

PRAWO

OBYWATELSKIE PRAWO

Кандидат юридических наук **Максуров Алексей Анатольевич**
Ярославский государственный университет им.П.Г. Демидова

**КООРДИНАЦИОННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНОЛОГИЯ:
ДИСКУССИОННЫЕ ВОПРОСЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ КАЧЕСТВА**

В теории права категория «качество» обычно рассматривалась достаточно узко – исключительно в контексте качества нормативных правовых актов, законов.

При этом далеко не всегда понимание авторами категории «качество» было однозначным и (или) аргументированным. К сожалению и сегодня многие авторы сегодня предлагают те или иные пути для повышения качества нормативных правовых актов даже никак для себя не определяя указанное понятие [Тверскова И.В. Качественная и полная региональная нормативная база – один из заслонов коррупции//Государственная власть и местное самоуправление. 2012. N 10. – С. 17 – 20]. Те же авторы, кто все же анализирует данную категорию, не всегда делают это достаточно аргументировано.

Например, Н.В. Вантеева указывает, что «качественный нормативный правовой акт – это акт, принятый с соблюдением всех предъявляемых к нему требований»[Вантеева Н.В. Обеспечение качества актов муниципального правотворчества//Конституционное и муниципальное право. 2012. N 4. – С. 72]. Но правильно ли это? Вообще, что понимать под «принятием с соблюдением всех предъявляемых к нему требований»?

Если понимать данные требования широко, как любые возможные требования к желаемым свойствам и характеристикам нормативного правового акта, то это переводит наш разговор в слишком общую плоскость, становится диалогом «ни о чем», так как в эти требования обязательно должны будут включаться такие характеристики правового акта как полезность, пригодность (применимость), результативность, эффективность, социальная ценность и проч., являющиеся характеристиками, отличными от характеристики «качество». Заметим и совершение здесь логической ошибки: определение неизвестного через неизвестное.

Если же указанные требования трактовать узко, а именно с позиций соблюдения принципов правотворчества при разработке и принятии данного нормативного правового акта, соблюдение требований юридической техники при написании акта и т.п., то мы получим нормативный правовой акт, который действительно прошел все необходимые «формальные» процедуры при своем принятии, однако это совсем не значит, что получится именно качественный нормативно-правовой акт.

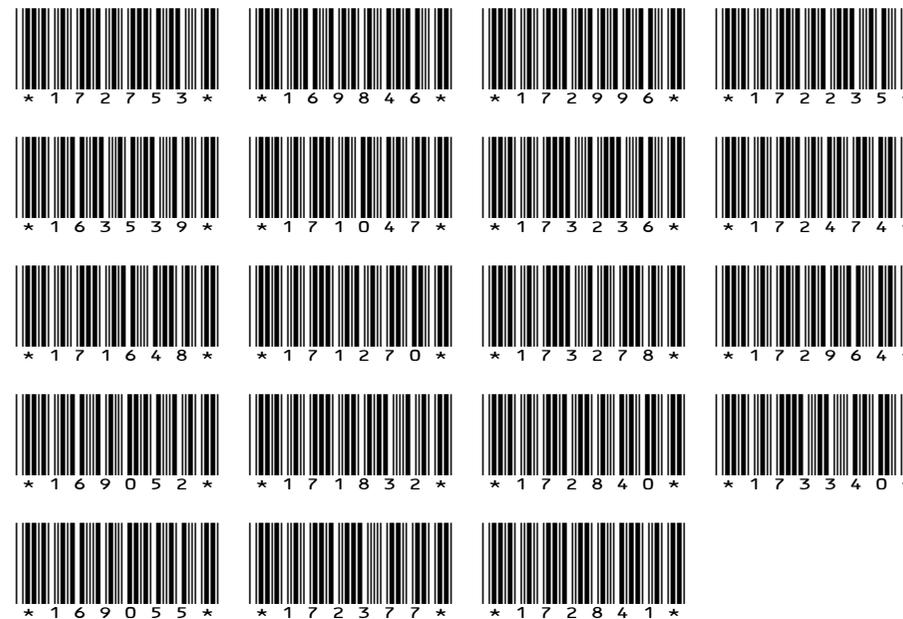
В российской правовой доктрине качество традиционно связывается с пригодностью продукции для определенных назначенных целей, внимание уделяется качеству, основанному на требованиях нормативных документов (стандартов) – так называемому «стандартному качеству». В нашей стране требования стандартов разрабатывались органами государственной власти, и, как правило, мнение потребителей не учитывалось. Поэтому авторам даже представляется полезным закрепить понятие «качества товара» в ГК РФ с учетом понимания качества как соответствия свойств товара требованиям заинтересованных сторон (как соответствие требованиям потребителей) [Панова А.С. О совершенствовании норм Гражданского кодекса Российской Федерации о качестве товаров, поставляемых по договору // Российская юстиция. 2013. N 3. – С. 15 – 18].

Обычно «качество» в своих исследованиях авторы увязывают с предоставлением услуги или работ в какой-либо конкретной сфере. Причем, за основу исследований обычно берется понимание качества услуги (работ), свойственное для наук об управлении, экономики.

Обращаясь к содержанию понятия «качество», принятому среди цивилистов, необходимо обратить внимание, что в правовой литературе под качеством понимают совокупность свойств правового и материального объектов договора, обеспечивающих возможность нормального использования предмета [Толстой В.С. Исполнение обязательств. – М.: Юрид. лит., 1973. – С. 31] либо способность предмета служить своему целевому назначению [Яковлев В.Ф. О роли норм советского гражданского права в борьбе за высокое качество продукции // Советское государство и право. 1954. N 3. – С. 56].

Как юристы-практики, цивилисты-теоретики верно исходят в своих рассуждениях из категории «качество продукции». В энциклопедической литературе качество продукции определяется как совокупность свойств и мера полезности продукции, обуславливающие ее способность более полно удовлетворять общественные и личные интересы [Советский энциклопедический словарь / Под ред. А.М. Прохорова. 4-е изд. 1986. – М., – С. 561]. В различных отраслях научной деятельности (философской, социологической, экономико-статистической, технико-экономической, товароведческой, кибернетической, правовой) существует много определенных понятий качества продукции (товара, имущества, вещи).

Исходя из результатов авторских исследований мы полагаем, что качество координационной юридической технологии – это неопределенная (подвижная) совокупность ее объективных характеристик, определяющих потенциальную ожидаемую способность КЮТ в наибольшей мере (наилучшим образом) обеспечивать согласование, то есть установление наиболее целесообразного соотношения между деятельностью государственно-властных органов в целях повышения общей эффективности правового воздействия и, как следствие, наиболее полного удовлетворения индивидуальных и групповых (коллективных), общественных и государственных потребностей и интересов.



Мищик Н.А. Французская система борьбы с загрязнением моря. Часть 3. Судебная практика доказательства вины судна. Сбор доказательств вины судна.....	58
Тер-Маркарян Баграм Вопросы территориальных разногласий Грузии с соседними странами	61

PAŃSTWOWY ZARZĄD

PODNOSZENIE SIĘ ROLI PAŃSTWOWEGO SŁUŻĄCEGO NA NOWOCZESNYM ETAPIE ROZWOJU SPOŁECZEŃSTWA

Рено-Захарова О., Крускоп И.Х. Статус государственного служащего школьного учителя: сравнительные аспекты	64
---	----

NOWOCZESNE TECHNOLOGIE ZARZĄDU

Ортіна Г.В. Інноваційна основа збалансованості стратегії розвитку реального сектору економіки	70
Сачовська О.Р. Метод переконання як інструмент державного управління....	71

Кандидат юридических наук **Максуров Алексей Анатольевич**
Ярославский государственный университет им.П.Г. Демидова

ДИСКУССИОННЫЕ ВОПРОСЫ МЕТОДОЛОГИИ ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ (НА ПРИМЕРЕ КООРДИНАЦИОННОЙ ТЕХНОЛОГИИ)

Не будет преувеличением, если сказать, что вопросы методологии являются в любой области науки одними из наиболее актуальных и значимых. Действительно, от качества и уровня методологии исследований во многом зависит и сам их конечный результат. Д.А. Керимов также указывает, что «каждый новый этап в прогрессивном развитии науки ознаменован дальнейшим возрастанием значения методологического порядка» [Керимов Д.А. Методология права (предмет, функции, проблемы философии) – М., 2000. – С.21].

. Бертран Рассел писал, что «за последние 400 лет, в течение которых происходил медленный, но неуклонный рост науки, человек постепенно начинал разбираться в методах познания природы и способах управления ее силами» [Рассел Б. Очерки об интеллектуальном убожестве // НГ-Наука. 1998. № 2. – С.15] Отсюда и закономерен повышенный сегодня интерес к разработке проблем методологии.

В целом В.М. Сырых предлагает свести все многообразие методов познания права к четырем видам: «методу материалистической диалектики, общим приемам (анализ и синтез, индукция и дедукция, аналогия, сравнение и др.), специальным методам (статистический, математический, кибернетический и др.) и частнопрововым (формально-логические методы толкования права и сравнительно-правовой метод)» [Сырых В.М. Предмет и система законодательной техники как прикладной науки и учебной дисциплины // Законотворческая техника современной России: состояние, проблемы, совершенствование: Сборник статей: В 2 Т. / Под ред. В.М. Баранова. Н.Новгород, 2001. Т. 1. – С.368]. Данное деление во многом представляется верным и нам. Его неиспользование в полной мере в настоящей работе связано с тем, что она посвящена методологическим проблемам лишь отчасти и изучение вопросов методологии, методики исследования координационной юридической технологии имеет все же исключительно «прикладной» характер. То есть нами в большей степени изучены (и даже упомянуты) лишь те методы, которые призваны помочь нам в исследовании КЮТ, пригодны для этого.

Подробный анализ имеющихся в современной литературе точек зрения сделан В.Н. Карташовым, который отмечает, что существует определенный эмпирический (фактические данные, правовые акты и другие официальные документы) и теоретический (результаты уже проведенных исследований, отраженных в научных трудах) материал, составляющий методологическую основу. Методология –

это определенный инструментарий (техника), то есть совокупность средств (общесоциальных, технических, специально-юридических и т.п.) познания правовых явлений, процессов и состояний [Карташов В.Н. Теория правовой системы общества. Учебное пособие. В 2 т. Том 1. – Ярославль, 2005. – С.33-34].

Предложенный подход к пониманию методологии представляется нам наиболее перспективным с точки зрения исследования координационной юридической технологии.

Между тем, для исследователя наиболее важны не теоретические вопросы методологии, а вопрос о том, какие именно методы применять. Вопрос, следовательно, неминуемо коснется классификации методов. В отечественной литературе существуют различные классификации методов, используемых в современной юриспруденции. Подробный обзор наиболее актуальных точек зрения сделан В.Н. Карташовым. Для нас рассмотрение указанного обзора не так важно, поскольку, как отмечает сам проф. Карташов, «классификация методов во многом зависит от того, какое содержание тот или иной автор вкладывает в данное понятие». Основываясь на «классическом» понимании метода, однако понимая его в широком смысле слова как методологический подход, В.Н. Карташов сводит все подходы в теории правовой системы общества к трем основным группам. Первую группу занимает логический, языковой (семиотический, лингвистический и т.п.), философский, социологический и психологический подходы, которые автор называет универсальными, поскольку они используются при разработке любой проблемы правовой системы общества, формировании практически всех общетеоретических концепций. Вторую группу подходов образуют понятия и категории, теоретические конструкции и законы, принципы и средства, способы и методы, правила и процедуры, методики, присущие другим специальным неюридическим наукам (этическим, экономическим, политическим, математическим, педагогическим, антропологическим и т.п.). Третью группу образует специально-юридический подход.

Данный подход представляется нам наиболее верным и в смысле настоящей работы. Все отмеченные выше методологические подходы применимы и к исследованию координационной юридической технологии, но, во-первых, в различной степени значимости сравнительно с исследованием других правовых явлений (что и понятно в силу специфики предмета настоящего исследования), и, во-вторых, большее значение для настоящего исследования имеют все же методологические подходы первой и второй групп.

Интересно, что наибольший практический эффект дает именно симбиоз универсальных подходов к исследованию КЮТ, основанный на едином философском подходе. Наиболее разработанный универсальный подход – логический – способен давать апробированные и предсказуемые результаты. Среди наиболее недооцененных мы видим языковой подход. С позиций практики особенно перспективно взаимодополнение социологического и психологического подходов.

SPIS

PRAWO

OBYWATELSKIE PRAWO

Максуров А.А. Координационная юридическая технология: дискуссионные вопросы определения качества.....	3
Максуров А.А. Дискуссионные вопросы методологии правовых исследований (на примере координационной технологии)	5
Токарева Е.В. К вопросу о понятии гражданского общества и его взаимосвязи с частной собственностью граждан.....	7
Тулбаева Г.М. Особенности гражданско-правовой ответственности по законодательству Республики Казахстан	10
Алтухова Е.С. Исторические этапы заочного производства.....	12
Чернова Ю.С., Щипанова О.О. Правочини, що обмежують здатність фізичної особи мати не заборонені законом цивільні права та обов'язки, як окремих різновид нікчемних правочинів.....	18
Аракелян Ф.П. Некоторые проблемные вопросы нотариального удостоверения доверенностей в РФ	20
Чабристова Е.В. Использование дискуссии на занятиях с иностранными студентами	23
Кыдралинова А.К. Қазақстан Республикасындағы неке шартын құқықтық реттеудің кейбір мәселелері	26
Салыков Т.Ж. Состязательность на стадии предварительного слушания.....	29

KRYMINALISTYKA I I MEDYCYNĄ SĄDOWĄ

Давыдова Н.Н. Отдельные аспекты уголовно-процессуальной классификации преступлений.....	33
Турсыбекова Г.К., Сагидан А.Ж. Квартирные кражи, особенности квалификации	35

MІĘDZYNARODOWE PRAWO

Ергалиева Н.О., Самалдыков М.К. Сравнительный анализ действующего УК РК и его проекта с общепризнанными стандартами соблюдения прав человека	42
Омарова Л., Адзиева С.М-С. Проблемы защиты прав женщин и детей в международных и российских нормативных, правовых документах.....	54

побігання адміністративному проступку і його припинення, а також забезпечення притягнення винного до адміністративної відповідальності.

Слід зазначити, що ефективність впливу шляхом переконання залежить від ряду факторів:

- керівник має користуватися довірою;
- аргументація керівника повинна враховувати інтелектуальний рівень працівників;
- мета, яку ставить перед собою керівник, не повинна суперечити системі цінностей працівників.

Найбільша перевага використання переконання полягає в тому, що виконану роботу не треба перевіряти, оскільки вона задовольняє особисті потреби людини, на яку спрямоване переконання. При цьому недоліками є:

- 1) повільна дія переконання;
- 2) невизначеність результатів;
- 3) складність застосування такого підходу.

Отож, переконання базується на вмінні керівника ефективно передавати підлеглим свою точку зору на способи вирішення будь-яких проблем. Керівник, який впливає шляхом переконання, не вказує виконавцеві, що слід зробити. Він доводить до свідомості виконавця що, зробивши так, як цього хоче керівник, виконавець задовольнить свого власну потребу. У цьому полягає сутність переконання.

Підсумовуючи викладене, можна з упевненістю стверджувати, що чи не основним методом діяльності суб'єктів державного управління є саме переконання, перш за все, зумовлено його значною роллю в забезпеченні належної поведінки учасників суспільних відносин у державному управлінні.

Література

1. Адміністративне право України : підручник для юрид. вузів і фак. / [Ю.П. Битяк, В.В. Богуцький, В.М. Гарашук та ін. ; за ред. Ю.П. Битяка]. – Х. : Право, 2001. – 528 с.
2. Адміністративне право України. Академічний курс : підруч. : у 2 т. / [ред. колегія: В.Б. Авер'янов (голова)]. – К. : Юридична думка, 2004. – Т. 1. Загальна частина. – 584 с.
3. Бахрах Д.Н. Административное право : учебник для вузов / Д.Н. Бахрах, Б.В. Росинский, Ю.Н. Стариков. – [2-е изд., изм. и доп.]. – М. : Норма, 2005. – 800 с.
4. Битяк Ю.П., Зуй В.В. Административное право Украины (Общая часть). Учебное пособие. – Х., 1999. – С. 107.
5. Стрельченко О. Стимулювання як метод державного управління / О. Стрельченко // Юридична Україна. – К. : Юрінком Інтер, 2007. – № 7. – С. 35–40.
6. Фіночко Ф.Д. Заохочення як вид переконання: історико-правовий аспект / Ф.Д. Фіночко // Проблеми законності. – Х. : Національна юридична академія України ім. Я. Мудрого, 2005. – Вип. 74. – С. 79–85.

Токарева Елена Валерьевна, к.ю.н.
Волгоградская академия МВД России

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА И ЕГО ВЗАИМОСВЯЗИ С ЧАСТНОЙ СОБСТВЕННОСТЬЮ ГРАЖДАН

В настоящее время неоднократно отмечалось, что высшей формой объединения граждан является гражданское общество, вместе с тем, возникновение гражданского общества неразрывно связано с «возникновением гражданина, наделённого определёнными правами и обязанностями»[3].

Понятие «гражданское общество», будучи давно известным, оказалось, тем не менее, для нашей науки относительно новым и неразработанным. На законодательном уровне понятие «гражданское общество» не определено. Но обобщая толкования данного понятия, данные различными учеными можно сделать вывод, что под гражданским обществом можно считать такую общность людей, где достигнуто оптимальное соотношение всех сфер общественной жизни: экономической, политической, социальной и духовной. При существовании гражданского общества государство выступает выразителем компромисса различных сил в обществе. Экономической основой гражданского общества является право на частную собственность. В противном случае создается ситуация, когда каждый гражданин вынужден служить государству на тех условиях, которые ему диктует государственная власть[4].

Аналогичного мнения придерживаются многие ученые, например, Л.Ю. Грудцына обращает внимание, что гражданское общество – это общество, в котором значительное место занимают собственники, имеющие свои частные интересы. Частная собственность – это краеугольный камень в развитии гражданского общества. Вообще гражданское общество – это не только общество, которое хорошо и достойно живет. Это еще и объединение, где человек чувствует себя полноценным участником демократического общества[2]. Ведь приобретая какую-либо собственность, человек обретает определенную независимость от окружающей его среды, в том числе и от государства.

Поскольку экономическое отчуждение приводит к политическому, то индивид оказывается отчужденным от власти бюрократии. Но индивид в качестве гражданина стремится не только защитить, но и расширить пространство своей частной жизни, компенсировать свою политическую независимость через включенность в структурно организованные по интересам большие и малые социальные группы[1], те или иные формы гражданского общества.

Разнообразные формы самоорганизации граждан несут в себе огромные резервы социального, экономического и культурного развития общества. Гражданское общество вырастает из чувства социальной ответственности – стремления индивида самостоятельно, либо в кооперации с другими гражданами брать на себя решение своих и общих проблем, не сваливая их на государство.

Итак, гражданское общество предполагает наличие многочисленных независимых институтов, организаций и союзов, действующих в рамках права, которые служат барьером для монополизации государственной власти и позволяют выразить и реализовать самые разнообразные потребности и интересы индивидов.

А.В. Мелехин считает, что одним из главных вопросов сегодняшнего дня является выработка у населения умения чувствовать себя полноправными членами гражданского общества [4].

Гражданское общество, в отличие от политического с его вертикальными структурами иерархических взаимоотношений, с необходимостью предполагает наличие горизонтальных, невластных связей, глубинной подосновой которых является производство и воспроизводство материальной жизни, поддержание жизнедеятельности общества. Функции гражданского общества выполняются его структурными элементами – самодельными и добровольными гражданскими объединениями. Именно в объединениях такого рода «вызревает» гражданская активная личность.

Государство должно не «управлять» добровольными объединениями граждан, а поддерживать их, расширяя возможности их участия в государственных делах. При этом, отмечая самостоятельность государства по отношению к гражданскому обществу, следует сказать, что государство – это часть общества, что в принципе оно действует в интересах общества, и что оно обязано признавать, защищать и гарантировать права человека и гражданина [5].

Одной из форм организации современного гражданского общества, образованной на фундаменте частной собственности на жильё является товарищество собственников жилья, которое по своей сути является первой ячейкой создания гражданского общества. Товарищество собственников жилья – это достаточно новая форма объединения граждан, имеющих в собственности жилые помещения в многоквартирных домах.

Товарищества собственников жилья (далее – ТСЖ) создают для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения его эксплуатации, владения, пользования и в некоторых случаях распоряжения общим имуществом в доме. Так как члены товарищества являются собственниками жилых помещений, то заинтересованности в рациональном и правильном управлении общим имуществом у них больше.

Объединение собственников помещений многоквартирных домов в товарищества собственников жилья приобретают все большее значение в свете развития демократических ценностей государства, формирования его правовой и экономи-

- навчання;
- агітація за підвищення рівня правової свідомості та правової культури громадян;
- пропаганда дотримання вимог чинного законодавства та правомірної поведінки в цілому;
- обмін передовим досвідом.

