





**PRAWO****HISTORIA PAŃSTWA I JEST PRAWA****Кутюхіна В. І.***Чорноморський державний університет імені Петра Могили, Україна***ПРАВОВЕ СТАНОВИЩЕ ЖІНКИ В КИЇВСЬКІЙ РУСІ**

Протягом багатовікової історії українського народу жінки відчували себе нерівноправними порівняно з чоловіками. Вони були практично обмежені у використанні більшості прав та свобод, зокрема, громадянських, політичних, соціально-економічних та культурних, хоча й робилися спроби впровадити ідеї рівноправності в законодавчу базу України: Руську Правду, Литовські Статути та інші правові акти нашої держави. Однак ці документи повністю не надавали жінкам всієї повноти людських прав та свобод.

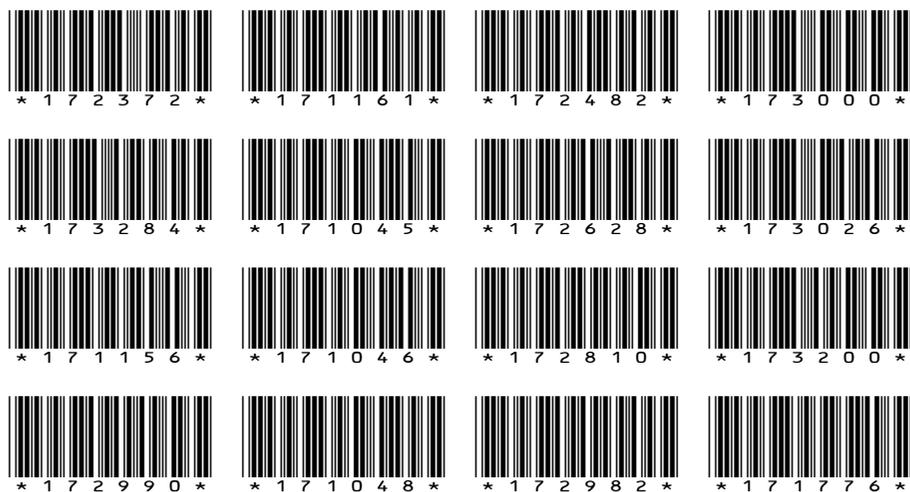
Якщо проаналізувати правове становище жінок за часів Київської Русі, то можна простежити, що в цей історичний період жінка в українській сім'ї користувалася деякою автономією і самостійністю, що знайшло відображення в правах жінок. Під цим правом розуміють певну сукупність звичаїв, норм та уявлень, що регулюють та забезпечують суспільні та господарські права жінок.

Правове становище жінок обумовлювалося великою роллю їх праці у сім'ї. На відміну від римського права, що повсюдно домінувало в Західній Європі, право на українських землях надавало жінці можливість самій розпоряджатися своїм майном. Згідно із звичаєвим правом вона мала власне майно, що складалося з приданого, до якого в окремих регіонах України входив навіть земельний наділ. Прибутки отримані з цього наділу, залишалися в руках жінки, витрачалися або на власні потреби, або на підготовку приданого для дочок. Окрім цього, жіночою власністю вважався прибуток від продажу «бабського» господарства: дрібної худоби, птахів, яєць, молочних продуктів, льону, полотна, овочей та фруктів. У разі смерті чоловіка, а інколи і при дорослих синах, жінки часто очолювала не тільки малу, а й велику сім'ю, повністю відповідаючи за добробут сім'ї та сплату податків [5, с.155].

Найбільш відомий документ Київської Русі, що регулював правовий статус жінок, – Руська Правда. У Київській Русі вільні жінки були суб'єктами майнових відносин. Громадянська правова дієздатність виникала з моменту народження. Дівчата ставали дієздатними, коли виходили заміж.

Ряд статей Руської Правди, що стосуються правового статусу жінок, відносяться до спадкового права. Зокрема, стаття 93 Просторової редакції Правди встановлює спадкові права вдови. Якщо вдова не вийде ще раз заміж, вона от-





славовича, церкві була надана широка юрисдикція в області призначення покарань за вказані злочини [2, с.72].

Згідно книги «Второзаконіе» (гл.ХХІІ, ст.22), обидва підлягали смертній карі. Якщо чоловік тільки підозрював жінку в зраді, не маючи жодних доказів, то він, згідно книги «Чисел», передавав жінку священнослужителю для випробування, які проводилися у формі ордалій. Церква не відповідала за наслідки. По візантійським законам, зрадницям відрізали коси, після чого шлюб скасовувався [7, с.154].

Церковне право Київської Русі карало не тільки зраду жінки, але і посягання на її честь. Це можна простежити в ХХІІ «Второзаконіе», де йдеться про те, що згвалтування тягло за собою наслідки: «Если кто-нибудь встретится с девицей необрученою и схватит ею и ляжет с нею и застанут их, то лежащий с нею должен дать отцу откровицы пятьдесят сиклей серебра, а она пусть будетею женою, потому что он опорочил ее, во всю жизнь свою он не может розвестись с нею». Згвалтування подружньої жінки каралося, згідно церковному праву, смертною карою [4, с.229-230].

В цілому можна сказати про високий рівень правової свідомості в середньовічній Русі. В той же час спостерігається протиріччя між нормою та реальністю повсякденного життя, і воно не на користь жінок. З розвитком суспільства закони, які засуджували насилля над жінкою, ставали суворіші, але в повсякденному житті ці «захищені законом» жінки потрапляли в повну залежність від не менш жорстоких правових норм, що стосувалися їх поведінки, свободи. Вони повинні були жити усамітно, не з'являтися на люди, відмовитися від надії на участь в соціально-політичному житті держави. Особливо це стосувалося Північно-Східної Русі. Право на Південно-Західних руських землях значно ліберальніше ставилося до жінок.

В результаті проведеного дослідження було проаналізовано правове становище жінок в період Київської Русі. Визначено на законодавчому рівні за жінками закріплювалися певні права, але у повсякденному житті ці права не реалізовувались.

#### Література:

1. Дневнерусское государство и право. – К. – С.46.
2. История государства и права Украинской ССР: В 3т. – К.,1987. Т.1. – С.72.
3. Карамзин Н. История государства Российского. Кн. 1-4. Спб. – К. 1998. – С.385.
4. Мрочек-Дроздовский П. Указ. соч. – С.229-230.
5. Право України №3. – К.,2002. – С.155.
6. Пушкарева Н.Л. Женщины Киевской Руси. М.,1989. – С.141-142.
7. Українська минувшина. – К., 1993. – С.154.
8. Хрестоматия по истории отечественного государства и права Хвек-1917год. МГУ.,1998. – С.16.

Одинцова Е.А. к.ю.н., доцент

Донецкий национальный университет экономики и торговли  
имени Михаила Туган-Барановского

## ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА МОЛОДЕЖИ КАК ФУНДАМЕНТ ЦИВИЛИЗОВАННОГО СОВРЕМЕННОГО СОЦИУМА

В период активных трансформаций, переживаемых обществом, говорить о каких-то общепринятых стандартах поведения достаточно сложно, поскольку прослеживается значительный разрыв между нормативно-установленными и реально практикуемыми социальными нормами. Известно, что поведенческие установки людей являются отображением их отношения к социальным нормам. Сегодня особое внимание необходимо уделить вопросам поведенческих установок нынешней молодежи, чье мировоззрение и жизненные принципы до конца еще не сформировались.

Обратившись к недавнему прошлому, можно сказать, что в советские времена в нашей стране на основе сильной идеологии было сформировано «общее» отношение общест­венности к правовым явлениям жизни. Основной целью правовой подготовки являлось формирование нравственных качеств: любовь к родине, нетерпимое отношение к нарушителям порядка, неприятие к девиантному поведению, дружба и братство народов СССР.

Сегодня общество сталкивается с рядом таких негативных явлений как деформация нравственных норм, ориентация людей в сторону потребительства, вещизма, пренебрежения общественными интересами. В таких непростых условиях формируется сознание нашей молодежи. Поскольку именно молодежи предстоит развивать экономический, политический сектор и формировать здоровую правовую и социальную среду нашего государства, реалиями нашей жизни продиктована необходимость усиления и повышения уровня правосознания и правовой культуры молодых людей.

Решающую роль в формировании правосознания и правовой культуры принадлежит правовому образованию.

В практике любых видов воспитания главное значение имеет превращение общественных требований и обязанностей в личные убеждения, а убеждений – в мотив поведения личности.

В процессе воспитания и образования, под воздействием общественного мнения и многих других объективных и субъективных факторов человек усваивает существующие в обществе социальные ценности, нормы и принципы, которые превращаются в его личные убеждения, и становятся внутренними мотивами поведения.

SPIS

PRAWO

## HISTORIA PAŃSTWA I JEST PRAWA

Кутюхіна В.І. Правове становище жінки в Київській Русі.....	3
Одинцова Е.А. Правосознание и правовая культура молодежи как фундамент цивилизованного современного социума.....	6

## ADMINISTRACYJNE I FINANSOWE PRAWO

Устинова І.П., Ткачик І.М. Сучасний стан фінансової системи України в порівнянні з європейським досвідом.....	9
Меркулов В.В., Савосик Д.А. Проблемы применения закона США о налогообложении иностранных счетов (FATCA).....	12

## PRACOWITE PRAWO I PRAWO SPOIECZNEGO ZABEZPIECZENIA

Деменева Н.А. Достойные условия труда... и дискриминация на работе.....	17
---	----

## KRYMINALNE PRAWO I KRYMINOLOGIA

Тулєбаєва Г.М. Тактические приемы проведения допроса.....	24
Тулєбаєва Г.М. Роль международных организаций в борьбе с коррупцией.....	26
Тулєбаєва Г.М. Правовая характеристика преступлений против правосудия.....	28
Кыздарбекова Б.Ж., Жумашева А.Т. Қылмыстық құқықта шектеулі есі дұрыстықтың критерилері туралы сұрақтары.....	30
Маргарян А.А. Дополнения к ст.144 уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.....	37
Джунусов Б.А. Преступный экстремизм.....	40
Аманбаев М.А. Порядок назначения и изменения вида режима.....	43
Тисен О.Н. Функции досудебного соглашения о сотрудничестве со следствием.....	48
Жахубайева А.А. Organized crime.....	52
Baizakova G.M. Social factors that determines committing armed crimes.....	53

## KONSTYTUCYJNE PRAWO

Курдюкова З.Н. Проблемы правового регулирования политической формы и политико-правового режима современного российского государства.....	56
--	----

Разумеется, первый путь оказался гуманным и справедливым, а второй связан с уничтожением институтов демократии и агрессивной внешней политикой.

Разумеется, проблемы теории формы государства сложны и многоаспектны, и в рамках данной статьи не ставилась невыполнимая задача полностью их исчерпать. То, к чему стремился автор, – предложить свое осмысление теоретических вопросов политической формы и политико-правового режима современного государства, осуществить анализ некоторых законодательных и практических аспектов в этой области, что будет способствовать их последующему исследованию с учетом новых данных науки и практики.

В системе правовой культуры общества ведущее место занимает правовая культура личности, которая является одновременно и основой общественной культуры и ее главной целью. Правовая культура личности – это та категория общечеловеческих ценностей, достижению которой признана служить идея создания правового государства и которая есть неотъемлемым компонентом цивилизованного общества [1,318].

Право является одним из средств воздействия на волю, сознание и мотивацию поведения. В свою очередь правовое воспитание – это не только процесс накопления знаний и понимания необходимости использования правовых предписаний, но и процесс формирования отношения к закону как ценности, находящейся в демократическом обществе.

Право – одно из немногих явлений современной цивилизации, которое получило общее признание в качестве неперемennого условия нормального существования людей, феномена исконно цивилизованного порядка, достижения человечества, его культуры. И именно в таком качестве оно переходит в третье тысячелетие и призвано по-прежнему играть достойную, высокозначимую роль в жизни человеческого сообщества [2, с.41]. Видный правовед Б.А. Кистяковский считал, что «право является тем началом, с которого складывается государство» [3, с.34].

Право и правосознание являются постоянно взаимодействующими структурами. Правосознание как «неизбежный спутник права – это совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей (индивидов, коллективов) к действительному и желаемому праву» [4, с.323]. Анализируя уровень правосознания граждан, можно дать оценку состояния правовой системы государства. Иными словами, уровень правосознания определяет уровень правового поведения, в целом правовой культуры.

Между тем, следует учитывать, что правовая культура функционирует в тесной связи с другими сферами культуры (нравственной, политической и др.) Общеизвестно, что требования правовых норм используются субъектами добровольно, если они соответствуют их ценностным ориентациям и интересам. По мнению А.Н. Фатеева, «право и государство являются производными условиями человеческого бытия, а своими правами лицо пользуется в рамках, установленных самой средой» [3, с.35]. Однако в нашем государстве действует такое фантастическое количество законов и подзаконных актов, т.е. документов, не имеющих силы закона, но являющихся юридическими регуляторами жизни и деятельности каждого человека, которые зачастую противоречат закону, здравому смыслу и друг другу. Проблема совершенствования законов – конечно, проблема правительства и юристов. Однако неопределенность и многообразие форм делает образ общества настолько туманным, что в этом тумане человек, скорее всего, не сможет разглядеть даже весьма существенные изменения. Труднее всего в данной ситуации приходится молодежи, сознание и жизненная позиция которых еще окончательно не сформировались.

Правовая культура, несомненно, выполняет определенного рода воспитательное воздействие для улучшения трансформации в сознание индивидов правовых идей, принципов, законов. Уровень правовой культуры зависит от достаточного количества и качественного уровня преподавания правовых дисциплин в учебных заведениях. Преподаватели правовых дисциплин должны помочь студентам разобраться в многообразии правовой информации. И поскольку сознание человека еще не достигло такого уровня при котором возможно безгосударственное существование, приходится помогать молодежи расширить сознание до понимания важности прогрессивных преобразований в правовой сфере.

Таким образом, гуманность общества и долга преподавателя, состоит в том, чтобы помочь молодежи достигнуть по меньшей мере уровня правовой воспитанности, который позволяет участвовать в правоотношениях без эксцесов. Юридическая наука не в состоянии обособленно от других наук исследовать поведение человека и предложить все доступные меры для обеспечения его гражданственности.

Теория и практика правового воспитания должна вобрать в себя все важнейшие достижения педагогики, психологии, социологии и этики. В свою очередь, разработка и преподавание правовых дисциплин должны быть направлены на формирование позитивных представлений, взглядов и стойкой правовой позиции студентов и должны включать знания всех наук о поведении человека.

#### Литература:

1. Основы теории права и государства в вопросах и ответах. – Х.: ООО «Одиссей», 2002. – 400с.
2. Мурашова С.А. Юридическое образование как основная составляющая правовой культуры общества (историко-правовой аспект) / С.А. Мурашова // Юридическое образование и наука. – 2003. – № 1 – С. 41-43.
3. Антологія української юридичної думки. Том 1: Загальна теорія держави і права, філософія та енциклопедія права / Упорядники: В.Д. Бабкін, І.Б. Усенко, Н.М. Пархоменко; відп. редактори В.Д. Бабкін, І.Б. Усенко. – К.: Видавничий Дім «Юридична книга», 2002. – 568 с.
4. Глазунова Н.И. Система государственного управления. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2002. – 551 с.

нодательной власти, обе ветви власти вынуждены сотрудничать, что придает режиму стабильность и эффективность.

Концепция о президентской республике для Российского государства неоднозначно воспринимается как в теории, так и на практике. В ней зачастую усматривают лишь менее демократичную форму правления, чем парламентская республика. Подобные суждения представляются несколько прямолинейными и односторонними. Это скорее всего лишь одно из укоренившихся в теории государства и права заблуждений – также, как и стереотипное представление о том, будто республиканская форма правления тяготеет к демократическому политическому режиму в силу того, что она предполагает развитие представительных учреждений, ограничение произвола властей через систему «сдержек и противовесов», выборность главы государства и верховных органов власти, реализацию прав граждан на их защиту. Историческая и современная практика показывают, что иная республика оказывается намного более реакционной многих монархических моделей. Суть различий между двумя разновидностями современной демократической республики в основном находится во взаимоотношениях между президентом, парламентом и правительством.

Спорным представляется и высказывание авторов Академического курса о том, что в России президентская республика отличается чрезвычайно сильной властью президента. Подобные суждения, вероятно, вызваны тем фактом, что статья 10 Конституции РФ не согласуется со статьей 11: в первой говорится о трех традиционных ветвях государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной), а в статье 11 появляется президентская государственная власть.

Президентская республика неразрывно связана с личностью и самого президента. В определенной степени, как показывает практика, личность президента оказывает влияние и на характер политико-правового режима. Поэтому для современного Российского государства вопрос о взаимоотношении юридической и моральной ответственности главы государства особенно актуален – он определяется таким субъективным фактором, как роль личности в истории.

