOMS TARIFF AS A TOOL FOR CUSTOMS POLICY

Abstract: This article describes the history of the emergence of the customs tariff in Russia, which dates back several centuries. Reveals the position of modern legislation defining the principles of customs policy in the Russian Federation.

Keywords: customs tariff, customs policy.

История появления таможенного тарифа насчитывает несколько веков. Первая общественная организация в Российской империи — Вольно-экономическое общество — было учреждено в 1765 г. Одной из первых рекомендаций Вольно-экономического общества стало введение протекционистского тарифа для защиты не столько внутреннего рынка, сколько одних производителей перед другими. «Попытка взломать внутренний рынок за счет внедрения мощного корпоративного еврейского капитала (после раздела Польши Российской империи достались территории, на которых плотность еврейского населения была самой высокой в Европе) была осуществлена совсем не экономическими методами: введением черты еврейской оседлости, внутри которой был установлен свой торговый тариф и система налогообложения» [3; с. 55–75].

После Великой Французской революции у таможенного тарифа появляется еще одно качество: именно с его помощью формировались антина-полеоновские коалиции, именно при помощи торговых и таможенных тарифов Наполеон намеревался изолировать и обескровить Англию. Павел I, сторонник Наполеона, в 1797 г. ввел очень высокий тариф на торговлю с Англией, в 1800 г. — сделал его еще более высоким. Обороты на рынке корабельного леса резко упали, англичане несли значительные убытки. Положение было исправлено лишь после убийства Павла I и воцарения Александра I.

сандра I: в 1801 г. последовало значительное снижение торговых тарифов с Англией. Россия была вынуждена присоединиться к континентальной блокаде в 1807 г. Лишь в 1815 г., после Венского конгресса, который подвел итоги Наполеоновским войнам, тарифы на торговлю с европейскими странами были значительно снижены.

К 1820–1830-м гг. относится и первая в России «финансовая революция», известная также как реформа Канкрина. «Егор Францевич Канкрин, министр финансов Александра I и Николая I, восстановил финансовую систему страны после войны с Наполеоном, ввел серебряное денежное обращение, наконец, ввел протекционистский тариф, направленный на развитие собственной промышленности внутри страны» [3; с. 106–102].

В 1820-е гг. Россия учились использовать торговые и таможенные тарифы для развития окраинных территорий. Речь идет о введении системы порто-франко в Одессе, что позволило настолько продвинуть развитие территории, что Одесса уже к концу 1820-х гг. была четвертым по величине городом Империи после Москвы, Петербурга и Варшавы. Впоследствии этот же опыт был использован во Владивостоке.

После Крымской войны тарифная политика России направлена на защиту собственного производителя. Очень высокими пошлинами облагались товары, идентичные тем, которые производились в самой России, тарифом ниже — те, которые не могли составить реальной конкуренции произведенным в стране. Политика потерпела крах: реально Россия ни в чем соперничать с Европой не могла.

Поэтому «таможенный тариф 1868 года был выстроен по другому принципу: уменьшены пошлины по 152 статьям, уравнены пошлины по морской и сухопутной границам. Наименьшей пошлиной на ввоз облагалось сырье, наивысшей — готовых фабрикатов» [2; с. 3–5]. Однако и эта политика не дала ожидаемого результата. До 1891 г. все таможенные пошлины были направлены на поддержание развития собственной индустрии, таможенная политика была на особом контроле у Александра III.

Новые принципы тарифной политики были закреплены в Государственном тарифе 1891 г., предоставленном Министерством финансов. Этот тариф систематизировал все положительно себя зарекомендовавшие изменения предшествующих лет и был нацелен на поддержание тех отраслей промышленности, которым существовавшей поддержки было недостаточно.

Первым русским теоретиком тарифной политики был Сергей Юльевич Витте, математик по образованию, начинавший карьеру билетным кассиром, а закончивший ее Председателем Совета Министров Российской империи. Именно он в 1880-е гг. написал книгу «Принципы железнодорожных тарифов», которая выдержала четыре издания только при жизни автора и была переведена на шесть языков. «Смысл принципов в следующем:

- тарифы должны регулировать интересы частного производителя и государственной казны с учетом интересов каждого, причем на длительный срок. Как минимум на срок окупаемости вложенного капитала;
- тарифы должны быть явными. То есть их нельзя скрывать ни от конкурентов, ни от государственного фиска;
- тарифы должны обеспечивать поступления в бюджет, поэтому не могут быть изменямы произвольно и в угоду конъюнктуре рынка;
- тарифы не могут решить всех проблем защиты собственного рынка и привлечения капиталов извне. Они должны быть частью продуманной и долговременной государственной политики “покровительствования собственной экономике”;
- тариф должен соотноситься с платежеспособностью населения. Возможно начинать с низкого тарифа, повышая его по мере обогащения народа;
- государственный тариф должен иметь силу закона» [1; с. 430].