Заходи переконання являють собою заходи правового і неправового характеру, які проводяться державними та громадськими органами, з метою формування у громадян розуміння необхідності чіткого виконання вимог законів та інших правових актів.

Якщо звернутися до правоохоронної діяльності, то виявиться, що органи держави найчастіше використовують:

- правове пропагування, пояснення сутності законів, правової політики держави;
- постійне інформування населення про стан справ у галузі охорони громадського порядку;
- стимулювання ініціативи громадськості у справі надання правоохоронним органам допомоги у боротьбі за забезпечення правопорядку;
- забезпечення поширення позитивного досвіду в боротьбі з порушеннями правопорядку;
- проведення профілактичних заходів щодо недопущення антигромадських проявів; заохочення громадян, які активно виявили себе в боротьбі з правопорушеннями.

Зростання свідомості, організованості громадян робить методи переконання й заохочення дедалі ефективнішими інструментами регулювання громадських управлінських відносин. При цьому звучується сфера адміністрування, невиправдане застосування адміністративно-примусових засобів впливу.

Оцінюючи переконання як провідний метод державного управління, необхідно підкреслити, що він не виключає, а навпаки, у необхідних випадках передбачає застосування примусу. Примус – це додатковий метод державного управління, психологічний або фізичний вплив державних органів (посадових осіб) на певних осіб з метою змусити їх виконувати приписи правових норм. За своїм характером державний примус поділяється на адміністративний, дисциплінарний, кримінальний тощо. Особливе місце серед різновидів державного примусу, що можуть застосовуватися відповідними суб'єктами державного управління у сфері телебачення, посідає адміністративний примус.

В умовах глобалізаційних, інтеграційних та демократизаційних процесів сьогодення важко переоцінити стабілізуюче, правозабезпечувальне, правоохоронне значення такого важливого методу державного управління, як адміністративний примус.

Адміністративний примус – це вид державного примусу, який застосовується правомочними державними органами (посадовими особами) з метою за-

ди. Оскільки відбувається постійне зростання кваліфікації працівника і відрив в інтелектуальному і професійному розвитку керівників і підлеглих скоротився, стає все важче реалізувати владу покладаючись на примушення, винагороду, компетенцію чи харизму [1, 129]. Сьогодні актуальним є пошук нових джерел впливу, що здатні спонукати підлеглих до активної діяльності. Найпоширенішими формами такого впливу є переконання

Переконання – метод державного управління, що полягає в застосуванні способів впливу на свідомість і поведінку людей і проявляється у використанні роз'яснювальних і виховних заходів із метою дотримання вимог чинного законодавства [5, 97].

Правильне застосування переконання в процесі здійснення державного управління забезпечує найбільшу ефективність управлінської діяльності, її максимальну ефективність, раціональне функціонування всіх адміністративно-правових інститутів, непохитність правових устоїв у галузі управління. З огляду на це на загальнотеоретичному рівні дослідження сутності переконання та примусу як методів державного управління протягом багатьох років займалися такі вчені, як: В.Б. Авер'янов зазначивши «Переконання охоплює основну групу методів діяльності держави, яка має проводити систематичну роботу з формування суспільної свідомості, переконання населення в обґрунтованості й необхідності встановлених державою правил і здійснюваних нею заходів. Роз'яснення завдань держави, проектів законів, намічених заходів тощо необхідне тому, що вони виражають інтереси більшості громадян. Переконання виступає як засіб і профілактики правопорушень, і зміцнення державної дисципліни. Серед методів переконання – роз'яснення, навчання, обґрунтування, заохочення, пропаганда кращих прикладів управління і багато чого іншого, що дістає відображення у категоріях і методах соціальної психології і педагогіки» [6, 79]. Як зазначає Д.М. Бахрах, у демократичному суспільстві переконання – головний метод впливу, адже демократичний режим передбачає активну участь членів суспільства в управлінні державою та спирається більше не саморегуляцію поведінки людей аніж на зовнішній вплив з боку державних інститутів [3, 424]. Таку ж думку мали такі вчені як Ю.П. Битяк та В.В. Зуй, зазначаючи, що найвагомішими серед зазначених методів є переконання та примус, які визнаються також універсальними і всеохоплюючими методами державного управління в цілому [4, 107]. Також слід зазначити що дане питання у своїх працях висвітлювали такі вчені, як: П.Т. Василенков, С.В. Ківалов, Ю.М. Козлов, Т.О. Коломоєць, В.К. Колпаков, О.П. Коренев, О.В. Кузьменко, О.Є. Лунев, Д.М. Овсянко, Л.Л. Попов та ін.

Переконання формує правосвідомість, внутрішню психічну готовність об'єкта управління до виконання керівної вказівки і пов'язане із використанням різнорідних організаційних, роз'яснювальних та виховних заходів.

Основними способами переконання є:

- роз'яснення завдань і функцій державного управління;
- виховання;

ческой составной в одной из наиболее важных сфер жизнедеятельности – сохранении и содержании жилищного фонда. ТСЖ является механизмом реализации коллективного права собственников помещений на управление приватизированными квартирами и общим имуществом многоквартирных домов. Он позволяет обеспечить развитие рынка качественных жилищных услуг и контроль над сохранением качества продукта, производимого внешними поставщиками.

Собственник, поняв принципы управления и научившись эффективно содержать свою общедолевою собственностью в многоквартирном доме, сможет в дальнейшем реализовать основные положения закона о местном самоуправлении, создавать территориальные общественные советы и т.д.

Таким образом вся система различных форм гражданских объединений взаимозависима и взаимопроникаема, потому что их стержнем является индивид (гражданин), как центр всех общественных отношений. Одним из новых дискретных, имеющих определенную графическую привязку социально-правовых объединений современного графического общества, образованных на основе частной собственности физических и юридических лиц на жильё и связанные с ним нежилые объекты недвижимости, функционирующее как легитимный демократический механизм принятия управленческих решений в интересах собственников помещений в многоквартирных домах является товарищество собственников жилья, которое по сути своей является первичной ячейкой формирования гражданского общества.

Література:

1. Гражданское общество: истоки и современность / Научн. ред. И.И. Кальной. – СПб., 2005. – С.52.
2. Грудцына, Л.Ю. Частная собственность и гражданское общество в России. // Государство и право. – 2008. – № 6. – С. 34.
3. Ильин, М. Коваль, В. Две стороны одной медали: гражданское общество и правовое государство // Полис. -1992. – №1-2. – С.15-19.
4. Мелехин, А.В. Теория государства и права: учебник. – М.: Маркет ДС корпорейшн, 2007. – С. 568-574.
5. Теория государства и права: Учебник / Под ред. к.ю.н., доцента П.В. Анисимова – М.: ЦОКР МВД России, 2005. – С.304.

Магістр юриспруденції Тулебаєва Г.М.

Инновационный Евразийский Университет, Казахстан

ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Гражданско-правовая ответственность имеет специфические особенности, так как основную массу регулируемых отношений составляют имущественные отношения, в том числе при возмещении физических и нравственных страданий, причиненных неправомерными действиями. Согласно гражданскому законодательству лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законодательными актами или договорами не предусмотрено иное. Следовательно, гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер, т.е. это мера имущественного воздействия на должника.

Существует две формы ответственности, именуемые имущественными санкциями: возмещение причиненных убытков и уплата неустойки. Первая форма является основной, поскольку может быть использована всегда, если нет иного указания в законе или договоре. В отличие от возмещения убытков, взыскание неустойки возможно только тогда, когда это прямо предусмотрено законом или договором.

Для гражданско-правовой ответственности в виде общего правила должны быть налицо следующие четыре условия: 1) наличие вреда; 2) противоправность действия (бездействия) правонарушителя (должника); 3) причинная связь между противоправным действием (бездействием) и возникающим вредом; 4) вина правонарушителя (должника). Если ответственность принимает форму уплаты неустойки, а не возмещения убытков, достаточно только двух условий: противоправности действия (бездействия) и виновности должника, поскольку такое обязательство не связано с наличием или отсутствием убытков у кредитора (потерпевшего).

В зависимости от характера нарушенного правоотношения говорят об ответственности договорной и внедоговорной. При множественности лиц в обязательстве, причастных к его нарушению, возникает ответственность долевая, солидарная и субсидиарная. В тех случаях, когда правонарушение является результатом виновного поведения как обязанного, так и управомоченного субъекта, говорят о так называемой смешанной ответственности. И, наконец, в жизни встречаются случаи, когда одно лицо отвечает за действия других лиц (например, ответственность организации за действия своих работников, совершенных в рамках трудовых (служебных обязанностей)). При определенных обстоятельствах закон допускает переложение этой ответственности на правонарушителя путем

чотирьох принципів: збереження стійкої макроекономічної структури і ліберального торгового режиму; корінне поліпшення економічної ситуації, базою, що служить, для формування інноваційного клімату (дерегулювання); орієнтація на сприяння реформуванню економіки і полегшення доступу на ринки для всіх приватних агентів (горизонтальна промислова політика); управління (після ретельної оцінки) ходом реалізації галузевих ініціатив в сфері промислової політики (тих, які можуть спотворити відносні ціни, наприклад, стратегії прискореного формування промислових груп і конгломератів). Щоб реалізувати всі вказані принципи, необхідно не зіставлення, а взаємоув'язка промислової і конкурентної політики.

Література.

1. Горник В.Г. Державна політика забезпечення конкурентоспроможності національної економіки: умови, важелі та механізми: [монографія] / В. Г. Горник. – Донецьк: Юго-Восток, 2011. – 400с.

2. Кондрашов О.М. Промислова політика в Україні: теорія, методологія, практика управління: [монографія] / Кондрашов О.М. – Донецьк: ТОВ «Юго-Восток, Лтд», 2008. – 367 с.

3. Стратегічне управління інноваційною діяльністю як основа економічного безпеки національної економіки: [монографія] / М.В. Гаман, О.І. Дацій, І.О. Драган. – Донецьк: ТОВ «Юго-Восток, Лтд», 2008. – 281 с.

Сачовська О.Р.

Національний університет Державної податкової служби України

МЕТОД ПЕРЕКОНАННЯ ЯК ІНСТРУМЕНТ ДЕРЖАВНОГО УПРАВЛІННЯ

Діапазон влади конкретної особи визначається його можливостями впливати на поведінку, відносини і відчуття підлеглих. Саме тому, разом із формами державного управління суттєву роль у процесі практичної реалізації виконавчої влади відіграють методи державного управління. Методи державного управління – це способи і засоби впливу органів державного управління чи посадових осіб на керовані об'єкти. У цілому метод державного управління дає можливість визначити як саме той чи інший суб'єкт державно-владних повноважень здійснює свою повсякденну управлінську діяльність.

Методи державного управління є досить різноманітними, оскільки різноманітними є суб'єкти та об'єкти державного управління, а також суспільні відносини, що виникають у процесі діяльності органів виконавчої влади.

NOWOCZESNE TECHNOLOGIE ZARZĄDU

Ортіна Г.В.,

докторант Академії фінансового управління
Міністерства фінансів України

ІННОВАЦІЙНА ОСНОВА ЗБАЛАНСОВАНОСТІ СТРАТЕГІЇ РОЗВИТКУ РЕАЛЬНОГО СЕКТОРУ ЕКОНОМІКИ

Реальний сектор є основою економічного потенціалу країни. Лише конкурентоспроможність реального сектору економіки здатна забезпечити конкурентні переваги країни в цілому. Тому державні стратегічні документи, що розробляються, і законодавчі акти, процедури регулювання та заходи державної підтримки мають підпорядковуватися досягненню конкурентоспроможності реального сектора економіки. Головною метою структурних змін має бути підвищення технологічного укладу промислового виробництва для створення в країні більшої частки доданої вартості промислової продукції.

Показано, що пріоритетною в стратегічному управлінні реальним сектором економіки України є концепція інноваційної моделі, що відповідає сучасним траєкторіям розвитку вітчизняної економіки, які формуються на основі вертикальних і горизонтальних бізнес-структур, стратегічних альянсів і різного роду холдингів. Це відповідає теорії просування бізнесу в умовах глобалізації на світовому ринку.

Крім того, для досягнення стійкого економічного зростання необхідно забезпечити збалансовану реалізацію конкурентної і промислової політики. Основні цілі в цьому контексті промислової політики полягають в наступному: синергія ринку і держави – вимагається виробити таку програму реформ, яка сприяла б одночасному формуванню і ринкових, і державних інститутів; ефективне використання знань – найважливіший чинник переходу до ринку. Інституційні зміни вимагають часу. Якщо правильно використовувати знання, можна добитися значного прискорення темпів змін. Створення нових знань стоїть дуже дорого, тоді як їх копіювання і розповсюдження обходяться набагато дешевше. Саме знання, а не вкладення в основний капітал і вже тим більше не природні ресурси могли б привести в дію і підтримувати стійкі темпи зростання економіки; необхідність інституційних інновацій – стимулювання процесів взаємодії господарюючих суб'єктів. Щоб примусити знання працювати, перетворювати їх в продукти, що мають ринкову вартість, потрібно утілити їх в зміни в поведінці, будь то поведінка окремої особи, організації або суспільства в цілому.

Щоб розв'язати численні проблеми інноваційного зростання, середньострокова (3-5-річна) економічна стратегія уряду повинна будуватися виходячи з таких

предъявления т.н. регрессного иска. В этом случае говорят об ответственности в порядке регресса.

Ответственность в форме возмещения убытков подчинена принципу полного возмещения имущественного вреда. В соответствии с ним возмещению подлежат все убытки в форме реального ущерба и упущенной выгоды, причинно связанные с правонарушением. Эта санкция относится к числу законных. Взыскание неустойки – гражданско-правовая мера ответственности и способ обеспечения основного обязательства. Неустойка также может служить формой отступного. В качестве меры ответственности неустойка, по общему правилу, используется как реакция на правонарушение договорного обязательства.

В законе или договоре может устанавливаться штрафная неустойка, т. е. в полном размере взыскиваются и неустойка, и убытки. Законом и договором может устанавливаться также исключительная неустойка, при которой убытки возмещению не подлежат, или альтернативная, где кредитору предоставляется право реализовать только одну меру: либо неустойку, либо убытки.

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности и потому обладает всеми свойственными ей признаками: государственно-принудительным воздействием, применением уполномоченными субъектами к лицам, допустившим правонарушение санкций, являющихся мерами юридической ответственности. Для развития гражданского оборота необходимо, чтобы его участники исполняли свои обязанности надлежащим образом. При нарушении этих обязанностей причиняется вред, прежде всего кредитору, и, следовательно, нарушается механизм гражданского оборота, от чего страдает все общество в целом. В целях устранения последствий неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств существует гражданско-правовая ответственность как вид юридической ответственности. Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать только такие санкции, которые связаны с дополнительными обременениями для правонарушителя, то есть являются для него определенным наказанием за совершенное правонарушение. Эти обременения могут быть в виде возложений на правонарушителя дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему субъективного гражданского права. В случае исполнения сторонами сделки, совершенной под влиянием обмана, сторона, прибегнувшая к обману, лишается права на переданное ею по сделке имущество, которое обращается в доход государства. Эти отрицательные последствия не наступили бы, если бы сделка была совершена без нарушения гражданского законодательства.

Таким образом, под гражданско-правовой ответственностью следует понимать санкцию, применяемую к нарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права. Восстановление нарушенного имущественного положения, предупреждения правонарушений, обеспечение надлежащего исполнения обязательств и воспитания граждан в духе законности, являются важными задачами

государства для его развития. Особенно когда экономические отношения базируются на товарно-денежных отношениях в условиях рынка.

Литература:

1. Белякова А.М. Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда: Теория и практика. М., 1986;

Алтухова Е. С.

Тюменский государственный университет

ИСТОРИЧЕСКИЕ ЭТАПЫ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Институт заочного производства уходит своими корнями далеко в историю. Обстоятельство, когда истец или ответчик не являются в суд, расценивалось и разрешалось разнообразно. Это зависело от роли, отводившейся суду в государстве, и от его значения, как органа, осуществляющего правосудие, а также от взгляда сторон к судебному акту, как к воплощению государственной воли.

Защищать нарушенные и оспариваемые права в процессе формирования общества приходилось осуществлять многообразными способами. В первобытном обществе защита частных прав и интересов происходила путем расправы заинтересованного лица с лицом, которое нарушило его права, т.е. самосудом или самоуправством. Заинтересованное лицо, защищая свои права, рассчитывало только на свои силы.

Позднее с возникновением государства происходило зарождение института заочного производства. Защищать нарушенные права и интересы стали специально уполномоченные органы. Данные органы во всех государствах назывались различно. Например, в Древнем Риме уполномоченными органами были магистраты, преторы, консулы [6]. С развитием государства для реализации защиты нарушенных прав и интересов были созданы суды – независимые органы.

Отличительной и характерной чертой древнего права, было то, что органы власти, которые выполняли судебную функцию, не вызывали и не принуждали ответчика явиться в судебное заседание. Это было обязанностью истца. Для этого истцу давалось оригинальное средство, которое было закреплено в таблице I Законов XII таблиц [3].

В соответствии с Законом XII таблиц у истца было право требовать, чтобы ответчик явился в суд везде, где он мог его встретить. Но существовало ограничение – истец не мог вторгаться в дом ответчика. Ответчик, в свою очередь, не имел права отказать, и обязан был незамедлительно подчиниться требованию истца. Если же ответчик отказывался, истец должен был повторить свой вызов

Литература

1. Об образовании в Российской Федерации: федеральный закон от 29 декабря 2012г. №273-ФЗ с изменениями и дополнениями на 2013 год // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012, N 53; 2013, N 19.

2. Международные нормативные акты ЮНЕСКО. М. 1993.

3. The Global Teacher Status Index международное исследование статуса учителей в разных странах мира [Электронный ресурс]. – URL: <https://www.varkeygemsfoundation.org/teacherindex>

4. Еремина Т.И. Законодательное регулирование правового статуса учителя в начале XX века: Дис.... канд. юрид. наук – Санкт-Петербург 2006.

5. Малай Е., Рункевич Д. Льготы педагогов хотят приравнять к чиновничьи-м [Электронный ресурс]. – URL: <http://izvestia.ru/news/567515#ixzz2wzXVpPZ9>

6. Чаплыгина Н. Требования к учителю растут. Быстрее зарплаты [Электронный ресурс]. – URL: http://ps.1september.ru/view_article.php?ID=201400704

7. Arrêté du 25 avril 2002 relatif au diplôme national de master: Доступен на государственном сайте www.legifrance.gouv.fr

8. Circulaire N°97-123 du 23-5-1997: Доступен на государственном сайте www.legifrance.gouv.fr

9. Décret n°72-580 du 4 juillet 1972 relatif au statut particulier des professeurs agrégés de l'enseignement du second degré: Доступен на государственном сайте www.legifrance.gouv.fr

10. Caroline Brizard Va-t-on bientôt manquer de professeurs ? [Электронный ресурс]. – URL: tempsreel.nouvelobs.com/education/20140430.OBS5721/va-t-on-bientot-manquer-de-professeurs.html

Baccalauréat. После первого года специализированного Мастера сдаются выпускные экзамены и экзамены государственного конкурса, результатом чего является государственный Сертификат преподавательской деятельности (первого или второго уровня). Когда этот Сертификат получен, студент имеет право продолжить обучение на втором курсе специализированного Мастера (Мастер 2) одновременно со стажем в учебном заведении, куда он автоматически направляется академией. По подтверждении стажа и сдачи выпускных экзаменов Мастера 2, студент становится чиновником и ему определяется рабочее место (учебное заведение, где он будет работать)

Если в ходе своей карьеры, учитель хочет поменять учебное заведение, нужно написать соответствующее заявление об этом в региональную Академию, которая может удовлетворить его желание и направить в другое учебное заведение или населенный пункт, а может и не удовлетворить.

Инспектора Академии периодически проводят профессиональную сертификацию преподавателей, результаты которой влияют на ранг чиновника и соответственно на его зарплату.

В социальном плане, в последние годы наблюдается кризис преподавательского призвания среди молодежи, так как работать с детьми все сложнее и престиж преподавательской работы упал в глазах населения, а зарплата относительно маленькая. Кроме того, преподаватели школ, являясь чиновниками, не имеют права подрабатывать. Отмечается, что в «первую волну» конкурса, проведенную в 2014 году, не было большого наплыва желающих, а те, кто предстал на конкурс, не показали достаточно хорошие знания. Например, было объявлено о 1 592 местах для учителей математики, а смогли пройти конкурс лишь 793 конкурсанта. В среднем, 10 % заявленных рабочих мест так и не получили назначений. Хотя, согласно цифрам, опубликованным Министерством образования Франции, впервые за многие годы ситуация улучшилась в 2013 году, когда на конкурс записались 118 825 кандидатов. В 2014 году на очередной конкурс подали заявки 137 980 кандидатов. [10]

Основные положительные моменты преподавательской работы во Франции – пожизненное обеспечение рабочим местом (то есть гарантия от безработицы) и школьные каникулы: через каждые 6 недель обучения, 2 недели каникул и 2 месяца летом, а также специфический пенсионный режим позволяющий уйти на пенсию раньше, чем работники частного сектора. Кроме того, учителям предоставляются различные льготы, как по получению кредитов, так и социального жилья, страхования имущества и т.д.