В истории каждой страны существуют переломные моменты, определяющие дальнейшую судьбу на многие годы. При этом исключительно важная роль отводится государственному деятелю, стоящему во главе страны. Особое значение в подобных условиях приобретают личностные качества лидера, его способность принимать оптимальные решения, не ущемляющие интересов отдельных социальных групп. Например, очень ярко проявил себя этот субъективный фактор в период мирового экономического кризиса 1929-1933 годов, когда было найдено два пути выхода из него. Один из них связан с именем Рузвельта, его «новым курсом», второй – с именем Гитлера, его национал-социализмом.

## KONSTITUCYJNE PRAWO

К.ю.н., доцент Курдюкова З.Н.

*Самарский государственный экономический университет, Россия*

### ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПОЛИТИЧЕСКОЙ ФОРМЫ И ПОЛИТИКО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА СОВРЕМЕННОГО РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА

Политическая форма государства напрямую зависит от ситуации с правами человека в стране. Эта ситуация отражает диалектику поведения государства: программы государственного планирования с либерально-рыночными механизмами а экономике, широкое развитие демократических институтов с повышением роли и участия государства в разных сферах жизнедеятельности общества, укрепления правопорядка с соблюдением свобод граждан, сохранение национальной самобытности с расширением масштабов открытости внешнему миру, защита частной жизни с поддержанием нравственных устоев общества. Вместе с тем, двадцатилетний опыт действия Конституции РФ показывает, что формирование правового государства в России, основное содержание которого составляет процесс осуществления и утверждения его принципов, идет недостаточно эффективно, намного медленнее, чем хотелось бы, государство не справляется с выполнением своих обязанностей перед гражданами в экономической и социальной сферах, по обеспечению безопасности жизни, здоровья, собственности. Гарантированность прав и свобод человека, его безопасность в значительной мере зависят от сбалансированности взаимоотношений государства, общества и личности. В связи с этим, в области теории государства возникает необходимость преодоления сложившихся стереотипов, пересмотра некоторых укоренившихся догматических конструкций относительно его современной политической формы.

Автор поддерживает идею о президентской республике для политической формы современного Российского государства по следующим причинам. В существующих условиях дестабилизации и кризиса важно создать прочную дееспособную исполнительную власть для осуществления огромной по объему работы – для преодоления кризиса, осуществления коренных реформ, улучшения условий жизни населения, выведения страны на уровень развитых стран. А достоинством президентской республики, при которой президент является одновременно и главой государства, и главой исполнительной власти, состоит в том, что независимо от того, какие партии господствуют в исполнительной и зако-

## ADMINISTRACYJNE I FINANSOWE PRAWO

К.ю.н., доцент, Устинова І.П., Студентка Ткачик. І. М.

*Національний авіаційний університет, Україна*

### СУЧАСНИЙ СТАН ФІНАНСОВОЇ СИСТЕМИ УКРАЇНИ В ПОРІВНЯННІ З ЄВРОПЕЙСЬКИМ ДОСВІДОМ

Одним із важливих питань фінансів є вивчення закономірностей еволюції фінансової системи. Приймаючи конкретне фінансове рішення, бізнесмен втілює його в життя за допомогою фінансової системи. Економічна структура будь-якого суспільства не може функціонувати без нормально організованого потоку коштів між державою та виробничими структурами, державою і населенням, між регіонами й окремими державами. Такі грошові потоки відображають процеси реального життя суспільства, формують систему руху грошових ресурсів з метою підтримки життєдіяльності всіх елементів державних та недержавних структур. У своїй динаміці грошові ресурси утворюють фінансову систему суспільства [1, с.15].

Фінансова система – це сукупність процесів і процедур, які використовуються керівництвом країни для здійснення фінансової діяльності країни, контролю та звітності. Ці заходи включають у себе запис, перевірку та своєчасної звітності операцій, які впливають на доходи та витрати державного бюджету, активи і пасиви країни [2, с.12].

Ця система являє собою сукупність певних ланок, покликаних забезпечити належне здійснення державою своїх політичних та економічних функцій, і складається, з одного боку, із централізованих (тобто державних) фінансів, а з іншого – з децентралізованих фінансів (або фінансів населення, фінансів підприємств і корпорацій та міжнародних фінансів).

Провідною ланкою державних фінансів виступає державний бюджет. За своїм матеріальним змістом – це основний централізований фонд грошових коштів держави. Державний бюджет – основний засіб перерозподілу національного доходу. У держбюджеті зосереджуються найбільші доходи та найважливіші у політичному й економічному відношенні загальнодержавні видатки. У ньому знаходять органічний зв'язок основні фінансові інститути – податки, внутрішні позики, витрати [3, с.41].

Другою сферою фінансової системи розвинених зарубіжних країн виступають фінанси приватних підприємств, корпорацій, монополій, які виникають у ході економічної діяльності і забезпечують процес виробництва та отримання прибутку. Вони матеріалізуються у вигляді грошового капіталу, різних грошових фондів підприємства [3, с.42].

Колись лідерство США проявлялося в економічній перевазі над іншими країнами, що зокрема виражалося в першості по вивозі капіталу. У цей час американська економіка стала найбільшим об'єктом залучення іноземного капіталу. Це означає, що підприємницькі структури розвинених країн розглядають саме американську економіку, як найбільш надійну, дохідну й перспективну економіку сучасного світу. Нинішнє лідерство США в глобальній економіці забезпечується в дуже великих масштабах й високим платоспроможним попитом в середині американського ринку [1, с.143].

Зокрема, цілком реальною є загроза раптових масштабних змін у потоках капіталів. Для США глобалізація проявляється й у зростаючому торговельному дефіциті, що має не тільки позитивні наслідки у вигляді дешевого імпорту, але й сприяє збільшенню дефіциту платіжного балансу й викликає ріст зовнішньої заборгованості [1, с.211].

На відмінно від США японська економіка переживає дуже складний період свого існування: потерпає від надмірно жорстокої монетарної політики, суворо контролюється і лише іноді відкривається новим учасникам. Майже депресивний стан японської економіки з початку 90х років XXI століття не робить істотного впливу на світову кон'юнктуру, оскільки ця країна усе ще залишається досить закритою: лише 10 % її величезного внутрішнього попиту покривається імпортом. Інша справа вплив банківської системи Японії на світову економіку.

Роль японських фінансових інститутів у світовій економіці досить значна: 9 з 10 найбільших по активах банків миру – японські. Розмір японських фінансових інститутів такий, що банкрутство лише одного з них може дестабілізувати всю світову фінансову систему [4, с.66].

На сучасному етапі в Німеччині існує складна, різноманітна система фінансового вирівнювання. Федеративній Республіці Німеччини властива кооперативна модель федералізму. Спостерігається високий ступінь залежності земель від держави. У ФРН існує ряд проблем, які потребують вирішення. Серед них основними є: проблема цільового використання коштів, необхідність збільшення доходів, реформування системи фінансового вирівнювання [5].

Проблематика фінансової системи є досить актуальною, адже саме вона сприяє побудові ефективної фінансової політики, націленої на економічне зростання й покращення добробуту населення.

Сучасний етап розвитку фінансової системи України пов'язується з потребою гармонізації, уніфікації та систематизації законодавства. Це зумовлюється рядом причин, серед яких можна назвати існування значної кількості досить розрізаних нормативно-правових актів, що регулюють провадження публічної фінансової діяльності, кількість яких не завжди свідчить про їх якість; інтеграцію України до європейського правового простору. Окрім того, численні зміни та доповнення до нормативно-правових актів спричиняють їх неузгодженість та суперечливість. Водночас рівень ефективності фінансового законодавства безпосередньо впливає на наповнення державного і місцевого бюджетів, на фінансування бюджетних

ualistic consciousness and high moral defects that underlie violent criminal behavior, many of individuals are their carriers.

Violent crime is more closely than other criminal acts connected with alcoholism. People that are in alcohol or drug dependence, in order to meet their requests easily go on committing crimes and constitute a significant portion of the criminals.

Annually grows the number of patients registered in the medical facilities and that are diagnosed with «mental and behavioral disorders due to use of psychotropic substances.»

So, among the causes of crimes committed with weapons, the factors of socio-economic, political and moral character have the important significance, and they are the main determinants of violent crime.

Specific determinant of armed crime is the state's inability to provide a safe and legitimate arms trafficking, but it is an issue that requires separate consideration.

Thus completing the characterization of criminogenic factors contributing to the commission of armed violent crimes, can be marked out the following points:

- armed violent crime, being a part of crime in general, is determined by determinants that inherent in other types of crime, but it has a certain set of manifestations and varying degrees of criminogenic factors;

- among the causes of crimes committed with weapons, the major part make factors of the socio-economic, political and moral character, in fact, they are the main determinants of violent crime.

#### Bibliography:

1. Luneev V.V. Globalization: the problem of crime and international cooperation // The Russian state and deepening reforms in the context of globalization of world processes, internal and external threats to Russia's security, the fight against organized crime and corruption: Materials scientific-practical. conf. (18-20 April 2001). – Kaluga, 2001. – Vol. 1. – P.98-100.

always included in the system of social contradictions of society. Violence as an integral part of society's existence reflects the relative stability and equilibrium in its stratification system. In a society of transitional period the violation of the relative balance and a sharp deterioration of the social status of various groups lead to increased violence. There is a «chain reaction»: the aggravation of economic and political crisis causes social tensions, the devaluation of traditional spiritual values, devaluation of human life, the growth of cruelty and violence. Causes of crime must first be sought in economic relations, their contradictions, the imbalance of the economic mechanism, the defects and shortcomings of economic planning, and in the system of distributive relations.

Special role in the determination of violence plays a social injustice. It is accompanied by violent crime motivation and motivation of self-justification. Social injustice, that is manifested to people by years, social, national and professional groups, consistently shaped the general dissatisfaction with others, life, power, easily turning into a conflict situation in the specific motives of its violent resolution.

Powerful political criminogenic factor contributing to armed crimes is ethnic conflicts and the related terrorist offenses. Pretty much violent crime – the result of interpersonal conflicts: in families, between family and friends, finally, on the basis of randomly occurring specific situation when faced together the interests of people who did not find any other way to resolve the conflict except through crime. Even recreational sphere increasingly gets criminal forms. The existing recreational facilities are inaccessible or do not meet the requirements, that is why the collective binge after work – with all the attendant consequences of such pastime becomes more widespread.

All these negative socio-economic, political and socio-demographic phenomena should not invariably lead to the path of human crimes: criminal behavior in a large degree depends not on the conditions of human life, but how these conditions are perceived and evaluated. And the effect of socio-psychological factors, the moral order should be taken into account. None of the spheres of human life and society can be free of moral values and moral attitudes.

Spiritual crisis is always reflected adequately on the state of crime: blurs the line between criminal and non-criminal, the law ceases to be law, there is only the right of the strong. Comes with pain and regret that a large part of our society is currently exposed to those vices that were previously characterized by a marginal environment. «There is a process of habituation of the population, especially young people, to the crime. Two decades ago, a series of an organized bloody terrorism, mass hostage-taking, the Slave Trade, ongoing public assassinations ... would deeply shock us. Now we see it almost every day and take for granted.» [1, c. 99]

Moral character of the young man in the first place depends on the nature of information that it receives. Psychology of permissiveness and moral freedom, seen as the «right of the individual to be himself,» is easily digested by a significant part of the people, especially the young. Stereotypes of selfishness, cynicism and violence firmly live in ordinary consciousness and domestic psychology. At the moment when in the social reality dominated the conditions that can generate and maintain individ-

програм, на діяльність бюджетних установ, тобто на функціонування як держави в цілому, так і її органів та органів місцевого самоврядування. Названі, а також інші фактори ставлять на порядок денний удосконалення національного фінансового законодавства відповідно до вимог сьогодення, а отже, значне підвищення ролі систематизації. Як вбачається, саме завдяки систематизації фінансового законодавства можуть бути усунені прогалини у нормативно-правовій регламентації, суперечності нормативно-правових актів, що упорядковують різні види фінансових відносин, колізій між нормами інших підгалузей і інститутів фінансового права, так і між нормами інших галузей права [9].

Фінансова система України може мати своїм спрямуванням досягнення різних цілей. По-перше, метою може бути надання законодавству стабільності та стійкості, оскільки стабільність має бути невід'ємною характеристикою фінансового законодавства, без якої воно не може існувати як стійка система регулювання відносин. Без сумніву, вимога стабільності правового регулювання відносин у сфері публічної фінансової діяльності набуває останнім часом особливого практичного звучання. Саме стабільне фінансове законодавство здатне забезпечити: 1) ефективність регулювання фінансових відносин; 2) вирішення завдань на стадії законотворчого процесу; 3) відсутність суперечностей та розбіжностей як у логіці побудови самого законодавчого акта, так і стосовно співвідношення його з іншими фінансовими нормативно-правовими актами, у тому числі з підзаконними; 4) забезпечення високої якості, юридичної техніки та мови закону [11, с. 61].

Важливим кроком у процесі здійснення систематизації фінансового законодавства, зокрема його кодифікації, стала розробка та прийняття двох кодифікованих актів: Бюджетного кодексу України [7] і Податкового кодексу України [8].

Потрібно зауважити, що Бюджетний кодекс України було ухвалено ще у 2001 році (нова його редакція – у 2010 році), а на практиці прийняття такого стратегічно важливого кодифікаційного акта, як Податковий кодекс України, затягнулося: його розробка тривала майже десять років.

Отже, стан фінансового законодавства на сучасному етапі, незважаючи на ухвалення важливих кодифікаційних актів, суттєво не поліпшився, подальше зростання кількості нових фінансових законів є явно негативною властивістю для фінансової системи, оскільки наявні недоліки не ліквідовано. У цьому контексті ще й дотепер актуальним є твердження Ю. С. Шемшученка, який зазначив, що прийняття нових законів та підзаконних актів в Україні не завжди супроводжується скасуванням застарілих нормативних актів чи внесенням до них відповідних змін і доповнень. Кількість таких актів і норм постійно зростає, а належним упорядкуванням системи законодавства практично ніхто не займається [10, с. 6–7].

#### Література:

1. Миргородська Л.О.: Фінансові системи зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Центр учбової літератури, 2008 – 320 с

2. Опарін В.М. Бюджетна система: навч. – метод. посібник для самост. вивч. дисц. / Опарін В.М., Малько В.І., Кондратюк С.Я. – К.: КНЕУ, 2000 – 208 с.
3. Алексеев І.В. Бюджетна система: навчальний посібник / Алексеев І.В., Ярошевич Н.Б., Кондрат І.Ю. – Львів: Вид-во Національного університету «Львівська політехніка», 2004. – 164 с.
4. Леонтьева Е. Приватизация государственных предприятий в Японии // МЗи МО. – 1995. – № 2. – С. 101–109.
5. Сучасна бюджетна система Німеччини: особливості та проблеми [Електронний ресурс] <http://freepapers.ru/76/suchasna-bjudzhetna-sistema-nimechhini-osoblivost/250210.1671446.list2.html>
6. Череп А.В. Особливості розвитку сучасної фінансової системи в ринкових умовах // Економіка та держава. – 2006. – №6. – С.28-30.
7. Бюджетний кодекс України // Відомості Верховної Ради України. – 2010. – № 50–51.
8. Податковий кодекс України // Відомості Верховної Ради України. – 2011. – № 13–17.
9. Журнал фінансове право: наукова стаття «Систематизація фінансового законодавства України як засіб упорядкування фінансових норм» №4 // Ірпінь -2013 р/
10. Шемшученко Ю. С. Теоретичні засади подолання колізій у законодавстві України / Ю. С. Шемшученко // Колізії у законодавстві України : проблеми теорії і практики. – К. : Генеза, 1996 – 209с.
11. Концепция стабильности закона / [отв. ред. В. П. Казимирчук]. – М. : Проспект, 2000. – 176 с.

**Меркулов В.В.**

*студент Российской правовой академии Министерства юстиции  
Российской Федерации, Россия*

**К.ю.н. Савосик Д.А.**

*старший преподаватель Российской правовой академии  
Министерства юстиции Российской Федерации, Россия*

## **ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАКОНА США О НАЛОГООБЛОЖЕНИИ ИНОСТРАННЫХ СЧЕТОВ (FATCA)**

В 2010 году в США был принят закон, именуемый как «The Foreign Account Tax Compliance act», иначе – FATCA. С 1 января 2013 года он вступил в полную силу. Смысл закона сводится к следующему: США в лице IRS (Налоговая служба) в целях улучшения своей системы налогообложения будут исполь-

enforcement officials, there is a real possibility of fighting to defeat if not the entire system, then, in any case, active foci of organized crime

Operational-investigative impact on offenders can be successful, provided a sufficiently deep knowledge of the «enemy.» Theoretical level involves understanding what is known about organized crime (nutrient medium, the system of relations between the links and the «units» of criminal organizations, the structure of criminal organizations, members, leaders, etc.).

Thus, it is necessary to develop a clear system of operational, organizational and tactical measures to combat organized crime.