Все эти принципы С. Витте пришлось применить на практике во время российско-германской «таможенной войны из-за 10 копеек с пуда». В течение года 1893–1894 гг. Германия пыталась изменить русские тарифы на хлебную торговлю и совсем снять тарифы на поставки сельхозмашин. Ни того, ни другого Витте сделать не дал, и в 1894 г. был подписан взаимовыгодный договор между Россией и Германией.

По мере возникновения свободных рынков (хлебного, угольного, затем нефтяного) государственные тарифы постепенно становятся главным рычагом государственного управления экономикой и главным способом ее защиты. Во многих странах торговые тарифы и тарифы на услуги стали прерогативой специальных государственных органов — как, например, в Германии (специальный департамент Дойче Банка) или во Франции (комиссия по тарифам Министерства торговли). Следует отметить, что практически все страны, вводившие такие органы, со временем пришли к выводу о необходимости привлечения к формированию тарифов законодателей и производителей товаров и услуг. Тарифы как государственный закон видимо впервые появились в Великобритании в начале 1880-х гг.

Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе» в Российской Федерации является одним из важнейших в блоке таможенно-тарифного регулирования. Определение понятия «таможенный тариф» дается в ст. 2 Закона, согласно которой таможенный тариф Российской Федерации — свод ставок таможенных пошлин (таможенного тарифа), применяемых к товарам, перемещаемым через таможенную границу РФ и систематизированным в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности.

Основными целями таможенного тарифа согласно Закону являются:

- 1) рационализация товарной структуры ввоза товаров в Российской Федерации;

- 2) защита товаров отечественного производителя;
- 3) поддержание рационального соотношения вывоза и ввоза товаров, валютных доходов и расходов на территории РФ;
- 4) создание условий для прогрессивных изменений в структуре производства и потребления товаров в Российской Федерации;
- 5) защита экономики Российской Федерации от неблагоприятного воздействия иностранной конкуренции;
- 6) обеспечение условий для эффективной интеграции Российской Федерации в мировую экономику.

Место таможенного тарифа в системе мер государственного регулирования внешнеэкономической деятельности (ВЭД) определяется п. 1 ст. 12 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», который гласит: «Государственное регулирование внешнеторговой деятельности осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ посредством:

- 1) таможенно-тарифного регулирования;
- 2) нетарифного регулирования;
- 3) запретов и ограничений внешней торговли услугами и интеллектуальной собственностью;
- 4) мер экономического и административного характера, способствующих развитию внешнеторговой деятельности и предусмотренных настоящим Федеральным законом».

Таким образом, таможенно-тарифное регулирование и таможенный тариф, в частности, занимают первое место в системе мер государственного регулирования ВЭД.

В рыночной экономике государство осуществляет регулирование ВЭД в целях безопасности страны и защиты общенациональных интересов. Деятельность государственных органов по регулированию ВЭД осуществляется практически во всех странах мира, но ее масштабы, формы и методы, конкретные цели и задачи определяются каждой страной, исходя из ее масштабов, положения в современном мире, внешней и внутренней политики государства.

Таможенный тариф содержит конкретные ставки пошлин, которые прямо воздействуют на цены импортируемых товаров, влияют на уровень внутренних цен в стране, непосредственно сказываются на результатах хозяйственной деятельности предприятий. Опыт индустриализации ряда стран свидетельствует, что таможенный тариф может быть эффективным орудием целенаправленного стимулирования ввоза товаров, необходимых для определенных отраслей промышленности. В этих целях применяются такие инструменты, как использование целевых таможенных льгот в рамках таможенных режимов переработки и просто установление дифферен-

цированных тарифных ставок в зависимости от того, насколько вписывается импорт данного товара в принятую стратегию экономического развития. Таможенный тариф в ряде случаев может быть использован для развития национального экспорта путем одностороннего установления низких, а в некоторых случаях и нулевых ставок в отношении отдельных товаров, необходимых для изготовления экспортной продукции.

Многоплановость и специфика влияния таможенного тарифа на развитие внешнеторговых отношений и экономики страны в целом требуют взвешенного подхода к определению уровня ставок пошлин, так как необходимо учитывать всю совокупность возможных экономических, а также социальных последствий.

Основными функциями таможенного тарифа в соответствии с законом являются:

- 1) регулирующая — регулирование ввоза и вывоза товаров посредством системы ставок таможенных пошлин;
- 2) фискальная — пополнение федерального бюджета за счет взимания пошлин на ввозимые и вывозимые товары;
- 3) защитная (протекционистская) — защита товаров отечественных производителей от ввозимой иностранной продукции.

Регулирующая функция ввозных таможенных пошлин проявляется в дифференциации их ставок в зависимости от страны происхождения товара. В отношении товаров, происходящих из государств, которым в торгово-политических отношениях Российская Федерация предоставляет режим наиболее благоприятствующей нации, применяются базовые ставки импортных таможенных пошлин, установленные Правительством РФ. Если режима наиболее благоприятствующей нации нет, или страна происхождения не установлена, то базовые ставки таможенных пошлин увеличиваются в два раза.

