

Федеральное агентство по образованию
Государственное учреждение
высшего профессионального образования
Владимирский государственный университет

ДЕМОКРАТИЯ И ЭВОЛЮЦИЯ РОССИЙСКОГО ПРАВА

*Материалы межвузовской студенческой
научно-практической конференции
Апрель 2004 года
г. Владимир*

Владимир 2005

УДК 342
ББК 67.620
Д31

Редакционная коллегия:

Л.А. Чалая – ответственный редактор,
канд. ист. наук, доцент;
В.И. Бурова – зам. ответственного редактора
зав. кафедрой юриспруденции;
В.С. Жеребин – член редколлегии, д-р юрид. наук, профессор;
М.А. Барашев – член редколлегии, канд. искусствоведения,
доцент;
Э.Э. Оганесян – член редколлегии.
М.В. Комолова – секретарь редакционной коллегии;

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Владимирского государственного университета

Сборник статей посвящен исследованиям проблем эволюции права,
демократии и власти российского общества и рассчитан на студентов
и широкий круг читателей, интересующихся юриспруденцией.

ISBN 5-89368-582-2

УДК 342
ББК 67.620
© Владимирский государственный
университет, 2005

СОДЕРЖАНИЕ

Секция «ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»	6
<i>Анциферова Ю.С.</i> Своеобразие становления судебных систем стран Западной Европы и России	6
<i>Богатенкова Ю.С.</i> Великая Хартия Вольностей 1215 г. и ее влияние на последующее развитие мировой правовой мысли	8
<i>Исаакян А.А.</i> История развития лишения свободы в виде тюремного заключения XVI – XIX вв.	10
<i>Павелина Т.Г.</i> История развития института адвокатуры в России	11
<i>Поморцева Т.И.</i> Откуда берет свои корни договор купли-продажи жилых помещений?	14
<i>Сироткина О.Е.</i> Развитие норм вещного права по отечественным документам X-XIX вв.	16
Секция «КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО»	17
<i>Ахматханов З.Х.</i> Роль политических норм в обеспечении права человека на достойное существование	17
<i>Гунин А.А.</i> Конституция Германии и ее современные аспекты	19
<i>Гуржос Д.С.</i> Вопросы о необходимости совершенствования законодательства Российской Федерации в сфере обеспечения ядерной и радиационной безопасности и участие правоохранительных органов в его реализации	21
<i>Кузьмина Е.А.</i> Репродуктивные права граждан и проблемы их реализации в современной России	23
СЕКЦИЯ «ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС»	25
<i>Емелина В.И.</i> Проблема защиты авторских прав: сравнительно-правовой анализ законодательства России и зарубежных стран	25
<i>Ермаков К.А.</i> Прокурор в гражданском процессе	27
<i>Косова А.Н.</i> Проблемы борьбы с нарушениями прав интеллектуальной собственности в сети Интернет	29
<i>Никоненко Е.С.</i> Интеллектуальная собственность – объект современного права	32

<i>Тамбасова А.О.</i> Современное развитие обязательств по оказанию рекламных услуг в сфере гражданско-правовых отношений	34
Секция «АДМИНИСТРАТИВНОЕ И ТРУДОВОЕ ПРАВО»	36
<i>Вишняков С.П.</i> Прогул и его правовые последствия	36
<i>Гадуев С.М.</i> Административная ответственность водителей и административный суд	38
<i>Оганесян Э.Э.</i> Разглашение работником охраняемой законом тайны	39
Секция «УГОЛОВНОЕ ПРАВО»	41
<i>Виннова М.Ю.</i> Уголовно-правовые аспекты медицинской деятельности по трансплантации органов и тканей человека	41
<i>Кайкы И.Г.</i> Пожизненное лишение свободы – это смертная казнь, но в рассрочку?	43
<i>Крупцов А.А.</i> Терроризм как явление	45
<i>Ловков В.В.</i> Проблемные вопросы индивидуализации наказания с учетом смягчающих обстоятельств (ошибки практики и предло- жения по их устранению)	47
Секция «КРИМИНОЛОГИЯ»	49
<i>Аникина А.А.</i> Проблемы национализма в демократическом обществе (по материалам периодической печати)	49
<i>Бубнова Л.С.</i> Биологический (генетический) фактор как одно из условий преступного поведения	51
<i>Тарасенко Ю.В.</i> Некоторые проблемы реализации норм международного права в пенитенциарных учреждениях России	54
Решение межвузовской студенческой научно-практической конференции «Демократия и эволюция Российского права»	57