Equally important is the ability to conduct joint efforts to combat organized crime specialized units of law enforcement agencies, besides a need to strengthen the legal framework for the fight against organized crime, conduct warning and prevention of organized crime.

Literature:

1. AL Repetskaya Organised crime in the sphere of economics and finance problems and deal with it.: Monograph

**Baizakova Gulsum Muratovna**

*Candidate of Legal Sciences*

*Kostanay State University named after Ahmet Baitursynov, Kazakhstan*

## **SOCIAL FACTORS THAT DETERMINES COMMITTING ARMED CRIMES**

Successful prevention of armed violent crime encroaching on such important values such as human life and health requires the study of its causes. Any crime, including armed, caused, as a rule, not a cause, but a complex of external and internal circumstances. Highlighting the causes and conditions that determine armed violent crime, it should be noted that we are not talking about a separate special complex of factors. Most of the causes and conditions of armed crime is a part of the determinants of crime in general. From the variety of causes and conditions that determine the unlawful behavior of armed criminals, try to identify factors of social, economic, political, moral, organizational and managerial issues that have a significant impact on armed crime. Armed crimes have certain specificity due to the use of weapons or objects that are used instead of weapons, but its legal nature is primarily violent crimes. As a result, the basis of the complex determinants of armed crimes are causes and conditions of violent crimes.

Particular importance for the determination of different forms of violence has unsatisfactory social needs. Causes and conditions of crime are social in origin, they are

Master of Laws Jaxybayeva A.A.  
Kostanai State University, Kazakhstan

## ORGANIZED CRIME

Organized crime – the hardest and most dangerous form of crime, which encroaches on the economic, political, legal and moral spheres of any society. It consists of a large number of different types of crimes, combined certain set of characteristics that are unique to this form. This combination of features allows you to define the concept of organized crime, to isolate it from the many other types of crime and give her a traditional criminological characteristics.

The problem of organized crime, as noted at the VIII Congress of the United Nations Crime Prevention, is the second in importance after the transnational problem of ecology [1]

Organized criminal activity, except the offenses include behavior, attitudes, acts which, although not fall under the criminal law, as a result tend to have very significant socially dangerous consequences. The fact that many factors (behavior, attitudes, influence, tradition, unwritten «laws» of the underworld) constitute a kind of background on which to base and improving the criminal organizations. Here comes your world, its surroundings. Communication is the «environment» with no specific crimes compositions of these crimes are not included. «Wednesday» affects the behavior of performers criminal acts on the investigation and trial, to serve their punishment, provides self-reproduction of organized crime.

Increasing the scale of organized crime pose a real threat to the security of the state and society, as it strengthens its position through the monopolization of many kinds of illegal activities, using the absence of reliable mechanisms to protect emerging market relations, actively implemented in the new economic structure, strives to maintain a dominant position in the distribution sector. Criminal organizations control the lucrative species such illegal activities as drug trafficking, prostitution, gambling, illegal arms trafficking, extortion and other crimes Primitive give way to large-scale criminal actions, deep penetration through corrupt due to the economy and the financial system of the state.

The above mentioned suggests that topical issue for law enforcement and government in general – is the fight against organized crime. Special role is occupied operatively-search activity, because without it we can not fight against organized crime.

When operational-investigative impact the task in any form (online search, operational verification and operational prevention), in any situation, operational and investigative look for signs of organized criminal activity, to determine its scope, participants explore their relationship. Knowledge of the origins, structures, provisions and mechanisms of organized crime significantly expands horizons tactical law

зовать зарубежные финансовые институты (например, такие, как банки) в качестве своих агентов для получения информации о счетах своих граждан. Более того, они будут получать информацию о счетах юридических лиц, в которых прямым или косвенным образом задействованы активы американских налогоплательщиков в размере 10% и более от доли юридического лица. Самым, пожалуй, важным принципиальным моментом данного «события» является то, что необходимость получения США информации о своих налогоплательщиках вменяется как обязанность финансовым институтам других стран. Ибо в случаях несоблюдения данных требований могут применяться санкции, самая видная из которых означает следующее: с каждой проводимой транзакции финансово-го института потенциально может быть удержано Соединенными Штатами и их финансовыми агентами 30% от общей суммы транзакции.

Для полного понимания цели закона, необходимо кратко рассмотреть историю появления самой идеи закона. В 2006г. в США проводилась аналитика, в соответствии с которой было установлено: приблизительно 385 млрд. долларов – эта та цифра, которую теряет американский бюджет из-за использования американцами схем уклонения от уплаты налогов[1]. Далее, в 2009 году проходило судебное разбирательство между США и швейцарским банком-гигантом UBS. Правительство США подало в федеральный суд Майами иск на основании того, что банк помогал 52 000 американских граждан прятать свои деньги от налогообложения. Де-факто, Правительство США требовало нарушения банковской тайны. И оно своего добилось: UBS подписало мировое соглашение, в результате которого раскрыло информацию о своих клиентах и выплатило штраф в размере 780 миллионов долларов[2]. Именно так и появилась идея создания FATCA – закона, который будет обязывать зарубежные финансовые институты раскрывать всю информацию о счетах своих налогоплательщиков. Только теперь без суда, а как бы на основании закона.

По своей природе данный закон носит экстерриториальный характер: хотя закон был принят в границах одного государства – США, де-факто его влияние распространяется на весь финансовый мир. Важно заметить, что это влияние по большей части носит императивный характер, то есть устанавливается вертикаль подчинения между финансовыми институтами во всем мире и Налоговой службой США (далее – IRS). В сентябре 2011 года МИД РФ совместно с Банком России по просьбе Минфина дали следующую оценку данному закону:

- FATCA нарушает принцип суверенного равенства государств
- Российское законодательство не предусматривает принудительного исполнения требований налоговых органов США
- В Российской Федерации за разглашение банковской тайны, к которому приведет выполнение положений FATCA российскими организациями, предусмотрена ответственность, включающая возмещение ущерба[3].

Основные требования FATCA заключаются в следующем:

- Поиск соответствующим финансовым институтом счетов американских налогоплательщиков

- Ежегодное предоставление найденной информации в IRS

- При совершении платежей удерживать и переводить в IRS 30% от суммы перечисляемых денежных средств в случае, если получателем платежа является налогоплательщик США, а перечисляемые денежные средства являются доходом из источников, подлежащих налогообложению в соответствии с налоговым законодательством США[4].

Далее, в самом законе предусматривается два варианта реализации его положений. Первый вариант заключается в следующем: финансовые институты конкретного государства обязуются исполнять требования FATCA посредством регистрации на сайте соответствующего налогового ведомства[5]. Второй вариант предполагает заключение межгосударственного соглашения США с соответствующим государством; последнее берет на себя обязанность контролировать ситуацию в своих финансовых институтах, не допускать уклонения от уплаты американскими юридическими и физическими лицами налогов в казну США, передавать в централизованном порядке необходимую информацию все той же IRS[6].

Рассматривая более детально первый вариант реализации положений FATCA, необходимо пояснить следующие моменты. Во-первых, исполнение предусмотренных американским законом требований влечет за собой прямое нарушение законодательства РФ (в частности, Банковской тайны, описанной в ст. 26 ФЗ «О банках и банковской деятельности»). Во-вторых, удержание 30% от дохода физического лица, и передача этих 30% IRS, на данный момент в России так же является незаконным: отношения между физическим лицом и банком (к примеру) базируются на нормах Гражданского Кодекса РФ и их нарушение (т.е. нарушение обязательственных прав) для любого банка является недопустимым. В-третьих, данные административные по своему характеру действия диктуются не со стороны РФ, а со стороны Американского Правительства, что, несомненно, является неприемлемым. В таком случае, недовольный клиент может пойти в суд и спор разрешится довольно просто: требования FATCA противоречат российскому законодательству и не могут быть реализованы[1].

Как подмечено юристами из PwC Legal на заседании Комитета Торгово-Промышленной Палаты РФ по финансовым рынкам и кредитным организациям, для реализации требований FATCA финансовыми институтами необходимо заключение межгосударственного соглашения. Оно необходимо как воздух. Однако из-за кризиса на Украине и политических разногласий между США и РФ переговоры приостановились[7]. На данный момент неизвестно, когда приблизительно будет подписано такое соглашение.

Существует еще одна трудность: требования закона FATCA распространяются на иностранные по отношению к США финансовые институты (foreign financial institution – FFI). Вместе с тем, учитывая, что закон создан в Америке,

вы 40.1 УПК РФ требует вынесения целого ряда новых для отечественного процессуалиста документов: постановления об удовлетворении ходатайства о вынесении досудебного соглашения о сотрудничестве, ходатайства следователя о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении соглашения, составления самого соглашения и представления о рассмотрении судом уголовно-уголовного дела в порядке главы 40.1 УПК РФ.

Выполнение задач института досудебного соглашения о сотрудничестве во многом способствует реализации воспитательно-превентивной функции, которая заключается в оказании воздействия факта раскрытия, казалось бы, «идеального» преступления, как на соучастников преступной деятельности, так и на граждан в целом посредством искоренения чувства безнаказанности за содеянное.

Институт досудебного соглашения о сотрудничестве также способствует расширению границ содействия подозреваемых и обвиняемых с правоохранительными органами посредством законодательно закрепленной гарантии снисхождения к субъектам такого соглашения.

По нашему мнению, досудебное соглашение о сотрудничестве – соглашение между прокурором и подозреваемым (обвиняемым), в котором отражаются условия применения при назначении ему наказания требований ч. 2 ст. 62 УК РФ в обмен на совершение конкретных действий, способствующих раскрытию и расследованию преступлений, изобличению и уголовному преследованию соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления.

#### Литература

1. Большая современная энциклопедия. – М., 2012. Т. 28.
2. Новейший философский словарь / Сост. А.А. Калитвянский. – М., 2011.
3. Философский энциклопедический словарь. – М., 1989.
4. Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 53 000 слов / С.И. Ожегов; Под общ. Ред. Проф. Л.И. Скворцова. – 24-е изд., испр. – М.: ООО «Издательство Оникс»: ООО «Мир и образование», 2007.
5. Федеральный закон от 29 июня 2009 года № 141-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»// Российская газета. – 2009. – 3 июля; СЗ РФ. – 2009. – № 26. – Ст. 3139.
6. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 16 «О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве» // СПС «КонсультантПлюс».

ном. В этой связи, вызывает особую актуальность реализация закрепленного в ч. 2 ст. 6 УПК РФ положения о том, что уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Помимо общей правоохранительной функции институт досудебного соглашения о сотрудничестве призван способствовать реализации ряда частных задач, к которым мы относим поощрительную, функцию расширения сотрудничества с правоохранительными органами, превентивно-воспитательную, функцию восстановления справедливости, а также регулятивную функцию.

Важнейшей функцией досудебного соглашения о сотрудничестве является возможность раскрытия резонансных преступлений, розыска добытого преступным путем имущества, а также задержания опасных преступников. Достижение указанных задач явилось основной целью принятия Федерального закона от 29.06.2009 г. № 141-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации», внедрившего в отечественный уголовный процесс институт досудебного соглашения о сотрудничестве со следствием.

Одной из функций института досудебного соглашения о сотрудничестве является поощрение сотрудничающего с правоохранительными органами обвиняемого посредством гарантированного законом смягчения наказания за содеянное. Цель подозреваемого, обвиняемого при заключении соглашения о сотрудничестве заключается в получении минимально возможного наказания за содеянное, пусть даже в обмен на значимую информацию для правоохранительных органов.

В отличие от основной функции института досудебного соглашения о сотрудничестве, сокращенное дознание призвано способствовать упрощению уголовно-процессуальных процедур. Несомненно, заключение досудебного соглашения о сотрудничестве с одним из обвиняемых при соблюдении его условий значительно облегчает процесс доказывания причастности других соучастников к преступной деятельности. Однако, с учетом предусмотренных главой 40.1 УПК РФ особенностей производства по уголовным делам анализируемой категории, говорить об упрощении уголовно-процессуальных процедур при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве не приходится. Прежде всего, речь идет о необходимости выделения уголовного дела в отношении субъекта досудебного соглашения о сотрудничестве в отдельное производство. Если ранее вопрос о выделении уголовного дела ставился в зависимости от процессуальной целесообразности, после принятия Пленумом Верховного Суда РФ Постановления от 28 июня 2012 г. № 16 применение положений ст. 154 УПК РФ по уголовным делам рассматриваемой категории является безальтернативным. Помимо прочего, соблюдение процессуальной формы в порядке гла-

понятие «финансовый институт» так же трактуется посредством американского законодательства. Помимо этого, в законе прописано, что наличие лицензии или разрешения (или их отсутствие) на проведение определенных операций не является признаком того, что организация является соответствующим финансовым институтом. Применительно к России это означает, что не совсем ясно, какие в нашей стране организации будут (должны) подпадать под воздействие FATCA, а какие нет.

Таким образом, наши FFI оказываются в весьма щекотливом положении: с одной стороны, самостоятельное исполнение требований FATCA (т.е. без межгосударственного соглашения) грозит санкциями со стороны РФ, которые в ходе последних заявлений звучат весьма угрожающе – вплоть до уголовной ответственности за нарушение ст. 183 УК РФ[8]. С другой стороны, неисполнение этих требований грозит крупными финансовыми и репутационными убытками: российские банки из топ-50 теряют в среднем около 150 млн. долларов. Серьезным последствием для российских банков аудиторы из международных компаний считают разрыв отношений с контрагентами. По словам одного из них, «крупнейшие финансовые институты озвучивают планы по отказу от операций с теми, кто не присоединился к FATCA»[9]. Существует два варианта решения данной проблемы: либо российское законодательство претерпит изменения, в соответствии с которыми FFI смогут свободно реализовывать требования FATCA, либо должно быть подписано межгосударственное соглашение.

Безусловно, подписание межгосударственного соглашения является наиболее выгодным вариантом: в таком случае мы могли бы рассчитывать на обоюдную передачу информации о наших гражданах и тем самым могли бы улучшить и нашу систему налогообложения (именно так и поступили Германия, Италия, Франция, Великобритания, Швейцария и др). Однако, поскольку в качестве одной из введенных США санкций переговоры приостановлены, единственным вариантом остается изменение нашего законодательства. Такие попытки уже предпринимаются: в частности, уже разрешено не открывать и закрывать счета нерезидентам. Была так же предпринята попытка внесения изменений в ФЗ «О банках и банковской деятельности», однако законопроект был отправлен на доработку[10]. При этом, уже начиная с 1 июля 2014г. FATCA-санкции начнут реализовываться.

Становится очевидным, что данный закон уже сейчас начинает использоваться не по назначению. Интересно, каково же будет истинное предназначение этого закона через некоторое время: орудие, которое будет использоваться в политических махинациях (и для этого внутри самого закона заложено немало подходящих инструментов, которые можно использовать против финансовой системы какого-либо государства даже в том случае, если оно подписало межгосударственное соглашение), или все-таки он станет средством борьбы с налоговой преступностью. Стоит задуматься уже сейчас, ведь время покажет нам уже готовый результат, который не так уж легко поддается изменению.

Литература:

1. Видеотрансляция заседания Комитета ТПП РФ по финансовым рынкам и кредитным организациям от 9 апреля 2014 года. [Электронный ресурс] // YouTube. – [http://www.youtube.com/watch?v=\\_0Bc7exagFE](http://www.youtube.com/watch?v=_0Bc7exagFE)
2. «UBS раскрыл американцам банковскую тайну» от 20 февраля 2009 года. [Электронный ресурс] // Вести. – <http://www.vesti.ru/doc.html?id=255511>
3. Письмо Минфина РФ от 24 апреля 2012г. №03-08-07 «О применении принятого в США Закона о налогообложении иностранных счетов» – Доступ из справ.-правовой системы «Гарант»
4. «IRS обязал всех и по всему миру» от 22 декабря 2011 года. [Электронный ресурс] // Закон.ру. – [http://zakon.ru/Blogs/One/1770?entryName=irs\\_ssh\\_a\\_obyazala\\_vsex\\_i\\_po\\_vsemu\\_miru](http://zakon.ru/Blogs/One/1770?entryName=irs_ssh_a_obyazala_vsex_i_po_vsemu_miru)
5. Инструкция по регистрации на сайте IRS от 2013 года. [Электронный ресурс] // Официальный сайт IRS – <http://www.irs.gov/pub/irs-pdf/p5118.pdf>
6. «Россия под дамокловым мечом американского закона FATCA». [Электронный ресурс] // Институт высокого коммунитаризма – [http://communitarian.ru/publikacii/novyy\\_mirovoy\\_poryadok\\_finansy/rossiya\\_pod\\_damoklovym\\_mechom\\_amerikanskogo\\_zakona\\_fatca\\_05032013/index.php](http://communitarian.ru/publikacii/novyy_mirovoy_poryadok_finansy/rossiya_pod_damoklovym_mechom_amerikanskogo_zakona_fatca_05032013/index.php)
7. «США отказали России в сотрудничестве по FATCA» от 7 мая 2014г. [Электронный ресурс] // Российская Газета. – <http://www.rg.ru/2014/05/07/fatca-site.html>
8. «Дума грозит тюрьмой банкирам за сотрудничество с США» от 22 мая 2014г. [Электронный ресурс] // Известия. – <http://izvestia.ru/news/571205>
9. «FATCA: оружие против финансистов» от 20 мая 2014г. [Электронный ресурс] // Forbes. – <http://www.forbes.ru/finansy/regulirovanie/256983-fatca-oruzhie-protiv-finansistov>
10. Законопроект №506758-6 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в части передачи информации налоговым органам иностранного государства) – Доступ из Автоматизированной системы обеспечения законодательной деятельности. <http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/%28SpravkaNew%29?OpenAgent&RN=506758-6&02>

ственной системы более высокого уровня организации или интересов составляющих ее классов, социальных групп и индивидов [3, С. 719].

