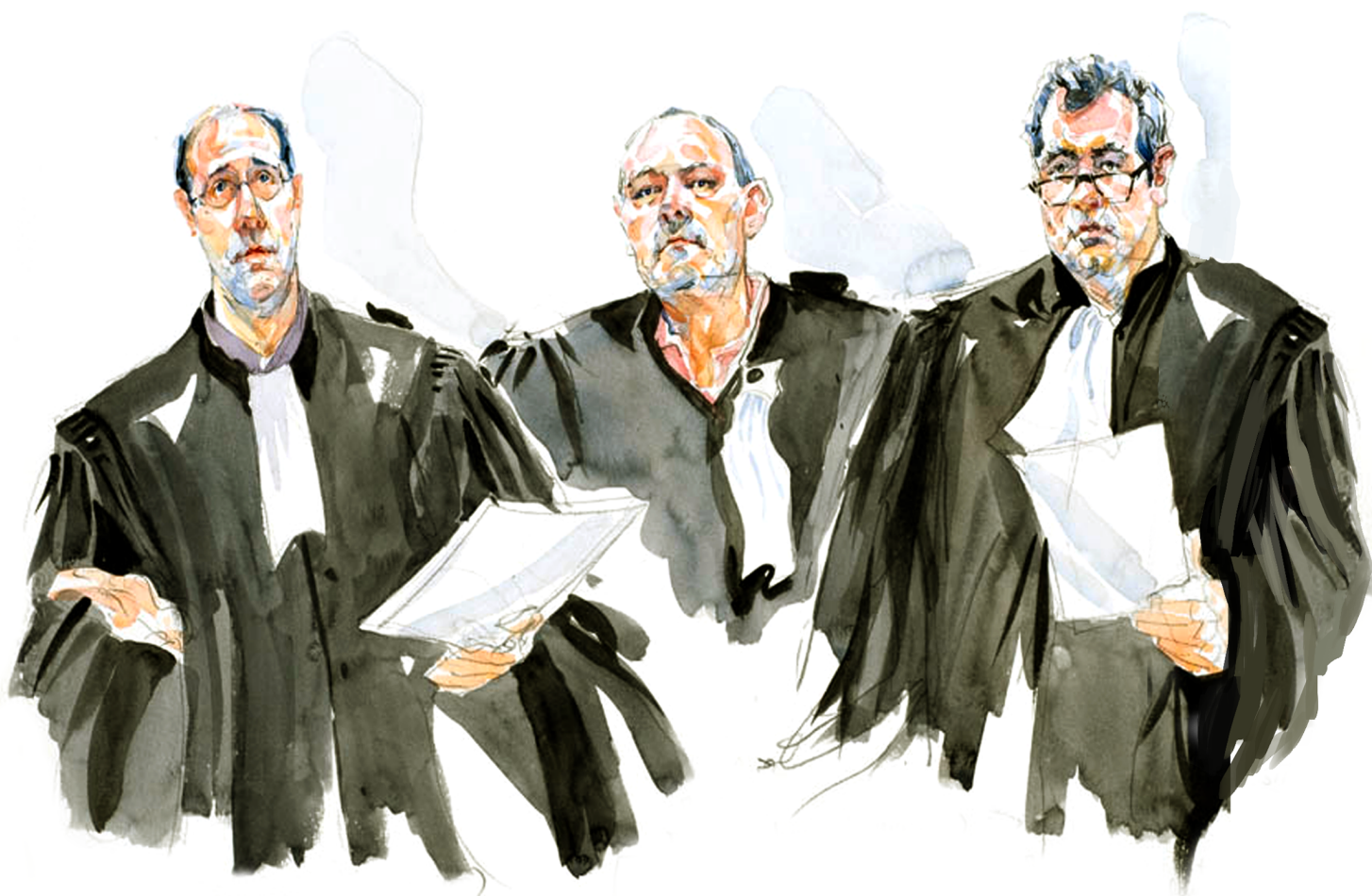


МОЛОДОЙ
УЧЁНЫЙ

ISSN 2587-8573

НОВЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ
Вестник
международный научный журнал

4
2021



16+

Новый юридический вестник

Международный научный журнал

№4 (28) / 2021

Издается с мая 2017 г.

Главный редактор: Ахметов Ильдар Геннадьевич, кандидат технических наук

Редакционная коллегия:

Дядюн Кристина Владимировна, кандидат юридических наук

Искаков Руслан Маратбекович, кандидат технических наук

Кенесов Асхат Алмасович, кандидат политических наук

Курпаяниди Константин Иванович, PhD

Кучерявенко Светлана Алексеевна, кандидат экономических наук

Яхина Асия Сергеевна, кандидат технических наук

Международный редакционный совет:

- Айрян Заруи Геворковна, кандидат филологических наук, доцент (Армения)
Арошидзе Паата Леонидович, доктор экономических наук, ассоциированный профессор (Грузия)
Атаев Загир Вагитович, кандидат географических наук, профессор (Россия)
Бидова Бэла Бертовна, доктор юридических наук, доцент (Россия)
Борисов Вячеслав Викторович, доктор педагогических наук, профессор (Украина)
Велковска Гена Цветкова, доктор экономических наук, доцент (Болгария)
Гайич Тамара, доктор экономических наук (Сербия)
Данатаров Агахан, кандидат технических наук (Туркменистан)
Данилов Александр Максимович, доктор технических наук, профессор (Россия)
Демидов Алексей Александрович, доктор медицинских наук, профессор (Россия)
Досманбетова Зейнегуль Рамазановна, доктор философии (PhD) по филологическим наукам (Казахстан)
Ешиев Абдыракман Молдоалиевич, доктор медицинских наук, доцент, зав. отделением (Кыргызстан)
Жолдошев Сапарбай Тезекбаевич, доктор медицинских наук, профессор (Кыргызстан)
Игисинов Нурбек Сагинбекович, доктор медицинских наук, профессор (Казахстан)
Искаков Руслан Маратбекович, кандидат технических наук (Казахстан)
Кадыров Кутлуг-Бек Бекмурадович, кандидат педагогических наук, декан (Узбекистан)
Кайгородов Иван Борисович, кандидат физико-математических наук (Бразилия)
Каленский Александр Васильевич, доктор физико-математических наук, профессор (Россия)
Козырева Ольга Анатольевна, кандидат педагогических наук, доцент (Россия)
Колпак Евгений Петрович, доктор физико-математических наук, профессор (Россия)
Кошербаева Айгерим Нуралиевна, доктор педагогических наук, профессор (Казахстан)
Курпаяниди Константин Иванович, доктор философии (PhD) по экономическим наукам (Узбекистан)
Куташов Вячеслав Анатольевич, доктор медицинских наук, профессор (Россия)
Кыят Эмине Лейла, доктор экономических наук (Турция)
Лю Цзюань, доктор филологических наук, профессор (Китай)
Малес Людмила Владимировна, доктор социологических наук, доцент (Украина)
Нагервадзе Марина Алиевна, доктор биологических наук, профессор (Грузия)
Нурмамедли Фазиль Алигусейн оглы, кандидат геолого-минералогических наук (Азербайджан)
Прокопьев Николай Яковлевич, доктор медицинских наук, профессор (Россия)
Прокофьева Марина Анатольевна, кандидат педагогических наук, доцент (Казахстан)
Рахматуллин Рафаэль Юсупович, доктор философских наук, профессор (Россия)
Ребзов Максим Борисович, доктор сельскохозяйственных наук, профессор (Россия)
Сорока Юлия Георгиевна, доктор социологических наук, доцент (Украина)
Султанова Дилшода Намозовна, доктор архитектурных наук (Узбекистан)
Узаков Гулом Норбоевич, кандидат технических наук, доцент (Узбекистан)
Федорова Мария Сергеевна, кандидат архитектуры (Россия)
Хоналиев Назарали Хоналиевич, доктор экономических наук, старший научный сотрудник (Таджикистан)
Хоссейни Амир, доктор филологических наук (Иран)
Шарипов Аскар Калиевич, доктор экономических наук, доцент (Казахстан)
Шуклина Зинаида Николаевна, доктор экономических наук (Россия)

СОДЕРЖАНИЕ

КОНСТИТУЦИОННОЕ (ГОСУДАРСТВЕННОЕ) ПРАВО

Комарова Я.Е. Электронное голосование: правовая и доктринальная интерпретация	1
---	---

МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО

Сергеева Е.А. Правовые особенности управления имуществом, находящимся в муниципальной собственности г. Чебоксары	3
--	---

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПРАВО

Стародубцева А.Е. Правовая защита специалистов МФЦ	7
--	---

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Навальный А.А., Алексеева Е.В. Понятие и виды цифровых активов	10
--	----

Невзорова Ю.А. О процедуре принятия решений единственного акционера (участника) в хозяйственных обществах	12
---	----

Шипнягов А.В. Неустойка как система: структурно-функциональная характеристика атрибутивных свойств неустойки как института гражданского права	16
---	----

ТРУДОВОЕ ПРАВО

Зелинский Д.Н. Дискриминация и обоснованный отказ работодателя при заключении трудового договора: проблемы отличий на практике	21
--	----

Миронов К.О. Основные отличия трудового договора от гражданско-правового	23
--	----

Миронов К.О. Анализ судебной практики по вопросам денежных выплат и материальной ответственности в области трудовых правоотношений	25
--	----

ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

Охотник Н.А., Суховецкая Е.Ю. Понятие и основные направления правоохранительной деятельности в современном российском обществе	27
--	----

КРИМИНОЛОГИЯ И КРИМИНАЛИСТИКА

Скобина Е.А.

Криминалистическая характеристика оставления в опасности..... 29

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

Любимый Ю.Д.

Правовое регулирование системы раскрытия информации при размещении ценных бумаг в Европейском союзе..... 34

КОНСТИТУЦИОННОЕ (ГОСУДАРСТВЕННОЕ) ПРАВО

Электронное голосование: правовая и доктринальная интерпретация

Комарова Яна Евгеньевна, студент магистратуры;
Соколова Оксана Валерьевна, кандидат юридических наук, доцент

Оренбургский институт (филиал) Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина

В статье рассмотрены существующие в правовой доктрине подходы к определению понятия электронного голосования, проведен анализ легального определения электронного голосования, предложены направления его совершенствования, а также пути развития российского избирательного законодательства в обозначенной сфере.

Ключевые слова: электронное голосование, избирательный процесс дистанционное электронное голосование.

Структура нового информационного общества вызывает коренные изменения во всей системе общественных отношений, в частности подвергается реформированию демократия, получают развитие новые механизмы привлечения граждан к активному участию в процессах государственного управления, в том числе посредством новых форм политических коммуникаций.

Существенному изменению в условиях информатизации подвергается и такой демократический институт, как выборы: расширяются возможности для более эффективной реализации избирательных прав граждан, внедряются в избирательный процесс новые технологии. Одним из динамично развивающихся направлений совершенствования избирательного процесса Российской Федерации является технология электронного голосования.

Несмотря на то, что правовое регулирование избирательного процесса можно оценить как всеохватывающее, развивающиеся технологии в области голосования порождают необходимость проведения исследований с целью формирования согласованной правовой доктрины и поиска оптимальных моделей правового регулирования избирательных процедур.

В научной литературе встречаются различные подходы к определению понятия «электронное голосование».

Дискуссионным, на наш взгляд, является определение В. И. Федорова, который рассматривает электронное голосование как совокупность различных способов волеизъявления избирателя, каждый из которых предполагает подсчет голосов без участия человека, с помощью специальных программно-технических устройств [6, с. 170]. Данный подход к определению технологии электронного голосования видится ограниченным в силу

того, что автором не учтено, что электронное голосование предполагает не только электронный подсчет голосов, но и, в первую очередь, электронный способ подачи голоса.

В узком и широком смысле рассматривает электронное голосование Я. В. Антонов, понимая под ним в первом случае процесс голосования с использованием современных технологий, а во втором — комплексное информационно обусловленное направление электронной демократии, подразумевающее реализацию народовластия, выражение власти народа путем принятия важных для общества и государства решений посредством процедуры выборов [1, с. 43].

Несколько противоречивой, на наш взгляд, представляется позиция Ю. В. Митяевой, которая отмечает, что электронное голосование фактически отождествляется с дистанционным голосованием, позволяющим не привлекать волеизъявление граждан к фактическому месту нахождения [4, с. 13]. Полагаем, что данная формулировка не отражает в полной мере сути рассматриваемого явления, поскольку дистанционное голосование является видовым, более узким понятием по отношению к родовому, более широкому понятию электронного голосования.

Комплексный подход к понятию «электронное голосование» отражен в дефиниции К. Ю. Матрёниной, которая рассматривает электронное голосование как голосование без использования бюллетеня, изготовленного на бумажном носителе, с использованием комплекса средств автоматизации ГАС «Выборы», а также голосование с использованием бумажного избирательного бюллетеня, но с применением автоматизированного приема, обработки бюллетеней и подсчета голосов [3, с. 23].

В двух аспектах предлагает рассматривать электронное голосование и Д. А. Давыдов: во-первых, как процедуру использования электронных средств (автоматических ящиков), которые сканируют избирательные бюллетени и обеспечивают подсчет голосов избирателей; во-вторых, как голосование, осуществляемое с помощью телекоммуникационных средств, таких как Интернет или мобильная связь [2, с. 59].

Что же касается легального определения электронного голосования, то оно содержится в п. 62 ст. 2 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и звучит следующим образом: голосование без использования бюллетеня, изготовленного на бумажном носителе, с использованием технического средства [5].

Анализ определения электронного голосования позволяет выделить такие его особенности как отсутствие бумажного бюллетеня и использование технического средства. Однако указание на отсутствие бумажного бюллетеня не означает вовсе отказ от него, следовательно, подразумевается возможность его использования, о которой законодатель умолчал. Кроме того, в юридической доктрине сформировалась позиция, что электронное голосование включает в себя не только волеизъявление избирателя в электронной форме, но и электронный способ подсчета голосов, которые были поданы посредством заполнения именно бумажного бюллетеня [3, с. 23; 2, с. 59].

Вызывает вопрос и используемая в избирательном законодательстве формулировка «техническое средство», содержание которой законодатель не раскрывает. Кроме того, в определении электронного голосования считаем необходимым указать на взаимосвязь электронного голосования и дистанционного электронного голосования

в целях формирования единообразного подхода к соотношению данных категорий.

В связи с этим, предлагаем пп. 62 ст. 2 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» сформулировать следующим образом: электронное голосование — это избирательная процедура, реализуемая как на избирательном участке с помощью программно-технических средств, так и вне его с использованием возможностей сети Интернет (дистанционное электронное голосование) и применяемая в целях выявления политической воли избирателей и определения результатов такого волеизъявления.

Таким образом, на сегодняшний день понятие электронного голосования вышло за рамки, определенные его буквальным содержанием, поскольку электронное голосование охватывает как различные процедурные, организационные, технологические аспекты, так и правовые и экономические вопросы, включая правовую оценку системы электронного голосования. Анализ доктринальных определений электронного голосования показывает, что существующие подходы не обладают универсальностью и в ряде случаев носят противоречивый характер. В части нормативного оформления электронного голосования в отечественном законодательстве, видится целесообразным закрепление понятия в новой формулировке, отражающей существенные характеристики рассматриваемого явления. Вместе с тем, считаем, что высокая степень актуальности рассматриваемого вопроса обуславливает необходимость проведения дальнейших доктринальных исследований, а также работы законодателя в части нормативного закрепления существенных характеристик электронного голосования.

Литература:

1. Антонов, Я. В. Международный опыт электронного голосования: к вопросу о поиске источников / Я. В. Антонов, В. А. Овчинников // *Время и право*. — 2011. — № 1. — С. 43–45.
2. Давыдов, Д. А. Интернет-голосование как электоральная политическая технология / Д. А. Давыдов // *Вестник Пермского университета*. — 2010. — № 1 (9). — С. 59–63.
3. Матрёнина, К. Ю. Становление электронного голосования на выборах в Российской Федерации и перспективы его развития: конституционно-правовое исследование: специальность 12.00.02 «Конституционное право, конституционный судебный процесс, муниципальное право»: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Матрёнина Ксения Юрьевна; Институт государства и права Тюменского государственного университета. — Тюмень, 2016. — 224 с.
4. Митяева, Ю. В. Опыт проведения Интернет-голосования на выборах и референдумах в России и за рубежом / Ю. В. Митяева // *Выборы: теория и практика*. — 2013. — № 2 (26). — С. 13–18.
5. Федеральный закон от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ (в ред. от 31 июля 2020 г.) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // *Российская газета*. — 2002. — 15 июня (№ 29).
6. Федоров, В. И. Электронное голосование: идея фикс или основа демократии будущего? / В. И. Федоров // *Гражданин. Выборы. Власть*. — 2017. — № 1–2. — С. 170–185.

МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО

Правовые особенности управления имуществом, находящимся в муниципальной собственности г. Чебоксары

Сергеева Евгения Александровна, магистр
Чувашский государственный университет имени И.Н. Ульянова (г. Чебоксары)

В статье освещаются проблемы и вопросы, связанные с управлением муниципальным имуществом в городе Чебоксары. Рассматривается специфика деятельности Горкомимущества Администрации города Чебоксары.

Ключевые слова: муниципалитет, имущество, субъект, объект, собственность, Комитет по управлению имуществом, Федеральные программы, Администрация города Чебоксары.

Legal features of management of the property which is in municipal property of the city of Cheboksary

Sergeeva Evgenija Aleksandrovna, master's degree
Chuvash State University named after I.N. Ulyanov (Cheboksary)

The article highlights the problems and issues related to the management of municipal property in the city of Cheboksary. The specifics of Goskomimushestvo of a city Administration Cheboksary.

Keywords: municipality, property, subject, object, property, property management Committee, Federal programs, Cheboksary city Administration.

Система местного самоуправления в России носит либеральный характер. Разрабатывая конституционно-правовые основы местного самоуправления, законодатели опирались на международный опыт и требования норм Европейской хартии местного самоуправления, на историческую особенность государственного устройства России.

В силу сложившейся конструкции институт права муниципальной собственности можно назвать муниципально-правовым, имущественным институтом. Это обусловлено тем, что этот институт связан как с экономической основой муниципалитета и государства в целом, так и с финансовым, муниципально-правовым институтом. В этой связи под «имущественным муниципально-правовым институтом» следует понимать совокупность норм публичного и частного права, регулирующих общественные отношения, входящие в экономическую основу местного самоуправления.