Регулирующая функция ввозных таможенных пошлин проявляется и в размере ставок импортных таможенных пошлин, которые в международной практике повышаются в зависимости от степени обработки изделий с тем, чтобы оградить внутренний рынок от потока импортных изделий и создать наиболее благоприятный режим конкуренции и реализации отечественным товарам.

Таможенная политика России нацелена так же на выполнение фискальной функции. Уплачиваемые таможенными органами таможенные платежи (пошлины, НДС, акциз, таможенные сборы) являются важным источником государственных доходов. О значении этой задачи таможенного регулирования свидетельствуют бюджетные задания по таможенной пошлине и иным таможенным платежам.

Таможенный тариф также выполняет защитные функции с целью поддержки отечественных товаропроизводителей. Однако создание чрезмерно льготных условий для отдельных отраслей только сдерживает общий

рост экономики. Поэтому для принудительного стимулирования осуществления необходимых мер по повышению конкурентоспособности предприятий возможно снижение ставок ввозных таможенных пошлин на соответствующую продукцию.

Подводя итог, можно сделать вывод, что таможенный тариф является одновременно инструментом: поддержки отечественных товаропроизводителей, поступления доходов в федеральный бюджет, сбалансирования торговых и платежных операций страны, регулирования торгово-политических отношений с другими странами, упорядочения таможенного контроля. А также таможенный тариф является одним из самых эффективных инструментом обеспечения конкурентоспособности товаров отечественных производителей.

Литература

1. Ананьевич, Б. В. Сергей Юльевич Витте и его время / Б. В. Ананьевич, Р. Ш. Ганелин. — СПб. : Наука, 1999.
2. Кутузов, М. А. История тарифообразования / М. А. Кутузов. — М., 2012.
3. Лодыженский, К. Н. История русского таможенного тарифа / К. Н. Лодыженский. — Челябинск : Социум, 2005.

ФИНАНСОВОЕ ПРАВО

УДК 347.73

© Мальцев В. А.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ДОЛГОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: В статье раскрывается понятие государственного кредита как специального комплексного правового института, а также понятие государственного долга. Дается характеристика методов управления как внутренними, так и внешними государственными долговыми обязательствами, а также их специфика применения. Выделены проблемы в законодательном регулировании управления и обслуживания государственным долгом в России.

Ключевые слова: государственный кредит, государственный долг, государственные долговые обязательства, реструктуризация, новация, рефинансирование, специализированная финансовая организация.

© Maltsev V.

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF GOVERNMENT DEBT IN THE RUSSIAN FEDERATION

Abstract: This article deals with the concept of public credit as special complex legal institution, as well as the concept of public debt. The characteristic of management, both internal and external public debt, as well as their specific application. Highlighted problems in the legislative regulation of the management and maintenance of public debt in Russia.

Keywords: public credit, public debt, government debt, restructuring, innovation, refinancing, a specialized financial institution.

Одним из специальных институтов российского права является институт государственного кредита, который охватывает различные вопросы правового регулирования государственных долговых обязательств. К тому же данный институт носит комплексный характер, поскольку государство вступает в эти отношения, с одной стороны, как частноправовой партнер, с другой, как публично-правовое образование. В связи с этим регулирование отношений по государственному кредиту осуществляется в нашей стране как нормами гражданского, так и нормами бюджетного законодательства.

В первую очередь отношения по государственному кредиту формируют государственный долг, который включает в себя обязательства, возникающие из государственных заимствований, гарантii по обязательствам третьих лиц и другие, принятые на себя Российской Федерацией, в соответствии с бюджетным законодательством. Одним из основных вопросов, связанных с регулированием государственных долговых обязательств, является мероприятия по их управлению и обслуживанию, т.е. правовые аспекты принятия и исполнения (погашения) обязательств. Полномочия по управлению и обслуживанию государственным долгом возложены непосредственно на Минфин России (п. 5.3.14 Положения о Министерстве финансов Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 329).

Комплекс мероприятий по управлению государственным долгом в основном касается двух аспектов — методов управления и порядка обслуживания. Под методами управления понимаются способы регулирования выпущенных в обращение займов и иных обязательств. Ранее ст. 98 БК РФ предусматривала запрет на изменение условий выпущенных займов, в том числе сроков выплат, размера процентных платежей и срока обращения. Однако в 2007 г. указанное положение было исключено из Кодекса. В первую очередь, это было связано с тем, что условия выпущенных займов могут быть изменены в пользу не только государства (что, как правило, и делалось), но и в отношении его кредиторов (граждан, юридических лиц), например, сократить срок действия займа при увеличении его доходности. Такое хоть и редко, но встречалось в практике нашего государства.

Государство в условиях постоянного дефицита бюджета и роста государственной задолженности может прибегнуть к определенным методам ее регулирования. При этом, если раньше законодательство вообще не затрагивало вопросы применения тех или иных методов управления государственным долгом и государство могло в одностороннем порядке изменить размер доходности займа, увеличить срок действия займов или осуществить отсрочку погашения ранее выпущенных займов, а иногда и аннулировать государственный долг (отказаться от долговых обязательств), то в настоящее время применение методов управления государственным долгом строго ограничено бюджетным законодательством РФ. В то же время БК РФ закрепляет только три основных метода: реструктуризация; списание; уступка прав требования.