Следует отметить, что термины «цели» и «функции» в процессуальной литературе нередко употребляются как тождественные. Однако значение указанных понятий неравнозначно. Так, согласно словарю С.И. Ожегова, «цель – то, к чему стремятся, что надо осуществить» [4, С. 1143]. В свою очередь под функцией понимается «работа, производимая органом; роль, значение чего-либо; обязанность, круг деятельности» [4, С. 1125]. Таким образом, термин «Функция» более применим к общественным институтам, органам или процессам, т.е. к неодушевленным явлениям. В свою очередь целью обладают лишь одушевленные участники общественных отношений: граждане, должностные лица и иные субъекты права. В этой связи, говоря о целях заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, мы, прежде всего, обращаемся к целям, преследуемым его участниками – конкретными представителями стороны обвинения и защиты.

Под термином «задача» понимается «то, что требует исполнения, разрешения» [4, С. 259]. Таким образом, понятия «цель» и «задача» близки друг другу по своему смыслу. При этом термин «задача» применим и к неодушевленным явлениям, при этом задачи последних, как и всего созданного человеком, всегда определяются целями правомочного субъекта. Полагаем, что функция правового института заключается в проявлении его основного предназначения в сфере общественных отношений, в которых он применяется.

Институт досудебного соглашения о сотрудничестве призван способствовать осуществлению целого ряда функций, обусловленных его предназначением. Все функции досудебного соглашения о сотрудничестве можно разделить на общие и частные. К общим функциям досудебного соглашения относятся закрепленные в Конституции Российской Федерации, а также в ст. 6 УПК РФ и ст. 2 УК РФ задачи по защите прав и свобод человека и гражданина:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.
- защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений;
- защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Наибольшую сложность при реализации института досудебного соглашения о сотрудничестве вызывает функция защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Указанное обусловлено высокой вероятностью сообщения субъектом досудебного соглашения о сотрудничестве ложной информации о причастности иных лиц к совершенному преступлению в целях уменьшения собственной роли в содеян-

в колониях особого режима, минимальная – в колониях-поселениях. Степень изоляции зависит от поведения осужденного. Она может снижаться (перевод на облегченные условия, предоставление права на передвижение без конвоя или без сопровождения, проживание осужденных вне колонии, выезды за пределы мест лишения свободы) или усиливаться путем водворения в штрафной изолятор, перевода в помещение камерного типа и т.д.

Изоляция осужденных осуществляется путем наружной охраны и надзора за ними. Охрана в исправительных учреждениях обеспечивается специальными подразделениями. Надзор за осужденными ведется службой безопасности исправительного учреждения. Он проводится в жилых помещениях и на производстве, в учебных помещениях, библиотеке, столовой, клубе, во время проведения воспитательных мероприятий.

#### Литература:

1 Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 13 декабря 2007 года № 208-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.01.2014 г.). //Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2007 г., № 24, ст.337.

2 Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Республики Казахстан. Валиев Х.Х., Вардаев Г.Н., Михлин А.С., -Алматы. 2009. С. 432.

3 А.А. Игнатъев. Уголовно-исполнительное право, учебник М. 2007

4 А.С. Михлин В.И. Селивѣрстов Уголовно-исполнительное право, вопросы и ответы М 2006

#### Resume

A change of type of the mode of maintenance of convict is means. helping to decide the heavy tasks of correction of convict. they stimulate a desire to the correction and are well-known retentive means for a desire to violate the set rules in the places of imprisonment

К.ю.н. Тисен О.Н.

## ФУНКЦИИ ДОСУДЕБНОГО СОГЛАШЕНИЯ О СОТРУДНИЧЕСТВЕ СО СЛЕДСТВИЕМ

Термин «функция» используется в науке в самых разных значениях. При этом анализируемый термин происходит от лат. «functio» – совершение, исполнение [1, С. 138]. В философии под функцией понимается внешнее проявление свойств какого-либо объекта в данной системе отношении [2, С. 171]. В системе социальных явлений термин «функция» определяется как роль, которую социальный институт или процесс выполняет относительно потребностей обще-

## PRACOWITE PRAWO I PRAWO SPOIECZNEGO ZABEZPIECZENIA

К. социол. наук, доцент Деменева Н. А.  
федеральный судья в отставке, Россия

## ДОСТОЙНЫЕ УСЛОВИЯ ТРУДА... И ДИСКРИМИНАЦИЯ НА РАБОТЕ

«Право человека на достойную жизнь в Российской Федерации обеспечивается: системой *общих* для всех конституционных прав и свобод гарантий; системой *специальных гарантий*, обеспечивающих реализацию и защиту именно данного права (специальных юридических, политических, экономических, духовных гарантий); системой *международных гарантий*. Субъектом права на достойную жизнь является любая личность, находящаяся на территории России: граждане Российской Федерации, иностранные граждане, апатриды, бипатриды. Субъектами данного права могут являться не только отдельные люди, но и народы, народности, все население Российской Федерации. Личность обладает указанным правом независимо от гражданства, возраста, национальной, половой или любой иной принадлежности, социально-психологических качеств, состояния душевного и физического здоровья».(1)

Деменева Н.А. отмечала «дискриминация в сфере труда – это нарушение трудовых прав, свобод или законных интересов работников в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, совершенное работодателем (его представителями), с использованием своего служебного положения, которое ведет к любым различиям, исключениям, ограничениям, предпочтениям, имеющее цель – уничтожение или умаление признания, пользования, осуществления равенства прав работников в сфере труда». (1)

Перечисленные законодателем основания дискриминации не представляют исчерпывающий перечень, поэтому рассмотрим некоторые основания дискриминации, которые имеют место быть на работе.

1. *Супружество*. «Семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признаку социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Супруги взаимно равноправны, каждый из них имеет право самостоятельно решать вопрос об участии в трудовой жизни, в общественной деятельности вне семьи. Несмотря на то, что трудовое законодательство России регламентирует защиту прав женщин,

имеющих несовершеннолетних детей и беременных женщин, работодатели все-таки находят возможность «обходить законы», что порождает факты дискриминации женщин. (2) Как правило, явные факты дискриминации женщин установлены при приеме на работу в негосударственные организации, что способствует профессиональной сегрегации женщин по формам собственности. Например, Ивановой Н. было отказано в приеме на работу в связи с регистрацией брака (супружество), по мнению работодателя, Иванова Н. – «молодая женщина, которая забеременеет и уйдет в декретный отпуск, а вакантная должность будет вновь не востребована...». Женщины, имеющие детей, также не всегда имеют равные с мужчинами возможности свободного выбора вида организации и «вытесняются» в организации и учреждения преимущественно государственной формы собственности. Такое «вытеснение» в государственный сектор экономики является одним из источников имеющегося неравенства в оплате труда женщин и мужчин, поскольку заработная плата в бюджетной сфере ниже, чем на предприятиях и в организациях негосударственных форм собственности. (5)

2. *Социальный статус.* «Дискриминация женщин на рынке труда меняет их социальный статус и социальные установки и влечет за собой перемены в ролевых функциях женщины. При этом, неизменно затрагивается проблема репродуктивных установок, и, следовательно, репродуктивного поведения женщины. В семье, где женщина ориентирована на высокий профессиональный статус, возникает ряд трудностей, сложностей и противоречий: ограничение рождений детей, связанной с напряженной работой, не позволяющей уделять много времени домашним делам и воспитанию детей; сохранение семьи, так как женщины со сравнительно высоким статусом разводятся со своими супругами чаще». (3)

3. *Беременность.* По данному вопросу разрешению подлежат две задачи: борьба с дискриминацией по признаку пола и содействие здоровью и нормальному развитию следующих поколений. *Защита репродуктивной функции* женского организма заключается в обеспечении охраны, материнства и упрочения семьи работающих женщин, а также создание условий по безопасности женского труда. Статья 64 Трудового кодекса Российской Федерации закрепляет *гарантии при заключении трудового договора*, запрещая, тем самым, необоснованный отказ в заключении трудового договора. Какое бы то ни было прямое или косвенное *ограничение* прав или установление прямых или косвенных *преимуществ* при заключении трудового договора в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Данная норма *теоретически* запрещает дискриминацию при приеме на работу, то есть запрещает отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей, однако на

отряда взыскание. Они имеют право налагать только одно взыскание – устный выговор осужденному [4, с. 52].

Осужденный может обжаловать наложенное взыскание вышестоящему начальнику, однако подача жалобы не приостанавливает исполнение взыскания. Если в течении года со дня отбытия дисциплинарного взыскания осужденный не будет подвергнут новому взысканию, он считается не имеющим взыскания. Серьезным способом обеспечения режима отбывания наказания являются меры безопасности, применение физической силы, специальных средств, оружия. Впервые в законе дано детальное решение этих важных и острых вопросов. Закон не ограничивается общими ссылками на необходимую оборону и крайнюю необходимость, тем более что эти ситуации далеко не единственные, требующие применения специальных средств и оружия, а детально описывает условия применения этих средств и требования к их правомерному применению сотрудниками исправительной системы.

Таким образом закон предусматривает целый ряд средств и способов обеспечения соблюдения режима, которые позволяют сотрудникам уголовно-исполнительной системы поддерживать твердый внутренний порядок, дисциплину и организованность в учреждениях, исполняющих уголовные наказания, а также обеспечить собственную безопасность и безопасность осужденных и заключенных, и иных граждан.

К средствам обеспечения режима можно отнести и технические средства надзора и контроля. Администрация использует аудиовизуальные, электронные и иные технические средства для предупреждения побегов и других преступлений, нарушений установленного порядка отбывания наказания, получения необходимой информации о поведении осужденных. О применении технических средств надзора и контроля администрация уведомляет осужденных под расписку [3, с. 76].

Оперативно-розыскная деятельность осуществляется оперативными аппаратами исправительных учреждений, а также в пределах их компетенции другими исправительными органами государства. Так, в прошлом в исправительных учреждениях, где содержались особо опасные государственные преступники, оперативно-розыскную деятельность наряду с оперативными аппаратами исправительных учреждений осуществляли оперативные подразделения комитета государственной безопасности в пределах своей компетенции. Все проводимые оперативно-розыскные мероприятия, предусмотренные Законом «Об оперативно-розыскной деятельности», используют помощь должностных лиц исправительных учреждений и специалистов, а также содействие граждан с их согласия на гласной и негласной основе. Изоляция от общества означает принудительное помещение осужденного на основании вступившего в законную силу приговора суда в исправительное учреждение соответствующего вида, лишение его права свободного передвижения и ограничение социальных связей. Степень изоляции зависит от вида исправительного учреждения, где осужденный отбывает наказание. Максимальная изоляция от общества имеет место

к осужденным к лишению свободы, за нарушение установленного порядка отбывания наказания к осужденным могут применяться следующие меры взыскания: [1, с170] предупреждение или выговор; дисциплинарный штраф в размере до двух **месячных расчетных показателей**; водворение осужденных, содержащихся в исправительных колониях или тюрьмах, в штрафной изолятор на срок до пятнадцати суток; перевод осужденных мужчин – злостных нарушителей установленного порядка отбывания наказания, содержащихся в исправительных колониях общего и строгого режимов, в помещения камерного типа, а в колониях особого режима – в одиночные камеры на срок до шести месяцев; перевод осужденных женщин – злостных нарушителей установленного порядка отбывания наказания в помещения камерного типа на срок до трех месяцев.

К осужденным, отбывающим лишение свободы в колониях-поселениях, могут применяться взыскания в виде отмены права проживания вне общежития и запрещения выхода за пределы общежития в свободное от работы время на срок до тридцати дней. К осужденным, являющимся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, могут быть применены также меры, предусмотренные пунктом 4 статьи 73 и пунктом 4 статьи 82 Кодекса [1, с1]. Эти меры применяются только к злостным нарушителям установленного порядка отбывания наказания. Закон устанавливает порядок применения мер взыскания к осужденным. «При привлечении осужденного к дисциплинарной ответственности администрация должна учитывать его личность, поведение в период отбывания наказания, характер совершенного правонарушения. По факту нарушения администрация обязана провести проверку с целью наиболее полного выяснения всех обстоятельств проступка, его участников и степени их виновности. Материалы проверки излагаются в письменной форме». Наложить за одно нарушение несколько взысканий запрещается.

Взыскание в виде выговора налагается устно или письменно, остальные взыскания – только письменно мотивированным постановлением начальника исправительного учреждения или лица его замещающего. Взыскание в виде дисциплинарного штрафа налагается только за злостное нарушение установленного порядка отбывания наказания. Сумма штрафа перечисляется в доход государства [3, с. 87]. Перевод осужденного в помещение камерного типа, единые помещения камерного типа и одиночную камеру производится с указанием срока содержания. Женщины, имеющие грудных детей в доме ребенка колонии, и женщины, освобожденные от работы по беременности и родам, в штрафной изолятор и помещения камерного типа не переводятся.

Правом применения мер поощрения и взыскания в полном объеме пользуются начальники исправительных учреждений или лица их замещающие.

Начальники отрядов имеют право объявлять благодарность, разрешать расходовать дополнительные деньги на покупку продуктов питания и предметов первой необходимости, досрочно снимать ранее наложенное начальником

практике мы наблюдаем другую картину. (4) Работодатели, отказывая беременным женщинам, и на требования последних сообщить причину данного отказа в письменной форме, в качестве оснований для отказа записывают следующее: «Иванова А.А. не соответствует предлагаемой должности по своим деловым качествам», несмотря на то, что Иванова АА имеет два высших образования, опыт и стаж работы по данной специальности, т.е. полностью соответствует предлагаемой должности. Фактически обжаловать неправомерные действия работодателя – необоснованный отказ в приеме на работу и заключении трудового договора Иванова АА не имеет физической возможности в силу своего положения (беременности, состояния здоровья и др.).

Деменева Н.А. отмечала: «для защиты женщин от дискриминации по причине *замужества или материнства* и гарантирования им эффективного права на труд необходимо соблюдать следующие меры: (5) запретить, под угрозой применения санкций, увольнение с работы женщин на основании беременности или отпуска по беременности и родам или дискриминацию ввиду семейного положения при увольнении; поощрять предоставление необходимых дополнительных социальных услуг, с тем, чтобы позволить родителям совмещать выполнение семейных обязанностей с трудовой деятельностью и участием в общественной жизни, в частности посредством создания и расширения сети учреждений по уходу за детьми; обеспечивать женщинам особую защиту в период беременности на тех видах работ, вредность которых для их здоровья доказана.

*4. Погашенная судимость.* «В области найма защита от дискриминации распространяется на случаи увольнения, отказа в предоставлении работы и любого рода предубеждений в отношении бывшего правонарушителя. Работодатели не могут уволить, отказать в приеме на работу или не повышать работника по службе *только на основании наличия судимости*. Факт сокрытия судимости не является основанием для увольнения». (6) Существуют сроки погашения судимости, по истечении которых лицо не является судимым. Однако исключением является работа в правоохранительных органах, социальная, педагогическая работа и др., где запрещено принимать на работу лиц, имеющих не погашенную судимость». (7)

*5. Личная жизнь.* «Согласно статье 22 Конституции Российской Федерации: «каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность...», а статья 23 регламентирует «каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени... Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения. Статья 24 устанавливает запрет: «сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются...». Конституция Российской Федерации в статье 64 закрепляет основные права, свободы и обязанности, образующие конституционный статус личности. Данная конструкция должна быть применима к основным субъектам трудового права, т.е. работодатели не имеют права вмешиваться в личную, частную жизнь своих работников без их согласия. Исследования показывают, что «Петрова

П.П.- секретарь – референт неоднократно подвергалась со стороны директора различным домогательствам. В течение рабочего дня при подписании документов или просто проходя мимо Петровой, директор щипал ее за различные части тела, а после работы, когда Петрова находилась дома – директор неоднократно звонил на ее домашний телефон, проверяя, действительно ли она дома. В суде Петрова П.П. показала на руках и других частях тела следы синяков и царапин. Директор утверждал, что его действия не являются противозаконными и не нарушают неприкосновенность частной и личной жизни работника». Довольно часто, последствиями вмешательства в личную и частную жизнь работника является дискриминационная политика работодателя (прослушивание телефонных переговоров, скачивание личной переписки с электронной почты, установление камер видеонаблюдения и др.). Снижению дискриминации при приеме на работу, на наш взгляд, будет способствовать уточнение п. 4 статьи 86 Трудового кодекса Российской Федерации в части запрета получения работодателем персональных данных о частной жизни работника. Для этого следует дать четкое определение понятия «частная, личная жизнь» работника (кандидата) на вакантное место. Предлагается распространить законодательное ограничение права работодателей устанавливать запрет на получение информации о частной жизни кандидатов на вакантное рабочее место. (11)

6. Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. (5) Это нарушение равенства прав и равенства возможностей людей по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, не имеющее разумного обоснования. «Гомосексуалисты и лесбиянки подвергаются дискриминации, как в государственных учреждениях, так и в частных компаниях. Сегодня нет ни одного законодательного акта, который защищал бы сторонников однополый любви от произвола работодателей. Однако некоторые штаты США включили их в число лиц, подпадающих под действие их собственных законов о гражданских правах, а муниципалитеты более, чем 80 городов издали постановления, запрещающие дискриминацию гомосексуалистов в сфере труда». (5) В США растет количество корпораций, проводящих антидискриминационную политику в отношении гомосексуалов. Российское трудовое законодательство вообще не регулирует и не защищает данных работников от дискриминации.