Актуальность статьи складывается из того, что состав муниципальной собственности и её статус был впервые закреплён лишь в 1991 году в законе РСФСР № 1550–1

«О местном самоуправлении в РСФСР». Данный закон не раскрывал полную сущность и понятие собственности в муниципалитетах, из-за этого скальвалось не понимание и разногласия регионов по управлению собственностью. Для решения вопросов и проблем были приняты законы, определяющие:

- порядок объединения, создания, преобразования и упразднения муниципальных образований;
- порядок наделения органов МСУ отдельными государственными полномочиями
- общие принципы формирования и управления муниципальной собственностью.

В октябре 2003 г. была утверждена новая редакция Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», что несколько изменило чрезмерно либеральный характер принципов российской модели местного самоуправления.

Обратимся к анализу сущности понятия «муниципальная собственность» в таблице 1.

Таблица 1. Муниципальная собственность в трактовании различных источников

Источник определения муниципальной собственности	Текст документа, определяющий положение муниципальной собственности
Конституция Российской Федерации Глава 1, ст. 8.	«В Российской Федерации признаётся и защищается наряду с другими формами собственности муниципальная собственность» [1]
Конституция Российской Федерации Глава 8, ст. 132	«Установлено право органов местного самоуправления самостоятельно управлять муниципальной собственностью» [1]
Гражданский кодекс Российской Федерации Раздел 2-й, Глава 13, ст. 215	«Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью». [2]
Г. Н. Чеботарёв. «Муниципальное право РФ»	«Право муниципальной собственности в объективном смысле как институт отрасли муниципального права, охватывающий систему норм права, регулирующих отношения принадлежности имущества муниципальному образованию и отчужденности от этого имущества всех других лиц». [8]

Следует так же рассмотреть, какие объекты собственности входят в реестр муниципального имущества. В Федеральном законе от 10.06.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах местного самоуправления

в Российской Федерации» указано, что «В собственности у муниципальных образований может находиться: имущество, предназначенное для решения местных вопросов и д. р.»:

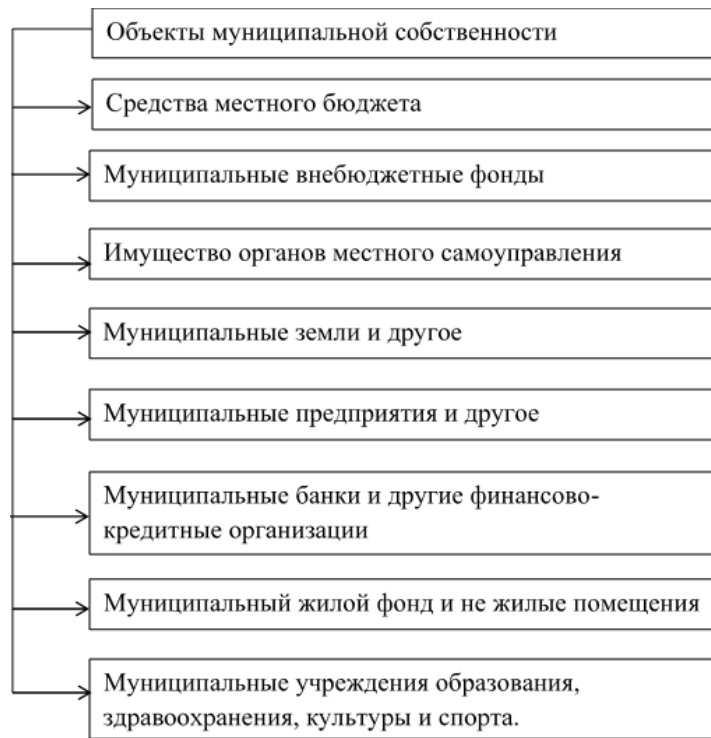


Рис. 1. Перечень объектов муниципальной собственности

В Чувашской Республики объекты муниципальной собственности вносятся в «Единый реестр муниципальной собственности города Чебоксары».

В едином реестре муниципальной собственности города Чебоксары на 01.01.2019 г. числятся 1 муниципальное унитарное предприятий, 263 муниципальных учреждений, 20 хозяйствующих субъектов с долей участия города Чебоксары. [4]

Следует отметить, что в едином реестре существует графа- объекты без кадастрового учёта и регистрации. По большей степени эти объекты не имеют надлежащий вид и не имеют финансовой ценности. По таким объектам проведено общее решение арбитражных судов Российской Федерации. Несмотря на нежелание ОМСу принимать

проблемное имущество их заставляют это сделать через суды, кроме того, ОМСу не вправе предоставлять дополнительные требования для их принятия, но препятствием может стать нарушение процедуры принятия. Таким объектом в городе Чебоксары стала подстанция и высоковольтная кабельная линия, обеспечивающая электричеством жилые дома и иные объекты инфраструктуры.

«Федеральное государственное учреждение «Буревестник» Управления по Приволжскому федеральному округу Федерального агентства по государственным резервам обратилось в Арбитражный суд Чувашской Республики с иском к администрации г. Чебоксары об обязанности принять в муниципальную собственность в двухмесячный срок с даты вынесения решения подстанцию, высоко-

вольтную кабельную линию и линии электропередач, обеспечивающие энергоснабжение жилых домов, детского сада и иных объектов инфраструктуры города и внесенные в реестр федеральной собственности. Истец счел, что у администрации в силу современного законодательства возникла обязанность по принятию указанных объектов в муниципальную собственность. Неисполнение данной обязанности ответчиком послужило основанием для обращения ФГУ «Буревестник» в Арбитражный суд Чувашской Республики с настоящим иском. Перечень документов, необходимых для принятия решения о передаче имущества из федеральной собственности в собственность субъекта РФ или муниципальную собственность, установлен постановлением Правительства РФ от 13 июня 2006 г. N 374. Истец не выполнил требования закона по представлению необходимого пакета доку-

ментов и получению решения федерального органа исполнительной власти, осуществляющего полномочия собственника имущества, что повлекло правомерный отказ в удовлетворении заявленного иска». [5]. Исходя из решения суда мы видим, что если Администрации местного самоуправления подписывают акты о принятии имущества, но они обязаны будут принять «проблемное» и «порочное» имущество в случае судебного разбирательства, но если акты не подписаны, то это не влияет на возникновение права собственности.

Таким образом мы видим, что существуют некоторые проблемы в законодательстве связанные с трактовкой и определением муниципальной собственностью, с принятием в собственность проблемного имущества муниципалитетами. Данные вопросы решаются в Арбитражных судах.

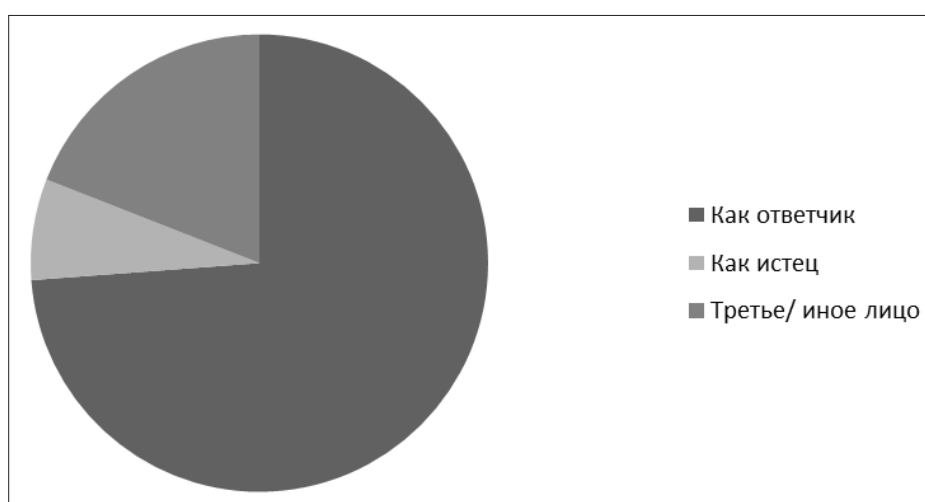


Рис. 2. Сопоставление роли Городского комитета по управлению имуществом Администрации города Чебоксары в судебных разбирательствах



Рис. 3. Сопоставление объёма выигранных дел и проигранных в качестве истца и ответчика

В 2018 г. Городской комитет по управлению имуществом администрации города Чебоксары учувствовал в 76 судебных разбирательствах.

Из рисунка мы видим, что Городской комитет по управлению имуществом Администрации города Чебоксары

оперативно и в законной форме решает складывающиеся разногласия как в спорах с юридическими лицами, так и с физическими лицами. Все вопросы по применению законодательства о муниципальной собственности решаются в арбитражных судах Российской Федерации.

Несмотря на проблемы в законодательстве и разногласия в прочтении, понимании правовых актов. Вопросы о муниципальном имуществе успешно решаются в административном суде.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с учетом поправок от 30.12.2008, № 6-ФКЗ, от 30.12.2008, № 7-ФКЗ). М., 2012.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 01.06.2019) // «Собрание законодательства РФ», 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
3. Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»
4. Положение Чебоксарского городского Собрания депутатов от 6 марта 2012 г. № 502. «О чебоксарском городском комитете по управлению имуществом администрации города Чебоксары».
5. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29 ноября 2007 г. по делу № А79–11478/2006-Чувашская Республика.
6. Особенности управления муниципальной собственностью/ под ред. В. С. Буракова — Москва: Вестник ПАГС, 2012. — 199 с.
7. Управление муниципальным экономическим развитием/ под ред. Г. Ю. Ветрова — Москва: Фонд «Институт экономики города», 2009. — 258 с.
8. Чеботарёв Г. Н. Муниципальное право РФ: Учебно-методический комплекс. — Тюмень: Изд-во ТГУ, 2001. — 91 с.

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПРАВО

Правовая защита специалистов МФЦ: теория и практика

Стародубцева Антонина Евгеньевна, ведущий специалист-юрисконсульт

ГКУ СК «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Ставропольском крае»

В статье автор сравнивает правовую защиту специалистов МФЦ в России и за рубежом, предлагает варианты правовой защиты российских специалистов МФЦ.

Ключевые слова: правовая защита, специалисты, МФЦ.

В зарубежной практике существует ряд моделей организации предоставления публичных услуг по принципу «одного окна», именно благодаря зарубежному опыту, и были созданы многофункциональные центры в России.

«Пионерами» оказания услуг по принципу «одного окна» стала Австралия, власти которой в 1997 году создали государственный центр по оказанию услуг населению Centrelink. Центр возник благодаря объединению нескольких министерств: социального обеспечения, трудоустройства образования и финансов. Сегодня Centrelink предоставляет услуги 25 федеральных министерств и агентств. Основные формы предоставления услуг населению — это интернет, телефонизированные центры и обычные офисы.

Вдохновившись таким примером, Канада также стала оказывать подобные услуги населению. Одним из их первых проектов стал проект Service Canada.

Service Canada начал свою работу в 1999 году и обеспечивал жителей услугами всего правительства по принципу «одного окна». Отличительной особенностью данного проекта было то, что такие центры обслуживания предлагали получателям услуг выбрать форму взаимодействия между самообслуживанием и обслуживанием с привлечением государственных служащих, а также предлагали выбрать канал получения услуги (лично, по телефону или через интернет).

Правовая безопасность сотрудников зарубежном в таких центрах сформирована отлично. Во-первых, отдел безопасности, который видит на экране, что происходит в зале приема. Как только сотрудники безопасности видят конфликтную ситуацию, они подходят к гражданам, чтобы выяснить что случилось, либо, видя неадекватное состояние человека, выводят его из помещения. Во-вторых, практически все рабочие места в центрах оказания услуг, снабжены тревожной кнопкой. При нажатии на которую, в течении 15 минут, приезжает полицейская машина, дабы составить протокол, либо если

был факт рукоприкладства, задержать и увезти человека в полицейский участок.

Таким образом, мы видим, что идея предоставления услуг по принципу «одного окна» не нова, и ее активно используют зарубежные страны. А также защищают своих сотрудников при угрозах, возникающих со стороны так называемых заявителей. Но, к сожалению, в российских МФЦ, как правило нет отдела безопасности или охраны. Это просто не предусмотрено. Значит, такой вариант защиты сотрудников МФЦ сразу отмечаем. Тревожная кнопка — чаще всего бывает в коммерческих организациях, фирмой заключается договор с охранным предприятием (ЧОП), в офисе устанавливается специальное оборудование с тревожной кнопкой, при нажатии на которую, поступает сигнал в охранный предприятие, и выезжает бригада специально обученных сотрудников, в специальной униформе, с оружием, в офис, гражданина выводят из помещения, составляется протокол, в котором указывается причина вызова, руководитель, сотрудник нажавший кнопку расписываются, и охрана уезжает выполнив свою функцию согласно заключенному договору. Данная форма охраны в российских МФЦ не предусмотрена. Поэтому такой вариант тоже отпадает.

Деятельность МФЦ в России регулируется:

1. Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»;

2. Постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2011 г. № 797 «О взаимодействии между многофункциональными центрами предоставления государственных и муниципальных услуг и федеральными органами исполнительной власти, органами государственных внебюджетных фондов, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления» (вместе с «Положением о требованиях к заключению соглашений о взаимодействии между многофункциональными центрами предоставления государственных и муниципальных услуг и федеральными орга-

нами исполнительной власти, органами государственных внебюджетных фондов, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления»).

3. Постановлением Правительства РФ от 22 декабря 2012 г. № 1376 «Об утверждении правил организации деятельности многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг».

Основными функциями многофункциональных центров являются: прием запросов заявителей о предоставлении государственных или муниципальных услуг; информирование заявителей о порядке предоставления государственных и муниципальных услуг в многофункциональном центре, представление интересов государственных органов, органов местного самоуправления при взаимодействии с заявителями; посредническая функция представления интересов заявителей при взаимодействии с государственными органами, органами местного самоуправления, а также с организациями, участвующими в предоставлении государственных и муниципальных услуг; взаимодействие с государственными органами и органами местного самоуправления по вопросам предоставления государственных и муниципальных услуг, а также с организациями, участвующими в предоставлении государственных услуг; о ходе выполнения запросов о предоставлении государственных услуг, выдача заявителям документов по результатам предоставления государственных и муниципальных услуг; прием, обработка информации из информационных систем государственных органов, органов местного самоуправления, а также выдача заявителям на основании такой информации документов, если иное не предусмотрено законодательством.

Специалисты МФЦ действуют согласно своей должностной инструкции, которая однотипна, в нее входят общие положения, права, обязанности, условия труда и ответственность. Прием населения — это непростое дело. Приходят граждане абсолютно разных характеров и темпераментов, и к каждому, специалисты «окон» должны найти свой подход. Конечно же, сотрудники МФЦ проходят обучение, инструктаж о том, как вести себя в конфликтных ситуациях и быть стрессоустойчивыми при приеме населения, но, к сожалению, порой это не всегда помогает.

Не редкими бывают случаи, когда на специалистов пишут жалобы, их рассматривают специально уполномоченные отделы, проводится комиссия, подготавливаются устные и письменные ответы для граждан. Но частенько бывают случаи клеветы и дезинформации, когда пишут то, чего в действительности не было, но негативное восприятие гражданина почему-то нарисовало всё именно так, например, Виктор Иванов (вымышленный персонаж)

Литература:

1. Лубенникова С. А. Правовое регулирование деятельности многофункциональных центров // Lex russica. 2017. № 2.

оскорбил специалиста используя нецензурную лексику, и кинул в лицо документы, но почему-то в жалобе написал всё наоборот, что это его оскорбили и кинули в лицо документы, и он жертва, чьи права нарушили. Естественно, принимаются меры, высшим руководством рассматривается жалоба, просматриваются записи с видеокамер (если таковые имеются) но такие случаи могут любого вывести из равновесия, ведь согласитесь ситуации бывают крайне неприятными. Как этого избежать? Как защитить с правовой точки зрения специалистов МФЦ? Есть несколько вариантов.

Первый вариант — это добавить в должностную инструкцию специалистов МФЦ следующий пункт «При неадекватном, агрессивном поведении заявителя, связанного с угрозой жизни, здоровья, чести и достоинства специалиста, разрешается отказать в принятии документов и оказании услуги, и вызвать администратора для сопровождения заявителя до выхода из помещения МФЦ». Этот пункт сможет избежать конфликтных ситуаций, и привести к минимальному контакту с неадекватными гражданами.

Второй вариант — внести во внутренний Устав организации (МФЦ) пункт следующего содержания: «Организация (МФЦ) обязана обеспечить правовую защиту своих сотрудников при возникновении угрозы жизни, здоровью, чести и достоинства, исходящих от заявителя». В данном случае, здесь речь идет о непосредственной правовой защите своих сотрудников, при возникновении конфликтных, стрессовых ситуаций, когда специалист соблюдал все свои обязанности, но заявителя не устроил результат оказания услуги специалистом, и прибегнул к ненормативной лексике, выраженной в словесных угрозах, и оскорблениях именно на специалиста. В данном случае сгладить ситуацию и защитить сотрудника сможет администратор либо начальник отдела по работе с заявителями. Если же поступит письменная (электронная) жалоба на специалиста, уполномоченный отдел МФЦ будет рассматривать её, защищая права своего сотрудника, на которого она была составлена.

В заключение следует отметить, что МФЦ создавались для удобства граждан, где предполагалось, что обе стороны (специалист-заявитель) будут вести себя достойно и уважительно по отношению друг к другу. Конечно, негативных моментов значительно меньше встречается на практике, при разрешении конфликтных ситуаций, но мы живём в современном обществе, где в правовой защите нуждаются не только граждане (заявители), но специалисты, принимающие документы и оказывающие услуги населению, поэтому необходимо совершенствовать внутренние акты для безопасности сотрудников, работающих непосредственно в многофункциональных центрах.

2. Холопов В. А. Сравнительный анализ инновационных механизмов предоставления государственных и муниципальных услуг в зарубежных странах // Российская юстиция. 2013. № 6.
3. Трыканова С. А., Холопов В. А. Многофункциональные центры предоставления государственных и муниципальных услуг: региональный опыт развития в РФ // Муниципальная служба: правовые вопросы. 2018. № 1. 2017.
4. <https://www.klerk.ru/buh/articles/252251/>

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Понятие и виды цифровых активов

Навальный Александр Александрович, студент магистратуры;
Алексеева Екатерина Валерьевна, кандидат юридических наук, доцент
Тюменский государственный университет

Цифровая экономика прочно входит в нашу жизнь. Наряду с привычными материальными вещами в гражданском обороте появились цифровые, то есть, по сути, виртуальные активы. Это криптовалюты, токены, аккаунты в социальных сетях и другие цифровые объекты. В статье рассматривается понятие цифрового актива как объекта гражданского права и виды цифровых активов.