Учитывая французский опыт и принимая во внимание тот факт, что в настоящее время, более 20% российских выпускников хотят стать чиновниками, можно сделать вывод, что путем придания педагогическим работникам статуса государственных служащих удастся увеличить приток молодых кадров в систему образования.

при свидетелях. Когда ответчик сопротивлялся или пытался бежать, то он с согласия претора, поступал в полное распоряжение истца. Если ответчик не мог прийти в суд по болезни или старости, истец должен был обеспечить ему способ передвижения, т.е. дать вычужное животное, повозку, но если ответчик отказывался, то истец не должен был это предоставлять.

В римском праве рассматривали неявку ответчика в суд как непослушание, неповиновение судебной власти и посягательство на общественный порядок. Последствия такого неповиновения на различных этапах развития процесса были многообразны и зачастую влекли за собой применение процессуальных санкций уголовного характера. На начальном этапе результатом неявки ответчика в суд было вынесение судебного акта в пользу истца без рассмотрения дела. В римском праве имело место положение, по которому претор давал истцу право пользования имуществом скрывающегося от суда ответчика [5].

Большое значение в истории развития заочного производства имела организация судебных вызовов.

Уклонение от суда вызывало со стороны власти строгие меры, которые иногда могли сопровождаться насилием. Смягчение способа вызова повлекло за собой смягчение последствий неявки [7]. Считалось, что истцу возбудившему дело нет смысла игнорировать судебное разбирательство, поэтому вопрос неявки касался только ответчика.

Судья, не зная о юстиции спорного права, часто удовлетворял требования истца, а сама неявка ответчика в суд влекла осуждение.

Если ответчик не являлся на суд, то в германском праве он подвергался наложению штрафа. Также он мог быть приведен к суду приставом, а в крайних случаях он мог быть объявлен вне покровительства закона, и все его имущество отбиралось в казенную опеку.

В каноническом праве имело место отлучение от церкви, пока ответчик не предстанет перед судом [2].

На Руси к не явившемуся на суд ответчику применялось битье батогами или заключение под стражу.

Из сказанного выше следует, что в древнем праве заочное решение выносили без заочного производства, поскольку отсутствовал главный признак производства – исследование обстоятельств дела с целью разрешить спор.

В дальнейшем решения стали базироваться на разборе-анализе спорного права. В связи с этим ответчику было невыгодно не являться в суд, поскольку спорное право в этом случае разрешалось на основании объяснений только истца.

В более поздний период факт неявки ответчика не влек за собой автоматического вынесения решения в пользу истца. В этом случае дело рассматривалось в отсутствие ответчика, но истец был обязан доказывать свои требования, а суд выносил решение исходя из представленных доказательств [8]. При этом отсутствовал важный признак заочного производства, связанный с возможностью обжалования ответчиком решения в упрощенном порядке.

Впервые возможность отменить решение, вынесенное в отсутствие ответчика, была введена во Франции Ордонансом 1667 г. [9]. Ответчику необходимо было направить в суд отзыв и заявление о его готовности явиться в судебное заседание на рассмотрение дела. Но отзыв без оправдания причин не допускался. Это позволяло не пропускать иски заведомо неосновательные и логически противоречивые.

Развитие заочного производства можно проследить и в истории российского гражданского процесса.

Еще в древнерусском праве закреплялось вынесение судебного акта в отсутствие ответчика. Так, Псковская и Новгородская Судные грамоты XV-XVI столетий устанавливали выдачу «бессудной грамоты» истцу в том случае, если ответчик не явился в назначенный срок на судебное заседание. Данная грамота обязывала явиться ответчику в суд при помощи судебного пристава или представлению поруки в том. Последнее означало, что за ответчика должны были поручиться родственники и доставить его в суд, а если не смогут этого сделать, то будут отвечать за него на суде перед истцом. Поручительство устанавливалось независимо от поведения ответчика [2]. Пристав в свою очередь имел право применить к ответчику силу и доставить его в суд. Судебник 1497 года и Судебник 1550 года также содержали в себе нормы о бессудной грамоте, которая выдавалась стороне явившейся на процесс. Следовательно, «бессудная грамота» являлась правовым документом, который выдавался явившемуся на суд истцу без разбирательства по делу и свидетельствовал о правомерности его притязаний к неявившемуся ответчику. В данном случае истец выигрывал дело только потому, что ответчик в назначенный день не являлся по вызову суда на судебное разбирательство.

В Соборном Уложении 1649 года для сторон в случае их неявки в суд также были предусмотрены неблагоприятные последствия. Сущность их была в том, что неявившаяся в назначенный день и срок сторона «обвинялась без суда». Но Уложение содержало исключение о том, что обвинение неявкой не касалось крепостных дел, т.е. те дела, для разрешения которых главным свидетельством были письменные документы – крепости. К таким делам причислялись дела о вотчинах, поместьях, крестьянах, холопах и т.п. По таким делам представление документа решало исход дела.

Таким образом, в раннем русском процессе вызов был не только способом уведомления, но и преследованием, привлечением к суду [7]. Неявившегося наказывали проигрышем в деле. Со временем сложилось убеждение, что неявка ответчика выражает его отказ от защиты и, следовательно, выражает молчаливое признание исковых требований. При такой точке зрения на неявку ответчика на суд не имело значения существование института заочного решения, потому что независимо от итогов исследования обстоятельств дела, решение выносилось в пользу явившейся стороны.

24 часа классной работы (непосредственно работа с детьми) и 20 часов внеклассной работы (подготовка занятий, проверка домашних заданий и т.д.).

Преподаватели колледжей и лицеев преподают, как правило, одну дисциплину. « Миссия преподавателей лицеев и колледжей заключается в просвещении учеников, которые им доверены, они должны внести свой вклад в их образование и готовить их к социальной и профессиональной интеграции. Они способствуют приобретению учениками знаний и навыков на уровне, установленном соответствующими программами и стандартами квалификаций и дипломов, вносят вклад в развитие их навыков и способностей. Они помогают ученикам развивать навыки критического мышления, умения быть самостоятельными, а также помогают разработать персональный план. Преподаватели также должны помочь ученикам понять смысл и сферу ценностей, которые являются основой наших институтов, и сформировать их гражданскую личность. » [8]

Существует две категории преподавателей второго уровня: преподаватели, имеющие специализированный диплом Мастер 2 (как указано выше) и преподаватели «агреже» (agrégés) – их уровень соответствует примерно российскому кандидату наук. Такие преподаватели выполняют всего лишь 15-часовую недельную учебную нагрузку, а зарабатывают больше, чем их коллеги, имеющие диплом Мастер 2 и выполняющие 18 часов недельной классной работы. [9]

Преподаватели не являются самыми высокооплачиваемыми работниками во Франции. Однако при выплатах рассматривают ученую степень и опыт работы, как это показано в таблице 1. К слову, минимальная оплата труда во Франции колеблется возле отметки в 1200 евро.

Таблица 1.

Оплата труда (данные за декабрь 2012 г.)

	Минимальная месячная чистая зарплата	Максимальная месячная чистая зарплата	Ежемесячные надбавки к зарплате (общая сумма)
Стажер-практикант	1 653 €	1 653 €	Директору школы: 107,97 € Учителям спец.школ: 69,51 € Учителям школ в «неблагополучных кварталах»: 96,33 €
После 2 лет пед. стажа	1 703 €	1 753 €	Дополнительные часы за год: от 107,60 € до 119,56 €
После 10 лет пед. стажа	1 894 €	2 032 €	За профориентационную работу (всем учителям второй ступени) : 99,93 €
После 20 лет пед. стажа	2 342 €	2 518 €	За классное руководство : от 74,62 € до 117,41 €
После 30 лет пед. стажа	2 660 €	2 996 €	

Чтобы стать учителем, не обязательно с самого начала учиться на «учительском» факультете. Можно закончить 3 года любого факультета университета и только на 4й год обучения поступить на «учительский» Мастер 1. На любой факультет университета можно записаться без вступительных экзаменов после получения диплома о среднем образовании, который называется

ющие педагогам те же льготы, которые на сегодняшний день имеют российские чиновники. По мнению парламентариев, введение льгот способно снизить отток квалифицированных и талантливых педагогов из российских средних школ и других учебных заведений, а в дальнейшем эти меры будут стимулировать молодых специалистов пойти работать в сферу образования. Речь идет о ссудах на жилье, дополнительных оплачиваемых отпусках, льготных путевках на отдых, прибавках к зарплатам для молодых специалистов. Директор гимназии № 56 Санкт-Петербурга, заслуженный учитель России Майя Пильдес считает, что такая мера замотивирует лучших выпускников школ идти в педагогические вузы. [5]

Представляется целесообразным изучить более детально зарубежный опыт в части придания педагогам статуса государственных служащих.

Рассмотрим положение учителей во Франции. Школьная система Франции делится, прежде всего, на государственную и частную. Государственные школы полностью бесплатны в силу конституционного принципа бесплатного характера образования, тогда как за обучение в частных школах нужно платить. Правовой статус преподавателей государственных и частных школ различен; преподаватели государственных учебных заведений являются государственными служащими министерства образования, их рабочее место им гарантировано пожизненно и уровень их зарплаты установлен государством. Преподаватели частных учебных заведений работают по договору.

Стать учителем во Франции непросто. В стране представлены две системы педагогического образования. Первая необходима для учителей учебных заведений первого уровня – детский сад и начальная школа (с 2 до 11 лет), а вторая дает право преподавать в учебных заведениях второго уровня – колледжи и лицеи (с 11 до 18 лет). Для того, чтобы стать школьным учителем, как первого, так и второго уровня, нужно пройти государственный конкурс. Государство ежегодно выделяет определенное количество учительских мест. При этом число желающих их занять в несколько раз больше, поэтому многие не получают право на преподавание с первого раза.

К конкурсу допускаются лица, имеющие государственный университетский диплом уровня Мастер 1 (четыре года университетского обучения), который выдается Высшими Школами Профессоров и Воспитателей (École Supérieure de Professorat et de l'Éducation), существующими при университетах.

Лица, прошедшие конкурс, проходят годовую практику на полставки под руководством куратора – опытного преподавателя в одном из государственных учебных заведений соответствующего уровня, которое определяется региональной академией образования (административная структура, зависящая от Министерства образования). Вторую половину своего рабочего времени они посвящают обучению на специализированном Мастере 2 (пятый год обучения в университетской Высшей Школе Профессоров и Воспитателей). [7]

Если годовой стаж пройден успешно, стажеру присваивается звание «школьного учителя» и ему определяется рабочее место.

Преподаватели первого уровня носят официальное название «школьного учителя» (professeur des écoles). Они являются поливалентными преподавателями: преподают следующие обязательные предметы: французский язык, историю, географию, экспериментальные науки, иностранный язык, музыку, артистические предметы (рисование), спорт и развивающие занятия. Их нагрузка –

В Соборном Уложении было закреплено правила, в соответствие с которым совершалась официальная проверка оснований неявки, если стороны истец или ответчик заблаговременно извещали о том, что они не смогут присутствовать на суде ни лично, ни через поверенного.

Уважительными причинами неявки сторон в судебное заседание считались следующие: болезнь; государственная служба; пожар или другое домашнее несчастье; праздничные дни; нахождение в другом судебном или присутственном месте; поход (это относилось только к военнослужащим); «полюбовная отсрочка» – это когда стороны договаривались об отсрочке явки в суд для того, чтобы разрешить спор мирным путем [4].

Данные причины освобождали стороны от бессудного обвинения и суд откладывался.

Со временем общество осознало суровость мер и их несовместимость характеру гражданского процесса, где до разбора спора нельзя решить, кто из сторон прав – истец или ответчик. Все же, в современном англо-американском гражданском процессе неявка на процесс ответчика считается ослушанием, нежеланием подчиниться власти уполномоченного органа. Итогом этого всегда являлись строгие меры в отношении ответчика, и как следствие – проигрыш им дела.

Вследствие того, что отсутствовала четкая система вызовов, со стороны граждан имелось недоверие к заочным решениям. Из-за этого в 1653 г. в России была предпринята попытка отменить заочные решения и взимать с не явившегося ответчика только затраты на процесс, которые понес истец. Но поскольку, таким образом, спор не разрешался в 1685 г. заочные решения были снова разрешены.

По аналогии французского устава гражданского судопроизводства в 1864 г. Уставом гражданского судопроизводства был введен институт заочного решения, т. е. решения, которое было принято судом по делу в отсутствие ответчика и не просившего о рассмотрении дела по существу без его участия.

На основании норм Устава заочное решение выносилось исходя из односторонних объяснений, которые предоставил истец. Ответчик же в свою очередь мог себя защитить отзывом заочного решения через суд, который вынес данное решение или обжаловать в вышестоящую инстанцию.

Основной целью введения института заочного решения было устранение причин затягивания процесса.

В основу заочного производства была положена презумпция о неявке ответчика в суд из-за неполучения им судебной повестки. С помощью данного института законодатель хотел также предотвратить вероятные злоупотребления со стороны истцов, которые умышленно скрывают от суда фактическое место жительства ответчика с целью вынесения заочного решения без исследования на суде его пояснений. Но фактически на практике он не послужил достижению поставленных целей.

Не была достигнута защита интересов истца путем преграждения ответчику возможности растягивания движения дела. Фактически все происходило иначе.

Ответчики могли знать о времени и месте рассмотрения дела, присутствовать на судебном заседании, но не принимали никакого участия в состязательности процесса.

Неосуществимой оказалась достижение защиты интересов ответчиков против недобросовестных истцов, которые скрывали фактическое место жительства ответчиков и злоупотребляли правом вызова посредством публикации.

В связи с этим в 1878, 1890 и 1912 гг. в Устав в правила о заочном производстве были внесены существенные изменения.

ГПК РСФСР 1923 и 1964 гг. на момент их принятия не предусматривали заочное производство по какому-либо гражданско-правовому конфликту, так как объективная истина, имевшаяся в качестве цели и принципа гражданского судопроизводства, обязывала суд собирать доказательства по собственной инициативе вне связи с явкой сторон в судебное заседание.

В ГПК РСФСР 1964 г. также были закреплены нормы о заочном производстве. Он вводил обязанность истца и ответчика явиться в судебное заседание и устанавливал определенные санкции за неявку без уважительных причин, которые носили штрафной характер. При неявке на судебное заседание какой-либо стороны дело откладывалось на более поздний срок, независимо от причин неявки. В случае повторной неявки сторон, которые не просили о рассмотрении дела по существу в их отсутствие без уважительных причин, суд мог оставить иск без рассмотрения. Таким исходом дела мог быть удовлетворен ответчик, поскольку его права и обязанности оставались неизменными. В основном неблагоприятные последствия были для истца, так как его право на защиту в суде было не использовано, т.к. иск остался без удовлетворения, не будучи рассмотренным по существу из-за неявки ответчика.

Возрождение заочного производства и заочного решения в российском процессе было порождено необходимостью регламентации дополнительных гарантий осуществления принципа состязательности, увеличения уровня ответственности сторон за свои действия (бездействие), ускорения разрешения споров, сокращения числа дел, которые рассматривались по стандартному процессуальному регламенту.

До дополнения ГПК РСФСР гл. 16.1 суды выносили только решения одного вида, которыми заканчивалось судебное разбирательство. С октября 1995 г. судам было разрешено принимать решения после так называемого заочного рассмотрения дел. Но предпринимались усилия оспорить конституционность данных положений, которые устанавливали возможность вынесения заочного решения в отсутствие ответчика с согласия истца. Противники ссылались на то, что заочное производство нарушает такие принципы гражданского судопроизводства как состязательность и равноправия сторон [1].

На сегодняшний день в ГПК РФ действует гл. 22 (ст.ст. 233-244 ГПК РФ), которая закрепляет и регламентирует порядок заочного производства.

В то же время улучшить образовательные результаты учеников и привлечь в профессию самых способных выпускников нельзя, не увеличивая зарплату учителя и не поддерживая его значимость в обществе. Новый закон «Об образовании» впервые прописывает высокое положение учителей в обществе. [1] Подкрепляется эта норма, прежде всего, достойной зарплатой и социальными гарантиями. Так, в новый Закон «Об образовании» введена норма, что зарплата учителя должна равняться средней зарплате по региону.

В самом деле, одна из сопутствующих целей повышения зарплаты – привлечение в школу молодых. Какова структура педагогического корпуса на сегодняшний день? Молодые приходят в школу – есть позитивные цифры. Но и быстро уходят – цифр, правда, нет. По факту: в селе вакансий нет, в крупных городах у молодежи есть возможность устроиться на менее тревожную работу, а вот в малых городах количество молодых педагогов действительно увеличилось. [6]

В любом случае, одно лишь повышение зарплаты не решит проблему привлечения молодых в педагоги. По словам одного из авторов исследования, профессора Питера Долтона, правительства всех стран явно недооценивают другие факторы, влияющие на престижность профессии. [3] Одна из инициатив, выдвинутая российскими учителями и активно обсуждаемая в последнее время – превращение педагогов в госслужащих. По этому поводу Госдума и Совет Федерации получили огромное количество обращений из регионов. Речь идет о надбавках за стаж и напряженность работы, о пенсионном обеспечении, которые установлены в настоящее время для государственных служащих.

Подобный опыт уже был в истории России в начале 20 века. Будучи государственными служащими, работники образования состояли в чинах гражданской службы, подобно сотрудникам органов государственной власти. Чем выше были должность и звание педагога, тем выше был чин Табели о рангах. Чин служил показателем квалификации, долговременности пребывания на своем посту, а также обеспечивал ряд социальных прав и привилегий, которые ставили работника образования в один ряд с правительственными чиновниками. [4, 112]

Среди факторов, определяющих квалификацию работника образования, обеспечивающих его высокий профессионализм, немаловажным является положение, занимаемое им в обществе и государстве. Не последняя роль в формировании положения работника образования принадлежит государству, устанавливающему посредством законов его правовой статус. Работники образования как профессионалы, выполняющие социально необходимые задачи, утратили статус государственных служащих, хотя государство не сложило с себя функции по решению задач социально-культурного развития общества. В России существует государственная система образования и лица, занятые в этой системе, выполняют государственную функцию. Однако при этом законодательно работники образования не признаны государственными служащими.

Депутаты нижней палаты парламента Сергей Миронов и Виктор Шудегов («Справедливая Россия») готовят поправки в закон об образовании, предоставля-

PAŃSTWOWY ZARZĄD

PODNOŚCENIE SIĘ ROLI PAŃSTWOWEGO SŁUŻĄCEGO NA NOWOCZESNYM ETAPIE ROZWOJU SPOŁECZEŃSTWA

Рено-Захарова Ольга

Адвокат Коллегии адвокатов г. Парижа (Франция),

Крусков Индира Хайрулловна

магистрант Тюменского государственного университета

СТАТУС ГОСУДАРСТВЕННОГО СЛУЖАЩЕГО ШКОЛЬНОГО УЧИТЕЛЯ: СРАВНИТЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ

Утверждение о значимости роли учителя в жизни человека стало практически крылатым. В Рекомендациях специальной межправительственной конференции ЮНЕСКО по вопросу о статусе учителей от 05 октября 1966 года признается решающая роль учителей в развитии образования и значение того вклада, который они вносят в развитие человеческой личности и современного общества. В силу этого учитель должен иметь соответствующий статус, а профессия учителя должна быть окружена общественным уважением. [2, 122]

Проблема педагогических кадров в российских школах стоит на повестке дня уже не первый год: средний возраст учителей в школе во многих регионах приближается к пенсионному. Когда-то только лучшие выпускники школ становились учителями, современные же выпускники не рассматривают профессию учителя как перспективную. Масштабные изменения социальной структуры российского общества привели к снижению престижа учительской профессии. Как сегодня привлечь молодых и перспективных в эту профессию?

«Во многих странах статус учителя упал, – пишут исследователи в предисловии к докладу The Global Teacher Status Index. – Но если учителей не уважают в обществе, дети не слушают их в классе, родители не прислушиваются к их словам, то самые талантливые выпускники также будут пренебрегать этой профессией. И с течением времени эта потеря уважения ослабит учительство, ухудшит уровень обучения, нанесет ущерб образовательным возможностям миллионов людей и в конечном итоге ослабит страны всего мира». [3]

Одним из вопросов, на которое вышеуказанное исследование должно было дать ответы, – какие факторы, помимо высокого уровня оплаты труда влияют на престиж профессии и всегда ли есть четкая связь между высокой зарплатой и таким же уровнем уважения в обществе к профессии педагога.

Если допустить, что ответчик получил уведомление о дате и месте судебного заседания, тем самым был извещен о разбирательстве, но злоупотребляет своими правами, не являясь в суд, то с этой точки зрения заочное производство необходимо и служит цели повышения уровня ответственности сторон за свои действия (бездействие). Предотвращения судебной волокиты и является наилучшим способом разрешения спора. Было бы отрицанием правосудия в случае возможность рассмотрения дела в зависимость от усмотрения и произвола ответчика.

В связи с этим можно сделать вывод, что пройдя большой исторический путь развития, институт заочного производства занял свое справедливое место в гражданском процессе.