7. Дискриминация на основании генетических факторов. (5) Сегодня генетическое тестирование позволяет выявлять лиц с повышенной предрасположенностью ко многим заболеваниям, включая рак груди и яичников, кистозный фиброз и болезнь Альцгеймера. Тестирование ставит работодателей перед выбором: если генетическое тестирование показывает, что высококвалифицированный претендент принадлежит к группе риска, страхование его здоровья будет стоить компании дорого, его долго не будет на рабочем месте, то работодатель может вообще отказаться рассматривать эту кандидатуру. В 2000г. федеральный Исполнительный приказ, запретил в правительственных учреждениях США и на гражданской службе дискриминацию на основании генетических

тюремному на срок не свыше трех лет с отбыванием оставшегося срока наказания в колонии. Изменение вида исправительного учреждения с иным видом режима производится судом. «Изменение вида режима содержания осужденных является средством, помогающим решать нелегкие задачи исправления осужденных. они стимулируют желание к исправлению и являются известным сдерживающим средством для желания нарушить установленные правила в местах лишения свободы».

Применение этих мер требует от администрации и особенно от начальников отрядов хорошего знания осужденных, их личных качеств, склонностей, привычек, особенностей личности. Способы обеспечения режима. Режим содержания осужденных к лишению свободы, регламентированный законом и подзаконными актами, обеспечивается, неуклонным соблюдением всех его требований как осужденными, так и персоналом исправительных учреждений. Это достигается следующими способами: неукоснительным соблюдением работниками исправительных учреждений требований уголовно-исполнительного законодательства, обеспечением охраны осужденных, осуществлением надзора за осужденными, применением к осужденным мер поощрения и взыскания, применением к осужденным мер безопасности. От работников исправительных учреждений требуется строгое соблюдение уголовно-исполнительного законодательства и других нормативных актов, регулирующих поведение осужденных в исправительных учреждениях.

Лица, работающие с осужденными, должны соответствовать требованиям, установленным законодательством для служащих органов внутренних дел. Персонал обязан неукоснительно выполнять законы, соблюдать нормы профессиональной этики, проявлять гуманность по отношению к осужденным. Несовместимы с работой в органах, исполняющих наказания, жестокие, унижающие человеческое достоинство действия, а также неприятие надлежащих мер по отношению к таким действиям [3, с. 51].

Сотрудники исправительных учреждений, допустившие жестокие, бесчеловечные или унижающие человеческое достоинство действия, несут уголовную либо дисциплинарную ответственность. В случае вынесения в течение года повторного дисциплинарного взыскания за такие действия сотрудник исправительного учреждения подлежит увольнению из органов внутренних дел. Важным средством обеспечения режима является надежная охрана осужденных и постоянный надзор за ними. Охрана и надзор предупреждают совершение новых преступлений и нарушении порядка отбывания наказания (побегов, преступлений против личности, азартных игр, употребления спиртных напитков и наркотиков и т.д.). Охрану мест лишения свободы несут внутренние войска Министерства Юстиции, а надзор осуществляют работники надзорной службы исправительного учреждения, в первую очередь, а также персонал исправительного учреждения.

Важным способом обеспечения режима является применение к осужденным мер поощрения и взыскания. В **статье 111**. Меры взыскания, применяемые

бованием такого вида наказания, как лишение свободы. Соблюдение этого требования создает необходимые условия для исправления осужденных.

Однако принцип индивидуализации исполнения наказания требует в определенных случаях изменения условий содержания осужденных, перевода осужденных с одного вида режима на другой в зависимости от поведения осужденного в местах лишения свободы. Существует два вида изменения условий содержания осужденных. Первый вид заключается в изменении условий содержания в пределах одного исправительного учреждения. Вторым видом – перевод осужденного в другое исправительное учреждение с иным видом режима [2, с. 309]. В пределах одной исправительной колонии осужденные могут находиться на обычных, облегченных и строгих условиях отбывания наказания, предусмотренных данным видом режима. Для осужденных, содержащихся в тюрьмах установлено два вида режима: общий и строгий. Перевод осужденных с одних условий на другие в пределах одного вида режима колонии производится по решению Комиссии исправительного учреждения, в работе которой могут принимать участие представители органов местного самоуправления. Комиссия исправительного учреждения решает также вопрос о переводе осужденных, находящихся в тюрьме, с общего на строгий и со строгого на общий режим. Если осужденный не согласен с переводом на строгие условия отбывания наказания в колонии или тюрьме, он может обжаловать это решение в установленном законом порядке.

В зависимости от поведения и отношения к труду осужденные могут быть переведены из одного исправительного учреждения в другое с иным видом режима [2, с. 311]. Положительно характеризующиеся осужденные могут быть переведены для дальнейшего отбывания наказания из тюрьмы в исправительную колонию по отбытии не менее половины срока тюремного заключения, назначенного приговором суда, из исправительных колоний общего и строгого режима в колонию-поселение по отбытии осужденным, находящимся на облегченных условиях содержания не менее одной трети срока наказания, а осужденные за особо тяжкие преступления или ранее освобожденные досрочно от наказания в виде лишения свободы и совершившие новые преступления в период неотбытой части наказания, по отбытию не менее двух третей срока наказания.

Не подлежат переводу в колонию-поселение осужденные, совершившие преступление при особо опасном рецидиве, осужденные к пожизненному лишению свободы, в случае замены этого наказания лишением свободы на определенный срок, лица, которым смертная казнь заменена наказанием в виде лишения свободы в порядке помилования, лица, не прошедшие курса обязательного лечения, а также требующие специального лечения в медицинских учреждениях закрытого типа, осужденные, не давшие письменного согласия на перевод в колонию-поселение.

Осужденные – злостные нарушители установленного порядка отбывания наказания могут быть переведены из колонии-поселения в исправительную колонию общего режима, из исправительных колоний общего и строгого режима – в

факторов, как при приеме на работу, так и при повышении в должности и при увольнении.

8. *Дискриминация, основанная на внешности.* (5) «Если оценивать физическую привлекательность претендентов на работу с позиций стандартов, существующих в современной культуре, можно сказать, что одни из них имеют более приятную внешность, чем другие. Подобный подход, называемый некоторыми бытизмом, влияет на принятие кадровых решений в мире бизнеса. Многие считают, что красивые люди обладают и более привлекательными личными и социальными качествами; некоторые психологи характеризуют такую позицию одной фразой: «прекрасное не может быть плохим». Чем красивее человек, тем более контактным, уравновешенным и психически здоровым он кажется». (8)

9. *Дискриминация в области профессий.* (9) Профессиональная сегрегация рассматривается как свидетельство неравенства, так как она содержит аспекты социального расслоения с точки зрения полномочий, квалификации и зарплат. Все они связаны с социальными преимуществами или их отсутствием, либо могут восприниматься в качестве их показателей. Профессиональная сегрегация по признаку пола наносит больший ущерб женщинам, чем мужчинам, так как «женские» профессии, как правило, являются менее привлекательными, связаны с более низкой оплатой труда, более низким статусом и с меньшими возможностями для карьерного роста. Мужчины и женщины работают в различных секторах экономики и занимают различные посты в рамках одной и той же профессиональной группы. Водителями грузовиков в основном являются мужчины, в то время как женщины занимаются пошивом одежды или выполняют работы по дому (*горизонтальная сегрегация*). В рамках одной и той же профессии женщины составляют большинство работников производственной сферы, в то время как мужчины, как правило, выполняют функции контроля за производством (*вертикальная сегрегация*).

10. *Дискриминация лиц, страдающих психическими расстройствами.* Это негативно пристрастное отношение к людям, нарушение их прав или ограничение возможностей на основании наличия у них психического расстройства или психиатрического диагноза. Употребляется также термин психофобия, означающий социокультурное клише, связанное с боязнью, нетерпимостью и другими негативными чувствами относительно душевных заболеваний и душевнобольных. Факт того, что психиатрический диагноз является стигмой, затрудняющей социальную адаптацию и реализацию предусмотренных законом прав, признан Всемирной психиатрической ассоциацией. Нарушения элементарных свобод, отказ в предоставлении лицам с психическими расстройствами гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав характерны для многих стран мира и происходят как внутри медицинских учреждений, так и за их пределами.

В целях предупреждения, недопущения дискриминации в сфере труда необходимо проводить работу по следующим направлениям: «разработать ме-

ханизм защиты от дискриминации путем совершенствования трудового законодательства, для этого раскрыть понятие «дискриминация» (в рамках международного и национального (с позиции правовой, социально-экономической теории) аспектов (1), кроме того, «совершенствовать локальное регулирование; повышать осведомленность женщин об обязанностях и правах, в том числе о гендерном равенстве; устанавливать для женщин гибкий график рабочего времени, обеспечивать детскими учреждениями семьи с детьми; доступ женщин к тренингам по проблемам бизнеса и предпринимательства, совершенствование методики тренингов с учетом потребностей женщин в навыках в сфере управления; установление квот для участия женщин в разных видах деятельности и секторах или на тех уровнях, на которые они не были допущены прежде и где они по-прежнему в меньшинстве; стимулирование доступа женщин к более широким возможностям в сфере образования, профессионального тренинга и работы в нетрадиционных секторах более высоких уровней; предоставление необходимой информации работодателям и мотивирование их к приему на работу женщин; поощрение активного участия женщин в государственных органах и принятия решений; поощрение равного разделения профессиональных, семейных и социальных обязанностей женщин и мужчин и др. Данные позитивные меры в пользу женщин не должны восприниматься, как дискриминационные действия в адрес мужчин. Позитивные меры будут более эффективными, если они разрабатываются и применяются посредством сотрудничества между правительствами, работодателями и профсоюзами, а также, если они соответствуют потребностям и возможностям трудящихся-женщин»... (2) «выравнивание уровней оплаты труда мужчин и женщин (поднятию цены женской рабочей силы), в том числе путем содействия и оказания помощи в развитии женских предпринимательских инициатив; упорядочение законодательства, регулирующего механизм действия трудового договора, режимы рабочего времени, выплату выходного пособия, материальную ответственность отдельных категорий наемных работников, в частности женщин; формирование системы региональных органов по разрешению коллективных трудовых споров; активизация работы Федеральной инспекции труда по защите трудовых прав граждан». (2)

«Мы считаем, что в целях более эффективной защиты трудовых прав работников и недопущению дискриминации в сфере труда, государство должно проводить последовательную политику по основным направлениям: совершенствование досудебных механизмов защиты трудовых прав (введение медиации); разработка превентивных мер (диагностика, прогнозирование, профилактика и предупреждение) по недопущению трудовых конфликтов и споров в организациях; создание специализированной трудовой юстиции; поддержка общественных организаций, занимающихся вопросами защиты трудовых прав граждан и др. (10)

Литература:

1. В.И. Власов «Природа Современного экстремизма»
2. Авдеев Ю.И «Немного о терроризме и экстремизме» 4 сентября 2011 г. (<http://azh.kz/ru/news/view/7275>)
3. Полухина Е.С., Рудаков А.Б., Ягодинцев В.И. Современный терроризм – учебное пособие Домодедово 2005 г.
4. Материалы с сайта: <http://www.altyn-orda.kz/shok-150-salafitov-kazaxov-v-sirii/> <http://kollegi.kz/publ/41-1-0-2645>
5. Колкобаев М.Х Антитеррористические мероприятия предусмотрены в Республике Казахстан и СНГ (<http://referats.promail.kz/rus/referat/other/399-terrorizm-v-kazaxstane.html>)

Магистрант Аманбаев М.А

Университета Туран-Астана, Казахстан

## ПОРЯДОК НАЗНАЧЕНИЯ И ИЗМЕНЕНИЯ ВИДА РЕЖИМА

Согласно Уголовно-исполнительному кодексу Республики Казахстан от 13 декабря 1997 года № 208-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.01.2014 г.) в **статья 73** регламентирован порядок изменения вида исправительного учреждения в зависимости от поведения и отношения к труду осужденным к лишению свободы может быть изменен вид исправительного учреждения [1, с145]. Так в пункте 4 статьи 73 изложено следующее осужденные, являющиеся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, могут быть переведены:

- из колонии-поселения в исправительную колонию, вид которой был ранее определен судом;
- из колонии-поселения, в которую они были направлены по приговору суда, в исправительную колонию общего режима;
- из исправительных колоний общего, строгого и особого режимов в тюрьму на срок не свыше трех лет с отбыванием оставшегося срока наказания в исправительной колонии того вида режима, откуда они были направлены в тюрьму. Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом на основании представления начальника исправительного учреждения. Согласно Нормативному постановлению *Верховного Суда Республики Казахстан от 23 июня 2006 года № 7 О судебной практике назначения видов исправительных учреждений лицам, осужденным к лишению свободы* [1, с146].

Вид исправительного учреждения с соответствующим видом режима назначается приговором суда. Отбывание наказания осужденным в течение всего срока наказания в одном исправительном учреждении является важным тре-

ется, приведение нормативной базы стран СНГ в соответствие с международными нормами путем присоединения к соответствующим международным договорам, направленным на борьбу с терроризмом и иными проявлениями экстремизма, решения вопроса с германизации законов, касающихся борьбы с терроризмом, производства и оборота оружия, противодействия наемничеству. Раздел 2 предусматривает проведение совместных командно – штабных и оперативно-тактических антитеррористических учений и специальных операций по предупреждению преступлений террористического характера, по розыску лиц, групп и организаций, причастных к террористической деятельности. В разделе 3 планируется создание в Антитеррористическом центре государств – участников СНГ базы данных, куда войдут сведения о международных террористических и иных экстремистских организациях, их лидерах, а также причастных к ним лицах, о состоянии и тенденциях распространения международного терроризма; о структурах и лицах, оказывающих поддержку международным террористам. Особое внимание уделяется к привлечению к антитеррористической деятельности ответственности и средств массовой информации [с 6, с.9].

Современные локальные войны, этнические конфликты террористическая и экстремистская деятельность являются продолжением борьбы финансовых и политических структур за мировые природные ресурсы и расширение своего информационного и геополитического пространства.

Политический экстремизм никогда не замыкался в своих целях и политических задачах в конкретных территориальных границах. Террористические организации прячут свои банковские счета и руководящую верхушку в основном за рубежом.

Ни одно экстремистское течение не обходится без участия иностранных граждан и политических организаций. Специальные службы зарубежных государств используют экстремистские организации против политических противников в интересах собственных стран.

Стратегической задачей государства является организация и подготовка специалистов прогноза глобальных оценок и анализа для осуществления специальных операций, направленных на предупреждение, пресечение и ликвидацию причин и условий, вызывающих рост террористической активности.

В заключение еще раз отмечу, что борьба с экстремизмом требует комплексного подхода, который должен включать меры и экономического, и политического, и социального, и правового характера. Это долговременная программа, реализация которой зависит от многих факторов. Но, ни для кого не секрет, что решительные и эффективные меры необходимы уже сегодня.

Также невозможно представить, чтобы больше не рождались на земле люди, которые путем террора решают свои корыстные задачи, причем не, только материальные, а якобы ради торжества всеобщего равенства.