Знаменателен выход сборника научных работ к 10-летию открытия специальности «Юриспруденция» (021100). Это подтверждение того, что возрастает интерес молодых специалистов к исследовательской деятельности в области юриспруденции. Об этом свидетельствует и разнообразие тематики и направлений: государственно-правовое, гражданско-правовое, уголовно-правовое и так далее.

Студентов юристов прежде всего волнуют проблемы эволюции российского права и общества в целом и перспектива их развития. Содержание данного сборника составили лучшие работы, которые отличаются актуальностью, наличием творческого и научного подхода к рассматриваемым проблемам.

Сегодня мы можем уже говорить о складывающихся традициях в научно-исследовательской работе в области юриспруденции и активной деятельности студенческого научного общества (СНО). Хочется надеяться, что традиции, установленные в деятельности СНО, в дальнейшем будут укрепляться.

Декан гуманитарного факультета,
кандидат искусствоведения, доцент

М.А. Барашев

Секция «ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»

Ю.С. Анциферова, ВлГУ, группа Ю -102

СВОЕОБРАЗИЕ СТАНОВЛЕНИЯ СУДЕБНЫХ СИСТЕМ СТРАН ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ И РОССИИ

Россия является частью мирового сообщества, в том числе и частью Европы, а потому интересно провести исторический сравнительно-правовой анализ судебных систем Англии, Франции и Германии как наиболее развитых стран Европы и России. Это поможет разрешить проблему самостоятельности развития судебных систем.

Под судебной системой принято понимать совокупность судов, построенную в соответствии с их компетенцией и поставленными перед ними задачами и целями.

Проследить за развитием судебных органов по «Салической Правде» V – VI вв. можно по аналогии с «Русской Правдой» XI – XII вв. Судебными функциями обладали глава государства, «слуги двorca», народное собрание, местное управление, церковь, складываются сеньориальные суды.

В XII – XIV вв. в государствах Европы действует суд короля, королевской курии, суд главного королевского чиновника, постепенно из королевской курии выделяется уголовное и гражданское судопроизводство. Создаются высшие судебные инстанции.

В период феодализма возникает институт выборных присяжных (впервые - в Англии). В Англии при Генрихе II образуются ассизные и разъездные суды. Судьи в своих доходах отчитываются перед Палатой казначейства.

Во Франции действовали ведомственные суды. В Кутюмах Бовези (XIII в.) устанавливается принцип: никто не может быть судьей в своем деле.

В Германии Саксонское Зерцало (XIII в.) запрещает самосуд.

Так, в Западной Европе равный судится с равным, суд сословный с инквизиционным судопроизводством. Постепенно складываются две судебные системы: англосаксонская и континентальная. В городах развивается рыночное право. Становление городских судов происходит в противоборстве городской общины и феодала. Судебная власть становится элементом политической системы.

В России данный период определяется как время феодальной раздробленности. Отправление правосудия зависит от формы устройства и управления каждого отдельного княжества.

С XV в. в Европе характерно дублирование судами одних и тех же функций. Усложнение судов связано с развитием буржуазных отношений и усилением противоречий в обществе.