Литература:

1. Владимирский-Буданов М. Ф. Обзор истории русского права / М. Ф. Владимирский-Буданов. – М.: Издательский дом «Территория будущего», 2005. – 800 с.
2. Горский А. Д. Российское законодательство X – XX вв. Законодательство периода образования и укрепления Русского централизованного государства / А. Д. Горский. – М.: Юридическая литература, 1985. – 600 с.
3. Законы XII таблиц // Памятники римского права: Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М., 1997. С. 5.
4. Михайлов М. М. Русское гражданское судопроизводство в его историческом развитии от Уложения 1649 г. до издания свода законов / М. М. Михайлов. – СПб., 1856. – 700 с.
5. Перетерский И. С. Дигесты Юстиниана / И. С. Преторский. – М.: Госюриздат, 1956. – 131 с.
6. Покровский И. А. История римского права / И. А. Покровский. – М.: «Летний сад», 1999. 527 с.
7. Румянцев Л. М. Румянцев А. М. О заочном производстве дел гражданских / Л. М. Румянцев, А. М. Румянцев. – М.: Казань. 1876. – 196 с.
8. Салогубова Е. В. Римский гражданский процесс / Е. В. Салогубов. – М.: Юридическое бюро «Городец», 2002. – 350 с.
9. Треушников М. К. Хрестоматия по гражданскому праву / М. К. Треушников. – М.: Юриспруденция, 2005. – 671 с.

Чернова Ю.С.

Запорізький національний університет, Україна

Науковий керівник: к.ю.н., доцент Щипанова О.О.

ПРАВОЧИНИ, ЩО ОБМЕЖУЮТЬ ЗДАТНІСТЬ ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ МАТИ НЕ ЗАБОРОНЕНІ ЗАКОНОМ ЦИВІЛЬНІ ПРАВА ТА ОБОВ'ЯЗКИ, ЯК ОКРЕМИЙ РІЗНОВИД НІКЧЕМНИХ ПРАВОЧИНІВ

Частина 2 статті 215 ЦК України встановлює, що недійсним є правочин, якщо його недійсність встановлена законом [1]. Йдеться про нікчемні правочини, визнання недійсними яких у судовому порядку не вимагається. При цьому законодавство встановлює наступний перелік підстав нікчемності правочинів. До них належать:

- 1) правочини вчинені малолітньою особою за межами її цивільної дієздатності без подальшого схвалення батьками (ст. 221 ЦК України);
- 2) правочини вчинені недієздатною фізичною особою (ст. 226);
- 3) правочини вчинені без дозволу органу опіки та піклування (ст. 224);
- 4) правочини що порушують публічний порядок (ч. 2 ст. 228);
- 5) правочини укладені з порушенням форми, якщо така форма прямо передбачена законом (ст. 218, 219, 220).

Зазначений перелік є вичерпним. Але аналізуючи зміст ст. 27 ЦК України, знаходимо, що недійсними також визнані правочини, що обмежують здатність фізичної особи мати не заборонені законом цивільні права та обов'язки. Отже, постає закономірне питання, чому законодавець виділяє даний правочин окремо і не поширює на нього правові наслідки нікчемного правочину?

Підстави чинності правочинів в своїх дослідженнях вивчали такі науковці, як Т.В. Боднар, О.В. Кот, С.С. Потопальський та інші [2, с. 130; 3, с. 115; 4, с. 13]. Проте висвітлення питання доцільності віднесення правочинів, що обмежують здатність особи мати не заборонені законом права, до певної категорії нікчемних правочинів в роботах згаданих та інших дослідників не знаходимо.

За ч. 1 ст. 228 ЦК України, правочин вважається таким, що порушує публічний порядок, якщо він був спрямований, в тому числі, й на порушення конституційних прав і свобод людини і громадянина. Таким чином, йдеться про правочини, що мають зміст протиправних дій, тобто можуть вчинюватися у формі правопорушень та проступків. Вони повинні відповідати двом ознакам:

- 1) суперечать приписам нормативно-правовим актам, що закріплюють права і свободи, зокрема, Конституції, Кримінального Кодексу України тощо (об'єктивна ознака);

и др.) на территории армянской области Лори. Несмотря на регулярные встречи грузинской и армянской сторон, сблизить позиции сторон пока не удается.

Вторым проблемным направлением в решении вопросов государственных границ Грузии является ее граница с Турцией, совпадающая с линией прохождения советско-турецкой границы на данном участке. Согласно международно-правовой доктрины данная граница считается бесспорной. Однако, в турецком обществе существуют планы некоего реванша по отношению к территории Аджарии, которая по договору Грузии с Турцией формально получила автономный статус со столицей в г. Батуми, который сохранялся на протяжении всего советского и постсоветского периода Согласно статье 6 Карсского договора Турция имеет полное право «вернуть Батуми и его область», то есть Аджарию в случае неких нарушений данного договора. На картах в турецких учебниках истории для школьников старших классов территория Аджарии показана, как «оккупированная историческая область Батуми».

В добавок ко всему, аджарцы, которые как относительно самостоятельная этническая группа, сформировались в период между XV–XIX веками, из исламизированных, но не до конца отуреченных грузин Османской империи, составляют более 90% населения Аджарии. Ситуацию удалось исправить в 1990-х и 2000-х годах: массовая рехристианизация грузинского населения Аджарии, которую поощряла Грузинская православная церковь, привела к тому что ныне соотношение христиан и мусульман в Аджарии составляет 70 % к 30 %, хотя ещё в конце 1980-х абсолютно преобладали мусульмане.

Тем не менее, часть общественности Аджарии до сих пор выражает опасение по поводу усиления «турецкой экспансии».

Таким образом, в контексте поиска путей решения данных проблем считаю, что основным – мирное решение, путем дипломатии. Убеждён, что единственным выходом из такой сложной и спорной ситуации может быть только компромисс с правовым закреплением позиций всех заинтересованных сторон.

работы комиссии, начиная с 2007 года, возникли непреодолимые препятствия, касающиеся монастырского комплекса «Давид Гареджи», который находится в 60 километрах на юго-восток от Тбилиси. По убеждению Азербайджана монастырь принадлежит памятникам албанской культуры и именуется «Кешиш Даг». Этот вопрос стал довольно болезненным и для грузинского общества, ввиду большой культурно-исторической и духовной ценности монастыря.

Для урегулирования проблемы 14 мая 2007 года президент Грузии Михаил Саакашвили заявил о том, что правительства Грузии и Азербайджана договорились, что стратегическая высота в этом районе останется на территории Азербайджана, а сам монастырский комплекс «Давид Гареджи» окажется на территории Грузии.

Второй спорной территорией остаётся село Эрисимеди (Надежда Нации). В конце 70-х годов река Алазани в Сигнагском районе, которая разделяла Грузинскую и Азербайджанскую ССР, поменяла русло, и некоторая часть грузинской территории осталась по ту стороны реки. Грузия в конце 80-х годов построила там деревню и вселила переселенцев из Аджарии. Однако азербайджанская сторона настаивает на том, что село Эрисимеди принадлежит Азербайджану. Заместитель главы МИД Грузии Нино Каландадзе заявила, что грузинская сторона «не намерена транжирить свои земли», и все спорные вопросы между Грузией и Азербайджаном решаются «по соглашению между дружественными странами», когда закончится процесс демаркации и делимитации границ.

В целом докладом Сети неправительственных организаций по защите окружающей среды Кавказа (CENN) отмечается, что на алазанской линии границы между Грузией и Азербайджаном выявлено 69 мест, где произошли изменения. Из них в 42-х случаях граница передвинута вглубь Грузии, а в 27 случаях – вглубь Азербайджана. Основываясь на данных этой статьи, можно сделать вывод, что территориальные потери Грузии составляют 293 гектаров.

Дополнительным «раздражителем» в грузино-азербайджанских отношениях является регион Квемо-Картли, заселённый большой общиной азербайджанцев. Согласно переписи населения 2002 года в Квемо-Картли насчитывалось 497530 человек. Из них: 45,1 % – азербайджанцы, 44,7 % – грузины, 6,4 % – армяне, 1,5 % – греки, 1,3 % – русские. Общее число азербайджанцев в Грузии составляет 284761 человек (2002 г.). Этническая активность (преимущественно протестная) азербайджанцев в Грузии находит широкий патриотический отклик в Азербайджане.

Следует обратить внимание, что Грузия с Арменией имеет общую государственную границу общей протяжённостью 206 км. Из них 110 км уже согласованы, а оставшиеся 96 км остаются спорными.

В 1995 году была сформирована межправительственная комиссия по делимитации и демаркации армяно-грузинской границы. Спорным участком являются территории на участке села Бавра Ширакской области Армении, близ армяно-грузинской границы в районе Самцхе-Джавахеги. Грузия также считает грузинскими ряд церквей (Ахтала, Кобаир(и), Хневанк(и), Хучап(и), Киранс(и))

2) дії сторін в них спрямовані на досягнення протиправного результату, що вказує про умисність таких правочинів (суб'єктивна ознака).

За суб'єктивною стороною правочини, що обмежують здатність особи мати цивільні права можна віднести до таких, що порушують публічний порядок. Зокрема, Рішення Конституційного Суду України у справі за конституційним поданням Жашківської районної ради Черкаської області щодо офіційного тлумачення положень частин першої, другої статті 32, частин другої, третьої статті 34 Конституції України від 20 січня 2012 р., чітко визначає перелік підстав, за якими можуть обмежуватися права на таємницю особистого та сімейного життя, а також визначає, що обмеження цих прав за інших підстав є правопорушенням [5].

Спробуємо віднести правочини, що обмежують здатність особи мати цивільні права, до даної категорії за вказаними ознаками. За об'єктивною стороною правочини, що порушують публічний порядок, порушують певні права, закріплені на законодавчому рівні. Наприклад, це може бути право на недоторканість житла, особисте і сімейне життя та його таємницю, вільне пересування та вибір місця проживання тощо. Тобто йдеться про конкретно визначені права, а не про правоздатність як категорію, що визначає здатність особи мати такі права. Таким чином, за суб'єктивною ознакою вказаний вид правочинів не можна віднести до цієї категорії.

Оскільки для віднесення правочину до категорії таких, що порушують публічний порядок, потрібна наявність як об'єктивної, так і суб'єктивної ознак, доходимо висновку, що таке віднесення буде неможливим. Отже, правочини, що обмежують можливість особи мати цивільні права, не зазначені у главі 16 ЦК України, а значить, сьогодні відсутнє нормативне регулювання правових наслідків вчинення таких правочинів.

На нашу думку, для усунення зазначеної прогалини доцільним є внесення до ЦК України змін, котрі закріпили б:

- 1) приналежність правочинів, що обмежують здатність особи мати цивільні права до нікчемних в якості окремої категорії таких правочинів;
- 2) правові наслідки визнання даних правочинів недійсними, а значить, факт ненастання будь-яких правових наслідків, окрім тих, що пов'язані з їх недійсністю.

Література:

1. Цивільний кодекс України від 16 січня 2003 р. – [Електронний ресурс] / Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/435-15>.
2. Зміна і припинення договірних правовідношень як способи захисту цивільних прав. Боднар Т.В. // Українське комерційне право. – 2007 – № 8. – С. 124-135.
3. Кот О. Природа недійсних правочинів / О. Кот // Вісник Академії правових наук України. – 2009 – № 4(59). – С. 108-118.

4. Потопальський С.С. Підстави та наслідки недійсності підприємницьких договорів (на матеріалах практики господарських судів). Автореф. дис. канд. наук. – К., 2007 – 20 с.

5. У справі за конституційним поданням Жашківської районної ради Черкаської області щодо офіційного тлумачення положень частин першої, другої статті 32, частин другої, третьої статті 34 Конституції України. Рішення КСУ від 20 січня 2012 р. – [Електронний ресурс] / Режим доступу: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v002p710-12/conv>.

Аракелян Феликс Павлович

*соискатель ученой степени кандидата юридических наук
ФГАОУ ВПО «Северо-Кавказский федеральный университет», Россия*

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ НОТАРИАЛЬНОГО УДОСТОВЕРЕНИЯ ДОВЕРЕННОСТЕЙ В РФ

По действующему законодательству в соответствии с п.1 ст.185 ГК РФ «доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами» [1].

Важным при рассмотрении порядка нотариального удостоверения доверенностей, является также вопрос о сроке выдачи доверенности и праве передоверия доверенности. Срок доверенности является обязательным элементом и указывается прописью на бланке доверенности. Ранее ст.186 ГК РФ устанавливалось правило, согласно которому доверенность могла быть выдана сроком на не более три года [2]. В законе было оговорено также, что в случае, если на бланке доверенности предельный срок не указан, такие доверенности действуют один год с даты выдачи этого документа, за исключением доверенностей на совершение сделок за границей, согласно п.2 ст.186 ГК РФ такие доверенности действуют до момента ее отмены. Однако императивным было правило относительно даты выдачи доверенности, которая в обязательном порядке должна была проставляться на бланке, в противном случае такая доверенность признавалась ничтожной. В случае если признание недействительности доверенности происходит в судебном порядке, то по общему правилу применяется также последствия недействительности сделки. Касаясь доверенностей, выдаваемых в порядке передоверия, срок таких доверенностей не может превышать срока, на который выдана основная доверенность. Следует, однако, отметить, что несоблюдение этого правила не является основанием для признания доверенности недействительной. С 1 сентября 2013 г. законодательство в области регулирования сроков выдачи нотариальных доверенностей кардинально изменилось. Теперь доверенность может быть выдана на неограниченный срок. Однако, действие п.1 ст.186 ГК сохраняет



Slick after passage through it by another ship

Такая же тактика была выбрана и на сравнительно недавних судебных процессах загрязнений с судов «Скульптор Аникушин» и «Fast Rex». Но она оказалась безуспешной, а компании и капитаны этих судов были оштрафованы.

Тер-Маркарян Баграм

студент Національного авіаційного університету, м. Київ, Україна

ВОПРОСЫ ТЕРРИТОРИАЛЬНЫХ РАЗНОГЛАСИЙ ГРУЗИИ С СОСЕДНИМИ СТРАНАМИ

После распада СССР в 1991 году у Грузии, кроме границы с Турцией, образовались государственные границы с новыми странами – Азербайджаном, Арменией, а также Россией, и соответственно возникло множество спорных вопросов и несогласованностей касаясь приграничных территорий. Из перечисленных стран наиболее сложен вопрос с Азербайджаном, т.к. на сегодняшний день более 180 километров из общей границы протяженностью 446 километров остаются несогласованными.

Делимитация и демаркация государственной границы началась в 1996 году двусторонней грузино-азербайджанской межправительственной комиссией. В настоящее время делимитировано и демаркировано 66 % общей границы. В ходе

В этой связи следует напомнить, что апелляционный суд Ренна с 1996 года считает, что «доказательство состава преступления по сбросу нефти в море не обязательно требует образцов, но могут быть обусловлены другими методами доказательства таких, как прямые наблюдения правоохранительных органов, подкрепленные фотографиями».

Кроме того, Верховный суд признал, что единственного визуального наблюдением агентов по уведомлению нарушений достаточно для того, чтобы установить преступление, поэтому не имеет смысла требовать фотографии.

В случае с танкером «Kaltene» похоже, что ограничили оглашением протокола таможенников-летчиков. Доводы защиты капитана танкера, что причина загрязнения явно были форс-мажорные обстоятельства, судом не были приняты. Инспекция показала, что судно находилось в безупречном техническом состоянии. Но прокурор указывал на «совокупность доказательств» и «подозрительную» позицию судна, которое перед пролетом самолета изменило свой курс на 90°, чтобы «скрыть и замести» следы загрязнения. Трудно в это поверить, чтобы корпусом танкера можно было закрыть 4-километровый шлейф. Не смотря на то, что прокурор предлагал оштрафовать латвийскую компанию DFDS S.I.A Ganibu Dambis в размере 500 000€, т.е. в объеме уже заплаченного залога, суд вынес решение – штраф 800 000€, 5% которого должен заплатить белорусский капитан Сергей Сакуро.

Процесс над танкером «Kaltene» показывает силу статьи L. 218-28 Экологического кодекса, согласно которой протоколы уполномоченных должностных лиц «являются подлинными доказательствами, пока не доказано обратное». А кто будет доказывать обратное? Экипаж? Капитан? Но хватит ли экипажу технических возможностей, чтобы доказать свою невиновность? Ответ достаточно туманный.

Несколько нарушителей пытались оспорить доказательную законность этих протоколов, всегда подкрепленные фотографиями. Три случая незаконного сброса нефти на судах «Voltaire», «Dobrudja» и «Nova Hollandia» рассматривались в 2005 году апелляционным судом города Ренн.

Защита выбрала тактику: «Это не наше загрязнение, мы вынуждены были следовать в шлейфе загрязнения от другого судна».

В случае «Voltaire», судьи сказали, что фотографии «уничтожают предположение, согласно которого, что судно следовало в фарватере другого судна или его пересекало», так как судно, проходящее через загрязненный шлейф другого, оставляет за собой чистый след.

В Руководстве по воздушному наблюдению нефтяных загрязнений публикуются фотографии, подтверждающее это утверждение.

свою силу, и если в доверенности не указан срок, то она действует один год. Анализ нововведенных изменений относительно отмены ограничений по срокам выдачи доверенности, по нашему мнению, может привести к неблагоприятным последствиям. Предполагается, что одним из побочных эффектов может явиться резкое увеличение количества притворных сделок в коммерческой сфере, с целью сокрытия фактических продаж, что приведет к сокрытию действительных доходов, и, соответственно, к уходу от налогообложения.

Представитель по доверенности должен лично осуществлять те полномочия, которые ему предоставлены. Однако в доверенности может быть предусмотрено право, согласно которому представитель может передоверить свои права другому лицу. Передоверить можно как все полномочия, так и некоторые из них, при этом объем полномочий в новой доверенности не может превышать объема полномочий в основной доверенности. Срок, на который выдается передоверенная доверенность, как было сказано ранее, не может превышать срока указанного в основной доверенности. В соответствии со ст. 187 ГК и ст. 59 Основ законодательства РФ о нотариате «доверенность в порядке передоверия может быть выдана представителем другому лицу, как правило, если в основной доверенности оговорено право передоверия» [2]. Однако на практике до недавнего времени возникали случаи, относимые к разряду исключительных, когда передоверие могло быть осуществлено, чтобы соблюсти принцип гарантированности обеспечения прав и законных интересов доверителя. Основанием передоверия в таких случаях являлись тяжелая болезнь представителя или длительная командировка. К факторам, влияющим на необходимость передоверия, относились также факторы объективного характера, например, стихийные бедствия, техногенные катастрофы, катаклизмы и другие. К факторам же субъективного характера относились призыв в армию, осуждение представителя с наказанием в виде лишения свободы. Вышеперечисленные основания должны были быть подтверждены документально и предоставляться нотариусу для приобщения к материалам нотариального дела.

Спорным остается вопрос относительно множественного передоверия. Казалось бы, российское право живет по закону «все, что не запрещено, разрешено», но не в этом случае. Ни в Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей, ни в Основах законодательства о нотариате, ни в Гражданском кодексе нет прямого запрещения «повторного» передоверия. Но разъяснения Нотариальной Палаты по данному вопросу и сама нотариальная практика позволяют прийти к выводу, что повторное передоверие запрещается. Нотариус обязан отказать в удостоверении «передоверия передоверенной доверенности». А какие правовые последствия возникнут, в случае повторного удостоверения? Представляется, что в противном случае, то есть при множественном передоверии затруднительно будет соблюдать положение ч. 2 ст. 187 ГК РФ, которое обязывает представителя сообщать доверителю данные о новом представителе. Возникнет своеобразная чехарда и путаница, нормы вышеуказанной статьи, по-видимому, не будут соблюдаться. Также нарушится «личностный характер» при выдаче доверенности, «доверия» конкретному лицу-представителю не будет иметь место.

В доверенности, которая выдается в порядке передоверия, указываются также: дата, место удостоверения и реестровый номер основной доверенности;

фамилия, имя и отчество нотариуса, удостоверившего основную доверенность, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы либо фамилия, имя, отчество и должность должностного лица, удостоверившего основную доверенность; сведения о физическом или юридическом лице, выдавшем доверенность (такие же полные, как в основной доверенности); в случае выдачи доверенности от имени юридического лица – должность лица, выдавшего доверенность; полномочия, передаваемые в порядке передоверия; срок действия доверенности в порядке передоверия».

На основной же доверенности указывается дата, место удостоверения, реестровый номер, фамилию, имя, отчество нотариуса, удостоверившего доверенность в порядке передоверия, а также данные о том, кому и на какой срок она выдана. Копия основной доверенности также приобщается к материалам нотариального дела.