Цифровой актив — это виртуальный объект гражданского оборота, обладающий реальной финансовой стоимостью и обращающийся в распределенном реестре в виде уникального идентификатора.

По своей правовой природе цифровой актив является родственными информационным ресурсам, поскольку представленный в цифровом виде объект гражданского оборота обладает такими основными свойствами информационного ресурса, как:

- а) структурирование по определенным параметрам и категориям;
- б) фиксируется на цифровом носителе;
- в) его можно хранить, передавать, обменивать, использовать и т. п.

Также цифровые активы имеют несомненное сходство с безналичными денежными средствами: цифровые активы могут передаваться от одного лица к другому; будучи нематериальным имуществом, не теряют свои свойства со временем; могут использоваться частями, траншами; различные цифровые активы по-своему выражены в обороте (имеют названия, логотипы, собственное программное обеспечение) [6, с. 30]. Следовательно, цифровые активы формально могут быть приравнены к средству платежа в экономическом смысле и, более того, наиболее схожи именно с безналичными денежными средствами из-за своей нематериальной формы.

На сегодняшний день существует значительное количество видов цифровых ресурсов. Рассмотрим наиболее распространенные из них.

1. Криптовалюта. Представляет собой разновидность виртуальной валюты, учёт внутренних расчётных единиц которой обеспечивает децентрализованная платёжная система.

На сегодня криптовалюта не регулируется ни одним банковским надзорным органом в мире и не имеет эмиссионного центра. Создают код, добывают условный огра-

ниченный ресурс, сами пользователи за счет вычислительной мощности компьютеров. Криптовалюту можно добыть самостоятельно или купить на специализированных электронных торговых площадках (криптовалютных биржах) [4, с. 42].

Возможность использования в обороте криптовалют (виртуальных валют) появилась благодаря созданию и распространению технологии блокчейн (blockchain). Блокчейн — это децентрализованная база данных всех подтвержденных транзакций, совершенных в отношении определенного актива, в основе функционирования которой лежат криптографические алгоритмы. Преимуществами этой технологии являются сокращение транзакционных издержек, ускорение обработки информации, эволюция рынка финансовых услуг и расширение прав и возможностей потребителей.

Исходя из современной экономической практики можно подразделить криптовалюты, используемые в рыночных отношениях, на стоимостные, т.е. активы, имеющие заявленную ценность, применяемые в качестве инструмента платежа и не более, и обязательственные, смысл которых состоит в удостоверении прав по аналогии с ценными бумагами [8, с. 12].

Следует отметить, что криптовалюты несут очевидные риски для общества. Анонимность транзакций позволяет злоумышленникам осуществлять сделки с объектом, ограниченным в обороте или исключенным из него: оружие, наркотические вещества. В судебной практике неоднократно отмечалось, что исполнение сделок с криптовалютой не обеспечено силой государства, поэтому она не может считаться средством платежа на территории РФ.

2. Токены. В юридической доктрине токен рассматривается как разновидность цифрового актива и характеризуется следующими признаками: 1) удостоверение им права на объект гражданских прав 2) существование в блокчейне или иной распределенной информационной

системе. По своей сущности токен представляет собой цифровой способ фиксации имущественных прав [2, с. 18].

В зависимости от выполняемых функций токены блокчейна делят на программные, платежные, кредитные, инвестиционные токены и токены, закрепляющие права на иные объекты. Первые — это виртуальные единицы, предоставляющие владельцу право на действия исключительно внутри компьютерной системы (право создавать программные продукты, изменять их, право пользоваться системой). Вторая разновидность используется для оплаты товаров, работ и услуг (например, токены платежных систем Биткойн, Эфириум). Третий вид используется для закрепления прав требования возврата денежных средств или родовых вещей. Четвертый вид отражает операции по инвестированию реальных денежных средств или виртуальных валют в бизнес-проекты. И пятый отражает права их владельца на работы, услуги, вещи (движимые и недвижимые), ценные бумаги, долю в уставном капитале, иные объекты.

В токене закодирована цена цифрового объекта гражданского оборота. Используя токен в качестве товара, пользователи системы вправе совершать транзакции по его оплате посредством криптовалюты как цифровой единицы расчета в блокчейн-системе [5, с. 16].

Кроме того, токен может выполнять и функцию цифрового денежного знака. В этом случае он рассматривается как криптовалютный токен, т. е. как средство платежа, который можно обменять на иные цифровые объекты, или оплатить им (через транзакцию) предоставление в реальной действительности определенного товара, выполнение работ или оказание услуг. В последнем своем значении токен реализует функцию исполнения денежного обязательства за уже предоставленные товары, выполненные работы и оказанные услуги либо дает право на их получение.

3. К цифровым активам может относиться любой файл на компьютере, накопительном устройстве или веб-сайте и любой онлайн аккаунт или подписка.

Понятие «аккаунт» не закреплено в отечественном законодательстве, тем не менее существуют следующие позиции относительно его правовой природы: база данных, запись на сервере собственника социальной сети, права и обязанности из соглашения с организатором социальной сети. С обывательской точки зрения аккаунт является учетной записью, созданной пользователем в рамках определенной электронной системы [3, с. 41].

Несмотря на то, что аккаунты не введены законодателем в качестве категории объекта гражданских прав и не отнесены ни к одной из существующих, в соответствии с содержательным наполнением аккаунт в полной мере соответствует понятию «имущество» и может рассматриваться как объект гражданских прав. Кроме того, существует судебная практика, рассматривающая аккаунт в качестве самостоятельного объекта гражданских правоотношений, либо составной части имущественного ком-

плекса. Так, аккаунты в социальной сети «Инстаграм», а также личные страницы «ВКонтакте» могут быть рассмотрены как составные элементы предмета договора купли-продажи бизнеса как единого объекта [7].

С точки зрения правоприменения аккаунт может рассматриваться в нескольких плоскостях:

- во-первых, аккаунт является нематериальным объектом, созданным в результате творчества условного автора, как правило, являющегося пользователем какой-либо информационной площадки — социальной сети, что во многом приближает его к категории результатов интеллектуальной деятельности. Кроме того, в отношении аккаунта, как и в отношении прочих объектов интеллектуальной собственности, может быть распространено применение лицензионных договоров на передачу исключительных прав. Во многом аккаунт напоминает базу данных, в которой собран определенный массив информации, каждый из элементов которой вполне самостоятелен;
- во-вторых, аккаунт может использоваться в качестве информационной площадки или средства связи;
- в-третьих, аккаунт сам по себе может являться оборотоспособным благом, рассматриваемым с точки зрения объектов гражданских прав.

На практике все чаще встречаются предложения о продаже аккаунтов, обладающих коммерческой ценностью за счет ряда параметров. Причем подобный аккаунт может быть интересен как покупателю — физическому лицу, приобретающему аккаунт для удовлетворения личных нужд (например, игровой аккаунт), так и юридическому лицу в рамках предпринимательской деятельности (например, как рекламная площадка со значительным количеством подписчиков, как потенциальный канал для реализации товара и т. д.).

В российском законодательстве гражданский оборот цифровых активов практически никак не урегулирован. В настоящее время в стадии принятия находится проект федерального закона «О цифровых финансовых активах», который должен установить правовые основы и порядок использования цифровых объектов в гражданском обороте.

Необходимо также внести изменения в Гражданский кодекс в части определения совершаемых в электронной форме сделок в целях обеспечения эффективного электронного гражданского оборота. В целях закрепления возможности совершения сделок в электронной форме потребуются уточнение и определение новых форм сделок (например, сделка в электронной форме), требований к содержанию и форме цифровой оферты и акцепта, установление примерных условий таких договоров [1, с. 25].

Новая регуляторная среда должна быть нацелена на создание правовых условий для формирования единой цифровой среды, позволяющей обеспечить защиту субъектов предпринимательской деятельности в сфере цифровой экономики.

Литература:

1. Арнаутов Д. Р., Ерохина М. Г. Цифровые активы в системе российского права // Российский юридический журнал. 2019. N 4. С. 22–25.
2. Василевская Л. Ю. Токен как новый объект гражданских прав: проблемы юридической квалификации цифрового права // Актуальные проблемы российского права. 2019. N 5. С. 18–21.
3. Кирсанова Е. Е. Аккаунт как объект гражданских прав // Вестник арбитражной практики. 2020. N 2. С. 39–42.
4. Кузнецов Ю. В. Криптоактивы как документарные ценные бумаги // Закон. 2018. N 9. С. 42–43.
5. Лаптева А. М. Правовой режим токенов // Гражданское право. 2019. N 2. С. 15–17.
6. Лоренц Д. В. Цифровые права в сфере недвижимости: юридическая природа и способы защиты // Российская юстиция. 2020. N 2. С. 30–34.
7. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.01.2018 N 13АП-30540/2017 по делу N А21-6695/2017 // СПС «КонсультантПлюс».
8. Харитонов Ю. С. Основные тенденции судебной практики к определению природы цифровых активов с частноправовых позиций // Гражданское право. 2019. N 3. С. 11–15.

О процедуре принятия решений единственного акционера (участника) в хозяйственных обществах

Невзорова Юнонна Андреевна, магистр юриспруденции, советник отдела по управлению областными государственными унитарными предприятиями, корпоративного управления и приватизации
Министерство имущественных отношений Иркутской области

В данной статье рассматриваются особенности принятия решений единственного акционера (участника) хозяйственных обществ, необходимость и обязательность их удостоверения нотариусом или регистратором, обязательность применения обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 25 декабря 2019 года, а также законность отказа государственных органов и банков в приеме решений единственного акционера (участника) хозяйственного общества незаверенных нотариусом или регистратором.

Ключевые слова: акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, регистратор, нотариус, единственный акционер, единственный участник.

В конце 2019 года Президиумом Верховного Суда Российской Федерации утвержден обзор судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах (далее — обзор).

В данном обзоре указано, что решение общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью требует нотариального удостоверения в соответствии с требованиями статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), в том числе и решения единственного участника общества с ограниченной ответственностью [11]. Данное требование предусмотрено для исключения возможности фальсификации решения высшего органа управления общества, так как именно общее собрание акционеров в большинстве случаев принимает решения по наиболее значимым вопросам в деятельности хозяйственного общества: одобрение крупных сделок, внесение изменений в устав, избрание генерального директора.

Согласно пункту 3 статьи 67.1 ГК РФ, принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения посредством очного голосования и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении: публичного акционерного

общества (регистратором общества), непубличного акционерного общества (нотариусом либо регистратором общества) и общества с ограниченной ответственностью (нотариусом либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно) [4].

При этом нормы ГК РФ не содержат специальных положений о порядке подтверждения решений хозяйственных обществ, которые имеют единственного участника (акционера).

Из пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ следует, что решения общих собраний акционеров требуют обязательного подтверждения регистратором или нотариусом только в том случае, если решение общего собрания принято посредством очного голосования. [4]. Общие собрания, проводимые в форме заочного голосования, не подлежат подтверждению.

В соответствии с новым законодательством до 31 декабря 2021 года включительно разрешается проводить общие собрания акционеров (участников) хозяйственных обществ в заочной форме по любым вопросам повестки дня [10]. Таким образом, требования статьи 67.1 ГК РФ относительно заверения решений общего собрания, при-

нятого посредством очного голосования, не распространяются.

Статья 39 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — закон об ООО) также предусматривает, что в обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, принимаются единственным участником общества единолично и оформляются письменно. При этом положения, определяющие порядок и сроки подготовки, созыва и проведения общего собрания участников не применяются, за исключением положений, касающихся сроков проведения годового общего собрания участников общества [7].

Кроме того, фраза в пункте 3 статьи 67.1 ГК РФ о подтверждении списка участников общества, присутствовавших при принятии решения, также говорит о том, что данное требование распространяется только на общее собрание участников (акционеров).

Несмотря на это, на сайте Федеральной налоговой службы опубликована информация, о том, что в случае предоставления в комплекте документов на государственную регистрацию протокола общего собрания участников или решения единственного участника не подтвержденных нотариально, в случае если внутренние документы не предусматривают применение альтернативного способа принятия решения по вопросам исключительной компетенции высшего органа общества, это будет являться основанием для отказа в государственной регистрации [17].

В настоящее время стала формироваться практика, когда налоговые органы и банки требуют обязательное заверение не только решений единственного участника общества с ограниченной ответственностью, но и решений единственного акционера акционерного общества.

В обзоре указано, что требование о нотариальном удостоверении, установленное пунктом 3 статьи 67.1 ГК РФ, распространяется на решение единственного участника, вместе с тем, суд не предусматривает данные требования в отношении акционерных обществ.

Когда и в каких случаях нужно удостоверить решение единственного акционера?

Пунктом 3 ст. 47 Федерального закона от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» предусмотрено, что в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно. При этом положения главы, определяющей сроки, порядок подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров, не применяются, за исключением положений, касающихся сроков проведения годового общего собрания акционеров [5]. То есть, данные положения схожи с положениями закона об ООО.

Письмо Банка России от 25 ноября 2015 года № 06-52/10054, которое до настоящего времени не признано

утратившим силу, разъясняет, что при принятии решений единственным акционером, требования, установленные статьей 67.1 ГК РФ, не применяются [14].

Федеральная нотариальная палата в своем письме от 15 января 2020 года № 121/03-16-3 разъясняет, что исходя из толкования статьи 67.1 ГК РФ, статей 17 (пункт 3) и 39 закона об ООО, а также пункта 3 обзора, решение единственного участника общества с ограниченной ответственностью может быть подтверждено в достаточной степени путем проверки личности и полномочий лица, подписывающего соответствующий документ, что полностью соответствует действиям, совершаемым нотариусом при свидетельствовании подлинности подписи.

В связи с этим, для подтверждения решения единственного участника общества с ограниченной ответственностью рекомендуется свидетельствовать подлинность подписи единственного участника общества на таком решении. То же действие может применяться и для подтверждения принятия решения единственным акционером [15].

Имеется практика арбитражных судов, свидетельствующая о том, что на решения единственного акционера распространяется требование п. 3 ст. 67.1 ГК РФ [13; 16].

В п. 107 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ» также отмечается, что решения очных собраний участников хозяйственных обществ, не удостоверенные нотариусом или лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров и выполняющим функции счетной комиссии, в порядке, установленном пп. 1–3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, являются ничтожными применительно к п. 3 ст. 163 ГК РФ [12].

Неопределенность, связанная с порядком оформления решений единственного акционера акционерного общества, на практике может привести к значительным сложностям во взаимоотношениях между представителями такого акционерного общества, банком и иными уполномоченными органами и организациями, в том числе в рамках проведения банком обязательной процедуры идентификации клиента-юридического лица, представителя клиента в связи с требованиями Федерального закона от 7 августа 2001 года № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

Если придерживаться позиции о необходимости подтверждения решений единственного акционера акционерного общества, то банк не имеет права принимать решения единственного акционера (участника) хозяйственного общества, не подтвержденные в соответствии с п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, как недействительные (ничтожные).

Как упоминалось ранее, услуги по удостоверению решений единственного акционера готов оказать не только нотариус, но и регистратор акционерного общества.

Регистратор акционерного общества в соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 года № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» формирует список лиц, осуществляющих права по ценным бумагам. Во избежание

различных фальсификаций указанные списки содержат информацию, которая позволяет идентифицировать указанных лиц, в частности содержит образцы подписей и оттиски печатей [6].

В 2020 году, в том числе в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, принят Федеральный закон от 7 апреля 2020 года № 116-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» в части уточнения прав и обязанностей юридических лиц, осуществляющих отдельные виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Согласно этому закону, регистраторы получили право проводить упрощенную идентификацию физических лиц и, как следствие, возможность открывать лицевые счета в реестрах владельцев ценных бумаг онлайн, без оформления документов на бумажном носителе и необходимости личной явки в офис регистратора [9].

Федеральным законом от 18 марта 2019 года № 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» были внесены изменения в пункт 1 статьи 160 ГК РФ, согласно которым письменная форма сделки считается соблюденной в случае ее совершения с помощью электронных либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки, при этом требование о наличии подписи считается выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее волю [8]. Данное положение ГК РФ будет способствовать развитию в сфере корпоративных отношений электронных сервисов и переводу сделок из печатных носителей в электронно-цифровую форму.

Несмотря на все эти факторы, налоговая инспекция может вынести отказ в государственной регистрации. Разные инспекции придерживаются в этом отношении разных позиций. Некоторые отказывают в регистрации при отсутствии удостоверения решения, другие буквально толкуют нормы законодательства и считают, что удостоверения подлежат только решения общих собраний.

Государственные структуры, контрагенты, кредитные организации и нотариусы могут воспринимать отсутствие заверенного решения единственного акционера как противоречащее законодательству, хотя Верховный Суд Российской Федерации (далее — ВС РФ) напрямую не указал на это.

Вместе с тем следует рассмотреть вопрос относительно того, насколько обзор ВС РФ, на который ссылаются налоговые органы и банки, является обязательным для исполнения.

Литература:

1. Платухина О. В. Право России в сравнительном правоведении. Структурно-организационный аспект — Омск: ОмЮИ, 2004.

Судебные акты судов являются источниками права в прецедентной системе права. Правовая система России неоднозначна, и большинство ученых считают, что на территории Российской Федерации существует беспрецедентное право. По общему мнению экспертов, истоки российского права лежат в романо-германской правовой системе (непрецедентное право) [1; 2]. Россия не является страной строго прецедентного права. Только акты Конституционного Суда Российской Федерации в соответствии с Федеральным конституционным законом от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» обязательны на всей территории Российской Федерации для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений [3]. Судебные акты ВС РФ, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, не являются самостоятельными и независимыми источниками права.

В целом следует отметить, что нет абсолютно беспрецедентной юриспруденции или права. Оба они смешаны и имеют разные приоритеты.