Литература:

1. Деменева Н.А. Дискриминация: понятие и сущность. Научно-практическое пособие. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2012г. С.101.
2. Деменева Н.А. Дискриминация женщин. Монография. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2007г. С.100-111.
3. Козлова М.С. Дискриминация женщин на российском рынке труда (региональный аспект). Автореф. на соискание уч. степ. к.социол.наук. Саратов 2006. С.6.
4. Деменева Н.А. Дискриминация женщин в сфере труда //Вестник СГУПС.- Новосибирск: Издательство СГУПС, 2009. Вып. 20. С. 106-111.; Деменева Н.А. «Женский труд» и дискриминация // материалы Научно-практической конференции «Государство и право: вызовы 21 века (Кутафинские чтения) 2009г. МГЮА. М.; Журнал «Российское право в интернете».
5. Деменева Н.А. Основания дискриминации. Научно-практическое пособие. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2011г.
6. Торрингтон Дерек, Холл Лаура, Тэйлор Стивен Управление человеческими ресурсами. М.: Изд-во «Дело и Сервис», 2004. С.414.
7. Деменева Н.А. Америка против дискриминации. Научно-практическое пособие. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2009г. С.74.
8. Шульц Д., Шульц С. Психология и работа. 8-е изд. СПб.: Питер. 2003. С.103.
9. Деменева Н.А. Дискриминация и сексуальное насилие на работе. Научно-практическое пособие. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2011г. С.29.
10. Деменева Н.А. Защита «Личности» от дискриминации на работе// материалы межвузовской научно-практической конференции «Защита чести, достоинства и деловой репутации работников и работодателей». СПб. 2011. С. 6-13.
11. Деменева Н.А. Защита трудовых прав в России. Научно-практическое пособие. Издательство ЭКОР-КНИГА. 2012г. 148с.

## KRYMINALNE PRAWO I KRYMINOLOGIA

Магистр юриспруденции Тулебаева Г.М.

Инновационный Евразийский Университет, Казахстан

### ТАКТИЧЕСКИЕ ПРИЕМЫ ПРОВЕДЕНИЯ ДОПРОСА

В послании к народу Казахстана «Новое десятилетие – новый экономический подъем – новые возможности Казахстана» Республики Казахстан Президент Н.А. Назарбаев указал, что «в деятельности правоохранительной системы должны быть смещены акценты с внутриведомственных интересов на защиту прав граждан и интересов государства» [1]. Допрос – сложное следственное действие, которое имеет процессуальный, организационный, криминалистический, психологический и этический аспекты. Умелое его производство требует творческого применения знаний не только закона, но и значительных по объему знаний из наук криминалистики, психологии, педагогики, этики, а также из житейского опыта.

Допрос – самое распространенное следственное действие по собиранию доказательств, посредством которого практически по каждому уголовному делу следователем может быть получено наибольшее количество доказательств, направленных на выяснение обстоятельств по делу. В этом смысле допрос является основным следственным действием. Схематически допрос можно представить так: вызвать соответствующее лицо, выслушать его, записать показания в протоколе, с противоположной стороны – явиться на допрос и ответить на вопросы следователя. Однако это распространенное заблуждение, подчас ведущее к непоправимым ошибкам. Сложность допроса заключается в том, что допрашиваемый далеко не всегда сразу же дает следователю объективные показания, то есть достаточно полные, охватывающие, все сведения которые ему известны, и достоверные – соответствующие тому, что было в действительности.

Результат допроса зависит, прежде всего, от позиции допрашиваемого – желает ли он говорить правду или намерен утаить ее и придерживаться установки скрыть истинную информацию путем дачи ложных показаний. «Правдивые показания – это такие показания, которые даются с искренним желанием рассказать все, что известно допрашиваемому по делу, и в таком объеме, в каком им в свое время был воспринят тот или иной факт».

Правдивость показаний зависит от того, как у человека протекают процессы восприятия информации, ее воспроизведения, от состояния его памяти. На процессы восприятия информации влияют следующие субъективные факторы: дефекты органов чувств (глухота, слепота, дальтонизм, близорукость), расстройства нервной системы и другие болезненные состояния, усталость, сильное душевное волнение. «У лиц, находившихся в момент расследуемых событий в напряженном

взрыв, где один из посетителей, по некоторым данным, привел в действие устройство. Также 4 апреля сотрудниками ДВД города Алматы с привлечением бойцов спецподразделения «Сункар» МВД РК была проведена спецоперация по задержанию членов организованной преступной группировки, совершившей ряд тяжких преступлений, в том числе и перестрелку 30 марта в микрорайоне «Калкаман». В Астане напротив здания департамента Комитета национальной безопасности (ДКНБ) 24 мая произошел взрыв [с 2, с 3].

Терроризм – это так называемый экстремизм в экстремизме, политика, основанная на систематическом применении террора (насилия, запугивания, устрашения). Сегодня существует несколько его видов. Это так называемый «терроризм одиночек» – неорганизованный или индивидуальный, когда теракт (реже, ряд терактов) совершает один-два человека, за которыми не стоит какая-либо организация. И организованный, коллективный терроризм, когда террористическая деятельность планируется и реализуется некой организацией [3].

Итак, давайте в соответствии с Законом РК «О противодействии экстремизму» разберем некоторые термин ст.1 в данном законе:

- **противодействие экстремизму** – деятельность государственных органов, направленная на защиту прав и свобод человека и гражданина, основ конституционного строя, обеспечение целостности и национальной безопасности Республики Казахстан от экстремизма, предупреждение, выявление, пресечение экстремизма и ликвидацию его последствий, а также выявление и устранение причин и условий, способствующих осуществлению экстремизма [с 5, с.1].

Сегодня Казахстан столкнулся с экстремистской активностью. И очевидно, что у власти пока нет четкого понимания того, с кем и как надо бороться. Настоящие террористические группировки становятся все неуязвимее, в то время как по закону к экстремистам может быть отнесен почти любой инакомыслящий.

Взрывы и выстрелы, теракты и спецоперации в оживленных микрорайонах – все то, с чем Казахстан столкнулся только в 2011-12 гг., становится все более очевидной приметой борьбы с экстремизмом. Еще несколько лет назад практически вся борьба на этом фронте лежала в плоскости «международного сотрудничества»: информирование, выдача, пресечение распространения... Сегодня силовики должны противостоять группировкам, сформированным в Казахстане из наших рядовых граждан. Чаще всего очень молодых, готовых рисковать и не боящихся ни смерти, ни прямого столкновения с полицией [с 5 с.4].

Буквально в 2013 году более 150 казахов покинули Родину, для отъезда в Сирию, где идет зона боевых действий и как они выразились в видео обращении чтобы выполнить свой долг и умереть во имя джихада [4].

В рамках СНГ также ведется активная работа по разработке мер противодействия терроризму. Хотелось бы отметить такой важный документ как Программа государств – участников Содружества Независимых государств по борьбе с международным терроризмом и иными проявлениями экстремизма утвержденная Советом глав государств СНГ 21.06.2010 г. В разделе 1 предусматрива-

можно собрать данные, достаточные для принятия законного и обоснованного решения по сообщению о преступлении (ст. 145 УПК РФ).

Отсутствие законодательного регулирования процедуры получения объяснения влечет и такую проблему, как безответственность и безнаказанность лица, давшего ложную информацию при даче объяснений. Как известно, уголовный закон предусматривает ответственность только за ложные показания, которые могут быть получены только в ходе допроса. Поскольку объяснение не является следственным действием, то отсутствует какая-либо санкция за предоставление ложной информации опрашиваемым лицом.

Таким образом, законодательное регулирование процессуальной процедуры получения объяснений, а также определение процессуального статуса опрашиваемого лица представляются необходимыми.

**Магистрант Джунусов Б.А.**

*Костанайский Государственный университет им. А.Байтурсынова, Казахстан*

## **ПРЕСТУПНЫЙ ЭКСТРЕМИЗМ**

Казахстан – одно из немногих государств мира, отличающихся огромным разнообразием религиозных течений. После провозглашения независимости в нашей стране был принят закон РК от 15 января 1992г. «О свободе вероисповедания и религиозных объединений». По общему мнению этот закон является самым демократичным на территории СНГ, что способствовало распространению в Казахстане нетрадиционных религий, деятельность которых мало изучена.

И на сегодняшний день в нашей стране действует более 2-х тысяч религиозных объединений. Среди них были и те, которые оказывали деструктивное воздействие на личность и общество в целом.

Что такое экстремизм?!

Более близкое к правовому определению экстремизма дает В.И. Власов. По его мнению, «экстремизм – негативное явление, исходящее из крайних взглядов, приверженности к крайним мерам, проявляющееся в деятельности радикальных субъектов по планированию, организации, подготовке и совершению запрещенных законом общественно опасных действий или в деяниях аморальных, совершаемых с политическими, националистическими целями, или на почве расовой, религиозной вражды (ненависти)» [1].

В Республики Казахстан открыто начали говорить в 2011 году, именно в этот период времени экстремизм показал себя со всей стороны. Предпосылками возникновения экстремизма на наш взгляд и, в частности, терроризма можно назвать последние события в нашей стране. Вспомнить, что 17 мая 2011 года в здании областного департамента Комитета национальной безопасности г.Актобе прогремел

состоянии, восприятие ими происходящего отличалось пониженной категоризацией, искажением сущности событий, иллюзорностью и т. д.»

Поэтому стоящая перед следователем общая задача – получить достоверные и полные показания от допрашиваемых – должна быть решена следующим образом. Если показания правдивые, но оказываются недостоверными или неполными, то необходимо оказать помощь допрашиваемому лицу с целью получения всесторонних и объективных показаний. Тактика допроса складывается в зависимости от личности допрашиваемого и допрашивающего, профессиональной подготовки следователя и представителей стороны защиты, присутствие других участников следственного действия. Следовательно, тщательное исследование всего комплекса вопросов, относящихся к допросу, имеет важное как научное, так и практическое значение. В юридической литературе рекомендуют при допросе применять тактические приемы, касающиеся: организации и подготовки к допросу, формирования психологического контакта следователя с допрашиваемым, анализ показаний в процессе допроса с целью установления их достоверности, правдивости и полноты, а также позиции допрашиваемого, оказания помощи допрашиваемому для восстановления в памяти забытого, преодоление «наслоений» к воспринятому и субъективных недостатков, психологического воздействия на допрашиваемого для преодоления установки на ложь и получения правдивых показаний. Важное значение имеют тактические приемы психологического воздействия на допрашиваемого с целью преодоления установки на дачу заведомо ложных показаний и получения от него правдивых показаний. В основе ложных показаний лежит понятие «ложь», под которым понимается намеренное искажение истины, неправда. Искажение истины, неправда могут быть вызваны ошибкой восприятия события, заблуждением или недостаточной компетенцией, болезненным состоянием, применением запрещенных тактических приемов допроса, в частности, угрозы, насилия. Наличие у человека каких-либо физических, психических недостатков, в результате которых он не осознает, что лжет, исключает ложность сообщаемых сведений. Проверка ложных показаний представляет собой тактическую комбинацию, состоящую из тактико-криминалистических приемов, проводимых в рамках допроса, очной ставки. Поэтому успех в борьбе с преступностью во многом определяется умелым проведением следственных действий, среди которых центральное место занимает допрос. Поскольку одной из существенных сторон правоприменительной практики является коммуникативная деятельность следователя, заключающаяся в общении им с участниками процесса. От того, насколько следователь знаком с закономерностями и приемами осуществления рационального общения, зависит складывающийся климат общения, качество и результативность решения стоящих перед ним задач, в целом в процессе расследования и при производстве отдельного следственного действия. В связи с этим особую теоретическую и практическую актуальность приобретает тактика допроса на предварительном следствии.

Литература:

1Послание Президента Республики Казахстан Н.А.Назарбаева народу Казахстана «Новое десятилетие -новый экономический подъем – новые возможности Казахстана» // Казахстанская правда. 2010. 6 марта № 64

2Васильев А.Н., Карнеева Л.М. Тактика допроса при расследовании преступлений. М., 1990. – 276 с.

3Селиванова Н. А. Криминалистическая тактика в вопросах и ответах – М., 1990. – 400 с.

**Магистр юриспруденции Тулебаева Г.М.**

*Инновационный Евразийский Университет, Казахстан*

## **РОЛЬ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ В БОРЬБЕ С КОРРУПЦИЕЙ**

В комплексе правовых антикоррупционных средств на международном уровне особую значимость имеют те, которые ориентированы на обеспечение глобальной эффективности противодействия транснациональной коррупции, на достижение такого качества предотвращения и пресечения самых опасных для отдельных государств и международного сообщества деяний, при котором были бы гарантированы международные стандарты квалификации коррупционных правонарушений, унифицированные юрисдикционные параметры, неотвратимость преследования и наказания правонарушителей, а также справедливое возмещение ущерба потерпевшим субъектам.

Большую роль в унификации общих подходов национального законодательства различных государств в борьбе с коррупцией играют международные организации системы ООН, Совет Европы, Всемирный банк, Организация Американских Государств, Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) и другие международные организации. Одним из первых международных документов в рассматриваемой области является принятая 15 декабря 1975г. Генеральной Ассамблеей ООН резолюция, которая, осуждая «все виды коррупции», призывает «правительства в рамках их национальной» юрисдикции предпринять все необходимые меры для предотвращения подобной коррупции и наказания правонарушителей.

В 1996г. Генеральная Ассамблея ООН (ГА ООН) приняла резолюцию «Борьба с коррупцией», которая призывает внимательно рассмотреть проблемы, связанные с международными аспектами коррупции, особенно в отношении международной экономической деятельности, осуществляемой корпора-

В соответствии с ч. 1.2 ст. 144 УПК РФ полученные в ходе проверки сообщения о преступлении сведения могут быть использованы в качестве доказательств при условии соблюдения положений ст. 75 и 89 УПК РФ. Получается, что защитник, как и прежде должен присутствовать и принимать участие в даче объяснений лицом при проверке сообщения о преступлении.

Такая же позиция изложена в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16.04.2013 года № 9 «О внесении изменений в постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 года № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» «каждое лицо, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ, имеет право пользоваться помощью адвоката с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы этого лица. При нарушении этого конституционного права все объяснения лица, в отношении которого проводилась проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ и результаты следственных и иных действий с их участием, должны рассматриваться судами как доказательства, полученные с нарушением закона».<sup>2</sup>

Более того, в случае если лицо, заявившее о преступлении, дает объяснения, оно не предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ). К тому же указанная норма предусматривает уголовную ответственность за заведомо ложные показания свидетеля, потерпевшего либо заключения или показания эксперта, показания специалиста, а равно заведомо неправильный перевод в суде либо при производстве предварительного расследования. Заявитель не является потерпевшим, так как решение о признании его потерпевшим еще не оформлено постановлением дознавателя, следователя или суда (ч. 1 ст. 42 УПК РФ). Кроме того, уголовное дело не возбуждено и предварительное расследование не начато.

Следующая проблема, которая возникает при получении объяснений, связана с отсутствием правовой регламентации статуса тех лиц, от которых следует получать объяснения. Довольно часто граждане, вызываемые в ходе проверки сообщения о преступлении для дачи объяснений, просто отказываются от явки в органы внутренних дел (в том числе и по письменным приглашениям), даже для фиксации отказа от дачи объяснений. Неявка лиц для дачи объяснений зачастую приводит к тому, что установленные законом сроки для проверки сообщения о преступлении нарушаются, поскольку в отведенное время невоз-

<sup>2</sup> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16.04.2013 года № 9 "О внесении изменений в постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 года N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия"// Российская газета № 89 от 24 апреля 2013 года.

ловного дела получать объяснения от граждан и должностных лиц.<sup>1</sup> ФЗ от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ дополнил ст. 144 УПК новой частью 1.1, согласно которой лицам, участвующим в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, разъясняются их права и обязанности, предусмотренные уголовно-процессуальным кодексом. Нам непонятно какие же конкретно это права и обязанности? Процессуальным статусом эти лица пока не обладают, ведь даже нет возбужденного уголовного дела. Ввиду того что лица, участвующие в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, не указаны в разделе II УПК РФ, где закрепляется процессуальный статус участников уголовного судопроизводства, определить права и обязанности таких лиц крайне затруднительно. Аналогичным образом обстоит дело с упоминаемыми в ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ участниками проверки сообщения о преступлении.

Также названы такие права как, не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, что тоже выглядит несколько странно. Любое из указанных лиц имеет право не давать никаких объяснений вообще, так как дачу объяснений УПК не рассматривает как чью-либо обязанность, упоминая ее как важное право участника процесса. И именно это право, на наш взгляд должно разъясняться лицам при получении от них объяснений.

Далее в этой норме указано, что лица, в отношении которых проводится проверка сообщения о преступлении вправе пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа в порядке, установленном главой 16 УПК РФ. Что значит пользоваться услугами адвоката? Значит ли это, что адвокат вправе присутствовать и принимать участие в даче объяснений. Или имеется в виду дача консультаций и разъяснений адвокатом? Право на защиту лиц, участвующих в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, и участников проверки сообщения о преступлении закреплено в п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ, в соответствии с которым защитник участвует в уголовном деле с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ. Указанная норма противоречит ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ, закрепляющей для данных лиц право пользоваться услугами адвоката, а не защитника. Анализ ч. 1, 2 ст. 49 УПК РФ позволяет сделать вывод о том, что не только адвокат может быть защитником по уголовным делам. Правильным было бы на наш взгляд указать право пользоваться помощью адвоката, а в скобках защитника.