Выше были рассмотрены основания «исключительного передоверия», с изменением законодательства в области нотариального удостоверения доверенностей, запрещается передоверие полномочий, если в основной доверенности это право не оговорено. Если в предыдущей редакции Закона в исключительных случаях передоверие допускалось, как и было описано выше, с целью защиты интересов доверителей, то сейчас наложен запрет на такие действия даже в исключительных случаях. Пробел законодательства в области регулирования сроков по извещению доверителя о передоверяемых полномочиях заполнен. Теперь в законе установлено, что представитель должен оповестить доверителя в «разумный срок». Подобная формулировка повышает уровень субъективности и вариативности в понимании этого разумного срока. По видимому, данное нововведение приведет на практике к сокращению сроков оповещения и большей ответственности представителя по данному вопросу. Также пробел в законодательном урегулировании данной проблемы видится и в вопросе установления ответственности за неисполнение требований об извещении. Так в п.2 ст.187 ГК РФ не содержится сведений об ответственности за нарушение сроков извещения. А ведь это могло бы послужить стимулирующим фактором к надлежащему исполнению своих обязательств со стороны представителя.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) (с изменениями на 9 июля 2013) (ФЗ от 30.11.1994 №51-ФЗ) // Официальный интернет-портал правовой информации [www. Pravo.gov.ru](http://www.Pravo.gov.ru) .-2013.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации // Официальный интернет-портал правовой информации www. Pravo.gov.ru .-2012.

Кассационный Суд имел возможность сказать, что эти протоколы не противоречат статье 6 европейской Конвенции по правам Человека (ЕКПЧ) на справедливое судебное разбирательство [Crim. 16 mars 1993 Bull.115, Crim. 29 septembre 1991 pourvoi n° 98-80.618, Crim. 1er fevrier 200 Bull.51, Crim. 25 novembre 2003 pourvoi n°03-83.219].

Первый беглый обзор данного вопроса показывает, что должностное лицо, стоящее на защите чистоты прибрежных вод Франции, имеет неоспоримое преимущество в констатации факта загрязнения моря.

Судебная практика доказательства вины судна

К сожалению, нелегко найти материалы судебных заседаний, чтобы рассказать, как выполняется практика доказательства вины судна. Но имея ограниченный материал по двум судебным процессам, уже можно представить, как происходила эволюция судебной практики применения французского законодательства.

На сайте Ассоциации французских морских капитанов [] есть заметки, сделанные на судебном процессе загрязнения судном «Nada III». (Этот пример приведен в I-ой части нашего исследования). Заметки сделаны явно капитаном, который был экспертом на данном процессе. Судно «Nada III», флаг Сент-Винсент и Гренады – виновник загрязнения 3 марта 2002 года. Заключительное судебное заседание состоялось 2 июля, на котором за шлейф загрязнения длиной в 35 миль египетский капитан был оштрафован на 75 000 евро.

Данный процесс будем сравнивать с судебным процессом над танкером-химовозом «Kaltene» (IMO 9253234, флаг Маршалловых островов). 6 мая 2011 года в 15°45'N в 140 км к западу от зоны разделения движения Ushant экипаж патрульного самолета французской таможни обнаружено нефтяное загрязнение длиной в 4 км и шириной в 100 метров за этим танкером. Судно было переадресовано в порт Брест, где было проведено расследование. После оплаты залога 500 000 евро судно могло продолжить рейс, но в ходе проверки был обнаружен дефект вала винта. Причиной загрязнения явился обрывок троса рыбацкой сети, наматывший на вал винта.

Если на судебном заседании над судном «Nada III» присутствовали в качестве свидетелей два пилота французской таможни, обнаруживших загрязнение, а также инспектор государственного портового контроля, то в начале судебного заседания адвокаты капитана танкера «Kaltene» просили отсрочить начало слушания, т.к. летчики французской таможни отсутствовали, однако судебное заседание началось.

Если на судебном заседании над капитаном судна «Nada III» судья вежливо спрашивал летчиков: «Могли ли вы взять пробы из шлейфа судна?», а в ответ летчики убедительно доказывали правоту следующими фразами.

- Мы четыре должностных сотрудника на борту, давших присягу.

- Я офицер авиации со стажем в 8 лет, имею достаточный опыт обнаружения незаконных «сбросов», я участвовал в европейских учениях с другими самолетами.

К.т.н., доцент Мищик Н.А.

Государственный морской университет имени адмирала Ф.Ф. Ушакова,
Россия

ФРАНЦУЗСКАЯ СИСТЕМА БОРЬБЫ С ЗАГРЯЗНЕНИЕМ МОРЯ. ЧАСТЬ 3. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ВИНЫ СУДНА. СБОР ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ВИНЫ СУДНА

Во французском уголовном праве применяется принцип свободы оценки доказательств (статья 427 Уголовно-процессуального кодекса). Принцип свободы оценки доказательств, заключается в том, что судья, присяжные заседатели оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью, а также тем, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Поэтому уполномоченное должностное лицо, отвечающее за мониторинг загрязнения морской среды, должен представлять доказательства убедительно.

На европейском уровне, доказательства, принимаемые судами, отличаются от страны к стране. Боннское соглашение по защите Северного моря признает следующие шесть методов доказательства: 1) письменное заявление (протокол); 2) фотографии; 3) изображения с радара бокового обзора; 4) образцы нефти, взятые непосредственно из шлейфа за кормой судна и на борту во время инспекции; 5) анализ методом газовой хроматографии и масс-спектрометрии; 6) отчет об инспекции в порту.

Другие виды доказательств принимаются или не принимаются в зависимости от страны. Во Франции также признаются радиопереговоры и данные записывающего устройства позиционирования. Срок действия свидетельства устанавливается законом.

Выявление фактов сброса нефтесодержащих вод на практике осуществляется в случае пролета над французской ИЭЗ летчиками таможи и авиации ВМФ в соответствии с положениями Боннского соглашения. Оно заявляет, что «первый след нефти становится видимым, когда содержание нефти в смеси с водой достигает 60 ppm».

Это же соглашение уточняет, что «любой наблюдатель может распознавать различные аспекты водной поверхности и, что такие наблюдения могут предъявляться как действительные доказательства».

Кроме того, ИМО в резолюции МЕРС.61(34) от 9 июля 1993 года о пределах видимости разлива нефти, имеется разъяснение, что видимые следы нефти само по себе является доказательством вероятного правонарушения норм МАРПОЛ.

[Резолюция МЕРС 61(34), принятая 9 июля 1993 года, «Пределы визуальных наблюдений за сбросами нефти согласно Приложению I конвенции МАРПОЛ 73/78».]

К.ф.н. Чабристова Е.В.

Владимирский государственный университет, Россия

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ДИСКУССИИ НА ЗАНЯТИЯХ С ИНОСТРАННЫМИ СТУДЕНТАМИ

Формирование коммуникативной компетенции, то есть способности к межкультурному взаимодействию, является необходимым условием при работе с иностранными студентами. Работа с информацией на любом языке требует формирования определённых навыков: умение анализировать информацию, выделять нужные факты, использовать логику в рассуждениях, находить нужные аргументы и контраргументы. В связи с этим иностранный студент испытывает сложности с тем, чтобы правильно, логично и доказательно сформулировать мысль на русском языке. Поэтому важной предпосылкой для учебной деятельности студента является социальная коммуникативность, требующая высокой логической культуры, эффективного использования приёмов риторики и аргументации.

Сегодня очевидно, что знания при изучении иностранного языка формируются в процессе личностно – значимой деятельности. [1. С.5] Необходимо на занятиях создать благоприятную обстановку, предполагающую учёт индивидуальных особенностей студентов. Для успешного овладения навыками развития речи преподаватель ставит учащихся в ситуацию выбора, использует приём апелляции к личному опыту, чувствам и эмоциям, побуждает студентов выражать собственное мнение, давать оценки, самостоятельно мыслить и делать выводы.

Более эффективный процесс обучения происходит при помощи проблематизации учебного процесса. Преподаватель на занятиях создаёт проблемные ситуации, студент, используя полученные знания, их решает. Такой подход стимулирует мыслительную деятельность студента, способствует повышению эффективности процесса обучения.

В рамках проблемного обучения особенно активно используется **метод дискуссии**, который позволяет понять, проанализировать услышанное и выдвинуть свою точку зрения, подтвердив её аргументами. Такая деятельность заставляет студента ответственно относиться к использованию языковых средств, что является одним из важнейших требований к будущему иностранному специалисту.

Под дискуссией может пониматься обсуждение спорного вопроса, основанное на искусстве рассуждать и излагать свои мысли соответственно законам разума, а также форма научного общения и получения нового знания [2. С.120]. Дискуссию можно принимать как способ организации урока, где студенты учатся работать в группе, вырабатывая коллективное суждение. Это даёт возможность иностранным студентам в процессе группового обсуждения высказы-

вать более свободно свою точку зрения. Преподаватель не вмешивается в процесс выработки коллективного мнения студентов, а наблюдает со стороны, в конце урока анализирует и комментирует выступления студентов.

Известно, что дискуссия имеет две различные точки зрения на проблему, хотя на практике, во время выработки точки зрения группы, студенты высказывают множество мнений на проблему, так как каждый из участников дискуссии имеет свою точку зрения. Здесь возможна организация индивидуально – деятельностного подхода при групповом обучении. Так как преподаватель, наблюдающий со стороны за высказываниями студентов, имеет возможность фиксировать их индивидуальные ошибки и в дальнейшем выработать систему индивидуальных заданий для каждого иностранного учащегося.

Важной характеристикой дискуссии является её аргументация. Поэтому полемисту необходимо мыслить чётко, логично строить свои выступления, давать аргументированные ответы, то есть обладать высокой культурой мышления. Для этого необходимо соблюдать законы формальной логики: закон тождества, закон противоречия, закон исключения третьего и закон достаточного основания [3]. Знание и применение законов помогает организовать выступления, проявляя при этом культуру речевой коммуникации. Это позволяет сделать выступление студента более логичным, чётким и эффективным. От логической культуры личности в значительной степени зависит коммуникативный эффект сообщения, поскольку никакие аргументы не будут иметь воздействия, если они не связаны логически [4. С.6].

Для проведения дискуссии предварительно преподавателем проводится большая лексическая работа, где определяются тема дискуссии, вырабатываются критерии её проведения, разбираются сложные термины и понятия, которые понадобятся студенту в процессе обсуждения, выстраивается схема проведения дискуссии, разбираются речевые клише, позволяющие студенту приступить к высказыванию своей точки зрения.

Приведём примеры стереотипных речевых конструкций для ведущего и для участников дискуссии.

I. Для ведущего

Начало дискуссии (обсуждение):

- Сегодня нам предстоит поговорить о ...
- Хочу выделить следующие аспекты (вопросы, проблемы) нашей/ нашего сегодняшней/ сегодняшнего дискуссии/ обсуждения...

Предложение принять участие в дискуссии:

- А что Вы можете сказать об этом?
- Есть ли ещё желающие высказать своё мнение?
- Кто может что-нибудь добавить?

Ведение дискуссии:

- Вы ушли от темы.

К актам касающиеся прав женщин и детей относятся:

Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации женщин, в которой сказано, что достижение полного равенства прав мужчин и женщин необходимая задача государства, и оно должно всеми имеющимися в распоряжении способами изменять традиционную роль мужчин и женщин.

Государство имеет право вмешаться во внутреннюю жизнь семье и брать на себя функции защиты. Когда семья превращается в источник эксплуатации и злоупотреблений.

Международная Конвенция о защите прав ребенка, Это первый официально утвержденный международный документ, включающий полный перечень прав человека: гражданские и политические права ребёнка наряду с экономическими, социальными правами, что подчеркивают их важность в равной степени. Конвенция о правах ребёнка была единогласно одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 года.

В России основные права человека, в том числе женщин и детей, отражены в Конституции Российской Федерации, Семейном кодексе Российской Федерации, Уголовном кодексе Российской Федерации, в Федеральном законе «О гарантиях основных прав ребенка в Российской Федерации»

Однако нормативно-правовые акты, действующие сейчас в Российской Федерации в отношении насилия над женщинами и детьми (в том числе домашнего насилия) направлены на ликвидацию последствий случившегося.

К сожалению специальных законодательных актов, которые бы регулировали насилие в семье, на данный момент не существуют.

Литература

1. Международная Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 года № 44/25 // www.un.org/russian, рубрики «права человека», «конвенции»
2. Конституция Российской Федерации. – М.: ЛексЭСТ, 2004. – 128 с.
3. Семейный кодекс Российской Федерации. – М.: ЛексЭСТ, 2004. – 136 с
4. Уголовный кодекс Российской Федерации. – М.: ЮрКнига, 2004. – 160с.
5. Федеральный Закон «О гарантиях основных прав ребенка в Российской Федерации» от 24 июля 1998 года № 124 ФЗ // www.school-sector.relarn.ru

К законодательным документам, регулирующим права и свободы человека вообще, а так же непосредственно женщин и детей в нашей стране относятся: Конституция Российской Федерации. В ст. 2 заявлено, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. В ст.21 говорится о том, что достоинство личности охраняется государством, никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Ст. 22 Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность.

Семейный кодекс Российской Федерации ст. 56 в которой говорится, о том, что ребенок имеет право на защиту своих прав и интересов, кроме того, ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений, в том числе и со стороны родителей.

Уголовном кодексе Российской Федерации ст.134, 135. В этих статьях говорится об уголовной ответственности за половое сношение с лицом, не достигшим совершеннолетия, а так же за развратные действия с несовершеннолетним. К уголовной ответственности может быть также привлечен родитель, вовлекающий своего ребенка в систематическое употребление спиртных напитков, наркотиков, занятие проституцией, бродяжничеством, попрошайничеством. Кроме того в Уголовном кодексе установлена ответственность родителей и иных лиц, обязанных осуществлять надзор за детьми, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию детей, если это сопряжено с жестоким отношением с детьми.

Ужесточена ответственность за умышленные преступления против жизни, здоровья и половой неприкосновенности граждан независимо от места совершения этих преступлений и наличия или отсутствия родства между преступником и жертвой.

Федеральный закон «О гарантиях основных прав ребенка в Российской Федерации» Настоящий закон устанавливает основные гарантии прав и законных интересов ребенка, предусмотренных Конституцией Российской Федерации, в целях создания правовых и социально-экономических условий для реализации прав и интересов ребенка, защита его прав в различных сферах жизнедеятельности. Особое внимание при этом уделяется детям, находящимся в трудной жизненной ситуации: детям – жертвам насилия, детям, жизнедеятельность которых нарушена в результате сложившихся обстоятельств и которые не могут преодолеть их самостоятельно или с помощью семьи.

Международной и российской законодательную базу в области защиты прав женщин и детей, можно условно разделить на законодательные акты в области прав человека вообще, и на акты касающиеся прав женщин и детей.

К этим законодательным актам о правах человека относятся

Всеобщая Декларация прав человека (1948 г.) В которой говорится, что все люди имеют на жизнь без насилия, Европейская Конвенция о защите прав и основных свобод человека.

-Вы перевели разговор на другую тему.

-Это интересная мысль!

-К этому мы ещё вернёмся...

Подведение итогов:

– Мы обсуждали вопрос о...

- В ряде выступлений говорилось (высказывалась мысль) о...

- Подводя итоги, можно сказать следующее...

-Благодарю всех присутствующих за участие в дискуссии (обсуждении).

II. Для участников дискуссии (обсуждения)

Частичное несогласие:

-В общем, это правильно, но

-В известном смысле я согласен, но...

- Всё это так, но...

Несогласие:

- Не могу согласиться...

- Я другого мнения...

- Хочу возразить...

- Я категорически с этим не согласен...

Добавление:

-Хочу добавит следующее...

-Хочу продолжить мысль о ...

- Хорошо, что Вы заговорили об ...

- В этой связи мне хотелось бы добавить...

-Я бы добавил...

Иллюстрация мысли:

-Хочу привести пример...

- В качестве примера я могу привести следующее...

- Это подтверждает такой пример...

Прерывание разговора:

- Извините, пожалуйста, но...

- Извините, что перебиваю...

Занимаясь предварительной подготовкой к дискуссии, преподаватель не ограничивает свободу учащих в плане подготовки к ней. На занятиях по РКИ в процессе обсуждения студенты выбирают тему, формируют проблему, определяют этапы дискуссии, регламента, подведения итогов. Преподаватель задаёт направление работы, а студенты самостоятельно подбирают материал к теме, формируют свой тезис, выстраивают выступление, находят яркие аргументы. Всё это предполагает большую подготовительную домашнюю работу, которая выполняется каждым студентом. Работа включает в себя и посещение библиотеки, и работу в интернете, анализ и обобщение прочитанной литературы, ис-

пользование законов логики при составлении выступления и многое другое. Задача преподавателя состоит в том, чтобы вызвать интерес у студентов к обсуждаемой проблеме, нацелить их на ответственное отношение к подготовке, поскольку цель проведения дискуссии на занятиях по РКИ – выработка практических знаний и умений, отработка речевых клише и актуализация языковых знаний, полученных за время обучения.

Литература:

1. Бим И.Л. Некоторые актуальные проблемы современного обучения иностранным языкам//Иностранные языки в школе. – М.2001, №4. – С.5-8.
2. Зарецкая Е.Н.Риторика: Теория и практика речевой коммуникации. – 4-е изд. – М.: Дело, 2002. – 480 с.
3. Ивин А.А.Теория аргументации: Учебное пособие. М.:Гардарика, 2000. – 416 с.
4. Морозова И.Г. Использование дискуссии на занятиях иностранного языка в рамках проблемного обучения при подготовке современных специалистов / И.Г. Морозова// Иностранные языки. Теория и практика, 2010.- № 1. – С. 25-35.

Заңтану магистрі Қыдралинова А.К.

Инновациялық Еуразия университеті, Қазақстан Республикасы

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ НЕКЕ ШАРТЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ КЕЙБІР МӘСЕЛелЕРІ

Қазақстан Республикасының азаматтарында неке шартына отыру мүмкіндігі 1993 жылы 22 қазанда туды. Бұл мүмкіндік Қазақстан Республикасының Жоғарғы Кеңесі қабылдаған «Неке және Отбасы туралы заңға өзгертулер мен толықтырулар енгізу туралы Заң» арқылы пайда болды. Неке шарты туралы бұл заңда бір ғана бап бар еді және де ол бір ғана сөйлемнен тұратын. Ал, қазір 2011 жылдың 26 желтоқсанында қабылданған «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» кодексте неке шартына арналған бес бап бар. Бұл баптар жоғарыда айтылған шартқа байланысты жағдайларды толығымен қамтып, реттеу жолдарын көрсетеді. Неке шартының ұғымы «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» кодекстің 39-бабында беріледі: некеге отыратын (ерлі-зайыпты болатын) адамдардың келісімі немесе ерлі-зайыптылардың некедегі (ерлі-зайыптылықтағы) және (немесе) ол бұзылған жағдайдағы мүлктік құқықтары мен міндеттерін айқындайтын келісім неке шарты деп танылады. Неке шартына отыру арқылы ерлі-зайыптылар мүлкінің шарттық режимі қалыптасады. Ол режим ерлі-өзайыптылар мүлкінің заңды режимінен өзгеше болады.

Способствовать соблюдению международных стандартов в области прав человека, в особенности тех, которые сформулированы в Декларации ООН об искоренении насилия в отношении женщин, определившей насилие в отношении женщин как «любой акт насилия, совершенный на основании полового признака, который причиняет, или может причинить физический, сексуальный или психологический вред или страдания женщинам, включая угрозы совершения таких актов, принуждение или произвольное лишение свободы, будь то в общественной или личной жизни».

Признать, что насилие, совершенное на основании полового признака, в отношении женщин – домохадцев или женщин, связанных близкими отношениями с причинителем вреда, является насилием в семье.

Признать, что насилие в семье является серьезным преступлением против личности и общества, которое не извинимо и не терпимо.

В сферу действия закона о насилии в семье включены следующие категории отношений: жены, совместно проживающие партнеры, бывшие жены или партнеры, лица, находящиеся в сожительстве, в том числе те из них, кто не проживает в том же самом доме, родственница (включая, но, не ограничиваясь сестрами, дочерьми, матерями), домашняя работница и члены их семей.

Установить законодательство, запрещающее насилие в отношении женщин – домохадцев или женщин, находящихся в близких отношениях, защищающее жертв насилия и предотвращающее дальнейшее насилие.

Кроме того, предлагаются механизмы подачи жалоб на насилие в семье исходящих от жертв насилия. Подробно описываются действия сотрудников полиции, социальных работников судебных органов.

Основным международным документом по правам ребёнка является Конвенция о правах ребёнка. Это первый официально утвержденный международный документ, включающий полный перечень прав человека: гражданские и политические права ребёнка наряду с экономическими, социальными правами, что подчеркивают их важность в равной степени. Конвенция о правах ребёнка была единогласно одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 года. В настоящее время она ратифицирована всеми государствами мира за исключением двух.

Положение о защите ребёнка от грубого обращения и отсутствия о нём заботы изложено в ст. 19 Конвенции.

Государства, ратифицировавшие эту Конвенцию должны принимать все меры с целью защиты ребёнка от всех форм физического или психического насилия, оскорбления.

Законодательство Российской Федерации гарантирует равенство прав и свобод ребёнка независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

19. Нормативные Постановления Верховного Суда Республики Казахстан, Астана 2009 г.

20. Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе. Представитель по вопросам свободы СМИ. Комментарии Проектам Уголовного Кодекса Республики Казахстан, Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях, 2013 г.