Однако в федеральных законах о бюджете и других нормативных правовых актах (например, в ГК РФ) могут устанавливаться и другие методы, которые имеют определенные сходства с основными, либо применяются совместно с ними или отдельно (в установленных законодательством случаях). К числу таких методов относятся: новация; предоставление отступного; конверсия; консолидация; рефинансирование; унификация; аннулирование долга и др.

Реструктуризация долга представляет собой основанное на соглашении прекращение долговых обязательств, составляющих государственный или муниципальный долг, с заменой указанных долговых обязательств иными долговыми обязательствами, предусматривающими другие условия обслуживания и погашения обязательств. При этом реструктуризация долга может быть осуществлена с частичным списанием (сокращением) суммы основного долга. Так, в соответствии с п. 2. ст. 17 Федерального закона от 2 декабря 2013 г. № 349-ФЗ «О федеральном бюджете на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов» реструктуризация денежных обязательств (задолженности) перед Российской Федерацией, за исключением ранее реструктурированных обязательств, производится путем их консолидации с одновременным списанием задолженности по начисленным пеням и штрафам и предоставлением равномерной рассрочки уплаты консолидированной задолженности до 1 января 2017 г.

Схожим с реструктуризацией методом регулирования является новация. В соответствии со ст. 414 ГК РФ новация представляет собой основанную на соглашении замену первоначального обязательства, существовавшего между сторонами, другим обязательством, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. Такой метод был использован в отношении обязательств по государственным краткосрочным бескупонным облигациям и облигациям федеральных займов со сроком погашения до 31 декабря 1999 г.

Прекращение обязательств по государственным займам может быть осуществлено по соглашению сторон предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Однако, если ст. 409 ГК РФ закрепляет положение о том, что размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами, то бюджетным законодательством (ст. 14 Федерального закона от 23 декабря 2003 г. № 186-ФЗ «О федеральном бюджете на 2004 год») закрепляется, что в отношении отступного по государственным займам разработка условий и порядка заключения договора возложена на Правительство РФ. Заключение договора об отступном осуществляется с владельцами государственных ценных бумаг, не осуществивших новацию в установленные сроки.

В отношении государственного внешнего долга наряду с реструктуризацией применяется метод конверсии. Под конверсией внешнего долга понимается средство, обеспечивающее сокращение общей суммы внешней задолженности, облегчение условий внешнего долга за счет замещения основных обязательств иными, менее обременительными для государства-должника. Правительство РФ утверждает порядок погашения государственного внешнего долга Российской Федерации товарными поставками, обеспечивающий прозрачность проводимой финансовой операции, и порядок отбора заявок экспортёров. Как правило, конверсия осуществляется одновременно с консолидацией, т.е. увеличением срока действия долга

вых обязательств (выпущенных займов) [3; с. 310].

Под рефинансированием понимается выпуск новых ценных бумаг для погашения других с истекающими сроками или изменение условий займа. Как правило, это происходит, когда государству требуется отложить погашение займов, даже путем увеличения их объема. Например, в рамках рефинансирования долговых обязательств Правительство РФ в 2013 г. при ухудшении экономической конъюнктуры вправе было обеспечивать эмиссию облигаций федерального займа с постоянным купонным доходом со сроком погашения в 2022 г. и их размещение путем заключения договора мены облигаций федерального займа на привилегированные акции банковских кредитных организаций в порядке и на условиях, которые установлены Федеральным законом от 18 июля 2009 г. №181-ФЗ «Об использовании государственных ценных бумаг Российской Федерации для повышения капитализации банков», в целях проведения обмена облигаций федерального займа на привилегированные акции банковских кредитных организаций (п. 2 ст. 15 Федерального закона от 3 декабря 2012 г. № 216-ФЗ «О федеральном бюджете на 2013 год и плановый период 2014 и 2015 годов»). Ранее такой обмен в нашей стране не применялся.

Под аннулированием государственного долга понимается отказ государства от исполнения долговых обязательств. Однако за последнее время государства практически не применяют этот метод, особенно в отношении внешнего долга.

Обслуживание государственного внутреннего долга осуществляется Центральным банком РФ и его учреждениями, если иное не предусмотрено Правительством РФ. Оно производится в основном путем осуществления операций по размещению долговых обязательств Российской Федерации, их погашению и выплате доходов в виде процентов по ним или в иной форме.

Затраты по размещению, выплате доходов и погашению долговых обязательств Российской Федерации производятся за счет средств федерального бюджета, таких как поступления от продажи федерального имущества, земельных участков, находящихся в федеральной собственности, суммы превышения поступлений от реализации государственных запасов драгоценных металлов и драгоценных камней над затратами по их приобретению и др.