<sup>1</sup> Давыдов П.М., Сидоров Д.В., Якимов П.П. Судопроизводство по новому УПК РСФСР. Свердловск, 1962. С. 142; Масленникова Л.Н. Досудебное производство в уголовном процессе России: Лекция. М., 1993. С. 10; Белозеров Ю.Н., Морфицин П.Г. Обеспечение прав и законных интересов личности на стадии возбуждения уголовного дела: Учебное пособие. М., 1994. С. 4 - 9;

тивными организациями. Также известна декларация ООН «О борьбе с коррупцией и взяточничеством в международных коммерческих операциях» 1996 года, согласно которой государства обязуются, помимо прочего, рассматривать как уголовное преступление взяточничество иностранных государственных должностных лиц и отменить освобождение от налогообложения суммы, полученные в виде взятки от любой частной или государственной корпорации либо физического лица государства-члена ООН любым государственным чиновником или лицом, избранным в представительный орган другой страны. С принятием Конвенции ООН мировое сообщество получило первый антикоррупционный документ глобального значения, который явился выдающимся достижением и существенным дополнением Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и который способен стать эффективным инструментом международного сотрудничества в борьбе с коррупцией. В 1996г. Комитет Министров Совета Европы принял Программу действий по борьбе с коррупцией, в рамках которой были подготовлены и открыты для подписания две конвенции – Конвенция об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года и Конвенция о гражданско-правовой ответственности за коррупцию от 4 ноября 1999 года. Участниками обеих конвенций могут быть и приглашенные европейские государства, не входящие пока в Совет Европы, и неевропейские государства (США, Канада, Япония и некоторые другие страны принимали участие в их разработке). Анализ уголовно-правовых норм, установленных Конвенцией (статьи 2-11) свидетельствует о том, что Конвенция расширяет круг субъектов коррупционных преступлений. К новеллам европейского права можно отнести положение Конвенции, касающееся ответственности юридических лиц в связи с коррупционными преступлениями. Конвенция Организации Экономического Сотрудничества и Развития (ОЭСР) по борьбе с коррупцией – в рамках данного анализа положения документов ОЭСР имеют значение в части регулирования вопросов борьбы с коррупцией. Правовые инициативы данной организации в области борьбы с коррупцией основаны главным образом на двух документах – пересмотренная Рекомендация по борьбе с взяточничеством в международных деловых операциях, утвержденная 23 мая 1997 г. Советом ОЭСР и Конвенция по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государственных органов при проведении международных деловых операций, принятая 21 ноября 1997г.

В декабре 2007 года был обнародован план реализации Стратегии и создан Совет по вопросам совершенствования государственного управления и борьбы с коррупцией. Всемирный Банк, уделяя значительное внимание проблеме коррупции и базируясь на собственных исследованиях, заявил о необходимости рассматривать коррупцию как «симптом фундаментальных проблем государства», а не как основной или единственный фактор, определяющий «болезни общества». Кроме того, создав глобальную базу данных о существующих в мире моделях управления разработал программу ключевых реформ, необходимых для совер-

шенствования государственного управления и борьбы с коррупцией. Совсем недавно Всемирной Торговой Организацией (ВТО) было подготовлено Соглашение о государственных поставках, касающееся приобретения товаров и услуг, включая выполнение работ государственного подряда и оказание услуг общественного пользования, чтобы обеспечить условия открытости и прозрачности международному сотрудничеству в области снабжения. В рамках ВТО в декабре 1996 года было достигнуто соглашение провести переговоры о промежуточных мерах в этой области по обеспечению прозрачности, открытости и соблюдению должных процедур государственных поставок, пока Соглашение 1994 года не получит широкого признания. Противодействие коррупции является важнейшим стратегическим приоритетом государственной политики. Она подразумевает принятие соответствующих законов, целенаправленной работы по взаимодействию с гражданским обществом. Хотя коррупция – общемировое явление, в каждой стране она имеет свои особенности, свой размах, свои традиции.

Литература:

1. Отчет Всемирного банка о мировом развитии / Под общ. ред. Д. Тушунова. Пер. с англ. Н. Сухова. – М.: Прайм-Гасс, 1997.

**Магистр юриспруденции Тулебаева Г.М.**

*Инновационный Евразийский Университет, Казахстан*

## **ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ**

Правосудие – приоритетная сфера государственной службы, политико-правовых институтов и социальных ценностей. Оно является воплощением конституционных основ и гарантий государственности, социальной системы, прав и свобод личности, олицетворением единства государства, общества и гражданина, формой выражения идей и принципов законности и справедливости, духовной связи народов многонационального Казахстана. Органы правосудия призваны охранять права и свободы человека и гражданина, собственно конституционный строй Республики Казахстан и другие общественные ценности. Негативное вмешательство в их деятельность, в какой бы то ни было форме, наносит большой ущерб борьбе с преступностью и иными правонарушениями. Преступления против правосудия посягают на нормальную, определяемую законом деятельность суда по осуществлению задач правосудия и на деятельность государственных органов, а также соответствующих лиц, призванных содействовать суду в осуществлении правосудия. Поэтому можно считать, что основным непосредственным объектом преступных посягательств этой группы

6. Курс советского уголовного права. Часть общая. Т. 1. Изд-во ЛГУ. – 1968. – 648с.

7. Аргунова Ю. Н. Преступность ограниченно вменяемых лиц. // Независимый психиатрический журнал. – 1998. – № 3. – С. 56-59.

8. Курс уголовного права: Общая часть. Учебник для вузов. – Т. 1: Учение о преступлении / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой. – М.: Зерцало, 1999. – 512 с.

9. Антонян Ю. М., Бородин С. В. Преступное поведение и психические аномалии. – М.: Спарк, 1998. – 207 с.; Козаченко И. Я, Сухарев Е. А, Гусев Е. П. Проблема уменьшенной вменяемости. – Екатеринбург: Уральская государственная юридическая академия, 1993. – 33 с.; Уголовный закон. Опыт теоретического моделирования / Под ред. В. Н. Кудрявцева. – М.: Наука, 1987. – 279 с.

10. Матвеев В. Ф. Учебное пособие по психиатрии. – М.: «Медицина», 1975. – 351 с.

11. Первомайский В.Б. Физиологический аффект: норма или патология? / <http://www.psychiatry.ua/books/>

**Маргарян А.А.**

*Смоленский государственный университет, Россия*

## **ДОПОЛНЕНИЯ К СТ. 144 УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

В уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в последнее время вносится огромное количество изменений и дополнений. Одни из самых значительных изменений на наш взгляд были внесены Федеральным законом от 4 марта 2013 года № 23-ФЗ, а именно в ст. 144 УПК РФ, которую нам бы хотелось проанализировать. Законодатель значительно расширил компетенцию следователя, дознавателя, органа дознания, руководителя следственного органа при проверке сообщения о совершенном или готовящемся преступлении. Теперь данные субъекты доказывания при проверке сообщения о преступлении вправе совершать следующие следственные действия: получать объяснения, образцы для сравнительного исследования, истребовать документы и предметы, изымать их, назначать судебную экспертизу, получать заключение эксперта в разумный срок.

Нам бы хотелось остановиться на праве следователя по новому Закону получать объяснение от граждан и должностных лиц, так как в науке уголовного процесса уже давно идет дискуссия о праве следователя в стадии возбуждения уго-

(аффект) кенеттен туындауы жағдайында денсаулыққа қасақана ауыр зиян келтіргені үшін қылмыстық жауаптылық қарастырылған.

Заңда медициналық критерий «психикалық бұзылыстар» терминімен анықталады, ол адамның қылмыс жасау барысында субъектінің психикасының және санасының бұзылысына көрсетеді. Шектеулі есі дұрыстықтың медициналық критерий есі дұрыс еместіктің медициналық критериймен бірқатар ұқсастықтары бар: а) созылмалы психикалық ауыру, б) уақытша психикалық бұзылулар, в) кемақылдылық, г) басқа да психиканың сырқатты жағдайлары. Бұл психиканың бұзылыстары қоғамдық қауіпті әрекет жасаған адамды есі дұрыс емес деп тануға, сонымен қатар шектеулі есі дұрыс деп тануға негіз бола алады. Мысалы, шизофренияда, адам толығымен өзінің іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) іс жүзіндегі сипатымен қоғамдық қауіптілігін толық көлемінде ұғына алмауы не оған ие бола алмауы, яғни бұл мүмкіндік толығымен жоғалмауы мүмкін, ал тек белгілі бір дәрежеде әлсірейді. Дебильді деңгейлі кемақылдылықпен ауыратын адамдарды көптеген жағдайда сот шектеулі есі дұрыс деп таниды. Шектеулі есі дұрыстықта нормадан кейбір психикалық ауытқулар адамды қылмыс жасау мезгілінде өзінің іс-әрекетінің іс жүзіндегі сипатымен қоғамдық қауіптілігін толық көлемінде ұғына алмауы не оған ие бола алмауы мүмкіндігінен тек жартылай айырады. Бұл критериге созылмалы немесе уақытша психикалық әрекеттің бұзылуын жатқызуға болады (психотикалық деңгейдегі емес), олар ақылдың жетіспеушілігінен, аффективті, еріктік бұзылыстардан немесе психикалық әрекеттің әр түрлі аномалияларынан көрінуі мүмкін. Оның дәрежесі және деңгейі адамның қылмыс жасау барысында бағалануы қажет.

Сонымен, «психикалық бұзылыстар» түсінігі, ҚР ҚК 17 бабының мағынасы тұрғысынан шекаралық атты қалыптарды, және психикалық сырқаттардың деңгейіне жетпейтін психикалық дамудың аномалиясын толығымен қамтиды.

Пайдаланған әдебиеттер тізімі:

1. Антонян Ю.М., Гульдан В. В. Криминальная патопсихология. – М., 1991. – 245 с.
2. Трахтеров В. С. Уменьшенная вменяемость в советском уголовном праве // Право и жизнь. – 1925.- № 9-10.- С. 72-77 / <http://www.prlib.ru/>
3. цит. с работы Хомовского А.А. О проблемах правоведения и психиатрии / <http://www.law.edu.ru/>
4. Шахриманьян И.К. К вопросу о так называемой уменьшенной вменяемости // Вестник ЛГУ. – 1961. – № 23. – С. 175; Крахмальников Л., Ной И. О профилактике преступлений психопатов // Сб. научных работ. Саратов. 1961. – Вып. 3. – С. 260-263.
5. Антонян Ю. М., Гульдан В. В. Криминальная патопсихология. – М.: Наука, 1991. – 245 с.

являются интересы правосудия. Преступления которые посягают на общественные отношения, обеспечивающие реализацию конституционных принципов правосудия, можно отнести: воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 339 УК), привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 344 УК), заведомо незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 345 УК), заведомо незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 346 УК), принуждение к даче показаний (ст. 347 УК), провокация взятки или коммерческого подкупа (ст. 349 УК), вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 350 УК), воспрепятствование законной деятельности адвоката или иных лиц по защите граждан и оказанию им юридической помощи (ст. 365 УК).

Согласно ст.1 Конституционного закона Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», судебная власть в Республике Казахстан принадлежит только судам в лице постоянных судей, а также присяжных заседателей, привлекаемых к уголовному судопроизводству в случаях и порядке, предусмотренных законом.

Объективная сторона преступления заключается в неуважении к суду, выразившемся в оскорблении судьи, присяжного заседателя или участников судебного разбирательства. Оскорбление – это унижение чести и достоинства судьи, присяжного заседателя или участников судебного разбирательства, выраженное в неприличной форме. Честь – это общественная оценка лица, мера его духовных и социальных качеств. Достоинство – внутренняя самооценка лицом собственных качеств, способностей, мировоззрения, своего общественного значения. Унижение чести и достоинства потерпевшего – это отрицательная оценка его личности, которая дана в неприличной форме. Неприличной признается такая форма, которая явно противоречит общепринятым правилам морали и нравственности. По способу совершения данное преступление может выражаться в оскорблении в устной форме, письменно, действием (путем неприличных жестов). Словесное оскорбление выражается, например, путем использования нецензурных слов. Оскорбление действием может быть путем нанесения ударов (пощечины), толчков, срывания очков и т.п.

Действия оскорбительного характера в адрес судьи или участников судебного разбирательства, совершенные после объявления судебного заседания закрытым, могут повлечь ответственность по ст. 130 УК (Оскорбление). Также нельзя квалифицировать по ст. 342 УК оскорбительные действия в адрес судьи, присяжного заседателя или участников судебного разбирательства, совершенные в связи с их участием в судебном процессе, но вне помещения суда. Указанные действия могут квалифицироваться по ст. 130 УК. Такое мнение можно обосновать тем, что ст. 342 УК содержит специальную норму об ответственности за неуважение к суду путем оскорбления судьи, присяжного заседателя и участников судебного разбирательства. А неуважение к суду возможно

во время судебного процесса и в помещении суда. Оскорбительное поведение в отношении судьи, присяжного заседателя или участников судебного разбирательства во время судебного процесса может отрицательно повлиять на ход рассмотрения в суде дела. Если эти действия совершаются позже, после окончания судебного процесса, то они уже никак не повлияют на осуществление правосудия, так как основной задачей норм уголовного законодательства об ответственности за преступления против правосудия является защита интересов правосудия. Субъектом данного преступления может быть лицо вменяемое, достигшее 16 – летнего возраста.

Таким образом, правосудие – такая функция правоохранительной деятельности, которая имеет прямое отношение к осуществлению наиболее значительных прав и законных интересов человека и гражданина, государственных и негосударственных организаций, должностных лиц. Его задачам так или иначе подчинено выполнение практически всех других правоохранительных функций. Поэтому о правосудии, не умаляя ни в коей мере значения других функций, можно говорить как об их сердцевине, центральном звене всей системы в целом.

Литература:

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. (с изм. и доп. от 2 февраля 2011 г.) // Казахстанская правда. – 2011. – 20 февр.

2. «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»: Конституционный закон РК от 25 дек. 2000 г. №132-III (с изм. и доп. по сост. на 16 февр. 2012 г.)

**З.ғ.к., доцент Кыздарбекова Б.Ж.**

**з.ғ.м., аға оқытушы Жумашева А.Т.**

*Е.А.Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университеті, Қазақстан*

## **ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚТА ШЕКТЕУЛІ ЕСІ ДҰРЫСТЫҚТЫҢ КРИТЕРИЛЕРІ ТУРАЛЫ СҰРАҚТАРЫ**

Шектеулі есі дұрыстық институты көптеген континентальді (романо-германдық) құқықтық отбасы мемлекеттерінің қылмыстық заңнамасына тән болып табылады. Бұл институтты енгізу қажеттілігі кеңінен клиникада және сарапшы тәжірибеде «шекаралық қалыптар» туралы ілімді енгізумен байланысты болды, олар өз кезегінде өзінің іс-әрекетінің сипатын ұғыну және қадағалау мүмкіндігін төмендетеді, бірақ есі дұрыс емес деп таңитын дәрежеде емес.

1997 жылғы ҚР ҚК қабылдағанға дейін көрсетілген адамдар дені сау адамдармен тең қылмыстық жазаға тартылды. Сұрақтың бұл ретте шешілуі әрине, шарттыз, әділетті болмады, себебі біріншіден, ол кез келген психикалық

патологиясымен әсерленген адамның психикасының эмоциясы белгілі бір дәрежеде оның жасаған әрекетінің сипатын саналы сезіну мүмкіндігінің жартылай жоғалуына әкелуі мүмкін. Осыдан қорытынды жасауға болады, эмоционалды белгіні шектеулі есі дұрыстықтың психологиялық критерийін бірден бір құраушы ретінде қарастыруға болады. Бұл «шара» түсінігін анықтау сұрағында дифференциалды тұрғыда талдауға мүмкіндік береді, яғни адам қылмыс жасау барысында өзінің іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) саналы ұғына алмаған не оған ие бола алмаған.

Әдебиеттерде келесі пікірлер келтірілген, физиологиялық аффект адамды шектеулі есі дұрыс деп таңудың медициналық негізі бола алады [11]. Бірақ бұл екі категорияны біріктіруге не араластыруға болмайды – физиологиялық аффект және шектеулі есі дұрыстық. Бір жағынан, олардың ұқсастығын атап өту қажет, оның мәні, қылмысты жасау мезгілінде субъектінің мінез – құлқына әсер ететін психологиялық және психикалық факторлардың әсер етуінің көрінісі болып табылады. Бұған қосарымыз, келтірілген жағдайларда субъектінің саналы сферасы төмендейді және оның ерік сферасы жекелей бұзылады. Екінші жағынан, қарастырылып отырған категориялардың айырмашылығы айқын. Олардың айырмашылығы, бірінші жағынан, субъектінің саналы және ерік әрекетіне әсер ету дәрежесі, сонымен қатар осы әсердің пайда болу себебін анықтаумен байланысты.