Омарова Л.

юрид. Отделения ЮФ ДГУ

Научн.рук. Адзиева С.М.-С.

К.и. н. старший преподаватель

ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЖЕНЩИН И ДЕТЕЙ В МЕЖДУНАРОДНЫХ И РОССИЙСКИХ НОРМАТИВНЫХ, ПРАВОВЫХ ДОКУМЕНТАХ

До не давнего времени большинство международных документов о правах человека истолковывались настолько узко, что их нельзя было приспособить ко многим проблемам касающихся женщин и детей, в частности насилия в семье. Но за последние годы активисты- правозащитники отстояли, а международные органы признали более широкую интерпретацию правозащитных документов и норм.

К таким документам относятся:

Европейская Конвенция о защите прав и основных свобод человека

Африканская Хартия прав человека и народа.

Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации женщин

Американская Конвенция о правах человека

Международная Конвенция о защите прав ребенка

Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей

Декларация об искоренении насилия в отношении женщин

Международный Пакт о гражданских и политических правах (МПГПП)

Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации женщин (КЛДЖ)

Американская Декларация прав и обязанностей человека (АДПОЧ)

Общая Декларация прав человека (ОДПЧ)

Основными источниками международных норм в области прав человека являются: договоры и конвенции, а так же общее международное право.

Кроме того ООН предлагает модельное законодательство о насилии в семье. Оно может быть взято за основу для разработки законодательных актов в области насилия в семье в разных странах.

Целями модельного законодательства являются:

Неке шарты неке азаматтық хал актілерін жазатын мемлекеттік органдарда тіркелгеннен кейін де, тіркелгенге дейін де кез-келген уақытта жасалуы мүмкін. Бірақ, неке шарты неке мемлекеттік тіркеуден өткен соң ғана күшіне енеді.

Неке шартының нысанына келетін болсақ ол міндетті түрде жазбаша жасалып, нотариус куәландырылғаннан кейін заңды деп саналады. Нотариус неке шартының заңға сәйкестігін тексеріп қана қоймай, сонымен қатар тараптарға оның мәні мен мағынасын түсіндіруі қажет. Егер неке шарты белгілі бір қозғалмайтын мүлік жайлы болса, онда ол Азаматтық Кодекстің (АК) 118-бабына сәйкес мемлекеттік тіркеуден өтуі тиіс. Жалпы неке шартын тіркеу қажеттілігі оның мазмұнына байланысты туындайды. Егер неке шарты жылжымайтын мүлікті иеліктен шығару туралы мәселені шешсе, оның өзі жылжымайтын мүлікпен жасалған мәміле болып табылады да, Азаматтық Кодекске сәйкес мемлекеттік тіркеуден өтуді қажет етеді.

Неке шартында көзделген құқықтар мен міндеттер белгілі бір мерзімдермен шектелуі (мерзімді шарт) не мерзімнің көрсетілмеуінсіз (мерзімсіз шарт) жасалынуы мүмкін.

Неке шарты жұбайлардың тек қана мүлікті қатынастарын реттейді де, қандайда да бір басқа отбасылық қатынастарды реттей алмайды. Неке шарты арқылы ерлі-зайыптылар мүлкінің заңды режимін өз келісімдері арқылы толық мүдделеріне сай өзгертулеріне болады.

Екі жақ неке шарты жасалған кезде өздерінің қалаулары бойынша мүлкіне бірлескен, үлестік немесе бөлектелген меншік режимін белгілеуге құқылы. Аталған меншік режимдері жұбайлардың мүлкіне толығынан, не кейбір бөлігіне ғана, әлде әрқайсысының мүлкіне таралуы мүмкін. Ерлі-зайыптылар неке шартында бірлескен отрақ меншік режимін заңда көрсетілгендей емес, мүлкінің тек кейбір бөліктеріне ғана (мысалы, тек жылжымайтын мүлікке немесе бағалы қағаздарға және т.б.) немесе әрқайсысының мүлкіне қолдануы мүмкін.

Сөйтіп, «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» кодексті ерлі-зайыптыларға әртүрлі мүлік режимдерін (бірлескен, үлестік және бөлектелген) пайдалануларына болады.

Мүліктің шарттық режимі ерлі-зайыптылардың барлық мүлкіне ғана емес, кейбір бөлігіне ғана қолданылуы мүмкін. Мұндай жағдайда неке шартынан тыс қалған мүлік, ерлі-зайыптылар мүлкінің заңды режиміне бағынады.

Үлкен тәжірбиелік маңызға бар нормалардың бірі неке шартының қолда бар мүлікке ғана емес, сондай-ақ болашақта алынатын заттар жайылы жасалынуы.

Неке шартында жұбайлар өзара күтіп бағу жөніндегі өз құқықтары мен міндеттерін, бір-бірінің кірістеріне қатысу әдістерін, олардың әрқайсысының отбасылық шығындар жасау тәртібін айқындауға; неке бұзылған жағдайда ерлі-зайыптылардың әрқайсысына берілетін мүлікті белгілеуге, сондай-ақ неке шартына ерлі-зайыптылардың мүлікті қатынастарына қатысты өзге де ережелерді енгізуге құқылы.

Неке шартында жұбайлар заңда көрсетілген өзара күтіп бағу жөніндегі құқықтыры мен міндеттерін анықтайтын нормаларды толықтыра алады, бірақ олардың күшін шарт арқылы жоя алмайды. Заң жүзінде алиментке құқысы жоқ жұбайға (бұрынғы жұбайға) неке шарты бойынша асырау қаражаты тағайындалуы мүмкін. Сонымен қатар неке шартында ерлі-зайытылар неке кезеңінде, неке бұзылғаннан кейін де бір-біріне асырау қаражатының қандай негіздерде, мөлшерде, тәртібі мен мерзімде көрсетілетінін алдын-ала қарастыруларына болады.

Жоғарыда айтылғандай неке шартында жұбайлардың ажырасуға келіп тірелгенде, қай мүліктің кімге қалдырылып, кімге баратыны жайлы мәселе шешілуі мүмкін. Бірақ, бұл мәселеге байланысты шарттар неке бұзылғанда ғана күшіне енеді. Ал, егер неке жұбайының (зайыбының) қайтыс болу салдарынан тоқтатылса, онда азаматтық заңдардың мұрагерлік туралы арнаулы нормалары күшіне енеді. Әйтпесе, басқа тұлғалардың – мұрагерлердің (заң бойынша немесе мұрагерлік өсиет бойынша) мүдделеріне нұқсан келтірілуі мүмкін. Сондықтан, артта қалған ерінің (зайыбының) мүліктік құқықтары, неке шартында Азаматтық Кодекстің мұра алудың тәртібі мен негізі туралы нормаларға қайшы келмейтін бөлігінде ғана қарастырылуы мүмкін.

Ерлі-зайыптылар неке шартында мүліктік қатынастарына қатысты кез-келген ережелерді енгізулеріне болады, бірақ заңда көрсетілген шектеу негізінде. Сөйтіп, неке шарты «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» кодексінің 40-бабы 3-тармағына сәйкес ерлі-зайыптылардың құқық қабілетін немесе әрекет қабілеттігін, олардың өз құқықтарын қорғау үшін сотқа жүгіну құқығын шектей алмайды; ерлі-зайыптылар арасындағы мүліктік емес жеке қатынастарды; ерлі-зайыптылардың балаларға қатысты құқықтары мен міндеттерін реттей алмайды; еңбекке қабілетсіз мұқтаж жұбайдың асырау қаражатын алуға құқығын шектейтін жағдайды көздей алмайды; ерлі-зайыптылардың біреуін өте қолайсыз жағдайда қалдыратын немесе неке-отбасы заңдарының негізгі бастауларына қайшы келетін басқа да жағдайларды қамти алмайды. Неке шартын жасаушылар өзара келісу арқылы шартты қалаған уақыттарында өзгертулеріне, толықтыруларына, бұзуларына болады және де бұған заңда ешқандай шек қойылмаған. Ерлі-зайыптылар арасында келісім болмаған жағдайда, біреуінің талап етуі бойынша неке шарты Азаматтық Кодексте шартты өзгерту және бұзу үшін белгіленген негіздер бойынша соттың шешімімен өзгертілуі немесе бұзылуы мүмкін. Неке шартын орындаудан біржақты бас тартуға жол берілмейді.

Неке тоқтатылған кезден бастап неке шарты өз күшін жояды. Әрине, неке тоқтатылған кейінгі кезеңге арналып көзделген міндеттерді қоспағанда. Неке шартын сот ҚР Азаматтық Кодексіне мәмілелердің жарамсыздығы үшін көзделген негіздер бойынша толық немесе ішінара жарамсыз деп тануы мүмкін.

Қазіргі кезде неке шарты елімізде кеңінен таралмаса да, жұбайлар арасында сирек те болса жасалынатын шарт. Неке шартын жасаушы ерлі-зайыптылардың

боду вероисповедания и свободу объединений. Пока еще продолжается общественное обсуждение реформирования уголовно-процессуальной системы Казахстана и есть возможность предлагать поправки в разработанный Генеральной Прокуратурой РК проект Уголовного кодекса.

Литература:

1. Источник: <http://www.un.org/ru/documents/charter/>
2. Сборник стандартов Организации Объединенных Наций в области предупреждения преступности и уголовного правосудия: Официальное издание ООН. Нью-Йорк, 1992. С. 275-279.
3. Послание Президента Республики Казахстан – Лидера нации Н.А.Назарбаева народу Казахстана «Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства» / ИС «ПАРАГРАФ», 2013.
4. Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года: Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 / ИС «ПАРАГРАФ», 2010.
5. Источник: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31317394&sublink=19
6. Источник: http://news.headline.kz/mneniya_i_komentarii/v_kazahstane_prezentovali_proekt_novogo_ugolovnogo_kodeksa.html
7. Источник: <http://rus.azattyq.org/content/kazakhstan-kleveta-dekriminalizatsia/24940259.html>
8. Источник: http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/v-kazahstane-sohranitsya-ugolovnaya-otvetstvennost-za-klevetu-230813/
9. Дело «Дэ Хун Пак против Республики Кореи» («Tae-Hoon Park v. Republic of Korea, 20 October 1998, Communication No. 628/1995, para. 10.3)
10. Парижская хартия, согласованная в 1990 году
11. План мероприятий Правительства Республики Казахстан по реализации рекомендаций государств-членов Организации Объединенных Наций в рамках Универсального периодического обзора по правам человека на 2011- 2014 годы
12. Государственная программа «Путь в Европу», 2008 г.
13. Источник: <http://www.medialawca.org/posts/10-05-2012/61612.html>
14. Источник: <http://www.adilsoz.kz/news/obrashhenie-medijnyx-npo-popovodu-antikonstitucionnyx-predlozhenij-genprokuratury-rk/>
15. Замечание общего порядка № 34, ССРП/С/СР/34, 12 сентября 2011 г.
16. Закон РК от 17 марта 1995 года «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций в Республике Казахстан»
17. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 г.
18. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.

Бюро Представителя ОБСЕ по вопросам свободы средств массовой информации проведя анализ положений предоставленных проектов новой редакции Уголовного кодекса Республики Казахстан в части содержания положений, которые могут затрагивать свободу выражения мнения и информации, в контексте положений международных договоров, Конституции Республики Казахстан, действующего национального уголовного законодательства и законодательства о СМИ, а равно практики, существующей в других государствах – участниках ОБСЕ, приходит к следующим общим заключениям.

Проект новой редакции Уголовного Кодекса, несмотря на существенный потенциал гуманизации уголовного законодательства, затрагивающий, в числе прочего, и реализацию права на свободу выражения мнения, а равно, усиление уровня защиты института профессиональной журналистики, допускает введение ограничений свободы выражения мнения, которые могут рассматриваться как несообразные целям охраны ряда конституционно-значимых ценностей. Поэтому, текст проекта нуждается в доработке с учетом рекомендаций, основанных на международном праве и практике других стран – участников ОБСЕ, в которых действует сходное законодательство. В качестве основных рекомендаций эксперт предлагает:

во-первых «Конкретизировать положения проекта Уголовного Кодекса, относящиеся к крайней необходимости, сделав оговорку, что при выполнении профессионального долга журналист рассматривается как лицо, действующее в защиту общественного интереса»

во-вторых «Исзять из состава проекта Уголовного Кодекса положения, устанавливающие уголовную ответственность за оскорбление и клевету, как в отношении граждан, так и в отношении должностных лиц»

в-третьих «Существенно переработать редакцию статьи «Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналиста» с тем, чтобы обеспечить максимально подробное описание состава преступления, и тем самым обеспечить ее эффективное применение (в соответствии с предоставленными рекомендациями)»[20].

Таким, образом, текущая формулировка статей 130, 131, 370, 372, 373 и 375 продолжает подвергать журналистов и других лиц риску уголовного преследования за проведение журналистских расследований.

Мы разделяем рекомендации эксперта ОБСЕ о внесении изменений и дополнений в Проект УК РК, касающихся уголовной ответственности за оскорбление и клевету и считаем, что тогда эти нормы будут соответствовать международным стандартам в области прав человека.

Таким образом, в случае принятия без дальнейших исправлений, вышеупомянутые статьи проекта УК будут нарушать международные обязательства Казахстана в области прав человека. Это также окажет негативное воздействие на общую ситуацию с правами на свободу самовыражения и свободу собраний, сво-

өте аз болу себебі, көпшіліктің неке шартының мәні мен мағынасын біле бермеуінде. Бұл шартқа ел арасында айтылып жатқан даулар да аз емес. Кейбіреулері неке шарты ажырасуды көзейтін құбылыс десе, енді біреулері бұл шат қоғамымызға, мемлекетімізге мүлде қажет емес дейді. Бұған айтарым неке шартына отыру, некеге тұрушы және ерлі-зайыптылардың міндеті емес – құқығы. Егер жұбайлар неке шарты бізге керек деп шешсе- оны қолданады, керек емес десе өз еркі.

Магистрант Салыков Т.Ж.

Костанайский государственный университет им.А.Байтурсынова, Казахстан

СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТЬ НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛУШАНИЯ

Стадия назначения главного судебного разбирательства осуществляется в двух, совершенно разных формах: разрешение указанных вопросов судьей единолично и на предварительном слушании с участием сторон, при этом участие в судебном заседании подсудимого, его защитника и государственного обвинителя обязательно. В отсутствие подсудимого предварительное слушание производится, когда он ходатайствует об этом.

На предарительном слушании законодатель создал благоприятные условия для реализации принципа состязательности и равноправия сторон, поскольку разрешение возникающих вопросов в данной стадии осуществляется в условиях состязания, спора. Стороны имеют возможность заявить ходатайство, привести свои доводы, обосновать избранную позицию, услышать возражения своего процессуального противника, исследовать его аргументы. Пределы деятельности суда зависят только от норм права, которые определили основания проведения предварительного слушания.

Таким образом, соблюден принцип состязательности в уголовном процессе, который имеет три составляющие:

- 1) объективный и беспристрастный суд;
- 2) наличие сторон;
- 3) равноправие сторон в процессе доказывания.

Все это охватывается понятием «состязательность». Кроме того, стоит отметить о соотношении принципа состязательности и равноправия сторон, как соотношении целого и его составных частей, ибо эти части оказываются на одном уровне, в одной плоскости с целым и, соответственно, неделимы [1,с.22].

Главное – ни одна из сторон не имеет преимущественного положения перед другими[2]. Однако поскольку прокурор является должностным лицом и выступает от имени государства, он располагает более широкими возможностями по собиранию доказательств и полномочиями. Это связано с тем, что принцип состязательности был известен нашему уголовному процессу и ранее, но не был обеспечен в полной мере: на суд возлагалось собирание доказательств; участие прокурора по всем делам было необязательным[1,с.15].

Принцип состязательности проявляется, прежде всего, в разделении основных процессуальных функций между различными участниками уголовного процесса:

- функция разрешения уголовного дела (в пределах присущих стадии предварительного слушания границ) принадлежит судье;
- функция обвинения – прокурору, а также частному обвинителю, потерпевшему и их представителям;
- функция защиты – подсудимому, его защитнику.

Состязательное начало наиболее ярко выражено в судебном разбирательстве суда первой инстанции, на основе материалов которого выносится приговор. Именно в этой стадии процесса субъекты судопроизводства получают равные возможности заявлять ходатайства, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, заявленных другими участниками процесса[3,с.166]. На предварительном слушании уголовного дела в суде круг действий сторон урезан границами стадии, но принцип состязательности все же действует в полной мере.

Это означает, в частности, что ходатайство прокурора не имеет никаких преимуществ перед ходатайством защитника, и оба они рассматриваются судом в одном и том же порядке.

Такое построение судебного разбирательства, при котором функции обвинения, защиты и разрешения дела разделены между судом и сторонами, причем стороны, состязаясь, равноправны в ходе доказывания, а суд объективен и беспристрастен, является подлинно демократическим[1,с.18].

Состязательность подразумевает равные права в процессе рассмотрения уголовного дела. Но говорить о равенстве сторон, исходя из практики, бессмысленно, таких сторон в живом уголовном процессе просто нет. Наивна попытка поставить знак равенства между столь разными участниками судебного разбирательства, как прокурор и подсудимый и т. д. Так, в юридической литературе термины «равенство сторон» и «равноправие сторон» употребляются как синонимы – то отдельно, то рядом, то попеременно; при этом авторы не утруждают себя обязанностью дать пояснение, что все-таки имеется в виду[4,с.41-42].

Ни о каком фактическом и юридическом равенстве не может быть и речи, когда на одной стороне находится представитель государственной власти, предъявляющий суду доказательства виновности, а на другой – гражданин, чья судьба в буквальном смысле слова решается в результате судебного разбирательства.

степени будет означать нарушение Казахстаном обязательств по соблюдению норм Международного пакта о гражданских и политических правах.

Право свободно исповедовать религию или убеждения «сообща с другими, публично или частным порядком, в отправлении культа, выполнении религиозных и ритуальных обрядов и учении» (пункт 1 статьи 18 Международного Пакта о гражданских и политических правах).

Законодательство Казахстана содержит ограничения этого права, выходящие за пределы пункта 3 статьи 18 Международного Пакта о гражданских и политических правах и пунктов 1 и 3 статьи 39 Конституции Казахстана. Эти ограничения касаются возможности отправления вероисповедания независимо от юридического статуса, возможности получения юридического статуса, свободы проповедования («миссионерская деятельность») и учения (духовное образование).

Как отметил Комитет по правам человека ООН: «ст. 18.3 [Международного пакта о гражданских и политических правах] позволяет ограничения на свободу исповедовать религию или убеждения только тогда, когда ограничения являются установленными законом и необходимыми для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц. При толковании сферы действия положений, касающихся допустимых ограничений, государства-участники должны исходить из необходимости защиты прав, гарантированных в Пакте, включая право на равенство и свободу от дискриминации в какой бы то ни было форме, закреплённое в статьях 2, 3 и 26. Ограничения должны устанавливаться законом и применяться таким образом, чтобы не наносить ущерба правам, гарантированным в статье 18» [15].

Кроме того, согласно ч. 4 и 5 ст. 403, «Организация и участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими экстремизма или терроризма» карается лишением свободы на срок до 6 лет. Данное положение соответствует ст. 337-1 действующего УК.

Как подробно указано выше, формулировка «разжигание социальной или классовой розни» расплывчата и носит слишком общий характер, в ней отсутствует четкая классификация и однозначное описание того, какие именно действия или бездействие подпадают под ответственность, что сделало бы возможным выполнение закона.

В своих нормативных постановлениях по общим вопросам судебной деятельности о применении норм международных договоров Республики Казахстан Верховный Суд указывает, что: «В необходимых случаях суды должны руководствоваться нормами Международного пакта о гражданских и политических правах, ратифицированного Парламентом 28 ноября 2005 года, для обеспечения выполнения обязательств Республики Казахстан, как участника указанного международного пакта»[19].

к проекту УК снижают санкции. Ст. 398 проекта УК, «Нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, пикетов, уличных шествий и демонстраций», что соответствует ст. 334 действующего УК, предусматривает наказание до 4 месяцев лишения свободы, либо штраф до 300 месячных расчетных показателей, исправительные работы или общественные работы продолжительностью до 200 часов[17].

Предлагаемые поправки оставляют без изменения уголовное наказание для лиц, желающих выразить свое мнение путем мирного публичного протеста.

Закон Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях», принятый в 2011 г., подвергался масштабной критике со стороны различных правозащитных групп и международных организаций за чрезмерно ограничительный характер и несоответствие международным стандартам права. Статья 18 Международного пакта о гражданских и политических правах гарантирует право человека на наличие и выражение религиозных верований и предусматривает, что «свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц»[18].

Закон 2011 г. запрещает любую религиозную деятельность в сообществе с другими лицами без разрешения государства, требует регистрации миссионеров и запрещает распространение религиозной литературы вне религиозных учреждений, религиозных школ и других специально отведенных территорий. Он также требует от всех религиозных организаций Казахстана прохождения обязательной перерегистрации в течение года с момента его принятия.