Также беспрецедентные законы не лишены прецедентов и теорий в разрешении определенных юридических споров. При этом, все существующие теории зафиксированы на законодательном уровне. Главным источником права остается нормативный акт (в 70% случаев). Беспрецедентные законы устанавливают иерархию правовых источников, согласно которой законодательные акты имеет приоритет над всеми другими формами права.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что хозяйственным обществам можно рекомендовать подтверждать решения единственного акционера в отношении ряда вопросов, например, об избрании единоличного исполнительного органа (генерального директора) акционерного общества и о досрочном прекращении его полномочий, по вопросам одобрения крупных сделок и сделок, в отношении которых имеется заинтересованность, решений по итогам года. Однако эти действия не являются обязательными для акционерных обществ.

Также хозяйственным обществам можно рассмотреть возможность внесения изменений в Устав в части установления порядка принятия решения единственного акционера (участника). В отношении акционерных обществ можно определить, что решения принимаются акционером единолично и оформляются письменно, и не требуют нотариального подтверждения или подтверждения регистратора акционерного общества. В отношении обществ с ограниченной ответственностью можно предусмотреть альтернативный способ принятия решения по вопросам исключительной компетенции высшего органа общества.

2. Сравнительное правоведение. Учебник / Саидов А. Х.; Под ред.: Туманов В. А. — М.: Юристъ, 2000.
3. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 25.07.1994, № 13, ст. 1447.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, № 32, ст. 3301.
5. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, № 1, ст. 1.
6. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ (ред. от 31.07.2020) «О рынке ценных бумаг» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021) // Собрание законодательства РФ, № 17, 22.04.1996, ст. 1918.
7. Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Собрание законодательства РФ от 16.02.1998, № 7, ст. 785.
8. Федеральным законом от 18.03.2019 № 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 25.03.2019, № 12, ст. 1224.
9. Федеральный закон от 07.04.2020 № 116-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» в части уточнения прав и обязанностей юридических лиц, осуществляющих отдельные виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг // Собрание законодательства РФ, 13.04.2020, № 15 (часть I), ст. 2239.
10. Федеральный закон от 24.02.2021 № 17-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О международных компаниях и международных фондах» и о приостановлении действия отдельных положений Федерального закона «Об акционерных обществах» и Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Российская газета, № 41, 26.02.2021.
11. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2019) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.12.2019) // Бюллетень Верховного Суда РФ, № 6, июнь, 2020.
12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 140, 30.06.2015.
13. Решение Арбитражного суда Новосибирской области от 06.05.2015 по делу № А45–26379/2015. Текст: электронный // Судебные и нормативные акты РФ: [сайт]. — URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/ixMH2LAWHcgJ/> (дата обращения: 09.03.2021).
14. Письмо Банка России от 25.11.2015 № 06–52/10054 «О некоторых вопросах применения Федерального закона от 29.06.2015 № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // Вестник Банка России, № 111, 02.12.2015.
15. Письмо Федеральной нотариальной палаты от 15.01.2020 № 121/03–16–3 «Об Обзоре судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах» // СПС Консультант Плюс.
16. Рекомендации Научно-консультативного совета Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по вопросам рассмотрения споров, вытекающих из гражданских, налоговых правоотношений, а также при разрешении вопросов, связанных с применением Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации // Текст: электронный // Арбитражный суд Западно-Сибирского округа: [сайт]. — URL: https://faszso.arbitr.ru/files/pdf/rekomend_28052015.pdf (дата обращения: 09.03.2021).
17. Решения единственных участников и собраний ООО теперь заверяются нотариально. Текст: электронный // Федеральная налоговая служба: [сайт]. — URL: https://www.nalog.ru/rn27/news/activities_fts/9929215/ (дата обращения: 02.03.2021).

Неустойка как система: структурно-функциональная характеристика атрибутивных свойств неустойки как института гражданского права

Шипнягов Антон Владиславович, студент магистратуры

Научный руководитель: Свалова Наталья Александровна, кандидат юридических наук, доцент
Уральский институт управления — филиал Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (г. Екатеринбург)

В статье рассмотрены вопросы соотношения обязательства и неустойки как наиболее часто применяемого способа обеспечения исполнения обязательств. Автор исследует составные элементы неустойки как системы обеспечения обязательств и характеризует основные свойства неустойки как института гражданского права.

Ключевые слова: неустойка, нарушение обязательств, обеспечение обязательств, пеня, штраф, убытки.

Penalty as a system: structural and functional characteristics of the attributive properties of the penalty as an institution of civil law

Shipniagov Anton Vladislavovich, master's degree student

Academic Supervisor: Svalova Natalya Aleksandrovna, Candidate of Legal Sciences, Associate Professor
Ural Institute of Management — branch of the Russian Academy of National Economy and Public Administration under the President of the Russian Federation (Yekaterinburg)

The article deals with the correlation between obligations and penalties as the most frequently used way of securing the fulfillment of obligations. The author examines the constituent elements of the penalty as a system of securing obligations and characterizes the main properties of the penalty as an institution of civil law.

Key words: penalty, violation of obligations, securing obligations, penalties, fines, damages.

Несмотря на то, что неустойка является одним из древнейших институтов цивилистики, а в современном гражданском праве России — ещё и наиболее одним из самых распространенных способов обеспечения исполнения обязательств, при подготовке настоящей статьи, мы не встретили ни одного научного исследования, которое бы стройно и структурно обобщало всю совокупность представлений о ней как гражданско-правовом институте. В этой связи нами была предпринята самостоятельная попытка реконструкции взгляда на неустойку как систему с точки зрения структурно-функциональной характеристики основных её атрибутивных свойств как института гражданского права. В результате предпринятого теоретического исследования нами было выявлено и систематизировано 22 самостоятельных отдельных элемента — характеристик неустойки. В частности, показаны, сформулированы и описаны такие элементы как предмет неустойки; объект неустойки; стороны обязательств по уплате неустойки; сущность неустойки; квалифицирующие признаки неустойки; отраслевая сфера применения неустойки; сфера применения неустойки с точки зрения лиц, участвующих в правоотношении; правовая цель или правовая миссия неустойки; форма соглашения о неустойке; объект обязательства по уплате неустойки; основное назначение неустойки; условия взыскания неустойки; функции неустойки. К числу уникальных элементов-идентификаторов мы, в результате исследования, считаем также важным отно-

сить параметр уникальности неустойки; параметр её универсального значения; функционально-отраслевое значение неустойки; обеспечительное действие неустойки; состав необходимых оснований ответственности при неустойке; иные характерные черты неустойки.

Помимо прочего в ходе исследования выявлено, что неустойка является неотъемлемым элементом самого обязательства. Объяснены причины того, почему неустойка как договорный инструмент получила такое широкое распространение на практике. Ведь статистически неустойка относится одновременно и к наиболее распространенным способам обеспечения исполнения гражданско-правового обязательства, и к наиболее часто применяемой на практике мере имущественной ответственности за его неисполнение или ненадлежащее исполнение (ст. 394 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)).

Итак, по нашему мнению, неустойка как система обладает следующей структурно-функциональной характеристикой основных атрибутивных её свойств как института гражданского права:

1. Предмет неустойки — это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства [1, С. 78–86].

2. Объект неустойки. Неустойка обеспечивает только договорное обязательственное правоотношение. Любые другие обязательства, в частности внедоговорные, не яв-

ляются объектами обеспечения неустойкой в силу специфики последней [2, С. 88].

3. Объектом обязательства по уплате неустойки в силу прямого указания в п. 1 ст. 330 ГК РФ являются денежные средства. Если таким объектом по соглашению сторон является товар или иное имущество, то формально-юридически речь идет не о неустойке, а о непоименованном способе обеспечения (товарная неустойка). В то же время в силу сходства правоотношений к такой товарной неустойке подлежат применению по аналогии закона правила ГК РФ о неустойке (например, в силу положений пункта 60 Постановления Пленума ВС РФ от 24 марта 2016 г. № 7 [3], об освобождении от уплаты такой неустойки в случае освобождения должника от ответственности, о зачетном соотношении с убытками, о праве суда снизить неустойку и т. п.).

4. Неустойка является неотъемлемым элементом самого обязательства. Сказанное вытекает и из того, что неустойка относится к аксессуарным способам обеспечения исполнения обязательств, и из того, что неустойка является одной из форм гражданско-правовой ответственности в обязательстве [4, С. 65–67].

5. Отраслевая сфера применения неустойки. Неустойкой обеспечивается только гражданско-правовое обязательство, т. е. обязательство между должником и кредитором (прямой вывод из положений п. 1 ст. 330 ГК РФ).

6. Сфера применения неустойки с точки зрения лиц, участвующих в правоотношении. Неустойка используется как в отношениях между юридическими лицами, так и в отношениях, складывающихся между юридическими лицами и гражданами. В правовых связях между гражданами неустойка встречается сравнительно редко.

7. Сторонами обязательства по уплате неустойки являются кредитор и должник по основному обязательству. И только они. Другое дело, что, предположим, в договоре поручительства может предусматриваться обязанность поручителя уплатить неустойку в случае несвоевременного исполнения им требования кредитора или за другое нарушение. Но в этом случае поручитель несет ответственность (уплачивает неустойку) за свое нарушение, за неисполнение или ненадлежащее исполнение собственного обязательства (а не за нарушение основного обязательства должником).

8. Сущность неустойки заключается в создаваемой ею угрозе наступления для должника определенной имущественной невыгоды в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

9. Квалифицирующие признаки неустойки. Главным квалифицирующим признаком неустойки, позволяющим её отграничить от иных мер гражданско-правовой ответственности, способов обеспечения исполнения обязательств и т. п., является возложение на должника дополнительного финансового бремени в связи с нарушением обязательства [5, С. 438].

10. Правовая цель или, если угодно, правовая миссия неустойки заключается в том, что по словам

Б. М. Гонгало, П. В. Крашенинников, Л. Ю. Михеева, «наличие неустойки в законе или договоре стимулирует должника к исполнению своих обязанностей под страхом того, что в случае нарушения обязательства произойдет взыскание неустойки, т. е. наступит ответственность» [6, С. 138].

11. С функционально-отраслевой точки зрения неустойкой обеспечивается любое гражданско-правовое обязательство независимо от оснований его возникновения — из договора, вследствие причинения вреда или иных оснований, указанных в ГК РФ (п. 1 ст. 307, п. 1 ст. 329, п. 1 ст. 330 ГК РФ).

12. Основное назначение неустойки состоит в освобождении кредитора от необходимости доказывать размер подлежащих возмещению убытков. Тем самым, помимо прочего, открывается возможность компенсировать нарушенный неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства интерес кредитора в случаях, когда денежная оценка такого интереса невозможна или по крайней мере затруднительна. Это связано с тем, что смысл неустойки состоит в установлении определенной денежной суммы, которая подлежит выплате независимо от размера причиненных убытков и даже их наличия при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства, в т. ч. в случаях просрочки исполнения.

13. Характерные черты неустойки:

а) **предопределенность** размера, точно известного сторонам уже в момент возникновения обязательства;

б) **возможность ее взыскания за сам факт нарушения обязательства независимо от факта причинения кредитору убытков и без необходимости подтверждения их размера** (п. 1 ст. 330);

в) **возможность для сторон по своему усмотрению (с учетом ограничений, установленных для законной неустойки, — п. 2 ст. 332 ГК РФ) варьировать ее размер, порядок исчисления и соотношения с ней права на возмещение убытков, исходя из характера и тяжести нарушения, из значимости обеспечиваемого обязательства** (ст. 394 ГК РФ);

г) **невозможность ее взыскания за неисполнение денежного обязательства наряду с уплатой процентов за пользование чужими денежными средствами, если иное не предусмотрено законом или договором** (п. 4 ст. 395 ГК РФ).

14. Обеспечительное действие неустойки заключается в том, что необходимость ее уплаты побуждает должника к надлежащему исполнению обязательства. После того как обязательство нарушено, неустойка утрачивает свой обеспечительный характер.

15. Функции неустойки. Неустойка, являясь способом обеспечения обязательств, одновременно является и мерой ответственности должника, который не исполняет свои обязательства надлежащим образом. Соответственно, неустойка выполняет *две функции* — *обеспечительную функцию* как способ обеспечения обязательств и *штрафную функцию* как форма имущественной ответственности. Также в доктрине граждан-

ского права выделяют *компенсационную и стимулирующую функции неустойки*.

15.1. Обеспечительная функция неустойки проявляется в том, что неустойка компенсирует в определенной части последствия, вызванные нарушением ответчиком своих обязательств. Одновременно неустойка является формой гражданско-правовой ответственности, и особенности использования ее в этом качестве предусмотрены в гл. 25 «Ответственность за нарушение обязательств» ГК РФ. В частности, кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства [7, С. 448].

15.2. Компенсационная функция неустойки. Взыскание любой неустойки, кроме штрафной, представляет собой компенсационную функцию. При уплате зачетной неустойки убытки взыскиваются в части, не покрытой взысканием неустойки, т. е. взыскание неустойки компенсирует часть убытков. Если взыскивается альтернативная неустойка, то убытки взысканию не подлежат (они полностью либо в части компенсируются взысканной неустойкой). В случае, когда установлена исключительная неустойка, убытки не взыскиваются вовсе, так как они полностью или частично компенсируются взысканием неустойки.

15.3. Штрафная функция неустойки. В то же время взыскание неустойки есть санкция, наказание, негативная реакция на правонарушение; она должна взыскиваться независимо от размера убытков и даже при их отсутствии. В этом проявляется штрафная направленность взыскания неустойки (в последние годы о штрафном характере взыскания неустойки в литературе говорится все реже. Напротив, суть неустойки нередко раскрывается путем указания на ее компенсационную функцию).

15.4. Стимулирующая функция неустойки состоит в том, что её наличие в структуре договорного обязательства *стимулирует своевременное исполнение обязательств*, позволяя значительно снизить вероятность нарушения прав кредитора, предупредить нарушение. Указанный вывод осуществлен на основании по анализу смысла статей 2, 330, 332 и 394 ГК РФ и предложен в правовой позиции Конституционного Суда России, выраженной в Постановлении КС России от 26 декабря 2002 г. № 17-П [8].

16. Форма соглашения о неустойке — строго письменная. Указанное требование прямо установлено в статье 331 ГК РФ. Дело в том, что соглашение о неустойке является охранительным договором, направленным на установление обязанности должника к уплате неустойки. Оно может быть заключено как до, так и после совершения сделки, порождающей основное обязательство. Существенными условиями этого соглашения служат установление размера неустойки (при установлении пени согласовывается также периодичность ее начисления), указание на основное обязательство и вид неисправности должника.

С момента заключения соглашения у кредитора появляется условное притязание на неустойку, которое

представляет собой право приобрести при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником основного обязательства притязание на неустойку [9, С. 6]. Практическое значение этого вывода состоит, в частности, в том, что условное притязание на неустойку можно уступить, в том числе изолированно от основного требования. Соглашение о неустойке может быть включено в текст документа, оформляющего сделку, порождающую основное обязательство, или же оформлено отдельным актом.

Подчеркнем, что в силу установленной абзацем 1 статьи 331 ГК РФ нормы, соглашение о неустойке должно совершаться в простой письменной форме независимо от формы сделки, порождающей основное обязательство. Стороны могут удостоверить соглашение о неустойке в нотариальном порядке (подп. 2 п. 2 ст. 163 ГК РФ). Соответственно, если соглашение о неустойке заключено в устной форме, то оно является ничтожным (пункт 2 статьи 162 ГК РФ, статья 168 ГК РФ, абзац 2 статьи 331 ГК РФ).

17. Неустойка как договорный инструмент получил **широкое распространение на практике по причине того**, что в она крайне проста в оформлении и удобна в использовании. Ведь для того, чтобы между сторонами договора возникло обязательство по уплате неустойки, достаточно просто включить соответствующее условие в основной договор (ст. ст. 331 и 421 ГК РФ).

18. Уникальность неустойки заключается в том, что по своей сути неустойка является единственным способом обеспечения обязательств, представляющим собой форму имущественной ответственности за их нарушение. В этом своем качестве неустойка выступает и как один из предусмотренных ст. 12 ГК РФ способов защиты прав.

19. Универсальное значение неустойки состоит в том, что она способна обеспечить исполнение любого, в том числе неденежного, обязательства. С ее помощью возможно обеспечение как *регулятивного обязательства* (например, обязательства страхователя уплатить страховую премию), так и *охранительного обязательства* (например, обязательства страховщика произвести страховую выплату) [10, С. 312]. К неустойке прибегают *и для обеспечения исполнения обязанностей, которые не подпадают под понятие обязательства*. Судебной практике известны случаи взыскания установленной договором неустойки за нарушение обязанности заемщика предоставить банку бухгалтерскую отчетность, обязанности поставщика передать покупателю товарную накладную, обязанности абонента соблюдать режим потребления электроэнергии и т. д. Поскольку перечисленные обязанности не опосредуют перемещение имущества или иных результатов труда, они не являются обязательственными в смысле ст. 307 ГК РФ, в силу чего предписания о неустойке применяются в этих случаях по аналогии (п. 1 ст. 6 ГК РФ).

20. Статистически неустойка относится одновременно и к наиболее распространенным способам обеспечения исполнения гражданско-правового обязатель-

ства, и к наиболее часто применяемой на практике мере имущественной ответственности за его неисполнение или ненадлежащее исполнение (ст. 394 ГК РФ).

Широкое применение неустойки объясняется ее высоким стимулирующим воздействием на должника, поскольку неустойкой обеспечивается обязательство не только при просрочке, но и при любом ином неисполнении либо ненадлежащем исполнении (например, в договоре подряда, договоре поставки неустойкой обеспечивается качество товара или результата работы), а также тем, что она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора.

21. Состав необходимых оснований ответственности при неустойке ограничен по сравнению с тем, который установлен для наступления ответственности в форме возмещения убытков. Для взыскания неустойки достаточно доказать только сам факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Установление вины должника необходимо лишь в случае, когда законом или договором не предусмотрена ответственность независимо от вины (например, положениями ст. 401 ГК РФ).

22. Условия взыскания неустойки. Поскольку взыскание неустойки есть мера гражданско-правовой ответственности, неустойка применяется при нарушении обязательства должником — неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства должником.

По общему правилу гражданско-правовая ответственность наступает при одновременном наличии следующих условий:

- а) противоправность поведения должника;
- б) наличие отрицательных последствий в имущественной сфере кредитора (убытков);
- в) причинная связь между противоправным поведением должника и отрицательными имущественными последствиями (убытками);
- г) вина должника.