Обслуживание долговых обязательств Российской Федерации, а также их размещение, выкуп, обмен и погашение может возлагаться на генерального агента (агента) Правительства РФ, которым в соответствии с агентскими соглашениями, заключенными с Минфином России, выступают Центральный банк РФ, кредитные организации или иные специализированные финансовые организации. Однако бюджетное и гражданское законодательство в настоящее время не раскрывают понятие «специализированная финансовая организация». Хотя в Государственной Думе РФ уже

более двух лет находится на рассмотрении проект Федерального закона № 13443-6 «О внесении изменений в Бюджетный кодекс Российской Федерации и установлении требований к работникам специализированной финансовой организации, учрежденной Правительством Российской Федерации», в котором закрепляется определение специализированной финансовой организации.

Следует отметить, что наша страна за последнее время благодаря отдельным успехам финансовой политики смогла решить многие проблемы в обслуживании и управлении государственных долговых обязательств. Это привело к тому, что Российская Федерация входит в десятку наиболее благополучных стран мира по соотношению внешнего и внутреннего государственного долга к валовому внутреннему продукту. На 2013 год оно составило чуть более 11%, для сравнения в таких странах, как Канада, Германия, Франция, Великобритания, этот показатель превысил 70%. Еще более худшая ситуация в Италии, США и Японии [1].

Однако несмотря на такое, казалось бы, успешное достижение, в нашей стране еще существуют отдельные серьезные проблемы, и в первую очередь, в отношении внутренних государственных долговых обязательств. Этому свидетельствует тот факт, что за последние пять лет объем внутренних государственных долговых обязательств увеличился почти вдвое. При этом все еще остаются нерешенными вопросы, связанные с погашением государственных долговых товарных обязательств и особенно обязательств по вкладам населения в Сберегательном банке, внесенным до 1 января 1991 г., погашение которых планируется осуществить до 2020 г. [2].

Литература

1. Государственный долг «Большой двадцатки». Данные Международного валютного фонда. 2 февраля 2014 г. — www.imf.org
2. Домчева, Е. Вклад без возврата / Е. Домчева // Российская газета. — 2013. — № 6084.
3. Финансовое право : учебник / отв. ред. Е. Ю. Грачева, Г. П. Толстопятенко. — М. : ТК Велби, 2010.

ЗАРУБЕЖНАЯ ПРАКТИКА

УДК 349.2

© Шикова Н. В.

ВРЕМЯ ОТДЫХА РАБОТНИКОВ КАК ОДНО ИЗ ОСНОВНЫХ УСЛОВИЙ ТАРИФНЫХ ДОГОВОРОВ В ГЕРМАНИИ

Аннотация: В статье рассматривается понятие и специфика тарифного договора ФРГ. Освещаются его функции, участники и виды. Определены отличия тарифных договоров от коллективных договоров. Анализируются нормы немецкого гражданского и трудового законодательства, а также положения тарифных договоров, регулирующих условия времени отдыха наемных работников.

Ключевые слова: трудовой договор, тарифный договор, коллективный договор, условия тарифных договоров, время отдыха, виды времени отдыха.

© Shikova N.

LEISURE TIME WORKERS AS A FUNDAMENTAL REQUIREMENT COLLECTIVE AGREEMENTS IN GERMANY

Abstract: This article discusses the concept and specific tariff agreement of Germany. Highlights its functions, and types of participants. Identified differences collective agreements by collective bargaining agreements. Analyzes the rules of German civil and labor laws and the provisions of collective agreements governing the conditions of leisure time employees.

Keywords: labor contract, collective agreement, the collective agreement, the terms of collective agreements, rest time, the types of leisure time.

Специфика законодательства ФРГ заключается в том, что вопросы, связанные с трудовыми отношениями, регулируются как гражданским, так и трудовым законодательством. Это характерно для многих западноевропейских стран. При этом, если гражданское законодательство как правило, кодифицировано, то трудовое представляет собой целый блок различных специальных законов и других нормативных правовых актов.

В ФРГ в связи с отсутствием кодифицированного акта в сфере трудовых отношений, общие вопросы времени отдыха работающих по трудовому

договору регламентируются положениями Германского гражданского уложения (Bürgerliches Gesetzbuch, BGB [1]) и в определенной степени нормами других кодифицированных актов, таких как Промысловый Устав (Gewerbeordnung, GewO [3]), Торговый кодекс (Handelsgesetzbuch, HGB [4]).

В Германском гражданском уложении (далее — ГГУ), в частности, указано, что на трудовые договоры распространяется общий принцип, согласно которому признаются недействительными юридические акты, противоречащие «добрым нравам», и должны толковаться на основе принципа добропорядочности, с учетом обычая. В ГГУ содержатся нормы (ст. 619—630), касающиеся отдельных условий трудового договора и обязанности сторон. Так, применительно к обязательству (обязанностям) работника определяются: содержание работы, место работы, структура рабочего времени, а также порядок и форма оплаты. В соответствии с п. 1 § 618 ГГУ работодатель обязан оборудовать и содержать помещения, приспособления и оборудование, которые должны быть предоставлены для выполнения работ, а также так регулировать процесс их выполнения, осуществляемый под его руководством и согласно его распоряжениям, чтобы обязанное лицо было защищено от опасности для жизни и здоровья в такой степени, в какой это позволяет природа выполняемых работ. Если же работник был принят для выполнения работ в домашнем хозяйстве работодателя, то он обязан принять меры и сделать распоряжения относительно устройства жилого и спального помещений, их содержания, а также распределения времени работы и отдыха, которые необходимы для сохранения здоровья, поддержания нравственности и исповедования религии обязанного лица. К тому же выполнение указанных обязанностей, возложенных на работодателя, не может быть отменено или ограничено трудовым договором [1; § 619].