Согласно ст. 403 проекта УК, «Руководство, участие в деятельности незарегистрированных или запрещенных общественных, религиозных объединений, а также финансирование их деятельности», руководство незарегистрированными общественными, религиозными объединениями карается штрафом до 200 минимальных расчетных показателей, общественными работами или лишением свободы на срок до 3 месяцев. «Участие» в незарегистрированном объединении карается лишением свободы на срок до двух месяцев, а «финансирование» таких объединений – до трех месяцев.

Согласно ст. 404 «Нарушение законодательства о религиозной деятельности и религиозных объединениях», ведение миссионерской деятельности без регистрации или использование религиозной литературы без положительного заключения религиозно-экспертной комиссии, карается лишением свободы на срок до 4 месяцев, если такие действия совершены в течение года после наложения административного взыскания за такое же административное правонарушение.

Эти статьи в определенной степени и ограничивают свободу мысли, совести и вероисповедания в Казахстане, предусматривая уголовное наказание за мирное выражение религиозных верований. Их принятие, на мой взгляд, в определенной

Процессуальное равноправие гораздо шире и распространяется не только на фактическую, но и на юридическую сторону дела. Как обвинитель, так и подсудимый с защитником вправе излагать свои соображения и выводы по поводу всех вопросов, возникающих на предварительном слушании уголовного дела.

Закон определяет характер процессуальных функций, которые осуществляются участниками (сторонами): а) прокурор поддерживает государственное обвинение; б) защитник осуществляет защиту; в) суд осуществляет правосудие, которое отделено от функций обвинения и защиты[1.с.19].

При этом не следует забывать, что не следует считать состязательность краеугольным камнем, и недопустимо сводить его к соблюдению формальности.

Закон строго разграничивает функции обвинения, защиты и правосудия и под угрозой безусловной отмены приговора исключает их слияние[1.с.20].

Принцип состязательности и равноправия сторон предполагает активное участие сторон (обвинения и защиты) в уголовном судопроизводстве, так как ч. 3 ст. 301 УПК РК предусматривает обязательное участие прокурора и защитника.

О времени и месте проведения предварительного слушания извещаются стороны (ч. 2 ст. 301 УПК РК). При этом не установлен срок извещения, поэтому необходимо внести изменения в кодекс, добавив, что уведомление о вызове сторон в судебное заседание должно быть направлено не менее чем за 3 суток до дня проведения предварительного слушания. Такая норма присутствует в Уголовно-процессуальном кодексе РФ.

По ходатайству обвиняемого предварительное слушание может быть проведено в его отсутствие.

В случае неявки защитника по неуважительным причинам, а также когда его участие в предварительном слушании невозможно, судья принимает меры к обеспечению участия в судебном заседании вновь назначенного защитника.

При этом неявка в заседание суда потерпевшего и его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей не препятствует предварительному слушанию.

Таким образом, в стадии предварительного слушания уголовного дела требование обязательного участия сторон закреплено законодательно. Это соответствует состязательной форме судопроизводства, являющейся актуальной и для предварительного слушания, ограничение действий сторон происходит лишь в пределах, поставленных перед судом задач, а именно, не предвещая виновности обвиняемого, установить наличие достаточных оснований для рассмотрения дела по существу.

Следовательно, для того, чтобы были реализованы возможности, заложенные в состязательном процессе, нужны сильное обвинение, не менее сильная защита и суд, соответствующий своему высокому статусу – беспристрастный, но отнюдь не безразличный[1.с.23].

Литература:

1. Алиев Т. Т., Громов Н. А., Зейналова Л. М., Лукичев Н. А. Состязательность и равноправие сторон в уголовном судопроизводстве. – М., 2003.
2. Воскресенский В. В., Корневский Ю. В. Состязательность в уголовном процессе // Законность. – 1995. – № 7.
<http://www.law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1202772> – _ednref133. Громов Н. А., Францифоров Ю. В. Правоприменительная деятельность органов предварительного расследования, прокуратуры и судов. Основные начала. – М., 2000.
<http://www.law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1202772> – _ednref164. Судопроизводство и правоохранительные органы в Российской Федерации / Под ред. В.И. Швецова. – М., 1996.

пункта 3, а также не допускать, чтобы они на практике использовались для ограничения права на свободное выражение мнений»[15]. Наличие уголовной ответственности за клевету всегда является тревожным знаком чрезмерного ограничения свободы мнений и их выражения, не соответствующего духу и букве Международного пакта о гражданских и политических правах. Комитет по правам человека ООН призывает государства-участники «рассмотреть возможность исключения клеветы из разряда преступлений, но в любом случае уголовное законодательство должно применяться лишь в связи с наиболее серьезными случаями, а лишение свободы ни при каких условиях не должно считаться адекватной мерой наказания»[15].

Таким образом, Комитет по правам человека ООН призывает государства-участников пакта принять меры по декриминализации клеветы, поскольку наличие уголовной ответственности за действия, которые находятся под защитой статьи 19 Международного пакта о гражданских и политических правах, является существенным ограничением гражданских свобод.

Казахстан в 2010 году принял рекомендации Совета по правам человека ООН декриминализовать к 2014 году клевету и оскорбление. Уголовная ответственность за диффамацию противоречит стандартам ОБСЕ и ООН и препятствует полноценному осуществлению права на свободу слова. Анализ судебной практики показывает, что деяние не представляет опасности для общества. Личные неимущественные права защищены в гражданско-правовом порядке. Предлагается, убрав ст. 129 и 130 (клевета, оскорбление) из УК, внести дополнения в отношении умышленной диффамации в ст. 143 ГК РК.

Право на свободу мирных собраний и право на свободу объединений являются неотъемлемым признаком любого демократического общества. Реализация этого права не может подвергаться ограничениям, кроме тех, которые налагаются в соответствии с законом и которые необходимы демократическому обществу в интересах национальной или общественной безопасности, общественного порядка, защиты общественного здоровья или морали, а также защиты прав и свобод других лиц.

Однако получение разрешений на проведение собраний в общественных местах в Казахстане излишне зарегламентировано. Даже для проведения пикета в составе одного человека люди должны обращаться за разрешением к местным властям. Кроме того, от граждан требуется указать «цель, форму проведения и место проведения собрания или маршрут его движения, время начала и окончания, расчетное количество участников, ФИО уполномоченных [организаторов] и ответственных за общественный порядок, место их проживания и работы [учебы], а также дату заявки»[16].

За организацию или участие в собраниях или митингах, проводимых без разрешения, предусмотрены серьезные последствия. В рамках действующего УК граждане могут быть лишены свободы на срок до 1 года; предлагаемые поправки

ственно. Статьи 370 и 372 проекта кодекса предусматривают максимальное наказание в виде лишения свободы до пяти лет, а статья 373 проекта кодекса предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы до трех лет. Статья 375 проекта кодекса предусматривает максимальное наказание в виде ареста на срок до четырех месяцев.

В июле 2011 г. Комитет по правам человека ООН издал заключительные замечания к вопросу об исполнении Казахстаном Международного пакта о гражданских и политических правах, который ратифицирован Казахстаном, и за соблюдение которого наблюдает Комитет по правам человека. В этих замечаниях Комитет выразил обеспокоенность, помимо прочего, положениями действующего Уголовного кодекса РК о клевете. После принятия последних поправок в Уголовный кодекс введено новое положение согласно ст. 317, части 1, предусмотрено запрещение и наказание оскорблений и иных посягательств на честь и достоинство Президента.

Эти положения, включенные в процитированную норму Уголовного закона, противоречат рекомендациям Комитета по правам человека ООН, которые изложены в замечаниях к статье 19 Международного пакта о гражданских и политических правах: «Все общественные деятели, в том числе представители высшей политической власти, такие как главы государств и правительств, могут на законных основаниях становиться объектом критики и нападков политической оппозиции. Законом не должны устанавливаться более жесткие меры наказания исключительно в связи с положением личности индивида, чья репутация была якобы подвергнута сомнению»[15].

В соответствии международными стандартами в области прав человека, государство не может налагать уголовную ответственность за выражение мыслей или мнений только потому, что другие лица, включая государственных служащих, полагают их оскорбительными.

Комитет рекомендовал: «государству-участнику следует обеспечить, чтобы журналисты, правозащитники и отдельные лица имели возможность свободно осуществлять право на свободу выражения своего мнения в соответствии с Пактом. В этой связи государству-участнику следует пересмотреть свое законодательство о клевете и оскорблениях, с тем, чтобы оно в полной мере соответствовало положениям Пакта. Кроме того, государству-участнику следует воздерживаться от использования своего законодательства о клевете исключительно в целях преследования или запугивания отдельных лиц, журналистов и правозащитников. В этой связи любые ограничения на осуществление свободы выражения мнения должны соответствовать строгим требованиям пункта 3 статьи 19»[15].

Комитет по правам человека ООН на сто второй сессии, которая проходила в городе Женева с 11 по 29 июля 2011 года, принял Замечание общего порядка № 34 «Статья 19: свобода мнений и их выражения»[15]. В Замечании общего порядка № 34 указывается, что «необходимо тщательно подходить к разработке законов, касающихся клеветы, обеспечивать их соответствие положениям

KRYMINALISTYKA I I MEDYCYNA SĄDOWA

Давыдова Н.Н.

Саратовская государственная юридическая академия, Россия

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ КЛАССИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

В уголовном процессе, как и в любой другой науке, большое значение имеет систематизация научных знаний, осуществляемая при помощи классификации. Классификация – логическая операция, состоящая в разделении всего изучаемого множества предметов по обнаруженным сходствам и различиям на отдельные группы¹. Специфика уголовно-процессуальной классификации заключается в том, что она базируется на положениях уголовно-процессуального законодательства.

Признаки, служащие основанием для уголовно-процессуальных классификаций преступлений, по мнению В.Е. Эминова, определены *предметом доказывания*². Однако Уголовно-процессуальный кодекс РФ³ закрепляет специфичные обстоятельства, подлежащие доказыванию, только в отношении несовершеннолетних и при производстве о применении принудительных мер медицинского характера. Таким образом, на наш взгляд, по данному признаку можно выделить всего лишь два вида преступлений: 1) преступления с общим предметом доказывания; 2) преступления с расширенным предметом доказывания (преступления, совершенные несовершеннолетними).

В зависимости от вида уголовного преследования (ст. 20 УПК) все преступления можно разделить на преступления, по которым уголовное преследование осуществляется: 1) в частном порядке; 2) в частно-публичном порядке; 3) в публичном порядке.

Такая законодательная классификация преступлений имеет очень важное значение, так как у каждого вида преследования есть свои особенности. Так, например, дела частного-публичного обвинения возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего (ч. 3 ст. 20 УПК). Руководитель следственного органа, следователь, а также с согласия прокурора дознаватель вправе возбудить уголовное дело и при отсутствии заявления потерпевшего, если последний в силу беспомощного состояния или по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы.

По формам предварительного расследования выделим следующие разновидности преступлений: 1) преступления, по которым производится следствие и 2) преступления, по которым производится дознание.

Данное разграничение имеет особое значение, так как между дознанием и следствием имеются определенные различия: по кругу и характеру дел, отнесенных к дознанию и следствию; по срокам, органам и отдельным особенностям процессуальной формы производства дознания и его окончания.

Дальнейшую классификацию можно провести уже внутри этих групп преступлений. В зависимости от органов предварительного следствия в соответствии со ст. 151 УПК можно выделить преступления, предварительное следствие по которым производится: 1) следователями Следственного комитета Российской Федерации; 2) следователями органов ФСБ; 3) следователями органов внутренних дел РФ; 4) следователями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

В зависимости от количественного состава субъектов расследования (ст. 163 УПК) можно выделить два вида преступлений: а) преступления, дела по которым расследуются следственной группой в виду их особой сложности или большого объема и б) одним лицом.

По органам дознания проводится следующее разграничение. Преступления, по которым дознание производится: дознавателями органов внутренних дел РФ, пограничной службы РФ, службы судебных приставов Министерства юстиции РФ, а также дознавателями органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы⁴.

При проведении такой классификации преступлений, распределении их между различными структурами правоохранительных органов учитываются задачи, принципы организации, условия и специфика деятельности каждого из органов следствия, так как правильное определение возможностей органа в расследовании той или иной категории дел служит гарантией более быстрого, всестороннего и объективного расследования преступления.

Законодатель в УПК подразделяет порядок уголовного судопроизводства на *общий* и *особый* (Часть 4 УПК). Исходя из такого законодательного деления, можно подразделить и преступления на такие категории, как а) в отношении которых предусмотрен общий порядок судопроизводства и б) в отношении которых предусмотрен особый порядок уголовного судопроизводства (по преступлениям совершенным: несовершеннолетними; членом Совета Федерации и депутатом Государственной Думы, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, депутатом, членом выборного органа местного самоуправления и т.д.).

Рассмотренные виды уголовно-процессуальной классификации преступлений имеют важное значение и в теории, и на практике. Они помогают повысить уровень работы правоохранительных органов. Так, например, классификация преступлений в зависимости от подследственности способствует оптимальному распределению различных преступлений между следствием и дознанием и т.д., повышению уровня квалификации сотрудников правоохранительных органов, а значит, более успешному расследованию преступлений.

На протяжении последних двух лет Хьюман Райтс Вотч постоянно призвало руководство Казахстана отменить или внести поправки в статью 164 действующего Уголовного кодекса «Возбуждение социальной, национальной, родовой, расовой или религиозной розни», так как она является размытой, чрезмерно общей и криминализует поведение и высказывания, защищенные международным законодательством о правах человека. Между тем, вместо того, чтобы детализировать эту статью, прояснив границы данного преступления, статья 173 проекта нового Уголовного кодекса, соответствующая статье 164 действующего Уголовного кодекса, расширяет ее, включая понятие «сословной розни», и значительно увеличивает наказание за преступление, вводя вместо максимального срока лишения свободы 12 лет, максимальный срок лишения свободы 20 лет.

Аналогично, статья 180 проекта нового Уголовного кодекса «Призывы к насильственному свержению или изменению конституционного строя», соответствующая статье 170 действующего Уголовного кодекса, является размытой и расширительной. Формулировка данной статьи (в ее текущей редакции и в предлагаемой) нарушает принцип законности, который, в соответствии с законодательством о правах человека, требует, чтобы преступления были квалифицированы и описаны точным и недвусмысленным языком, так, чтобы всем было понятно, какие их действия или бездействия приведут к нарушению закона, и чтобы они могли действовать в соответствии с законом. Вместе с этим, новое положение еще более увеличивает максимальное наказание, от 7 до 15 лет лишения свободы, с конфискацией имущества.

Также проект нового Уголовного кодекса Казахстана не только сохраняет криминализацию клеветы, но и увеличивает наказания за нее. Например, в соответствии с частью 1 статьи 130 проекта УК, соответствующей части 1 статьи 129, в качестве наказания вводится лишение свободы на срок до одного года и увеличивается максимальный штраф от 100 до 200 месячных расчетных показателей до 1 000 месячных расчетных показателей. Кроме того, в соответствии со статьей 130 проекта кодекса журналисты могут быть подвергнуты судебному преследованию за комментарии, порочащие достоинство, сделанные в средствах массовой информации или информационно-коммуникационных сетях. Даже когда законодатели вводят уголовную ответственность за клевету, побуждая граждан ответственно подходить к использованию их права на свободу слова, соответствующие законы значительно повышают риск ограничения законной свободы слова и нарушения принципов законности, соразмерности и необходимости наказания.

В соответствии со статьей 131, соответствующей статье 123, «оскорбление» также сохраняется в качестве уголовного преступления. Проект кодекса также продолжает включать в статьях 370, 372, 373 и 375, соответствующих статьям 317-1, 318, 319 и 320, специальные положения об «оскорблении» или «посягательстве на честь и достоинство» Первого Президента Республики Казахстан, Президента Республики Казахстан, депутатов и представителей власти, соответ-

группам в обществе и равенства возможностей для каждого человека. Мы подтверждаем, что без какой-либо дискриминации каждый человек имеет право на свободу мысли, совести, религии и убеждений, свободу выражения своего мнения, свободу ассоциации и мирных собраний, свободу передвижения»[10].

Вопрос о декриминализации клеветы и оскорбления в соответствии с международными принципами свободы слова поднимается в Казахстане не первый год.

В октябре 2011 года постановлением правительства утвержден План мероприятий Правительства Республики Казахстан по реализации рекомендаций государств-членов Организации Объединенных Наций в рамках Универсального периодического обзора по правам человека на 2011- 2014 годы. Пункт 32 этого Плана гласит: «Рассмотрение на Межведомственной комиссии вопроса по переводу уголовной ответственности за клевету в гражданскую плоскость»[11].

Немного ранее, в апреле 2011 года политическую волю государства предельно ясно сформулировал Президент РК, сказав: «Мы прислушиваемся к голосу нашего растущего гражданского общества по поводу ускорения перемен в культуре соблюдения прав и свобод. Мы, например, делаем клевету фактом не уголовной, а гражданской ответственности, чтобы способствовать свободе выражения мнений и привести ситуацию у нас в соответствие с лучшей международной практикой»[12].

Еще ранее, в 2008 году Казахстан принял государственную программу «Путь в Европу», в которой одной из целей названо совершенствование законодательства о средствах массовой информации, включая вопросы диффамации[13].

Проект Уголовного кодекса РК как мы считаем по замыслу авторов его концепции, должен сохранять и ужесточать уголовную ответственность за клевету и оскорбление. Международный фонд защиты свободы слова «Адил соз» и Союз журналистов Казахстана считают, что эти положения противоречат конституции Республики Казахстан, международному пакту о гражданских и политических правах и обязательствам Казахстана перед советом по правам человека ООН[14].

Введение в проект нового Уголовного кодекса статей 130 и 131, соответствующих статьям 129 и 130 действующего Уголовного кодекса, соответственно; статьи 173, соответствующей статье 164 действующего Уголовного кодекса; а также статей 370, 372, 373 и 375, соответствующих статьям 317-1, 318, 319 и 320 действующего Уголовного кодекса, соответственно, касающихся оскорбления или посягательства на честь и достоинство Первого Президента Республики Казахстан – Лидера Нации, Президента, депутатов и других представителей власти, поставит под угрозу принципы свободы слова и негативно отразится на свободе слова в Казахстане. В соответствии с данными статьями частные лица могут быть привлечены к уголовной ответственности за выражение мыслей или мнений, поскольку другие лица, включая государственных служащих, считают их оскорбительными.

Литература:

1. См.: Большая советская энциклопедия: 2-е изд. М., 1953. Т. 21. С. 363.
2. См.: Криминология: учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева и В.Е. Эминова. 3-е изд. М., 2005. С. 296.
3. Далее – сокращенно УПК.
4. Подробнее см. ст. 151 УПК.
5. См.: Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. М., 2005. С. 378.

Магистрант Турысбекова Г.К.

Научный руководитель: к.ю.н., ст.преподаватель Сагидан А.Ж.

Университет «Туран-Астана», Казахстан

КВАРТИРНЫЕ КРАЖИ, ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ

Как показывает нам судебная практика РК, кражи с проникновением в жилище значительно преобладают среди других корыстных преступлений против собственности.

По статистическим данным, чаще всего (66%) кражи личного имущества совершаются с проникновением в квартиры, комнаты, где проживают граждане. При этом подавляющее большинство из них (77%) совершено с преодолением препятствий, в том числе: с подбором ключа (30%); взломом запора и срывом замка на двери (18%); путем выставления оконных рам и стёкол (14%). Каждая четвертая кража чужого имущества совершена с проникновением в жилище граждан через открытое окно (форточку) и в незапертую дверь, оставленной без присмотра квартиры. Путём обмана совершено 13% краж.

Опасность краж с проникновением в жилище усугубляется и низкой раскрываемостью этих преступлений. Стремясь похитить имущество, в отношении которого потерпевший принимает специальные меры по обеспечению его сохранности, преступник демонстрирует особое упорство в достижении своей цели, нередко использует такие приёмы и средства, которые сводят на нет меры предосторожности со стороны собственника. Действия, предшествующие изъятию имущества, предполагают определённый объём предварительной преступной деятельности, что свидетельствует о предумышленном характере деяний. Опасность краж с проникновением в жилище заключается ещё и в том, что они носят многоэпизодный характер. Введение в 1982 году в законодательство такого квалифицирующего признака, как совершение кражи «с проникновением в жилище», сразу поставило перед судебной практикой и наукой уголовного права ряд сложных вопросов, связанных с его применением. Прежде всего трудности

возникали при определении самих терминов «жилое, служебное или производственное помещение» и «проникновение». Рассмотрим, что говорит по этому поводу казахстанское законодательство.

Жилище – это строение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей, а также те его составные части, которые используются для отдыха, хранения имущества или для удовлетворения иных потребностей человека (балконы, застеклённые веранды, кладовки и т. п.).

Помещения, которые хотя и примыкают к жилому дому, но не приспособлены для постоянного или временного проживания (погреб, сарай, амбар и другие хозяйственные помещения), не могут признаваться жилищем.