Взыскание неустойки производится, если должник действует (бездействует) противоправно. Противоправность выражается в том, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства должником нарушает субъективное право кредитора (обязательства должны исполняться надлежащим образом (ст. 309 ГК РФ)). Кроме того, по общему правилу должник обязан выплатить неустойку, если он виновен в нарушении обязательства. В некоторых случаях возможно взыскание неустойки и при отсутствии вины должника. Так, в силу п. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Вместе с тем, в статье 333 ГК РФ прямо указано, что кредитор не обязан доказывать наличие убытков. Убытков может и не быть. Соответственно не требуется

также и установления причинной связи между противоправным поведением должника и возникновением убытков у кредитора.

Таким образом, обычно взыскание неустойки производится при наличии двух условий:

- 1) При условии нарушения обязательства в результате противоправных действий (бездействия) должника;
- 2) При условии наличия вины должника в нарушении обязательства.

Если в том или ином случае ответственность наступает независимо от вины, то для взыскания неустойки достаточно лишь противоправного действия (бездействия) должника. Если должник не исполняет обязательство или исполняет его ненадлежащим образом, но его действия правомерны, то взыскание неустойки не производится. Так, в соответствии с п. 2 ст. 328 ГК РФ в случае непредставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению. В этом случае не может быть взыскана неустойка со стороны, которая приостановила исполнение обязательства либо отказалась от исполнения обязательства (более того, она (эта сторона) может привлечь к ответственности другую сторону).

В заключение статьи мы считаем важным указать на одну из самых актуальных на сегодняшний день дискуссий отечественной цивилистики, касающейся того, что *в настоящее время преувеличивается роль компенсационной функции взыскания неустойки в ущерб штрафной функции.* По мнению группы отечественных ученых, в числе которых можно было бы назвать В. В. Андропова, К. П. Беляева, Б. М. Гонгало, П. В. Крашенинникова, такое преувеличение ничего хорошего не сулит. В частности, лишение взыскания *неустойки штрафного (поражающего, карательного) характера* снижает стимулирующую функцию неустойки. Должник, не исполнивший обязательство, должен возместить убытки. Если обязательство обеспечено неустойкой, то он должен уплатить неустойку. Коль скоро суд исходит из того, что взыскиваемая неустойка должна только компенсировать потери кредитора, следовательно, должник обязан выплатить ту же самую (или приблизительно такую же) сумму. Разница между этими двумя возможными платежами (возмещение убытков, уплата неустойки) состоит лишь в том, что, как принято считать, взыскать неустойку легче, нежели взыскать убытки. Таким образом, все сводится

к проблемам процессуального (а то и процедурного) характера; по сути, и в том, и в другом случае должник только компенсирует убытки [11, С. 825].

Обычно по поводу преимущества такой меры ответственности, как взыскание неустойки, над взысканием убытков указывается на то, что неустойка подлежит выплате независимо от размера причиненных убытков и даже их наличия. Принимая во внимание ныне существующую судебную практику, это преимущество оказывается иллюзорным: чтобы избежать уменьшения размера взыскиваемой неустойки, кредитор должен обосновать образование убытков и их размер [11, С. 826].

В этой части мы солидарны с позицией названных ученых о том, что представляется неправильным жестко связывать размер взыскиваемой неустойки с последствиями нарушения обязательств (в том числе с размером причиненных убытков). Не случайно в статье 330 ГК РФ говорится именно о праве (а не об обязанности) суда уменьшить размер взыскиваемой неустойки. В то же время нельзя игнорировать встречающуюся очевидную несоразмерность подлежащей уплате неустойки последствиям нарушения обязательства. Как известно, крайние точки зрения чаще всего ошибочны. Именно поэтому взыскание неустойки должно по-прежнему выполнять и компенсационную, и штрафную функции.

Литература:

1. Слесарев В. Л., Кравец В. Д. Неустойка как категория регулятивного и охранительного гражданского правоотношения / В. Л. Слесарев, В. Д. Кравец // *Законы России: опыт, анализ, практика*. — 2017. — № 10. — С. 78–86.
2. Иоффе О. С. *Обязательственное право* / О. С. Иоффе. — М., 1998. — 488 с.
3. Постановление Пленума ВС РФ от 24 марта 2016 г. № 7 [Электронный ресурс] — Режим доступа: <http://www.consultant.ru/>. Дата обращения 26.11.2020.
4. Ардентов И. Д. О некоторых особенностях применения норм о неустойке при заключении гражданско-правового договора / И. Д. Ардентов // *Законы России: опыт, анализ, практика*. — 2016. — № 7. — С. 65–67.
5. *Договорное и обязательственное право (общая часть) постатейный комментарий к статьям 307–453 Гражданского кодекса Российской Федерации* / В. В. Байбак, Р. С. Бевзенко, О. А. Беляева и др.; отв. ред. А. Г. Карапетов. — М.: М-Логос, 2017. Электронное издание. Редакция 1.0. 528 с.
6. *Залог, банковская гарантия и другие способы обеспечения исполнения обязательств: Постатейный комментарий главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации* / Б. М. Гонгало, П. В. Крашенинников, Л. Ю. Михеева и др.; под ред. П. В. Крашенинникова, Б. М. Гонгало. — М.: Статут, 2010. — 338 с.
7. *Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный)* / Н. Н. Агафонова, С. В. Артеменков, В. В. Безбах и др.; под ред. В. П. Мозолина, М. Н. Малеиной. — М.: НОРМА, 2004. — 548 с.
8. Постановление КС России от 26 декабря 2002 г. № 17-П [Электронный ресурс] — Режим доступа: <http://www.consultant.ru/>. Дата обращения 30.11.2020.
9. Крашенинников Е. А. *Основания возникновения притязаний* / Е. А. Крашенинников // *Очерки по торговому праву*. — Ярославль, 2002. Вып. 9. — С. 6
10. *Гражданское право. В 3-х томах* / Е. Н. Абрамова, Н. Н. Аверченко, Ю. В. Байгушева и др.; под ред. А. П. Сергеева. — М.: Проспект, 2010. — 534 с.
11. *Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой* / В. В. Андропов, К. П. Беляев, Б. М. Гонгало и др.; под ред. П. В. Крашенинникова. — М.: Статут, 2011. — 927 с.

ТРУДОВОЕ ПРАВО

Дискриминация и обоснованный отказ работодателя при заключении трудового договора: проблемы отличий на практике

Зелинский Дмитрий Николаевич, студент магистратуры

Крымский филиал Российского государственного университета правосудия (г. Симферополь)

*В данной статье осуществлен детальный анализ проблематики отличий на практике дискриминации и обоснованного отказа при заключении трудового договора. Изучены нормы действующего трудового законодательства, регламентирующие все проблемные вопросы, а также исследованы примеры судебной практики, свидетельствующие о том, что нередко случаи, когда обоснованный отказ воспринимается как дискриминация. Сделаны общие выводы о важности более глубокого исследования данного вопроса в связи с тем, что работодатели, преследуя свои интересы, довольно часто нарушают нормы трудового законодательства, ущемляя права кандидатов на должность сотрудника. **Ключевые слова:** заключение договора, дискриминация, обоснованный отказ, вакантная должность, работодатель, работник, правила приёма на работу.*

На сегодняшний день нормы действующего трудового законодательства в полной мере регулируют трудовые отношения, которые возникают между работником и работодателем, но при этом все также остаются нерешенными некоторые проблемные вопросы, возникающие на практике. В частности, нередко возникают споры и непонимание относительно того, что будет являться обоснованным отказом, а что является дискриминацией при заключении трудового договора [12, с. 73].

Важно учитывать тот факт, что при приеме сотрудника на работу работодатель должен учитывать лишь его деловые, а также профессиональные качества и может предъявлять требования иного характера, которые прописаны в нормах действующего законодательства. В том случае, если вакантная должность обусловлена какой-либо спецификой, тогда работодатель также имеет право предъявлять требования, которые будут обуславливать эту работу.

В том случае, если сотрудник не соответствует таким требованиям, то это не будет являться дискриминацией, так как работодатель обоснованно отказывает, ссылаясь на нормы действующего трудового законодательства. Такие обстоятельства и нюансы законодатель заранее предусмотрел, понимая необходимость наличия требований к определенным профессиям, в связи с их спецификой [3].

В качестве примера можно привести такую профессию, как педагог, при приеме на работу работодатель имеет полное право предъявить к кандидату на должность сотрудника требования, которые четко регламен-

тированы действующим трудовым законодательством, а именно ст. 331 ТК РФ [1].

Так, п. 11 ст. 332 ТК РФ установлены особые правила приёма на работу для заведующих кафедрами и для деканов факультетов, должности которых являются выборными. При этом законодатель не установил особых правил при приёме на работу и соответственно заключения договора с директорами институтов [5].

Безусловно, это не единственная профессия, к которой законодателем регламентированы определенные требования. К примеру, если кандидат на должность работника транспорта (ст. 328 ТК РФ), либо же претендующий занимать должность сотрудника, который должен выполнять подземные работы (ст. 330.2 ТК РФ) не соответствует требованиям, которые предъявляют к данным профессиям, то в случае, если работодатель откажет кандидату в заключении договора и соответственно трудоустройства, то это не будет являться дискриминацией.

Хотя, как мы можем наблюдать на первый взгляд, законодателем предусмотрены все нюансы и у работодателей должно быть четко сформулировано понимание, когда работнику можно обоснованно отказать, а что будет являться дискриминацией по отношению к нему, однако, на практике не всегда так [11, с. 480]. Нормы законодательства довольно часто не соблюдаются, в итоге прослеживается тонкая грань между действительно обоснованным отказом и дискриминацией. Порой работодатель действительно необоснованно отказывает лицу в трудоустройстве и заключении трудового договора. Нарушения начинаются также еще на этапе размещения вакансий

о поиске кандидата на определенную вакантную должность [7, с. 187].

Отметим, что после вступления в силу п. 6 ст. 25 Закона РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации» [2] законодателем было запрещено упоминание в объявлениях информации относительно работы таких сведений, которые могли каким-либо образом ограничить в правах или наоборот предоставить преимущества лицам при трудоустройстве в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения. То есть всех тех обстоятельств, которые не имеют никакого отношения к деловым качествам предполагаемого работника. Исключения возможны лишь в тех случаях, когда какой-либо федеральный закон предусматривает право или обязанность устанавливать определенные преимущества или же ограничения.

Несмотря на то, что законодателем установлен четкий запрет на подобную информацию в объявлениях, такие случаи нередки. В результате чего организация, которая будет распространять подобную информацию, должна будет привлечена к административной ответственности, что регламентировано ст. 13.11.1 КоАП РФ.

Однако это не останавливает некоторых работодателей, и они по-прежнему публикуют неправомерные сведения в печатных изданиях, либо социальных сетях, подают информацию по радио и на телевидении, зная при этом, что на подобные объявления существует запрет и предусмотрена ответственность. Так, в частности, работодатели, находясь в поисках сотрудников на какую-либо должность, указывают также, что сотрудник должен быть определенного возраста либо пола, национальности, что запрещено законодателем [9, с. 83].

Чаще всего, безусловно, происходит разделение по половому признаку, когда работодатель прямо указывает, что требуется женщина или мужчина на определенную должность, что является нарушением действующего законодательства. И хотя в некоторых случаях это может быть обусловлено спецификой вакантной должности и то есть такое указание на первый взгляд может казаться обоснованным. При этом стоит учитывать, что работы, на которых ограничивается применение труда, допустим женщин, также регламентированы законодателем, и в том случае, если профессия к таковой не относится, то отказ по половому признаку будет являться дискриминацией.

Примечательно, что согласно Приказу Минтруда России от 18.07.2019 № 512н «Об утверждении перечня производств, работ и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, на которых ограничивается применение труда женщин» [4] с 1 января 2021 года начал действовать новый перечень, который включает порядка 100 профессий, в силу их специфики, на которые не могут быть назначены женщины. Таким образом, данный список включает в себе существенно меньший перечень профессий, ведь ранее в нем было прописано свыше 450 профессий, на которых не могут трудиться женщины.

И начиная с 1 января 2021 года, в случае отказа в трудоустройстве и заключении договора лица по половому признаку это будет уже являться дискриминацией, а не обоснованным отказом.

Важно отметить такую спорную ситуацию отличия обоснованного отказа и дискриминации, как прохождение кандидатом тестирования. В частности, некоторые работодатели, перед тем как заключить договор с работником и соответственно принять его на вакантную должность, предлагают пройти тестирование. Это предполагает выполнение кандидатом проверочного задания, что позволит подтвердить наличие у него деловых качеств, необходимых для конкретной профессии. В том числе могут быть и иные способы подтверждения и проверки, но в любом случае такое действие со стороны работодателя не является дискриминацией. Если кандидат с ним не справляется, то есть не может подтвердить наличие деловых качеств, то работодатель вправе обоснованно отказать лицу в приеме на работу. Однако тут важен нюанс, что такое испытание не оплачивается со стороны работника [10, с. 78].

Характерным примером может стать Определение судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 24 мая 2011 года по делу № 33-13212 [6], где истцу было отказано в удовлетворении его кассационной жалобы, в которой он не соглашался с решением районного суда, отказавшему ему в удовлетворении исковых требований. В частности, истец хотел, чтобы отказ о приеме его на работу, в результате того, что им было не пройдено тестирование, был признан противоречащим действующему законодательству, то есть дискриминацией. Однако, рассмотрев все обстоятельства дела, суд пришел к заключению о том, что работодатель обоснованно отказал сотруднику, действуя в рамках трудового законодательства. Суд согласился с истцом лишь о неправомерности взыскания средств на прохождение тестирования. Также суд обязал ответчика оплатить расходы истца на прохождение тестирования.

Еще одним спорным вопросом является ситуации, когда при приеме сотрудника на работу или когда поднимается вопрос о заключении договора, работодатель требует от сотрудника предоставить какие-либо медицинские справки или иного рода документы, обязательное наличие которых при заключении договора не закреплено законодателем в нормах действующего законодательства [8, с. 100]. Возникает вопрос, в случае отсутствия подобного документа или справки у кандидата и отказа со стороны работодателя, будет ли это являться дискриминацией или же обоснованным отказом. В таких случаях важно учитывать, что при поступлении на работу предполагаемый кандидат должен предоставить работодателю лишь те документы, которые прямо прописаны в нормах действующего законодательства (ст. 65 ТК РФ). Следовательно, требования о предоставлении иных документов могут быть необоснованными. Однако, стоит учитывать, что в отдельных случаях, а также учитывая специфику опре-

деленных профессий может быть предусмотрена необходимость предоставить дополнительные документы при заключении договора, что закреплено в нормативно-правовых актах.

Подводя итоги, можно отметить, что на первый взгляд между дискриминацией и обоснованным отказом существует тонкая грань, но как показал проведенный

анализ, все эти нюансы четко урегулированы законодателем и прописаны в действующем трудовом законодательстве. В большинстве случаев, работодатель, преследуя свои интересы, нарушает нормы законодательства и ущемляет права кандидатов на вакантную должность, следовательно, данный вопрос требует более глубокого анализа и внимания со стороны законодателя.

Литература:

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 29.12.2020) // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002 г. № 1 (часть I). Ст. 3.
2. Закон РФ «О занятости населения в Российской Федерации» от 19.04.1991 № 1032-1 (последняя редакция) // Бюллетень нормативных актов РСФСР. 1992 г. № 1. С. 4–18.
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 (ред. от 24.11.2015) «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 08.04.2004 г. № 72.
4. Приказ Минтруда России от 18.07.2019 № 512н «Об утверждении перечня производств, работ и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, на которых ограничивается применение труда женщин» (Зарегистрировано в Минюсте России 14.08.2019 № 55594) // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/72504356/> (дата обращения 13.03.2021 г.).
5. Апелляционное определение СК по гражданским делам Алтайского краевого суда от 22 апреля 2014 г. по делу № 33–3263/2014 // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://sudact.ru/regular/doc/mAPP3PZy15QK/> (дата обращения 13.03.2021 г.).
6. Определение судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 24 мая 2011 года по делу № 33–13212 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.garant.ru/article/555098/> (дата обращения 13.03.2021 г.).
7. Лаврентьева М. С., Туркин М. М. К вопросу о дискриминации // Социально-политические науки. — 2018. — № 3. — С 187–189.
8. Лютов Н. Л., Герасимова Е. С. Дискриминация в сфере труда: вопросы эффективности норм и правоприменительной практики // Актуальные проблемы российского права. — 2016. — № 3 (64). — С 100–108.
9. Невежина М. В. Запрет дискриминации в сфере трудовых отношений // Журнал российского права. — 2017. — № 4. — С 83–90.
10. Рахинский Д. В., Л. Г. Король, Малимонов И. В., Фоминых Ю. С. Вопросы дискриминации при заключении трудового договора // Социально-экономический и гуманитарный журнал Красноярского ГАУ. — 2015. — № 1. — С 78–83.
11. Сизова О. С., Кузьмин И. М. Проблема дискриминации в трудовом праве // Инновационная экономика: перспективы развития и совершенствования. — 2019. — № 2 (36). — С 480–486.
12. Скрипкина Ю. Г. Принцип равноправия и проблемы трудовой дискриминации в современной России // Вестник экономической безопасности. — 2020. — № 3. — С 73–76.

Основные отличия трудового договора от гражданско-правового

Миронов Кирилл Олегович, студент

Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, Воронежский филиал

В статье автор попытался раскрыть базовые вопросы в понимании различий заключения трудового и гражданского договоров.

Ключевые слова: трудовое право, гражданское право, договоры, отличия.

Трудовое право исторически является производным от гражданского законодательства и стало считаться отдельной отраслью права относительно недавно, с момента, когда стал возникать наемный труд, и человек мог таким образом самостоятельно распоряжаться своими

способностями и навыками. Отсюда часто происходит путаница трудового договора с гражданским, поскольку они очень похожи с точки зрения заключения тех или иных соглашений, которые как правило, нацелены на выполнение каких-либо функций, задач, работ. Таким образом,

допускается реализация человеком своего права на труд как через нормы гражданского (оказание услуг, подряд), так и трудового права.