Конкретные виды времени отдыха ГГУ не устанавливает, однако в соответствии с § 616 определяется, что работодатель обязан оплачивать работнику время его отсутствия на работе, вызванное необходимостью лечения (по болезни), предоставлением отпуска в соответствии с Федеральным законом об отпусках, а также специальных отпусков для получения образования или повышения квалификации. При этом работодатель несет ответственность не только за неоплату, но и за непредоставление указанных отпусков.

Многие вопросы времени отдыха в Германии регулируются тарифными договорами, на которых кроме общих положений ГГУ распространяются нормы специальных законов. В соответствии с Федеральным законом о тарифных договорах (Tarifvertragsgesetz, TVG [10; с. 2304]) от 25 августа 1969 г. данный договор представляет собой частноправовой нормативный акт. Он регулирует права и обязанности стороны и содержит правовые нормы, которые закрепляют содержание, заключение и прекращение трудовых отношений, а также производственно-правовые вопросы, регла-

ментирующие условия труда. Сторонами тарифного договора являются профсоюзы и объединения работодателей или профсоюзы и отдельные работодатели, его условия распространяются только на членов профсоюзов (рабочих и служащих) и членов объединений работодателей.

Основными функциями тарифного договора являются организационная и функция примирения. Первая из этих функций способствует как бы типизации трудовых отношений, содействует созданию единых (общих) правил, делает прозрачными условия труда в отраслях и на отдельных предприятиях. Вторая обеспечивает сохранение баланса интересов работников и работодателей, способствует предотвращению трудовых конфликтов, выдвижению новых требований и изменений в сфере действия трудовых норм. К тому же тарифный договор способствует обеспечению свободного обсуждения и выработке наиболее приемлемых условий труда, поддерживает свободную конкуренцию среди наемных работников и обеспечивает решение многих вопросов с учетом экономических и социальных факторов, т.е. в определенной степени поддерживает социальный и конкурентный порядок в немецком обществе [11; с. 37].

По своему содержанию тарифные договоры можно разделить на:

- общие тарифные договоры;
- рамочные тарифные договоры;
- тарифные договоры о заработной плате.

Общие тарифные договоры заключаются, как правило, между отраслевыми профсоюзами и объединениями работодателей, которые содержат положения об основных условиях труда, в том числе режимы работы, время отдыха и др. Однако в них закрепляются в основном общие вопросы времени отдыха, без их выделения на конкретные виды и определения их продолжительности. В частности, в общих тарифных договорах, действующих в металлургической отрасли, химической и угольной промышленности среди видов времени отдыха указывается только на предоставление ежегодного отпуска. Хотя встречаются отдельные общие тарифные договоры, в которых говорится о необходимости привлечения работников к работе в выходные и праздничные дни и предоставления им компенсации по согласованию с работодателем [6]. Общие тарифные договоры заключаются на срок от трех до пяти лет.

Рамочные тарифные договоры действуют, как правило, один год (реже до трех лет), в них могут закрепляться отдельные вопросы времени отдыха, применительно к отрасли (сфере деятельности предприятий) и специфики труда работников. Так, в рамочном тарифном договоре, действующем в табачной промышленности, устанавливаются правила предоставления не только ежегодного отпуска, но и дополнительных выходных дней (компенсации) регулярно работающим в выходные и праздничные дни, а также в ночное время и при сменной работе.

Разница между общими и рамочными тарифными договорами в немец-

ком трудовом праве считается условной. Основное отличие заключается не столько в сроках их действия, сколько в том, что рамочные тарифные договоры учитывают в большей степени отраслевую специфику и особенности условий труда работников. В них более конкретизированы виды времени отдыха и условия предоставления отдельных из них.

Тарифные договоры о заработной плате («тарифный договор об оплате труда», «тарифный договор о вознаграждении») в основном устанавливают минимальную почасовую заработную плату или базисную заработную плату в соответствии с тарифными группами. В большинстве тарифных договоров о вознаграждении также закрепляют вопросы предоставления и оплаты основных и специальных отпусков (производственные, ученические и др.) [7].

По сфере действия тарифные договоры подразделяются на: территориальные (федеральные, земельные), отраслевые (межотраслевые); отдельных компаний (предприятий).