Проникновение – это тайное вторжение в жилище, помещение или хранилище с целью изъятия чужого имущества. Оно предполагает незаконный тайный доступ к имуществу, недозволенное вхождение в жилище, помещение или хранилище вопреки воле лица, ведающего находящимся в них имуществом или охраняющего его. Цель изъятия чужого имущества должна предшествовать проникновению в жилище, помещение или хранилище. Нельзя усматривать этот признак, если умысел на кражу возник после того, как лицо оказалось в чужом жилище, помещении или хранилище по иному поводу.

Проникновением должно признаваться не только физическое вхождение виновного в жилище, помещение или хранилище, но и изъятие имущества с помощью различных приёмов и приспособлений (например, крюков, «удочек», магнитов, засасывающих шлангов и др.), позволяющих виновному извлекать похищаемые предметы без входа в соответствующее помещение.

Не может рассматриваться как проникновение, если кража совершена лицом, имеющим доступ в жилище, помещение или хранилище в силу своего служебного положения либо в силу выполняемой работы, а равно лицом, имеющим одноразовый доступ в указанное помещение. Не будет этого признака и при похищении товаров из магазина в часы его работы. При квалификации квартирной кражи по-прежнему встречаются затруднения с определением момента окончания данного преступления.

Правильное определение такого момента имеет существенное значение, так как от этого зависят: наличие или отсутствие ссылки на ст. 24 УК РК (приготовление к преступлению и покушение на преступление); установление добровольного отказа от совершения преступления, возможного лишь до окончания преступления (ст. 25 УК РК), соучастия в преступлении, также возможного только до окончания преступления индивидуализации ответственности и наказания [1,9]. Хищение признаётся оконченным, когда виновный изъяс чужое имущество и получил реальную возможность распорядиться им по своему усмотрению.

Для окончанного хищения не требуется, чтобы виновный фактически воспользовался вещью, извлек из нее выгоду. Важно, что он получил такую возможность, завладев вещью. На взгляд И.Ш. Борчашвили, кражу с проникновением в жилище следует считать оконченной с того момента, когда виновный вышел из

Основным критерием выполнения Казахстаном своих международных обязательств в области свободы слова, на мой взгляд, следует считать соответствие национального законодательства и правоприменительной практики статье 19 Международного пакта о гражданских и политических правах, нормы которого, Казахстан обязан исполнять со времени ратификации этого Пакта, то есть с 2006 года.

Ст. 19 этого Пакта гласит:

«1. Каждый человек имеет право беспрепятственно придерживаться своих мнений.

2. Каждый человек имеет право на свободное выражение своего мнения; это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи независимо от государственных границ устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору.

3. Пользование предусмотренными в пункте 2 настоящей статьи правами налагает особые обязанности и особую ответственность. Оно может быть, следовательно, сопряжено с некоторыми ограничениями, которые, однако, должны быть установлены законом и являться необходимыми:

- а) для уважения прав и репутации других лиц;
- б) для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения».

Право на свободу выражения мнения, таким образом, не является абсолютным: в определенных и немногочисленных обстоятельствах оно может подвергаться ограничениям.

Комитет Организации Объединенных Наций по правам человека – орган, созданный в качестве вспомогательного органа Генеральной Ассамблеи для осуществления надзора за соблюдением МПГПП, – определил: «Право на свободу выражения мнения имеет важнейшее значение в любом демократическом обществе»[9].

Чтобы ограничения не применялись произвольно и расширительно, международные организации, в первую очередь ООН и ОБСЕ, членом которых является Казахстан, разработали и издали немало документов. Во многих из них объясняется, почему уголовная ответственность за клевету и оскорбление в демократическом правовом государстве является недопустимой.

Свобода выражения мнения гарантируется и различными документами ОБСЕ, согласие с которыми выразил Казахстан, став государством-участником организации 2 марта 1992 года, такими как Заключительный акт общеевропейского совещания в Хельсинки, Заключительный документ копенгагенского совещания Конференции ОБСЕ по человеческому измерению, Парижская хартия, согласованная в 1990 году, заключительный документ встречи на высшем уровне в рамках ОБСЕ в Будапеште в 1994 году, Декларация встречи на высшем уровне в рамках ОБСЕ в Стамбуле. Парижская хартия, в частности, гласит: «Демократия является наилучшей гарантией свободы выражения своего мнения, терпимости по отношению ко всем

Вместе с тем, действующий Уголовный кодекс РК был принят 17 лет назад. За это время для его улучшения были внесены поправки в 60 законов и в 300 статей[5]. При этом, как правило, коррекция уголовного законодательства являлась ответом на проблемы, возникавшие в практике его применения. Значительная трансформация сложившихся общественных отношений, появление ранее неизвестных угроз вызывают необходимость не просто корректировки действующих механизмов уголовно-правовой защиты, но и значительной их модернизации. Те системные проблемы, существующие в действующем уголовном законодательстве, сложно решать посредством лишь внесения в него изменений и дополнений. Поэтому принятие новой редакции Уголовного кодекса является необходимой мерой для обеспечения защиты личности, общества и государства от противоправных посягательств. Новая редакция Уголовного кодекса завершает очередной этап реализации основных направлений развития уголовного права, определенных Концепцией правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года.

24 октября 2013 года в Мажилисе Парламента Генеральная прокуратура РК презентовала проект Уголовного кодекса в новой редакции. Он стал толще: в этом документе 467 статей: 98 – в Общей и 369 – в Особой части, тогда как в ныне действующем – 422[6].

Мы можем выделить ключевые статьи в проекте Уголовного кодекса, которые, в случае их принятия, на наш взгляд в определенной степени негативным образом повлияют на содержание фундаментальных свобод в Казахстане, такие, как свобода слова и самовыражения, свобода собраний, свобода объединений и свобода вероисповедания.

В Казахстане в последнее время участились иски государственных чиновников к журналистам по необоснованным обвинениям в клевете. Президент прессозащитной организации «Адил соз» Т.Калеева отмечает, что в среднем в год открывается около 20 уголовных дел на журналистов по обвинению в клевете, в то время, как в Европе за это давно не привлекают к уголовной ответственности[7]. В то же время, эксперт рабочей подгруппы Генеральной прокуратуры РК по разработке проекта нового Уголовного кодекса Р.Токтагулов считает: «Неверным является сопоставление свободы слова как в контексте выражения своего мнения человеком, так и в контексте свободы средств массовой информации, с таким общественно опасным деянием, как умышленное распространение заведомо ложных сведений, наносящих вред репутации другого человека»[8].

Свобода слова и информации – это неотъемлемые права демократического общества. Возможность проводить журналистскую работу без внешнего вмешательства, мирно критиковать представителей государства и выражать критические взгляды, как о религии, так и о ситуации в обществе – это примеры легитимного использования свободы слова.

жилища. Например, если он проник в квартиру многоэтажного дома, то содеянное следует считать оконченным с момента, когда вор вышел на лестничную площадку, а не после выхода его на улицу. Если же совершена кража с проникновением в частный дом, то преступление следует считать оконченным с момента выхода виновного из дома, т.е. во двор, или на улицу, другие удобные для него места [2,59]. Исключение из данного правила возможно, если потребительские свойства имущества позволяют использовать его без выноса из жилища (например, спиртные напитки, продукты питания), и именно такой вариант распоряжения похищенным охватывается умыслом виновного.

Уголовная ответственность за квартирные кражи.

Кража, совершенная с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище – наказывается лишением свободы на срок от двух до шести лет с конфискацией имущества или без таковой (УК РК, ст. 175, ч. 2). Уголовную ответственность за хищения в форме квартирной кражи могут нести вменяемые лица, достигшие к моменту совершения преступления 14-летнего возраста [3,147].

В тех случаях, когда проникновение в жилище (помещение или иное хранилище) сопровождалось взломом запирающихся устройств, порчей стен, сейфов и т.п., содеянное должно дополнительно квалифицироваться как уничтожение или повреждение имущества по ст. 187 УК РК.

Проникновение в жилище, помещение или иное хранилище может быть совершено одним или несколькими лицами. Ответственность двух или более лиц по этому признаку наступает не только тогда, когда они все вместе проникли в помещение, но и в случаях, если туда проникло одно лицо, а другое содействовало проникновению либо приняло участие в изъятии имущества из помещения. Изучение судебной практики свидетельствует о том, что кражи чужого имущества с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище наиболее часто совершаются в соучастии. Так, по данным выборочных исследований, 39,3 % краж были совершены двумя лицами, 26,5 % – тремя и более лицами.

Преступления, совершенные в соучастии, как правило, представляют большую общественную опасность, чем преступления, совершенные одним лицом. В случаях совершения кражи с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище в соучастии облегчается осуществление преступления, его сокрытие, часто причиняется более значительный материальный ущерб, более изощренными и опасными являются способы проникновения. При кражах, совершенных в соучастии, проникновение чаще всего выражалось во взломе замков, крыш, стен, дверей, подборе ключей.

При совершении рассматриваемого преступления преобладает соисполнительство – непосредственное участие в совершении действий, образующих состав кражи с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище. Соучастие в узком смысле слова, предполагающее разделение ролей, встречается на практике относительно реже. Однако, как показывает анализ уголовных дел, в

35,6% случаев кражи чужого имущества с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище совершаются в соучастии, когда в помещение (хранилище, жилище) проникает одно лицо, а другие выступают в качестве подстрекателя или пособника.

При оценке деятельности соучастников в этом случае необходимо прежде всего установить тот факт, что она способствовала деятельности исполнителя, находилась в причинной связи с его действиями, а также способствовала наступлению преступного результата. Необходимо учитывать, что с субъективной стороны деятельность всех соучастников характеризуется прямым умыслом. Организатор, подстрекатель, пособник осознают общественно опасный характер своих действий и действий, к совершению которых они склоняют исполнителя или в совершении которых помогают ему, предвидят общественно опасные последствия и желают их наступления.

Цель и мотивы организатора, подстрекателя и пособника могут не совпадать с целями исполнителя. Исполнитель всегда действует из корыстных побуждений, а цель подстрекателя при этом может быть и иной, что не влияет на квалификацию преступления. Виновные в совершении преступления и в этом случае подлежат привлечению к уголовной ответственности по ст. 27 и ч. 3 ст.175 УК РК. Важное практическое значение имеет установление того, какие обстоятельства совершения преступления охватываются умыслом каждого из соучастников.

Следует учитывать, что умыслом организатора, подстрекателя и пособника должен охватываться тот факт, что исполнителем будет совершено хищение чужого имущества с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище. В иных случаях имеет место эксцесс исполнителя (ст.30 УК РК), а действия подстрекателя или пособника должны квалифицироваться с учётом фактических обстоятельств дела не по ч.3 ст.175, а по ч.1 или ч.2 данной статьи.

Так если подстрекатель и пособник предполагали, что кража чужого имущества будет произведена исполнителем из помещения, доступ в которое он имеет, а последний проникает в сейф, то на лицо эксцесс исполнителя. Его соучастники при наличии предварительного сговора должны быть привлечены к уголовной ответственности по ч.2 ст.175 УК РК, а в действиях исполнителя будет состав преступления, предусмотренного ч.3 ст.175 УК РК. Кража, совершенная с проникновением в жилище при наличииотячающих обстоятельств, предусмотренных ч.2 ст.175, квалифицируются только по ч.3 ст. 175, а другие квалифицирующие признаки отмечаются в приговоре. Но если лицом совершены две кражи, одна из которых с проникновением в жилище, то обе эти кражи квалифицируются самостоятельно. Соучастие исключается, если в совершении преступления кроме лица, подлежащего уголовной ответственности, участие принимает малолетний, не достигший возраста уголовной ответственности, или душевно больной, так как в этом случае отсутствует признак умышленной совместной деятельности субъектов. На практике встречается использование детей для совершения кражи с про-

и имплементации международных норм, касающихся защиты прав личности в казахстанском праве.

Данная тема является весьма актуальной и с точки зрения необходимости, расширения участия Казахстана в международном сотрудничестве по правам человека, а также неукоснительное следование международным обязательствам на практике, так как отношение к правам человека, их реализации – показатель уровня демократизации в обществе и один из главных критериев его цивилизованности. Максимальное приближение правовых норм государства к международным стандартам в области прав человека – одно из необходимых условий построения правового государства.

Проводимая Президентом Республики Казахстан Н.А.Назарбаевым политика по совершенствованию всех отраслей системы права, в том числе и уголовного законодательства, значительно преобразила правосознание и правовую культуру граждан нашей страны. Законодательство Казахстана формируется в тесной взаимосвязи с историей, культурой и традициями народов Республики. Отбирается все положительное, как более передовое, которое, безусловно, может только улучшить действующую систему права нашего государства, содействовать эффективному осуществлению правосудия и утверждению законности[3].

В Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 гг., утверждённой Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 г. № 858, указано: «В целях повышения эффективности нормотворческой деятельности необходимо продолжить работу по систематизации действующего законодательства, дальнейшей консолидации в разрезе отраслей законодательства; освобождению его от устаревших и дублирующих норм, восполнению пробелов в правовом регулировании, устранению внутренних противоречий в действующем праве; минимизации отсылочных норм в законах и расширению практики принятия законов прямого действия в рамках круга вопросов, по которым в соответствии с Конституцией могут приниматься законодательные акты»[4].

С приобретением независимости РК объявила курс на построение правового демократического государства, высшими ценностями которого являются человек, его права и свободы (ст. 1 Конституции РК). Этот курс определил кардинальные изменения во всех сферах жизни общества и в правовом регулировании общественных отношений. В связи с этим в статье 2 УК РК защита прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, собственности, прав и законных интересов организаций провозглашаются приоритетной задачей. Это значит, что на передний план сегодня в уголовном праве выступают права и законные интересы личности.

Анализ содержания Уголовного кодекса Республики Казахстан, вступившего в действие с 1 января 1998 года, позволяет сделать вывод о том, что в нем охране прав и свобод человека уделяется большое внимание. Уголовно-правовой охране основных прав человека посвящены большинство глав Особенной части УК РК.

MIĘDZYNARODOWE PRAWO

*Магистрант 1 курса,
специальности «Международное право»
КазНУ им.Аль-Фараби, Казахстан*

Ергалиева Н.О.

*Научный руководитель: к.ю.н., Assoc. Prof.
КазНУ им.Аль-Фараби, Казахстан*

Самалдыков М.К.

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ДЕЙСТВУЮЩЕГО УК РК И ЕГО ПРОЕКТА С ОБЩЕПРИЗНАННЫМИ СТАНДАРТАМИ СОБЛЮДЕНИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Принцип уважения прав человека является основополагающим принципом международного права, провозглашенным еще во Французской декларации прав человека и гражданина 1789 года. В данное время этот принцип нашел отражение во многих международно-правовых актах универсального характера. Но начало утверждению принципа всеобщего уважения прав человека и основных свобод для всех, без какой-либо дискриминации, положил Устав ООН, обязавший все государства – члены ООН уважать права человека[1].

Впоследствии перечень основных прав и свобод человека был выражен во Всеобщей Декларации прав человека 1948 года, Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 года, Международном Пакте об экономических, социальных и культурных правах 1966 года, Международном Пакте о гражданских и политических правах 1966 года; Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и других документах[2]. Проанализировав положения названных актов можно прийти к выводу о том, что в международном праве сформировалось довольно четкое понимание необходимости всемерной защиты неотделимых прав и свобод человека.

Главное внимание в этих документах уделяется процессуальным вопросам обеспечения прав и свобод человека. Однако, в некоторых случаях, они имеют и непосредственную уголовно-правовую значимость.

Нормы, касающиеся защиты основных прав и свобод человека, сосредоточены в обеих правовых системах – как международной, так и внутригосударственной. В результате взаимодействия этих норм образуется межсистемный правовой комплекс, который определяет не только правовое положение личности в обществе, но и гарантирует защиту его основных прав и свобод. Это обуславливает необходимость подробного изучения процессов закрепления и реализации международных стандартов внутригосударственной защиты прав человека в Республике Казахстан,

никновением в жилище, помещение или иное хранилище. Использование несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, должно квалифицироваться по совокупности преступлений: кражи с проникновением в помещение или иное хранилище (ч.2 ст.175 УК РК) и вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 131 УК РК). Как свидетельствуют материалы практики, кражи чужого имущества часто совершаются при наличии одновременно нескольких обстоятельств, квалифицирующих преступление. Например кража совершается с проникновением в помещение или иное хранилище повторно или по предварительному сговору группой лиц. Изучение уголовных дел о кражах, совершенных с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище, показало, что этому признаку сопутствовала повторность в 43,4%, а по предварительному сговору группой лиц эти преступления совершались в 65,8% случаев. Господствующим в теории уголовного права и устоявшимся в судебной практике является положение, что при квалификации кражи, совершенной при наличии одновременно нескольких квалифицирующих признаков, приоритет должен быть за наиболее опасным из них. Это связано, в частности, с тем, что речь идет об одном преступлении, за которое должно быть назначено одно наказание. Однако в описательной части приговора, как и в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и обвинительном заключении, следует указывать все установленные по делу квалифицирующие обстоятельства – повторность кражи, совершение ее по предварительному сговору группой лиц. Фиксация в приговоре всех квалифицирующих обстоятельств дает полное представление о степени общественной опасности деяния и лица, совершившего преступление, а следовательно, необходима и для индивидуализации наказания.

При определении размера материального ущерба, наступившего в результате преступного посягательства, необходимо учитывать стоимость имущества на день принятия решения о возмещении вреда с ее последующей индексацией на момент исполнения приговора в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством. Квартирная кража признается совершенной организованной группой, если она совершена устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Устойчивость организованной группы проявляется в наличии руководителей, в предварительной подготовке преступных действий, в подборе соучастников и распределении между ними ролей, в обеспечении мер по сокрытию преступлений, в наличии отработанных методов преступной деятельности. Действие лиц, совершивших кражу в составе организованной группы, независимо от роли каждого участника группы должны рассматриваться как соисполнительство и квалифицироваться без ссылки на ст.28 УК.

Общее понятие организованной группы безотносительно к роду и виду преступления раскрывается в п.3 ст.31 УК РК, а в пункте указанной статьи регла-

ментированы основание, условия и объём уголовной ответственности лица, создавшего организованную группу либо руководившего ею, а равно участников такой группы за преступления, совершённые в данной форме соучастия.

Применительно к краже такое основание и пределы предусмотрены диспозицией и повышенной санкцией ч.3 ст.175 УК РК, устанавливающей наказание в виде лишения свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией имущества.

Размер хищения в качестве крупного определяется только и исключительно суммарной стоимостью похищенного в денежном выражении. Такие натуральные и экономические критерии, как вес, объём, количество, хозяйственное значение похищенного имущества, его дефицитность и т.п., учитываться при определении размера хищения не могут.

Совершение нескольких квартирных краж, образующих в общей сложности крупный ущерб, если содеянное свидетельствует о едином продолжаемом преступлении, надлежит квалифицировать как кражу, совершённую в крупном размере (ч.3 ст.175). При квартирной краже, совершённой группой лиц, размер хищения определяется общей стоимостью похищенного имущества без учёта фактически полученной доли каждым из соучастников. Если же отдельные соучастники принимали участие не во всех эпизодах хищения, то квалификация их действий должна зависеть от размера ущерба, причинённого теми преступлениями, в которых они участвовали.

Квартирная кража, совершённая лицом, два или более раза судимым за хищение либо вымогательство, представляет собой вид множественности преступлений, именуемый специальным рецидивом. Специальным называется рецидив преступлений, в который входят тождественные или однородные преступления. Квартирная кража, совершённая лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет с конфискацией имущества (ч.3 ст.175 УК РК).

Если действия, начатые как кража с проникновением в жилище, переросли в открытое похищение, содеянное следует квалифицировать как грабёж или разбой, совершённые с проникновением в жилище (ст.178 ч.2 ; ст.179 ч.2 УК РК). Например, если виновный при выходе из квартиры, будучи замеченным хозяевами квартиры или посторонними лицами, не бросает похищенное имущество, которое при нём было обнаружено, а применяет насилие в отношении потерпевшего с целью удержания похищенного, то кража в данном случае как объективно, так и субъективно перерастает в грабёж или разбой, в зависимости от характера применённого насилия [4,404].

Таким образом, правильное понимание квалифицирующих обстоятельств при совершении квартирных краж имеет существенное значение для индивидуализации ответственности виновного.

Литература:

1. Уголовный Кодекс Республики Казахстан. – Алматы: Юрист, 2011
2. Борчашвили И.Ш., «Некоторые вопросы квалификации краж личной собственности граждан», Караганда, 1989.
3. Агыбаев А.Н., Уголовное право Республики Казахстан (особ.часть). – Алматы: «Жеті жарғы», 2007.
4. Агыбаев А.Н., Комментарий к уголовному кодексу Республики Казахстан (общ. и особ.часть). – Алматы: «Жеті жарғы», 2010.

Түйін

Мақалада тұрғын үйге заңсыз кірумен жасалған ұрлыққа және оны саралау ерекшеліктеріне түсінік беріліп, ол үшін қылмыстық жауаптылыққа тарту жөніндегі мәселелер қарастырылған.

Summary

The article dwelling illegal enters does stealing and aconcept me takes away feature given, me for criminalresponsibility attracting direction zi question is examined.