Поэтому, чтобы четко разделять трудовой договор от гражданского, необходимо их рассматривать через призму ряда существенных критериев. Первый заключается в правовом положении между сторонами. Не вызывает сомнений, что работодатель является экономически более сильной фигурой, а работник может занимать лишь подчиненное по отношению к первому положение. Фактически, если какое-либо лицо хочет работать у конкретного работодателя, то оно должно принять те правила и условия, которые устанавливаются трудовым договором. Гражданский же договор изначально предполагает полное равенство сторон, отсутствия каких-либо отношений, основанных на подчинении. [1, с. 3]

Также важно понимать, если работодатель оформляет отношения с каким-либо гражданином с помощью гражданско-правового договора, то он становится не работодателем, а заказчиком, и этот гражданин является не работником, а исполнителем по гражданскому договору. Это очень важно отличать, поскольку исполнитель по гражданскому договору не имеет тех социальных гарантий, которые даёт трудовое законодательство наемному работнику.

Например, обязанность работодателя отчислять часть заработной платы во внебюджетные фонды: пенсионный фонд, фонд социального страхования, обязательного медицинского страхования. Также работникам гарантировано предоставляются отпуска, выходные дни, социальное обеспечение (больничные листы) и т. д. Гражданское право ничего подобного на законодательном уровне не предоставляет. [2]

Следующий критерий — свобода договора. Формально, она существует и в том и другом случае, но если в гражданском праве эта свобода почти абсолютная, то в трудовом праве претерпевает значительные ограничения. Например, молодой человек, которому 17 лет, занимается спортом, является участником многочисленных соревнований по подъему штанги. Если он захочет устроиться на работу грузчиком, у него будут ограничения по подъему тяжестей (лицу, не достигшему 18 лет, разрешено поднимать не более 4 кг и 100 г.). Также данного несовершеннолетнего не могут взять на работу, например, с вредными и опасными для жизни и здоровья условиями труда. Данные ограничения никак не зависят от воли самого работника или работодателя, они установлены трудовым законодательством. [3, с. 104]

Следующий критерий — выполняемая работа. По гражданскому договору, как правило, работа является ра-

зовой и наиболее конкретной. Например, починить автомобиль, занести мебель в дом. На этом гражданские отношения заканчиваются. В трудовом праве отношения длящиеся, работник берёт на себя обязательства выполнять любую работу, конечно, в рамках специальности, квалификации и должности, т. е. в границах той трудовой функции, в отношении которой стороны заключают трудовой договор.

Далее следует отметить, что трудовые отношения также вырабатываются правилами трудового распорядка. В гражданском договоре зачастую лицо делает свою работу, когда ему угодно, если не предусмотрены конкретные ограничения. Например, если человек пишет книгу, то в рамках гражданского договора, издательству всё равно, работает ли он ночью или днём, по будням или выходным. Заказчик никаким образом не влияет в регламент работы исполнителя. Главное, чтобы автор завершил написание книги до наступления определенного срока. В трудовом праве ситуация иная, всё четко подчиняется правилам трудового распорядка, режиму, графику работы и т. д. [4, с. 18]

Также следует выделить такой критерий, как ответственность. В трудовом праве работник, который причинил ущерб работодателю, будет нести материальную ответственность. Соответственно взыскание может обратиться только на заработную плату. Например, работник на автомобиле работодателя по собственной вине попадает в ДТП, его заработной платы не хватает для возмещения ущерба. При этом у работника имеется своя личная машина, но возможность её взыскать получится только в случае гражданско-правовых отношений.

Также важно отметить, что согласно статье 19.1 ТК РФ, любые неустраиваемые сомнения трактуются в пользу трудового права, т. е. если в спорной ситуации возникает проблема, какую отрасль права применить, то суд будет в своем решении опираться на трудовое законодательство.

Таким образом, трудовой договор должен отвечать большому количеству прав, обязанностей, гарантий, ограничений и запретов, которые никоим образом нельзя обойти при его составлении. И это абсолютно оправдано, поскольку наиболее частые конфликты интересов происходят именно между работником и работодателем. Каждая из сторон всегда будет стараться создать для себя максимально выгодные условия. В этом отношении гражданско-правовой договор является более свободным и гибким, поскольку допускает возможность заключения множества видов договоров, выполнение и соблюдение которых будет зависеть от того, как грамотно они будут составлены непосредственно сторонами.

Литература:

1. Карбанова А. Г. Сравнительный анализ трудового договора и некоторых видов гражданско-правовых договоров // Электронный научно-методический журнал Омского ГАУ. 2018. — № 5. — С. 1–7/
2. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ //Собрание законодательства Российской Федерации, 07.01.2002, № 1. Ст. 3.

3. Осипова С. В. Гражданско-правовые договоры, связанные с трудом, и трудовой договор // Юридический вестник Самарского университета. 2018. — № 3. — С. 99–106.
4. Акатьева М. Д. Гражданско-правовые договора в трудовой сфере: особенности и преимущества // Бухгалтерский учёт в издательстве и полиграфии. 2014. — № 4. — С. 16–20.

Анализ судебной практики по вопросам денежных выплат и материальной ответственности в области трудовых правоотношений

Мионов Кирилл Олегович, студент

Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, Воронежский филиал

В статье автор рассмотрел некоторые значимые положения судебной практики и трудового законодательства по регулированию денежных выплат и материальной ответственности.

Ключевые слова: трудовое право, судебная практика, ответственность, выплаты, компенсации, увольнения.

На сегодняшний день в судебной практике по трудовым спорам была поставлена окончательная точка по многим вопросам, касающихся различных выплат работникам. Так долгое время очень неоднозначная практика существовала по компенсациям за неиспользованный отпуск при увольнении работника. Согласно ст. 127 ТК РФ при увольнении работнику необходимо выплатить компенсацию за все неиспользованные отпуска. [1] Из этого следует, что их расчет может вестись в течение всего срока пребывания человека на работе. Однако, в 2010 году Российской Федерацией была ратифицирована Конвенция № 132 Международной организации труда «Об оплачиваемых отпусках». В статье 9 говорится, что отпуск может быть использован работником не позднее 18 месяцев после окончания того года, за который он предоставлен. [2] Работодатели стали активно руководствоваться данным положением, и многие работники теперь перестали иметь возможность накапливать себе неиспользованные отпуска и должны ими воспользоваться до истечения выделенного срока.

После того как была ратифицирована и вступила в силу данная конвенция судебная практика стала меняться. Суды теперь стали выносить решения, по которым работникам при увольнении должны были выплачивать компенсацию за неиспользованные отпуска за последние 21 месяц. Такой расчет шел исходя из нововведенного ограничения в 18 месяцев плюс срок на обращение в суд, который составляет 3 месяца. В связи с этим судебная практика раздвоилась, поскольку по-прежнему многие судебные решения выносились в пользу выплат компенсаций за все неиспользованные отпуска.

Вскоре Конституционный суд Российской Федерации 25 октября 2018 года вынес постановление № 38-П «По делу о проверке конституционности части первой статьи 127 и части первой статьи 392 Трудового кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М. В. Данилова, К. В. Кондакова и других». Он отмечал, что Конвенция го-

ворит только лишь об использовании отпуска, но ничего о компенсации за его неприменение. Таким образом, руководствуясь постановлением Конституционного суда, необходимо выплачивать работникам компенсацию при увольнении за все неиспользованные дни отпуска. [3]

Кроме того, 5 декабря 2018 года Президиумом Верховного Суда был утверждён «Обзор практики рассмотрения судами дел о материальной ответственности работника». В данном документе было обращено внимание на ряд интересных моментов. Во-первых, многие работодатели включали в содержание трудового договора с работниками условия о подсудности по соглашению сторон. Из этого следовало, что все возникающие споры рассматриваются по месту нахождения работодателя, либо в каком-то конкретном суде. Однако Верховный суд указал, что иски работодателей о взыскании с работника материального ущерба согласно положениям статей 28 и ч. 9 ст. 29 ГПК РФ должны быть предъявлены по месту жительства работника, либо по месту исполнения договора, если оно указано в самом трудовом договоре, поскольку в данном случае работник выступает ответчиком.

Также Верховный суд обратил внимание судов на применение срока на обращение в суд с иском работодателя к работнику о взыскании причиненного ущерба. По общему правилу, согласно ст. 392 ТК РФ, работодатель имеет право обратиться в суд с иском к работнику в течение 1 года со дня обнаружения причиненного ущерба. Но могут быть ситуации, когда работодатель обнаруживает этот ущерб, не обращаясь в суд, договаривается с работником о добровольном возмещении путем заключения соглашения. Нередко в них фигурируют достаточно значительные суммы, поэтому стороны предусматривают поэтапный порядок оплаты возмещения причиненного ущерба. Исходя из этого, Верховный суд обратил внимание, что годичный срок необходимо отсчитывать с того момента, когда работник должен был произвести платеж по такому соглашению, но этот платеж не осуществил.

Таким образом, срок устанавливается не с момента причинения ущерба, а когда работник вовремя не внёс обязательный платеж. [4]

Также Верховный суд отметил, что если речь идет о привлечении работника к материальной ответственности, то какую бы должность он не замещал, соответствующие споры, всё равно должны быть рассмотрены судами общей юрисдикции.

Помимо этого, был затронут достаточно актуальный момент, по которому принимались неоднозначные судебные решения, а именно вопрос выплат уволенным работникам годовых премий. Достаточно часто в локальных нормативных актах организаций, в положениях об оплате труда, в положениях о премировании говорится, что годовая премия, условно за 2020 год будет выплачена в декабре 2021 года только тем работникам, которые на момент выплаты состоят в трудовых отно-

шениях с работодателем. Поэтому, если работник, например, целиком отработал 2020 год, а в октябре 2022 уволился из организации, то он наравне с другими сотрудниками получить премию не может. Однако, согласно статье 140 ТК РФ при увольнении работнику должны быть выплачены все полагающиеся суммы. Более того, в соответствии с приведенным выше обзором практики, Верховный Суд отметил, что работнику полагается выплата премии даже после его увольнения в установленный работодателем срок, если он наравне с другими сотрудниками выполнил все необходимые для этого условия.

Таким образом, можно отметить, что происходит постепенное уточнение и корректирование судебной практики по вопросам выплат и материальной ответственности, благодаря чему в этих направлениях прослеживается тенденция на улучшение положения работников и вынесение решений по данным спорам в их пользу.

Литература:

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 07.01.2002, № 1. Ст. 3.
2. Конвенция № 132 Международной организации труда Об оплачиваемых отпусках (пересмотренная в 1970 году) (принята в г. Женева 24.06.1970 на 54-й сессии Генеральной конференции МОТ) [Электронный ресурс] // СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://base.consultant.ru/> (дата обращения: 21.03.2021).
3. Постановление Конституционного Суда РФ от 25.10.2018 № 38-П По делу о проверке конституционности части первой статьи 127 и части первой статьи 392 Трудового кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М. В. Данилова, К. В. Кондакова и других [Электронный ресурс] // СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://base.consultant.ru/> (дата обращения: 21.03.2021).
4. Обзор практики рассмотрения судами дел о материальной ответственности работника (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 5 декабря 2018 г.) // СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://base.consultant.ru/> (дата обращения: 21.03.2021).

ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

Понятие и основные направления правоохранительной деятельности в современном российском обществе

Охотник Никита Александрович, курсант;

Суховецкая Елена Юрьевна, кандидат педагогических наук, доцент

Новосибирский военный ордена Жукова институт имени генерала Армии И.К. Яковлева войск национальной гвардии Российской Федерации

В статье раскрывается актуальность появления новых направлений правоохранительной деятельности, способствующих прогрессивному развитию правоохранительной системы российского общества и укреплению законности в обеспечении охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности. На основе изучения опыта работы органов правоохранительной системы, сделан вывод, что на сегодняшний день расширяется и приумножается спектр направлений правоохранительной деятельности. Конечной целью исследования будет выступать применение данных направлений на практике, в обеспечении законности прав и свобод человека и гражданина.

Ключевые слова: правоохранительная деятельность, современное российское общество, направления правоохранительной деятельности, обеспечение законности, государственная и общественная безопасность.

The concept and main directions of law enforcement activity in modern Russian society

Okhotnik Nikita Alexandrovich, cadet of the Faculty of Special Forces

Elena Sukhovetskaya, Candidate of Pedagogical Sciences, Associate Professor of the Department of Criminal Procedure and Criminalistics

Novosibirsk Military Order of Zhukov Institute named after General of the Army I.K. Yakovlev of the National Guard of the Russian Federation (Novosibirsk)

The article reveals the relevance of the emergence of new areas of law enforcement activities that contribute to the progressive development of the law enforcement system of Russian society and the strengthening of the rule of law in ensuring the protection of public order and public safety. Based on the study of the experience of law enforcement agencies, it is concluded that today the range of areas of law enforcement activity is expanding and multiplying. The ultimate goal of the study will be the application of these directions in practice, in ensuring the legality of human and civil rights and freedoms.

Keywords: law enforcement, modern Russian society, areas of law enforcement, ensuring the rule of law, state and public security.

На сегодняшний день правоохранительной системе российского общества уделяется огромное внимание, так как обеспечение защиты, прав и свобод человека и гражданина, является одной из самых главных задач нашего государства. В связи с этим возрастает огромное количество направлений правоохранительной деятельности.

Правоохранительная деятельность — прежде всего, один из главных видов государственной деятельности, где осуществляется работа от имени государства, специализированными уполномоченными органами, путём применения юридических мер воздействия на людей, нарушающих законодательство Российской Федерации.

Особо значимое место в системе правоохранительных органов занимают направления правоохранительной деятельности.

Первым довольно значимым направлением будет выступать осуществление правосудия — то есть деятельности государства в сфере судебной власти, которая закреплена в Конституции Российской Федерации, включающая в себя функционированную работу судов в рассмотрении гражданских, уголовных, административных дел с правоприменительным государственным принуждением, основанного на законодательстве Российской Федерации.

Следующим направлением будет выступать оперативно-розыскная деятельность. Данный вид деятельности реализуется гласно и негласно оперативными подразделениями, входящими в структуру государственной власти и уполномоченными на то настоящим Федеральным законом в пределах своих полномочий при помощи проведенных оперативно-розыскных мероприятий, направленных на защиту жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, а также собственности, обеспечение безопасности общества и государства от преступных и иных посягательств.

Предварительное расследование является также одним из основных направлений правоохранительной деятельности, которое входит в стадию уголовного процесса с последующим возбуждением уголовного дела. Все органы предварительного расследования уполномочены выяснять обстоятельства совершенного общественно опасного деяния, личность обвиняемого лица, положение его вины, мотив совершения преступления, размер материального убытка, причины и условия, способствующие совершению преступления. Выяснение данных обстоятельств и проведенный анализ являются предварительными, поскольку лицо, совершившее преступление, может быть признано виновным только при вступившем в законную силу постановлении суда.

Предварительное следствие основывается на одной из двух форм предварительного (досудебного) расследования преступлений, наряду с дознанием, согласно уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. В действительности предварительное следствие является процессуальным процессом, направленным на определение обстоятельств, которые следует доказать по уголовному делу, ссылаясь на уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Предварительное следствие — наиболее полная форма предварительного расследования, предоставляющая полные гарантии установления истины и реализацию прав участников процесса. Данное направление обязательно по всем уголовным делам, за исключением тех, по которым производится дознание, и дел, возбуждаемых в порядке частного обвинения. Предварительное следствие проводится работниками следственного комитета, министерства внутренних дел и федеральной службой безопасности Российской Федерации. Для предварительного следствия задействуют в полной мере общие условия расследования, при реализации всех его институтов

Предварительное дознание оказывает также свое непосредственное влияние, как одна из немалозначимых форм предварительного (досудебного) расследования преступлений. На сегодняшний день в современной России — вместе с предварительным следствием, при производстве неотложных следственных действий и дознания, выполняется в сокращенной форме. Предварительное расследование, как правило производится следователями и дознавателями.

Преступления, по которым проводится дознание — это общественно опасные деяния небольшой или средней тяжести. Если сослаться на уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, то преступления, по которым максимальное наказание не превышает пятилетнего срока лишения свободы, по письменному указанию прокурора, данное дело может быть передано для производства в форме предварительного следствия.

Наиболее значимым дальнейшим рассматриваемым направлением будет являться прокурорский надзор представляет собой деятельность органов прокуратуры в обеспечении законности, выявления и устранения нарушений законодательства Российской Федерации, а так же их предупреждение.

Прокурорский надзор, по сути, является проявлением власти органа, который во многих странах западной Европы не относится ни к одной из трёх ветвей власти. Однако в России прокуратура осуществляет вневедомственный надзор за исполнением норм законодательства в государстве и принятии соответствующих мер к нарушителям закона, что позволяет более эффективно осуществлять контрольно-надзорную функцию органов власти.

Таким образом, рассмотрев основные направления правоохранительной деятельности, мы можем сделать вывод, что в России правоохранительная система обеспечивает очень эффективную работу в соблюдении законов гражданами и повышает результативность в обеспечении охраны общественного порядка и общественной безопасности. Данные направления очень важны для правоохранительной системы российского общества, ведь именно они позволяют четко координировать работу специализированных государственных органов, таких как министерство внутренних дел, федеральная служба безопасности и федеральная служба войск национальной гвардии Российской Федерации, что в свою очередь снижает преступность и оказывает благоприятное воздействие на жизнедеятельность людей.

Литература:

1. Божьев В. П., Гаврилов Б. Я. Правоохранительные и судебные органы. Учебник для СПО. — М.: Юрайт, 2019. — 296 с.
2. Станкевич Г. В., Григорова К. С., Акопов С. М. Правоохранительные органы в схемах. Учебное пособие. — М.: Проспект, 2020. — 80 с.
3. Шагиев Б. В. Правоохранительные и судебные органы РФ. (СПО). Учебник. — М.: КноРус, 2019.

КРИМИНОЛОГИЯ И КРИМИНАЛИСТИКА

Криминалистическая характеристика оставления в опасности

Скобина Елена Александровна, доцент;
Гвоздева Ксения Сергеевна, студент

Читинский институт (филиал) Байкальского государственного университета

В статье представлена криминалистическая характеристика оставления в опасности, изучена распространенность данного преступления на территории России и Забайкальского края, проведен анализ личности преступника и потерпевшего, выявлены способы совершения преступления и дана характеристика типичной обстановки. Отдельное внимание уделено механизму следообразования.

Ключевые слова: оставление в опасности, криминалистическая характеристика, типичные черты и обстановка преступления, механизм следообразования, способ совершения преступления.