К территориальным тарифным договорам, действующим на всей территории ФРГ, относится, например, федеральный тарифный договор государственных служащих (Tarifvertrag für den öffentlichen Dienst, TVöD). В нем регулируются условия труда для федеральных, земельных и местных служащих и для членов объединений работодателей, принадлежащих к объединению коммунальных союзов работодателей. При этом данный договор имеет специальные части, в которых регламентируется время отдыха для отдельных категорий работников (TVöD-SuE для работников социальных и образовательных услуг, TVöD-B — для работников детских учреждений и учреждений для престарелых, TVöD-K для работников больниц и поликлиник, TVöD-S для работников сберегательных банков) и др. [9] К территориальным тарифным договорам отнесены и отдельные тарифные договоры, действующие в пределах земли или нескольких земель, а также в пределах тарифного округа земли.

Отдельным видом тарифного договора являются отраслевые (межотраслевые) тарифные договоры. Они охватывают практически все отрасли экономики ФРГ¹. При этом некоторые отраслевые тарифные договоры являются в большей степени межотраслевыми. Так, тарифный договор в металлургической промышленности включает целый ряд других отраслей — станкостроение, судостроение, машиностроение, производство трубопроводов. Это сделано с целью в большей степени учесть в тарифном договоре специфику труда в отрасли или ее структурной составляющей. В частности, в них не могут быть ухудшены положения в отношении времени отдыха работников (например, компенсации еженедельного отдыха, предоставления дополнительного отпуска), установленные в межотраслевом тарифном договоре [5; с. 1882].

¹ На 2014 г. в ФРГ действовало более 30 тыс. отраслевых тарифных договоров, охватывающих почти 22 млн. человек [12].

За последнее время заметно увеличилось число тарифных договоров, заключаемых между профсоюзами и отдельными предприятиями, организациями. Это связано с тем, что крупным и средним предприятиям, имеющим зависимые и дочерние предприятия в различных землях, более удобно заключать тарифный договор непосредственно с отраслевым или территориальным профсоюзом. Так поступают многие немецкие предприятия («BaSF», «AUDI», «ThyssenKrupp»). Несмотря на то что по сравнению с территориальными тарифными договорами их количество еще не столь значительно, они более полно учитывают особенности трудовой деятельности на предприятиях. В них включаются положения о продолжительности отпуска, дополнительных отпускных дней, перерывов в работе, а также некоторые другие аспекты времени отдыха применительно к категориям работников и видам работ [13].

Тарифные договоры по своей сути являются разновидностью коллективных договоров, поэтому в них отражены их общие черты. Однако в отличие, например, от коллективных договоров по российскому трудовому законодательству тарифный договор в ФРГ менее привязан по содержанию к требованиям законодательства. Хотя в соответствии, например, со ст. 41 ТК РФ в коллективный договор могут быть включены обязательства по установлению времени отдыха, включая порядок предоставления и продолжительность отпусков, а также иные вопросы отдыха работников и членов их семей.

В немецком праве выделяют существенные отличия между тарифным и коллективным договорами. Коллективные договоры (своего рода внутренние договоры предприятий), регулируются нормами ГГУ и заключаются между работодателем и советом представителей рабочих и служащих на конкретном предприятии (организации). В них находят свое отражение лишь отдельные вопросы регламентации трудовых отношений, входящие в компетенцию совета, которая определена § 87 Федерального закона «О правовом режиме (конституции) предприятия» (Betriebsverfassungsgesetz, BetrVG [2; s. 868]). К таким вопросам, касающимся регламентации времени отдыха работников, отнесены:

- установление перерывов в работе;
- распределение сменной работы и междусменного отдыха;
- предоставление отпуска, а также порядок согласования плана отпусков, если в отношении времени ухода в отпуск не будет достигнуто согласие между работником и работодателем.

При этом работодатель не вправе в одностороннем порядке отменить или изменить эти положения. В то же время, если указанные вопросы уже урегулированы тарифными договорами, то они не могут решаться коллективными или индивидуальными трудовыми договорами (так называемый принцип «Verbot der Regulierung» — «запрещение регулирова-

ния»¹). Однако это ограничение может быть снято самим тарифным договором. Следует отметить, что значительное большинство тарифных договоров регламентируют все выше названные вопросы, оставляя для коллективных договоров лишь некоторые из них, такие как согласование плана отпусков, их разделение на части, установление дополнительных перерывов в работе и условия предоставления работникам дополнительных отпусков с сохранением или без сохранения заработной платы.