Физиологиялық аффектінің негізінде эмоциялар жатыр, олар адамның психикалық қасиетінің эмоционалдылығының нәтижесі болып табылады. Олар, өзінің қарқындылығының дәрежесіне байланысты емес, психикалық аномалия ретінде қарастырылмайды. Шектеулі есі дұрыстықтың негізінде психикалық әрекеттің бұзылуын тудырған психикалық аномалиялар жатыр. Атап өту қажет, шектеулі есі дұрыстық қылмыстың субъектісінің белгісі болып табылады, ал физиологиялық аффект қылмыс құрамының субъективті жағын сипаттайды. Шектеулі есі дұрыстық және физиологиялық аффект қалыбында жасалған қылмыстық әрекеттердің құқықтық нәтижелері. Қылмыс субъектісінің шектеулі есі дұрыстығы қылмыстық жауаптылықтан босатудың негізі болып табылмайды. ҚР ҚК 17 бабының 2 бөліміне сәйкес адамды шектеулі есі дұрыс деп таңу сот жаза тағайындау кезінде жеңілдетуші мән-жай ретінде ескеріледі және медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын тағайындау үшін негіз бола алады. ҚК 17 бабының 2 бөлімінің мәтініне сәйкес, шектеулі есі дұрыс деп таңылған адамдарға медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолдану соттың міндеті емес, құқық болып табылады. Физиологиялық аффектіде қылмыс жасаған субъекті жалпы негіздерде қылмыстық жауаптылыққа тартылады. Бірақ ҚР ҚК 53 бабының 1 бөлімінің «и» тарауына сәйкес, жазаны жеңілдететін мән-жайларға жәбірленушінің күш қолдануынан, қорлауынан немесе ауыр балағаттауынан не өзге де заңға қарсы немесе моральға жат іс-әрекетінен жасалған қылмыстар жатады. Берілген жағдай ҚК 98 бабында және ҚК 108 бабында бекітілген, қасақана кісі өлтіру және қатты жан күйзелісінің

бірнеше қайтара, бұл не шара және оғы қалай анықтауға болады деген сұрақтар көтерілді. Шектеулі есі дұрыстық қалыбы тағайындалатын шара заңды формулада мазмұндалған критерилер негізінде анықталады – «Қылмыс жасаған кезінде психикасының бұзылуы салдарынан өзінің іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) іс жүзіндегі сипатымен қоғамдық қауіптілігін толық көлемінде ұғына алмаған не оған ие бола алмаған адам қылмыстық». Бірақ ғылымда, біз атап өткендей, шектеулі есі дұрыстықтың нақты формуласы құрылмаған. Мысалы, әдебиеттегі айтылған көзқарастар бойынша, шектеулі есі дұрыстық есі дұрыстық пен есі дұрыс еместіктің аралық қалыбы болып табылады. Бірақ бұл авторлар сонымен қатар, шектеулі есі дұрыстық есі дұрыстыққа іргелес және сәйкес, сондықтан оның заңды және медициналық критерийі анықталған [9]. Шектеулі есі дұрыстықтың құқықтық табиғаты туралы айтар болсақ, ол есі дұрыстық пен есі дұрыстық еместіктің аралық бөлігі емес, есі дұрыстықтың құрамдас бөлігі болып табылады.

Шектеулі есі дұрыстықтың заңды критерийі ҚР ҚК 17 бабының 1 бөлімінде құрастырылған «өзінің іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) іс жүзіндегі сипатымен қоғамдық қауіптілігін толық көлемінде ұғына алмаған не оған ие бола алмаған». Яғни қылмыс жасаған кезде адамда шектеулі есі дұрыстық қалыбы анықталған жағдайда ең маңыздысы ол қылмыстық жауаптылыққа тартудың заңдылығын және мүмкіндігін белгілеу. Басқаша айтқанда, адамның есі дұрыс еместігі жоққа шығарылуы қажет.

Шектеулі есі дұрыстықтың заңды критерийінде интеллектуалды және еріктік белгілері бар. Атап өту қажет, кейбір ғалымдардың пікірінше, шектеулі есі дұрыстықтың заңды критерийі тек қана интеллектуалды және еріктік белгілерден ғана тұрмайды, сонымен қатар эмоционалды белгісі бар. Белгілі болғандай, эмоционалды белгі есі дұрыстық пен есі дұрыстық еместіктің заңды (психологиялық) критерийінде жеке мәні жоқ. Күрделі эмоционалды бұзылыстар интеллектуалды немесе еріктік (немесе оның біреуінің бір уақытта) бұзылысымен байланысты, нәтижесінде есі дұрыс еместіктің заңды критерийінің интеллектуалды немесе (және) еріктік белгісі пайда болады. Бірақ, адамның шектеулі есі дұрыс қалыбында жасалған қылмыстарда эмоционалды белгі басқа мағынаға ие. Сот-психиатрлық тәжірибе көрсеткендей, көптеген психикалық бұзылыстар маңызды эмоционалды әрекеттің өзгерістерімен қатар жүреді. Бұл сырқаттармен ауыратын адамдардың эмоциясы тұрақсыз болып табылады, олардың қызу эмоционалды күйзелісі азын-аулақ себептен пайда болады және оны тудырған сыртқы тітіркендіргішке сәйкес келмейді. Бұл сырқаттардың симптоматикасы эмоционалды реакцияның және интеллектуалды әрекеттің арасындағы сәйкессіздікке әкеледі, және сырқаттардың жүріс-тұрысын адекватты емес эмоционалды реакциялармен анықтайды [10;75]. Атап өту қажет, жағдайды, қоршаған әлемді қалыпты қабылдау мүмкіндігін бұзатын жоғары интенсивті психо-эмоциялар, адамның ерігінің немесе санасының бұзылысын айтарлықтай тудырмайды. Психотикалық емес деңгейдің

сырқаттардың адамның интеллектуалды-ерікті сферасына әсер етуін ескермеді, ол өз кезегінде оның ойлау қабілетінің және ерігінің кемшілігін (аномалиясын) тудырады, екіншіден, жоғарыда аталған адамдарға жаза тағайындауда жан жақты «кінәлінің тұлғасын» ескеруге және оған адекватты жаза тағайындауға мүмкіндік бермеді. Әдебиеттерде әділетті пікірлер айтылды, оған сәйкес психикалық аномалиясы бар сотталғандарға қатысты жаза өзінің мақсатына жетпейді және қылмыстың қайталануына әкеледі [1;218].

Кеңестік қылмыстық заңнамада бұл түсінік қолданылмады, себебі көптеген заңгерлер мен психиатрлар «кемітілген» немесе «шектеулі» түсінігіне қарсы болды (Н. С. Таганцев және әйгілі психиатрлар – В. Х. Кандинский және В. П. Сербский).

Шектеулі есі дұрыстық институтының заң тұрғыда бекітілуіне көп мерзімге созылған сөзбен қағысу болды. Сонымен бірге, шектеулі есі дұрыстық мәселесін зертеумен айналысатын кейбір кеңестік криминалистер және психиатрлар қылмыстық құқықтың жеке дара институты ретінде кемітілген есі дұрыстықты таңудың қажеттігін алдыға тартқан. В.С. Трахтеров профессор жазған: «Кемітілген есі дұрыстықты бөлу қажетті, оған заңда ерекше бейнелеу беруі қажет» [2;78]. Л. Петрухина және И. Михайловскаяда заңда шектеулі (кемітілген) есі дұрыстық түсінігін анықтауды ұсынған [3]. Психикалық жағынан сау емес қылмыскерлерге арнайы медициналық сипаттағы шараларды жазамен бірге қолдану ұсыныстары болды [4]. Бұл ретте кемітілген есі дұрыстарға, психикалық аномалиялармен ауырады деп танылғандарға, шекаралық қалыптар тобына жататын адамдарға қатысты әсер етудің сипаты туралы сұраққа қатысты әр түрлі пікірлер туындады. Бұл пікірталастың нәтижесінде қылмыстық заңға кемітілген есі дұрыстық категориясы енгізілді. Бірақ оны қолдану нәтижесінде туындаған күрделі қателердің әсерінен, 1928 жылы бұл қылмыстық құқық институты қысқартылды. Кейінгі уақыт мезгілінде осы жағдайдан кейін «шектеулі есі дұрыстық» түсінігінің «ғылыми еместігі» туралы айтыла бастады.

Сонымен, КСРО қылмыстық заңнамасы бойынша, қоғамға қауіпті әрекет жасаған адам не есі дұрыс, не есі дұрыс емес деп танылады. Шекаралық психикалық қалыбы бар адамдарда өзінің әрекетін ұғынуы және оған ие болуы төмен болуы мүмкін, бірақ бұл субъектілердің қылмыс жасаудағы кінә дәрежесі, психикалық дені сау адамдардың кінә дәрежесінен төмен бола алмайды.

КСРО қылмыс құқықтың дамуының кейінгі деңгейлерінде шектеулі есі дұрыстық түсінігі үзілді кесілді жоққа шығарылмады. Ең алдымен, бұл психикалық дамудағы аномалиялар (шекаралық қалыптар) атты зерттеулердің жетістікке шетуімен байланысты болды.

Шектеулі есі дұрыстықты орнататын нормаларды енгізудің басты «жақтайтын» дәйек, ол арқылы толығымен құқықтың негізгі басты принциптерін жүзеге асыруға болады (субъективті жүктеу принципі, жауаптылықты жеке даралығы, әділеттілік). Бұл категорияның қарсыластарының басты негізінің мәні: бұл түсініктің нақты белгілерін және критерилерін табу қиын; шектеулі есі

дұрыстықтың шекарасы әлсіз көрсетілген; «жүктеуге қабілеттілік» тек қана есі дұрыстық немесе есі дұрыстық емес болуы мүмкін; жауаптылықты жеңілдететін мән-жайлар ретінде психикалық жағынан кемшіліктердің болуын есепке алу жеткілікті; кемітілген есі дұрыстық категориясының болуы қателерге және теріс пайдалануға әкелуі мүмкін; кемітілген есі дұрыстықты таңу\_қатаң жазалау шараларын қолдануды қажет ететін жауыз қылмыскерлердің жазасын азайтады; шектеулі есі дұрыс деп танылған адам дені сау қылмыскерлермен салыстырғанда жазасын өтеуде жақсы жағдайларда, шарттарда болуы мүмкін; кемітілген есі дұрыстықты таңу тиімсіз себебі, оны кез келген адамға, тіпті дені сау адамға да көшіруге болады, кемітілген есі дұрыстық психиканың сырқатты бұзылыстарының механикалық талдануына әкелуі мүмкін [5;245]. Кейбір криминалистердің көзқарасы бойынша, «заңға қасақана есі дұрыстық түсінігін енгізу кінә және қылмыстық жауаптылық принциптеріне қарама-қайшы келер еді, және адамның кінәлігін анықтауға мүмкіндік бермес еді. Олардың пікірі бойынша, кінә бөлінбейді және бөлшектенбейді және қылмыскер не жартылай немесе кемітілген кінәлі бола алмайды. Адамды жартылай кінәлі деп таңу, оны белгісіз жағдайға қалдырар еді, ал қылмыстық жауаптылық нақты және айқын негіздерден айырылады» [6;378]. Сонымен қатар олар психикалық аномалиялары бар адамдарға жазамен бірге медициналық сипаттағы арнайы шаралардың қолдануын жоққа шығармады.

Созылған айтыстың нәтижесінде шектеулі есі дұрыстық сұрағын реттейтін норма 1991 жылы КСР Одағының Негізгі қылмыстық заңнамасында бекітілді (15 бабы). Бұл сұрақ тек 1997 жылы ҚР ҚК қабылдануымен шешілді, 17 бап бойынша: «1. Қылмыс жасаған кезінде психикасының бұзылуы салдарынан өзінің іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) іс жүзіндегі сипатымен қоғамдық қауіптілігін толық көлемінде ұғына алмаған не оған ие бола алмаған есі дұрыс адам қылмыстық жауапқа тартылуға тиіс.

2. Есінің дұрыстығы жоққа шығарылмайтын психиканың бұзылуын сот жаза тағайындау кезінде жеңілдетуші мән-жай ретінде ескереді және ол осы Кодексте көзделген медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын тағайындау үшін негіз бола алады.

Соттық тәжірибе көрсеткендей, ҚР ҚК 17 бабының нормаларын қолдану туралы эксперттік шешімдердің ішінде тұлғаның бұзылуы маңызды орынға ие. Көптеген жағдайларда психикалық бұзылыстардың көріну дәрежесі айқын емес, осыған байланысты, олар «мінез-құлықтың психопатиялық белгісі» ретінде тіркеледі. Бұл санаттағы адамдардың есі дұрыстығы, әдетте, күмән тудырмайды. Осыған қоса, атап өту қажет, зерттелушілердің көптеген бөлігі не бірінші, не екінші топқа жатқызылмайды. Тұлғаның бұзылысының енді бір ерекшелігі ол интеллектінің сақталуы барысында өзінің әрекетін реттеу қабілетінің төмендеуі. Ю. Н. Аргунованың мәліметтері бойынша, 1996 жылы РФ ҚК қабылдағаннан кейін тоғыз ай аралығында сот психиатриялық сарапшы комиссиясы қылмыс жасаған үшін айыпты адамдарға ҚК 22 бабын қолдану

туралы 140 қорытындыны шығарған (ҚР ҚК 17 бабы). Оның ішінде 10 зерттелушіге психопатия диагнозы қойылды [7].

ҚР ҚК 17 бабының мазмұнында «психикалық бұзылыстар» термині есі дұрыстықты жоққа шығармайтын, нақты психикалық ауытқудың формасын көрсетпейді. Сондықтан қазіргі таңда көптеген ғалымдар оған толыққанды сипат беру үшін, осы ауытқулардың толық тізімін анықтау үшін әрекет жасауда [8;278]. Бұл көзқараспен келісу қиын, себебі, шектеулі есі дұрыстықтың медициналық критерийін құрайтын психикалық бұзылыстар, әрдайым нақтыланып, мүмкін ҚК 17 бабын қолдану тәжірибесіне сай толықтырылып отырылады. Сондықтан, есі дұрыс еместіктің медициналық критерийін құрайтын қалыптарға жетпейтін психикалық бұзылыстардың үлгі ретінде тізімін құраумен шектелу қажет, – бұл шизофрения, эпилепсия, маниакалды-депрессивті психоз және т.б. Оларға психопатияны, дебильді дәрежесіндегі олигофрения, реактивті қалыптар, тұрақты ремиссия қалыбындағы шизофрения және т.б. жатқызуға болады.

Сонымен, қолданыстағы Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі бұрынғы қылмыстық заңнамамен салыстырғанда, белгілі бір дәрежеде адамның құқыққа қарсы мінез-құлқын, психикалық бұзылыстарды саралайды, және қылмыстық құқықтың нормаларын жүзеге асыруда есепке алады.

Бірақ, қолданыстағы Қазақстан Республикасының ҚК шектеулі есі дұрыстық категориясын ресмилендірседе, оның концептуальды негізі ҚР ҚК 17 бабының заңи мәтінінің шекарасынан шығып кеткен.

Шектеулі есі дұрыстық концепциясы өзінің бір текті еместігі және теоретикалық жағынан толығымен жүзеге асырылмауы салдарынан қазіргі уақытқа дейін дискуссиялы болып табылады. Бұл мәселеге қатысты қызығушылық бірнеше салада байқалынады (қылмыстық құқықта, криминологияда, сот психиатриясында, психологияда және т.б.), әрбір саланың көзқарасы шектеулі есі дұрыстықтың нормативті параметрлерін анықтау үшін бірдей маңызды.

Қылмыстық құқық теориясында шектеулі есі дұрыстықтың формуласы құрылуы қажет. Ол үшін ҚР ҚК 17 бабының және шектеулі есі дұрыстық институты бейнелеу тапқан шетел мемлекеттерінің ұқсас ҚК нормаларына салыстырмалы талдау жасау қажет. Ол бірінші жағынан оны құрайтын критерийлерді көрсетіп шектеулі есі дұрыстықтың формуласын сипаттауға мүмкіндік береді. В. С. Трахтеровтың жазулары бойынша, «кемітілген есі дұрыстықтың формуласы «аралас» атты тәсілмен құрылуы қажет және бірінші жағынан психопатиялық қалыптарға нұсқаулар мазмұнында болуы қажет, және екінші жағынан психикалық қалыптардың күрделі бұзылыстары» [2;74]. Берілген пікірмен келіспеу қиын болады. Шектеулі есі дұрыстық сұрағында қазіргі таңда негізгі мәселе ол «көлемді шара» анықтау, яғни ҚР ҚК 17 бабы бойынша, адам қылмыс жасау барысында қабілетті болмаған «өзінің іс-әрекетіне (әрекетсіздігіне есеп бере алмаған және (немесе) оған ие бола алмаған». Қолданыстағы ҚК қабылдауға дейін және кейінде, зерттеушілер