Осуществляя охрану общественных отношений, уголовный закон ставит на первое место жизнь и здоровье личности, которые представляют наибольшую социальную ценность. Наряду с реальным причинением вреда жизни и здоровью серьезную угрозу представляют деяния, косвенно посягающие на эти блага, одним из которых является оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии.

Анализ состояния преступности последних пяти лет свидетельствует о том, что количество преступлений, связанных с оставлением в опасности, хоть и невелико, но остается постоянным, при этом общественная опасность данного вида преступлений достаточно высока.

Исследование криминалистической характеристики состава оставления в опасности, предусмотренного ст. 125 УК РФ, т. е. изучение особенностей, присущих данному

преступлению, имеет большое теоретическое и практическое значение для выявления и эффективного раскрытия рассматриваемого преступления, а также исключения тактических и процессуальных ошибок.

Л. А. Сергеев определяет криминалистическую характеристику, как «особенности преступлений отдельных видов, имеющих значение для следственной практики и для разработки научных рекомендаций» [1; 220].

Криминалистическая характеристика преступления включает в себя следующие элементы: распространенность, особенности выявления и обнаружения, типичные черты и обстановка, механизм следообразования, способ совершения преступления, особенности личности потерпевших и подозреваемых (обвиняемы), а также их поведения. Рассмотрим криминалистическую характеристику оставления в опасности, следуя приведенному алгоритму.

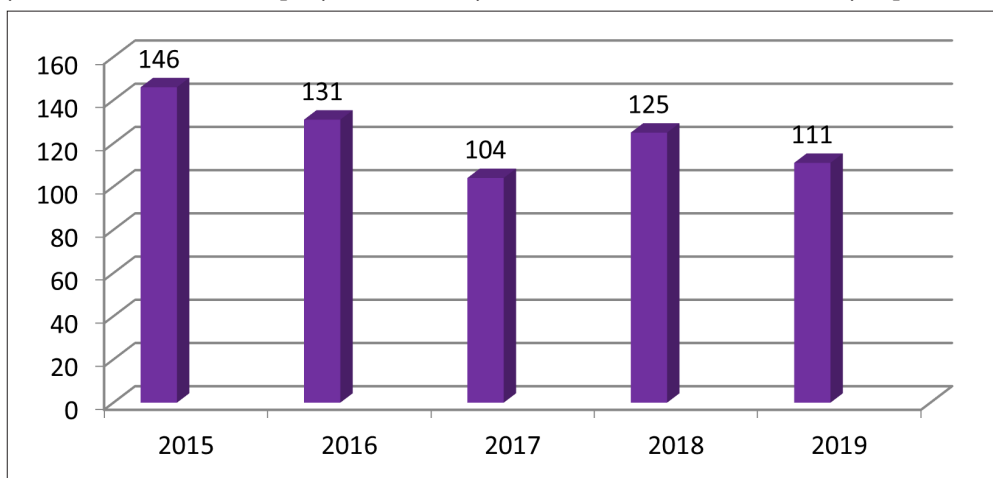


Рис. 1. Число зарегистрированных преступлений на территории РФ

Основным показателем распространенности преступности является ее удельный вес. По данным ста-

тистики Судебного департамента Верховного Суда РФ, в целом по стране в период с 2015 по 2019 гг. число заре-

гистрированных преступлений по ст. 125 УК РФ, остается примерно на одном уровне, их удельный вес составляет 0,02% от общего числа совершенных преступлений по всем составам УК РФ [9]. Следовательно, можно говорить об устойчивости, характерной для данного вида преступлений (Рис. 1).

Для сравнения приведем данные по Забайкальскому краю. Следует отметить тенденцию снижения числа зарегистрированных преступлений по ст. 125 УК РФ, в данном регионе за последние годы, а, следовательно, и снижение удельного веса данного вида преступлений (от 0,1% до 0,02% от общего количества совершенных преступлений) (Рис. 2). [10].

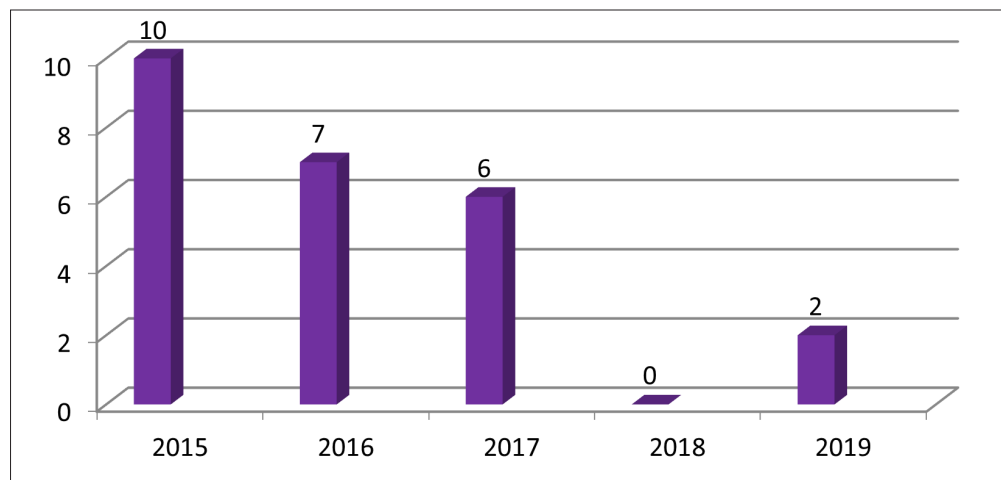


Рис. 2. Число зарегистрированных преступлений на территории Забайкальского края

Следующим элементом криминалистической характеристики преступления являются особенности его выявления и обнаружения. Об оставлении в опасности в 15% случаев становится известно от потерпевших, которым удалось выжить после совершенного против них преступного деяния и которые самостоятельно заявляют в органы полиции о факте преступления.

В таблице 1 представлены основания выявления данного вида преступления.

Таблица 1. Основание для выявления преступления (%)

Заявление потерпевшего	Рапорт сотрудников правоохранительных органов	Заявление третьих лиц
15	40	45

Судебной практике также известны случаи, когда источником исходной информации об оставлении в опасности являются свидетели (например, очевидцы произошедшего ДТП, сообщившие об оставлении водителем потерпевшего в опасности). Так, Свидетель № 3 показал, что, проезжая на своем автомобиле, видел, как двигавшийся по полосе, предназначенной для общественного транспорта, автомобиль совершил наезд на пешехода на нерегулируемом пешеходном переходе, после чего скрылся. Далее Свидетель № 3 вышел из автомобиля, оказал первую помощь пострадавшему, а также сообщил о случившемся в правоохранительные органы [11].

Зачастую выявлению рассматриваемого преступления способствует обнаружение трупа на месте ДТП или в непосредственной близости от него (канавы, кювет),

брошенные транспортные средства и их фрагменты на проезжей части, следы волочения. В качестве примера рассмотрим случай из судебной практики. Так, сотрудниками ДПС, находящимися на дежурстве, при патрулировании участка автодороги был обнаружен труп мужчины на левой обочине, пятна бурого цвета, а также стеклоочиститель лобового стекла «дворник», что свидетельствует о произошедшем ДТП и последующем оставлении в опасности [12].

Еще один элемент криминалистической характеристики — типичные черты и обстановка преступления. В качестве типичных черт рассматриваемого преступления следует выделить объект преступного посягательства, время, место, условия, другие обстоятельства, характеризующие обстановку, выявленные при анализе уголовных дел данной категории как закономерности или тенденции [2; 476].

Обстановка — это определенная группа факторов, влияющих на взаимодействие между собой объектов, явлений (процессов) и характеризующих условия места, времени, особенности поведения участников событий и другие обстоятельства, сложившиеся в момент преступления и влияющие на его совершение. Обстановка является наиболее значимым элементом преступления в плане исходной информации, а также выступает корреляционным звеном между другими элементами криминалистической характеристики.

Родовым объектом преступления, предусмотренного ст. 125 УК РФ, являются общественные отношения по охране личности. Видовой объект — общественные отношения в сфере охраны жизни и здоровья личности. Непосредственный объект можно определить как жизнь и здоровье человека, находящегося в опасном для жизни

или здоровья положении и не имеющего возможности самостоятельно принять меры к самосохранению.

В качестве основного условия, при котором преступное деяние квалифицируется как оставление в опасности, выступает нахождение потерпевшего в опасном для жизни или здоровья положении и отсутствие возможности принять меры к самосохранению.

При этом лицо либо само поставило потерпевшего в такое положение, либо имело обязанность заботиться о нем. Например, сын, повздорив с парализованной матерью, которая с трудом могла передвигаться, оставил ее на три дня без еды, воды и надлежащего ухода [13]. В качестве примера, когда лицо само поставило потерпевшего в опасное положение можно рассмотреть следующий случай судебной практики — ФИО1 взял на руки малолетнего ребенка своей сожительницы, унес его за пределы дачного участка и оставил его в поле на открытом участке местности, расположенном в 50 метрах от дачного участка, где малолетний ребенок пробыл несколько часов и был обнаружен в результате организованных поисков [14].

В таблице 2 представлены условия совершения преступления.

Таблица 2. Условия совершения преступления (%)

Опасное состояние для жизни и здоровья обусловлено внешними факторами (например, травмой)	Опасное состояние для жизни и здоровья обусловлено малолетством, старостью, болезнью
55	45

Среди наиболее типичных мест оставления в опасности выделяют проезжую часть (88% изученных уголовных дел), водоемы (7%) и иные места (5%).

Как показывает практика, данный вид преступления совершается в дневное время суток в 53% случаев, а в ночное — в 47%, что представлено в таблице 3.

Таблица 3. Время совершения преступления (%)

Дневное	Ночное
53	47

Думается, это можно объяснить прежде всего тем, что в утренние и вечерние часы на дорогах усиливается движение в связи со следованием граждан на работу и домой. Следовательно, возрастает количество дорожно-транспортных происшествий. В ночное время уровень загруженности автодорог понижается, однако вместе с этим ухудшается и видимость, а также у субъекта преступления появляется больше шансов незаметно скрыться с места ДТП, оставив потерпевшего в опасном для жизни и здоровья положении.

Обязательным элементом криминалистической характеристики преступления является характерный для него механизм слеодообразования, который в криминалистической литературе определяется как специфическая форма

взаимодействия двух или более материальных объектов, которая возникает при подготовке, совершении и сокрытии преступления.

В. А. Вольтинский указывает на то, что изучение обстановки преступления позволяет выдвинуть следственные версии, а также определить способ совершения преступления [3; 214].

Так как самым распространенным способом совершения преступления, предусмотренного ст. 125 УК РФ, является оставление в опасности при дорожно-транспортных происшествиях, то в качестве наиболее типичных следов рассматриваемого преступного деяния можно назвать следы резкого торможения транспортного средства (следы скольжения), характерные следы контакта на транспортном средстве или его детали, находящиеся на проезжей части. Это могут быть, например, деформированные части кузова, фрагменты фары и т. д. Так, при осмотре места происшествия после произошедшего ДТП следователем были обнаружены осыпь стекла и пластика, обломок противотуманной фары и обломок бампера [15]. Данные следы помогут, прежде всего, идентифицировать транспортное средство и установить механизм совершения преступления.

Беговая дорожка (следы качения шины одного колеса), а также колея (следы беговой дорожки, оставленные колесами, расположенными на одной оси), обнаруженные на месте преступления, позволяют определить групповую принадлежность транспортного средства, идентифицировать конкретное транспортное средство, определить направление его движения до и после произошедшего события. Следы обуви, оставленные субъектом преступления, помогают определить механизм совершенного преступного деяния.

На месте контакта транспортного средства и потерпевшего зачастую остаются его биологические следы, а также волокна одежды. Такие следы замываются и затираются как правило в первые сутки после совершения преступления.

Биологические следы потерпевшего можно обнаружить и на одежде субъекта преступления (кровь, волосы) в том случае, когда он, желая скрыть факт совершения преступного деяния, перемещает тело потерпевшего, находящегося как правило в бессознательном состоянии, в другое место, не связанное с произошедшим ДТП. Так, ФИО1 после наезда на пешехода вышел из машины, чтобы оказать помощь. Потерпевший находился без сознания, на произошедшее никак не реагировал. Посчитав потерпевшего мёртвым и испугавшись ответственности, ФИО1 оттащил его с обочины [12]. В результате подобных действий на месте происшествия образуются также следы волочения.

При осмотре тела потерпевшего обнаруживаются повреждения, характерные для дорожно-транспортных происшествий — черепно-мозговые травмы, переломы ребер и позвоночника, травмы внутренних органов, повреждения конечностей, а также проникновения в ткани и органы человека инородных предметов (стекла, пла-

стиковые элементы обшивки). Также на теле остаются следы от рисунка протектора шин транспортного средства, которые образуются при переезде пострадавшего этим транспортным средством. Обратимся к судебной практике, так, при рассмотрении уголовного дела по п. «б» ч. 4 ст. 264, ст. 125 УК РФ в качестве одного из обвинительных доказательств была представлена одежда потерпевшего со следами протекторов шин, совпадающими с рисунком протектора на автомобиле обвиняемого [16]. Данное обстоятельство свидетельствует о наезде на потерпевшего.

На теле потерпевшего могут быть обнаружены и другие телесные повреждения, не связанные с травмами, полученными в результате ДТП. Это могут быть термические или химические ожоги, обморожения и т. д.

Превалирующим способом совершения преступления, предусмотренного ст. 125 УК РФ, является оставление при дорожно-транспортных происшествиях (60% от общего числа рассмотренных уголовных дел). Оставление в опасности родителями своих малолетних детей (детьми своих престарелых родителей) составляет 35% случаев, оставление в опасности на воде — 5%.

Например, ФИО1, являясь матерью малолетнего ребенка, оставила его без помощи после получения термического ожога некоторых частей тела и головы посредством случайного опрокидывания электротермоса с горячей водой, когда тот нуждался в оказании ему своевременной квалифицированной медицинской помощи, без которой жизнь ребенка оказалась под угрозой [18].

В качестве примера оставления в опасности на воде рассмотрим случай из судебной практики, так, Д. и В., занимаясь рыбной ловлей на территории водохранилища, распивали спиртные напитки, в ходе чего возникла ссора на фоне личных взаимоотношений. Заплыв на резиновой лодке на середину водоёма, В. толкнул Д. в воду, заведомо зная о том, что Д. не умеет плавать. Поставив Д. в опасное для жизни и здоровья положение, осознавая, что существует реальная опасность для его жизни, имея возможность для оказания необходимой помощи, В. оставил потерпевшего Д. в опасном для жизни и здоровья положении, заведомо зная о том, Д. лишен возможности самостоятельно принять меры к самосохранению [17].

Потерпевший от оставления в опасности обладает двумя признаками: наличие реальной угрозы для жизни или здоровья, наличие беспомощности. Анализ практики в части исследования возраста потерпевших позволил сделать вывод о том, что в 47% случаев потерпевшими являются лица среднего возраста, в 33% — малолетние лица, в 20% — пожилые лица, что отражено в таблице 4.

Таблица 4. Потерпевшие от оставления в опасности (%)

Малолетние лица	Лица среднего возраста	Пожилые лица
33	47	20

Одним из важнейших элементов криминалистической характеристики преступления является личность преступника, под которой понимается совокупность социально-психологических качеств человека, совершившего преступление.

Согласно диспозиции статьи, субъектом преступления, предусмотренного ст. 125 УК РФ, является лицо, на котором лежала обязанность заботы о потерпевшем в силу закона, профессии, родственных связей либо лицо, поставившее своими действиями потерпевшего в опасное для жизни и здоровье положение и имеющее возможность оказать ему помощь.

Раскрывая особенности личности преступника, следует обратить внимание на его демографические характеристики. Анализ практики позволил определить, что подавляющее большинство преступлений совершается лицами мужского пола в возрастной категории от 23 до 37 лет, как представлено в таблице 5.

Таблица 5. Количество лиц, совершивших преступление, по половому признаку (%)

Лица мужского пола	Лица женского пола
73	27

Особенностью личности при совершении рассматриваемого преступления является импульсивность. В момент оставления в опасности в сознании преступника происходит борьба мотивов: скрыться с места преступления или оказать первую помощь пострадавшему, но быть подвергнутым уголовному преследованию. Как правило у подобной категории людей слабо развиты волевые качества, вследствие чего инстинкт самосохранения зачастую побеждает над чувством гражданской ответственности.

Следует также указать на тот факт, что в основном рассматриваемое преступление совершается лицами, находящимися в состоянии алкогольного или наркотического опьянения (63% случаев). По нашему мнению, это можно объяснить тем, что алкоголь притупляет прежде всего реакцию и внимание, а также оказывает негативное влияние на восприятие субъектом объективной действительности.

Итак, на основании проведенного исследования можно сделать следующие выводы: преступление, предусмотренное ст. 125 УК РФ характеризуется устойчивостью и небольшой распространенностью на территории РФ, удельный вес рассматриваемого деяния в Забайкальском крае значительно снизился за последние годы с 0,1% до 0,02% от общего числа преступлений. Самым распространённым способом совершения данного преступления является оставление в опасности пострадавшего при ДТП, основная доля которых приходится на ночное время, следовательно, превалирующее место совершения указанного преступления — проезжая часть. Субъектом данного преступления является лицо, имеющее обязанность заботиться о потерпевшем или само поставившее его

в опасное для жизни или здоровья положение. Зачастую это лица мужского пола, находящиеся в состоянии алкогольного опьянения. Потерпевшими от оставления в опасности чаще всего становятся люди среднего возраста.

Таким образом, подробное изучение каждого элемента криминалистической характеристики оставления в опасности помогло выявить его специфические черты, отражающие направленность и сущность данного преступления.