Литература

1. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) vom 1. Januar 1990. Zuletzt geändert durch Gesetz vom 01.10.2013.
2. Betriebsverfassungsgesetz (BetrVG) vom 15. Januar 1972. In der Fassung der Bekanntmachung vom 25. September 2001 (BGBI. I S. 2518), das zuletzt durch Artikel 3 Absatz 4 des Gesetzes vom 20. April 2013.
3. Gewerbeordnung (GewO). In der Fassung der Bekanntmachung vom 22. Februar 1999 (BGBI. I S. 202), die durch Artikel 11 des Gesetzes vom 11. August 2014.
4. Handelsgesetzbuch (HGB) vom 10. Mai 1897 (RGBI. S. 219). Zuletzt geändert durch Gesetz vom 6. April 2004.
5. Schaub, G. Arbeitsrechts-Handbuch. 15 Auflage / G. Schaub. — Munchen : C. H. Beck, 2013.
6. Tarifvertrag für den öffentlichen Dienst (TVöD) 2014, 2015, 2016. — Bundesministeriums der Justiz und für Verbraucherschutz, 2014.
7. Tarifvertrag zur Regelung der Mindestlöhne für gewerbliche Arbeitnehmer in der Gebäudereinigung im Gebiet der Bundesrepublik Deutschland v. 07.10.2013 // www.tarifregister.nrw.de — официальный сайт Министерства труда, интеграции и социальных дел Земли Северный Рейн-Вестфалия.
8. Tarifvertrag zur Regelung der Mindestlohn für Beschäftigte in der Schornsteinfeger-Schiffe v. 30.04.2014 // www.tarifregister.nrw.de — официальный сайт Министерства труда, интеграции и социальных дел Земли Северный Рейн-Вестфалия.
9. Tarifverträge für den öffentlichen Dienst (TVöD) 2014, 2015, 2016. — Bundesministeriums der Justiz und für Verbraucherschutz, 2014.
10. Tarifvertragsgesetz (TVG). In der Fassung der Bekanntmachung vom 25. August 1969 (BGBI. I S. 1323). Zuletzt durch vom 25. November 2003.
11. Мальцев, В. А. Правовое регулирование заработной платы работников внебюджетной сферы Федеративной Республики Германии : дис ... канд. юрид. наук / В. А. Мальцев. — М., 2007.
12. Социальное партнерство в Германии // tatsachen-euber.de
13. Тарифный договор между объединением профсоюзов IG Metall и концерном «AUDI AG» от 10 ноября 2013 г. // www.igmetall-audi.de
14. Франк, Р. Х. Микроэкономика и поведение : учебник / Р. Х. Франк. — — М. : Инфра-М, 2000.

¹ Принцип «запрещения регулирования» встречается не только в трудовом праве ФРГ, он применяется в системе страхового законодательства, в частности, в отдельных видах социального страхования [14; с. 389].

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ

Баскакова И. В., кандидат юридических наук, доцент кафедры «Гражданское право и гражданский процесс» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Борисова С. В., кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры «Гражданское право и гражданский процесс» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Гигель С.Г., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Духно Н. А. – доктор юридических наук, профессор, президент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Ерохина А.Ф., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Здейкович К. Б. – студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Королькова А., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Корякин В.М., доктор юридических наук, доцент, заведующей кафедрой «Гражданское право и гражданский процесс» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Мальцев В. А., кандидат юридических наук, доцент кафедры «Финансовое право и налогообложение» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Мамина О. И., кандидат юридических наук, доцент кафедры «Теория права и природоресурсное право» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Мильченко Е. П., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Петров Ю. И., кандидат исторических наук, доцент, доцент кафедры таможенное право и организация таможенного дела Юридического институ-

та Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ).

Потапов Н. А., кандидат юридических наук, доцент кафедры «Гражданское право и гражданский процесс» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Пургина А., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Савин Д. Г., аспирант Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Санина А. С., студент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Семичева А. С. доцент кафедры «Теории и природоресурсного права» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Скалепов А. Н., доктор философских наук, профессор, профессор кафедры «Общественные науки и профессиональная коммуникация» Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Целовальникова И. Ю., кандидат юридических наук, доцент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Цыпин П. Е., кандидат экономических наук, доцент Юридического института Московского государственного университета путей сообщения (МИИТ)

Черничкина Г. Н., кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры гражданского права Российской государственной университета правосудия

Шикова Н. В., старший преподаватель кафедры административного, финансового и международного права ОУП ВПО «Академия труда и социальных отношений»

**ТРЕБОВАНИЯ
к материалам, представляемым для опубликования
в журнале «Вестник Юридического института МИИТ»**

1. Текст статьи выполняется в формате Microsoft Word и представляется в электронной форме в РИО института автором лично либо по электронной почте albinadg@mail.ru.

Имя файла определяется по фамилии первого автора.

2. Статья должна содержать:

- название статьи на русском и английском языках;
- ключевые слова (5—7 слов) на русском и английском языках;
- аннотацию 4—6 строк (на русском и английском языках);

Сведения об авторе (авторах):

- фамилия, имя, отчество (полностью);
- место работы, учебы (полное наименование организации в именительном падеже);
- должность, ученая степень, ученое звание, иные почетные звания (при наличии);
- адрес электронной почты.

3. Объем материала — от 3 до 10 страниц формата А4.

4. Список литературы. Оформляется в соответствии с требованиями ГОСТ 7.0.5-2008.

5. Авторами, не имеющими ученого звания и (или) ученой степени, дополнительно представляется рецензия доктора или кандидата наук по профилю статьи.

Аспиранты, соискатели ученой степени и студенты представляют рецензию научного руководителя, а также выписку из заседания кафедры о рекомендации статьи для опубликования.

6. При несоблюдении указанных правил редакционный совет вправе отклонить статью.