Литература:

1. Сергеев Л. А. Криминалистика. М.: Изд-во МГУ, 1971. 425 с.
2. Яблоков Н. П. Криминалистика – 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Юристъ, 2005. 781 с.
3. Криминалистическая техника: наука — техника — общество — человек / Волынский В. А. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2000. 311 с.
4. О Правилах дорожного движения: постановление Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090 [ред. от 21.12.2019] // Собрание Законодательства Российской Федерации. — 1993. — № 47. — Ст. 4531.
5. Власов Ю. А. Субъективные признаки поставления в опасность // Законодательство и практика. — 2003. — № 1. — С. 5–12.
6. Гареева Э. Р., Ишкильдин А. И. Механизм слеодообразования в криминалистике // Синергия Наук. — 2018. — № 24 — С. 978–982.
7. Ермолович В. Ф. Криминалистическая характеристика преступлений. Минск: Амалфея, 2001. — 304 с.
8. Потерпевший при оставлении в опасности: некоторые вопросы теории и практики. Вестник ЮУрГУ. Серия «Право». — 2018. — № 2 — С. 13–20
9. Официальный сайт Судебного департамента при Верховном Суде РФ [Электронный ресурс] // <http://www.cdep.ru/> (дата обращения 06.02.2021).
10. Официальный сайт Управления Судебного департамента в Забайкальском крае [Электронный ресурс] // <http://usd.cht.sudrf.ru/> (дата обращения 06.02.2021).
11. Приговор по делу № 1–219/2020 от 15 июля 2020 г. // Архив Советского районного суда г. Липецка // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
12. Приговор по делу 1–126/2019 1–2/2020 от 30 июля 2020 г. // Архив Иловлинского районного суда Волгоградской области // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
13. Приговор по делу № 1–422/2017 от 25 августа 2017 г. // Архив центрального суда г. Тольятти // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
14. Приговор по делу № 1–8/2017 от 31 января 2017 г. // Архив районного суда г. Саратова // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
15. Приговор по делу № 1–313/2020 от 3 июля 2020 г. // Архив Подольского городского суда // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
16. Апелляционное постановление по делу № 22–1058/2020 от 21 мая 2020 г. // Архив Иркутского областного суда // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
17. Приговор по делу № 1–421/2018 от 12 февраля 2018 г. // Архив центрального суда г. Новосибирска // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).
18. Приговор по делу № 1–10/2017 от 13 марта 2017 г. // Архив судебного участка № 2 г. Ахтубинска // URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения 21.03.2021).

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

Правовое регулирование системы раскрытия информации при размещении ценных бумаг в Европейском союзе

Любимый Юрий Дмитриевич, студент магистратуры

Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики» (г. Москва)

Введение

■ Построение эффективной системы правового регулирования рынков капитала невозможно без существования правил обязательного раскрытия информации, которые обеспечивали бы рынок необходимой информацией об эмитентах. Ещё в 1966 г. действовавшая по распоряжению ЕК экспертная группа подготовила доклад Сегрэ (Segre Report), тем самым подготовив почву для разработки системы раскрытия информации в Европейском союзе для государств-членов. Комитет Сегрэ подчеркнул тот факт, что раскрытие информации является необходимым предварительным условием жизнеспособности гармонизированного Европейского рынка капитала [1]. Впоследствии положения о раскрытии информации стали одним из центральных регулирующих инструментов европейского законодательства о рынках капитала. Хотя сама концепция была вдохновлена Американским Регулированием ценных бумаг (U.S. Securities Regulation).

Признание того, что правила обязательного раскрытия информации играют важную роль в функционировании рынков капитала, как было отражено в докладе Сегрэ, не является исключительно юридическим. Необходимость обязательной системы раскрытия информации обосновывается так же и экономическими соображениями. Теоретические исследования рынков капитала и экономических моделей имеют существенное значение для регулирования рынков капитала и рассматриваются как обоснование философии раскрытия информации в законодательстве США о рынках капитала.

II. Становление системы раскрытия информации на рынке капитала согласно Европейскому праву

Разработка европейской системы раскрытия информации началась в 1979 году, когда была принята **Директива 79/279/ЕЕС105**, координирующая условия допуска ценных бумаг к официальному листингу фондовой биржи (**Директива о допуске ценных бумаг — Securities Admission Directive**). За последние 30 лет ей на смену пришли различные иные законодательные акты, которые постепенно способствовали развитию системы раскрытия информации. Но проблема заключалась в том, что Европейское сообщество не придерживалось некой

единой концепции. Таким образом, положения об обязательном раскрытии информации всегда касались лишь ограниченных аспектов законодательства о рынках капитала. Первые положения о раскрытии информации в **Директиве о допуске ценных бумаг, Директиве 80/390/ЕЕС107** о согласовании требований при размещении для допуска ценных бумаг к официальному листингу фондовой биржи (**Директива о проспекте ценных бумаг**) и **Директива 82/121/ЕЕС108** об информации, публикуемой на регулярной основе (**Директива о полугодовом отчете**), содержали положения только для эмитентов, ценные бумаги которых были допущены к официальному листингу фондовой биржи. Тем временем Европейский Союз расширил свою регулирующую деятельность от официального листинга фондовой биржи до всех регулируемых рынков. Это привело к разработке общего режима раскрытия информации.

Обязательства компании по раскрытию информации можно разделить на три категории в зависимости от стадии участия компании на рынке. Первые обязательства по раскрытию информации возникают, когда компания совершает публичное размещение. В соответствии с **Директивой о проспекте ценных бумаг** эмитент должен затем опубликовать проспект ценных бумаг. Деятельность на вторичных рынках сопровождается дальнейшим периодическим и специальным раскрытием информации. Периодическое раскрытие информации гарантирует, что рынок постоянно получает соответствующую информацию о счетах компании. **Директива о прозрачности** требует регулярной публикации финансовой отчетности в соответствии с этими гарантиями. Кроме того, существуют различные обязательства о раскрытии для компаний, участвующих в рыночных отношениях, самым важным из них является обязательство по раскрытию внутренней информации.

III. Проспект ценных бумаг

а) Общие положения

Одними из наиболее важных вопросов правового регулирования системы раскрытия информации при размещении ценных бумаг в ЕС являются требования к составлению проспекта и порядок его регистрации. Целью

Директивы 2003/71/ЕС (Prospectus Disclosure — PD) является обеспечение защиты инвесторов и эффективности рынка. Обе цели такого регулирования должны быть достигнуты путем предоставления «полной информации о ценных бумагах и эмитентах этих ценных бумаг». Европейский законодатель обосновал это тем, что информация является эффективным средством повышения доверия к ценным бумагам и, таким образом, способствует надлежащему функционированию и развитию рынков ценных бумаг. Подходящим способом сделать эту информацию доступной является публикация проспекта ценных бумаг.

Правила проспекта ценных бумаг основаны на признании того, что ценные бумаги являются так называемыми «благами на доверии». В отличие от «благ явного качества» инвестор не может уменьшить неопределенность, получив информацию о продукте до его приобретения, из-за их сложности и продолжительности капитальных вложений. Поэтому инвестор должен полагаться на обещанное качество ценных бумаг. Эта уверенность может быть основана только на достоверной информации.

Раскрытие проспекта направлено на снижение информационной асимметрии. Рынки капитала не обладают характеристиками эффективности сильной формы с точки зрения гипотезы эффективного рынка капитала (efficient capital market hypothesis — ЕСМН), что приводит к асимметричному распределению информации между эмитентами и участниками инвестиционного рынка, которое усиливается предложением таких сложных товаров, как ценные бумаги. Это неравенство должно быть сокращено с помощью раскрытия проспекта эмиссии.

Обязательство по опубликованию проспекта ценных бумаг применяется при публичном размещении ценных бумаг или допущении к торгам на регулируемом рынке, это вытекает из целей и сферы применения, определенных в Статье 1 **Директивы о проспекте ценных бумаг**, а Статья 3 (1) далее требует, чтобы государства-члены запрещали любое публичное предложение ценных бумаг на своей территории без предварительного опубликования проспекта ценных бумаг. Статья 3 (3) **Директивы о проспекте ценных бумаг** преследует аналогичную цель, требуя от государств-членов обеспечить, чтобы любое допущение ценных бумаг к торгам на регулируемом рынке сопровождалось опубликованием проспекта ценных бумаг.

б) Источники

Обязательство публиковать проспект было впервые введено европейским законодательным органом в 1979 году. С тех пор оно подверглось ряду реформ. По «соображениям последовательности» законодательный орган перегруппировал эти положения в 2003 году, внося в них обширные поправки. **Директива о проспекте ценных бумаг** представляет собой инструмент, необходимый для достижения целей на внутреннем рынке. Она дополняется **Положением о проспекте эмиссии (ЕС) № 809/2004**, принятым Европейской Комиссией на 2 уровне процесса Ламфалуссии (Lamfalussy

Process) [2]. **Директива о проспекте ценных бумаг** определяет предмет и объем обязательств по проспекту ценных бумаг, а также порядок составления и утверждения проспекта ценных бумаг. Кроме того, в ней содержатся положения, касающиеся проспекта международных офферт. В **Положении о Проспекте Ценных бумаг (ЕС) № 809/2004** в первую очередь речь идет о минимальном содержании, макете проспекта и возможных формах публикации.

В ноябре 2010 года в **Директиву о проспекте ценных бумаг** были внесены поправки **Директивой 2010/73/ЕС12**, обеспечивающие более эффективную защиту инвесторов путем включения в проспект резюме, содержащего «информацию о ключевых инвесторах». Все остальные поправки в основном касаются технических нюансов.

Директива уровня 1 дополняется рядом других актов **Уровня 2**. Европейская комиссия впервые приняла два делегированных акта, основанных на технических консультациях **Европейского управления по надзору за рынком ценных** (European Securities and Markets Authority — ESMA). Поправки касаются не только формата и содержания проспекта ценных бумаг, но и требований к раскрытию информации о некоторых предложениях акций, таких как:

1. вопросы прав компаний, допущенных к торгам на регулируемом рынке;
2. предложения акций, малые и средние предприятия и компании с пониженной рыночной капитализацией;
3. кредитные организации, выпускающие ценные бумаги, указанные в статье 1 (2) (j) **Директивы о проспекте ценных бумаг**, которые составляют проспект эмиссии в соответствии со статьей 1 (3)

После этого Европейская комиссия приняла еще два делегированных акта, определяющих требования к раскрытию информации для определенных финансовых инструментов¹⁶ и требования к дополнениям к проспекту ценных бумаг.

Режим проспекта также состоит из ряда мер уровня 3, выпущенных ESMA, которые направлены на «содействие практическому и эффективному соблюдению режима проспекта, способствуют последовательному применению режима внутри ЕС путем создания единой контролирующей системы среди компетентных органов и обеспечивают адекватный баланс между потребностями инвестора в информации и нагрузкой на эмитентов в виде обязанности предоставлять такую информацию».

с) Применение на уровне государств-членов

Государства-члены внедрили требования **Директивы о проспекте ценных бумаг** в свое национальное законодательство,¹ в основном путем адаптации существующих правил регулирования проспектов ценных бумаг, а не принятия правил директивы точь-в-точь. **Положение о Проспекте ценных бумаг (ЕС) № 809/2004**

¹ Директива 2010/73/ЕС Европейского парламента и Совета должна была быть внедрена в национальное законодательство государствами-членами к 1 июля 2012 года.

непосредственно применяется в государствах-членах. Это также относится и к делегированным актам, принятым Европейской комиссией на Уровне 2 процесса Ламфалюсси.

d) Реформа

30 ноября 2015 года Европейская комиссия предложила пересмотреть правила проспекта ценных бумаг, чтобы улучшить доступ компаний к финансовым средствам и упростить доступ инвесторов к информации. С этой целью директива должна быть заменена регламентом. Будущий **Регламент проспекта ценных бумаг** (Prospectus Regulation — PR) будет непосредственно применяться в государствах-членах и полностью гармонизирует законодательство о проспектах ценных бумаг на всей территории ЕС. Обоснование использования регламента вместо директивы заключается в том, чтобы обеспечить единообразное применение закона о проспектах ценных бумаг на всей территории ЕС: «превратив нынешнюю Директиву в Регламент, по всему Союзу будет обеспечен более упорядоченный и согласованный подход, уменьшающий национальную фрагментацию, а также возможности для различий на национальном уровне».

IV. Правовые основы режима проспекта ценных бумаг

Проспект не может быть опубликован до тех пор, пока он не будет одобрен компетентным органом государства-члена ЕС. «Одобрение определяется в этом контексте как позитивный акт по результатам проверки полноты проспекта со стороны компетентного органа государства-члена, включая согласованность предоставленной информации и ее понятность». Таким образом, недостаточно, чтобы национальные органы рассматривали полноту проспекта с чисто формальной точки зрения.

Во избежание ненужных расходов и дублирования обязанностей, которая может возникнуть из-за различных компетентных органов в государстве-члене. **Директива о проспекте ценных бумаг** требует, чтобы в каждом государстве-члене был назначен только один центральный компетентный орган для утверждения проспектов ценных бумаг и принятия на себя ответственности за контроль за соблюдением директивы в отношении всех проспектов ценных бумаг, опубликованных эмитентами этого государства-члена. Органы власти должны быть созданы в качестве административного органа и в такой форме, чтобы гарантировать их независимость от экономических субъектов и избежать конфликта интересов.

Соответствующий национальный орган обязан уведомить эмитента о своем решении об утверждении проспекта в течение 10 рабочих дней со дня представления проекта проспекта. Этот срок продлевается до 20 рабочих дней, если публичная оферта включает ценные бумаги, выпущенные эмитентом, не имеющим ценных бумаг, допущенных к торгам на регулируемом рынке. Он начинает течь только тогда, когда документы и информация, предоставленные эмитентом, являются полными.

Таким образом, точная продолжительность срока может быть неопределенной для эмитента или оферента ценных бумаг. Поэтому в юридической практике нередко приходится согласовывать с надзорным органом временный план с рядом дат подачи документов. Затем надзорный орган может прокомментировать предоставленные документы и уведомить эмитента о том, какая дополнительная информация требуется. Зачастую эмитентам приходится часто представлять в орган несколько проектов проспекта эмиссии.

После утверждения проспект эмиссии подается в компетентный орган государства-члена ЕС44 и должен быть доступен общественности заранее или, самое позднее, в начале допуска общественности к торгам соответствующих ценных бумаг.

Проспект действует в течение 12 месяцев после его опубликования при условии, что он обновляется с любыми необходимыми дополнениями.

V. Обязательство по составлению проспекта ценных бумаг

Публичное предложение ценных бумаг, а также допуск ценных бумаг к торгам на регулируемом рынке подпадают под сферу применения директивы. Таким образом, сфера применения Европейского законодательства о проспектах ценных бумаг определяется терминами «Допуск ценных бумаг на регулируемый рынок» и «Публичное предложение ценных бумаг». В статье 2 (1) (а) **Директивы о проспекте ценных бумаг** «ценные бумаги» определяются как все передаваемые ценные бумаги, за исключением инструментов денежного рынка со сроком погашения менее 12 месяцев. 59 Таким образом, вопрос о том, должен ли финансовый инструмент классифицироваться как ценная бумага в этом смысле, должен определяться в соответствии с его способностью быть предметом торгов.

Термин «Публичное предложение ценных бумаг» означает сообщение лицам в любой форме и любыми средствами достаточной информации об условиях предложения и предлагаемых ценных бумагах, с тем чтобы инвестор мог принять решение о покупке или подписке на эти ценные бумаги. Однако даже с учетом новых европейских правил на некоторые вопросы толкования государства-члены по-прежнему отвечают по-разному. Остается особенно неясным, каковы требования к публичному предложению ценных бумаг. В Германии даже предложение на 100 и более человек не обязательно классифицируется как публичная оферта в смысле **Директивы о проспекте ценных бумаг**.

Директива о проспекте ценных бумаг не распространяется на все виды ценных бумаг. Ценные бумаги, к которым он не применяется, в основном включают не долговые ценные бумаги, выпущенные государством-членом, одним из региональных или местных органов власти государства-члена или центральными банками, или ценные бумаги, которые были безоговорочно и безотзывно гарантированы государством-членом. Также не применяется к ценным бумагам, выпущенным непрерывным или по-

вторяющимся образом кредитными организациями, если общее вознаграждение за оферту в Союзе составляет менее 75 миллионов евро, и ценным бумагам, включенным в оферту, если общее вознаграждение за оферту в Союзе составляет менее 5 миллионов евро.

VI. Заключение

С принятием **Директивы о проспекте ценных бумаг** в 2003 г. европейские законодательные органы поставили перед собой цель: обеспечить максимально возможный доступ к инвестиционному капиталу на Европейском уровне. Также положения директивы включают защиту инвестора и рыночной эффективности. Эти цели в ос-

новном были достигнуты. Подробные положения директивы оставляют государствам-членам лишь небольшие полномочия в ходе имплементации. Однако это не помешало национальным надзорным органам формировать различные подходы к толкованию и применению законодательства о проспекте ценных бумаг. Следовательно, принятие директивы должно рассматриваться как мера по дальнейшей унификации законодательства. Новый Регламент о проспекте ценных бумаг — только первый шаг, так как он ограничивается гармонизацией административных мер и санкции. Не менее важно и национальное правоприменение.

Литература:

1. Commission, The Development of a European Capital Market, Report of a Group of experts appointed by the EEC Commission, November 2006 («Segre Report»), p. 225 et seq.
2. Постановление Комиссии (ЕС) № 809/2004 от 29 апреля 2004 г. Директива 2003/71/ЕС Европейского парламента и Совета в отношении информации, содержащейся в проспектах, а также формата, включения путем ссылки и публикации таких проспектов и распространения рекламных объявлений, OJ L149, 30 апреля 2004 года, С. 1–126.

Новый юридический вестник

Международный научный журнал

№ 4 (28) / 2021

Выпускающий редактор Г. А. Кайнова
Ответственные редакторы Е. И. Осянина, О. А. Шульга, З. А. Огурцова
Художник Е. А. Шишков
Подготовка оригинал-макета О. В. Майер

За достоверность сведений, изложенных в статьях, ответственность несут авторы.

Мнение редакции может не совпадать с мнением авторов материалов.

При перепечатке ссылка на журнал обязательна.

Материалы публикуются в авторской редакции.

Журнал размещается и индексируется на портале eLIBRARY.RU, на момент выхода номера в свет журнал не входит в РИНЦ.

Учредитель и издатель: ООО «Издательство Молодой ученый»

Номер подписан в печать 05.05.2021. Дата выхода в свет: 10.05.2021.

Формат 60 × 90/8. Тираж 500 экз. Цена свободная.

Почтовый адрес редакции: 420126, г. Казань, ул. Амирхана, 10а, а/я 231.

Фактический адрес редакции: 420029, г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, д. 25.

E-mail: info@moluch.ru; <https://moluch.ru/>

Отпечатано в типографии издательства «Молодой ученый», г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, д. 25.