В Англии в XVII в. судебную функцию приобретает Тайный совет (Петиция о праве 1628 г.). В 1641 г. Великая ремонстрация пытается упразднить суд епископа и дороговизну разбирательства (ст. 132, 140). С 1671 г. аннулируются суды ассизов. Во Франции Государственный совет получил право изъятия любого дела из Парламента. С 1790 г. упраздняются третейские суды, устанавливаются мировые суды. Во время революции действуют специальные трибуналы. Конституция 1857 г. (ст. 66) определила судебную власть как хранительницу личной свободы каждого. В 1871 г., по Конституции, образуется союзный совет для решения конституционных конфликтов. С 1919 г. создаются административные суды. В гитлеровский период достижения Германии в области судостроительства не учитываются. Только решение Потсдамской конференции 1945 г. постановило, что судебная система будет развиваться в соответствии с принципами демократии, правосудия.

Итак, в новое время судостроительство в странах Западной Европы развивалось в зависимости от социально-исторических процессов в обществе, но везде провозглашается независимость судебной власти.

В России с XV в. суд вершился князем (царем) и Боярским советом (Думой), затем оформляются приказы, в XVI в. в Боярской думе отделяется Расправная палата по уголовным делам. Соборное уложение (XVII в.) запрещает прямое обращение к царю. В XVIII в. действует Сенат как высший судебный орган с двумя палатами и Синод, зависимый от госу-

дарства. В 1775 г. выделились палаты уголовного и гражданского суда с сословным характером. В 1864 г. судебная реформа ввела европейские институты и демократические принципы. В XX в. Советская система уничтожила результаты данной реформы. Только Конституция РФ 1993 г. возродила и дополнила все демократические основы судебной системы. Таким образом, Российская судебная система, самостоятельно развиваясь, приобрела континентальные черты. Наша страна сегодня находится на переходном этапе развития. Развитие судебной системы России имеет общие черты с судами Западной Европы, но не идентична им.

Ю.С. Богатенкова, ВлГУ, группа Юк -102

ВЕЛИКАЯ ХАРТИЯ ВОЛЬНОСТЕЙ 1215 г. И ЕЕ ВЛИЯНИЕ НА ПОСЛЕДУЮЩЕЕ РАЗВИТИЕ МИРОВОЙ ПРАВОВОЙ МЫСЛИ

Одной из проблем в современном мире является реализация прав и свобод человека и гражданина. Обращение к историческому опыту свидетельствует о сложности становления этого института. В этом отношении особую значимость представляет анализ английской Великой Хартии вольностей 1215 г. (ВХВ). Интересно рассмотреть принципы и положения ВХВ, которые снискали ей многовековую славу документа, впервые установившего «во тьме средневековья» гарантии прав и свобод личности. Закрепляла ли Великая Хартия вольностей интересы только элитных групп английского общества – баронов и иерархов католической церкви – или всех подданных английского короля.

Ряд статей ВХВ относится к сфере королевской администрации и системе правосудия в стране (ст. 17 - 22, 24, 34, 39, 40, 55 и др.). Так, ст. 17 – 19 ВХВ содержали положения, обеспечивающие доступность, профессионализм и улучшение управляемости королевских судов. Правовое значение ВХВ 1215 г. один из английских исследователей данного документа В. Холдверт видел и в практике «специальных, гарантирующих свободу личности судебных приказов», развивавших ее «великие принципы»¹.

¹ Holdsworth W. History of England Law. L., 1921. Vol. 9. P. 104.

В других статьях также закреплялись принципы деятельности судов, многие из которых созвучны современному праву. Эта система была направлена против широко распространенной практики незаконных поборов в королевских судах в форме некой официальной взятки. Таким образом, статьи Великой Хартии вольностей характерны тем, что они выходили за корпоративные рамки феодального права, адресуя «принципы законности» всему обществу, каждому индивиду. В то же время делается попытка предусмотреть и механизм реализации ВХВ через деятельность совета из 25 баронов, наделенного правом «принуждать и теснить» короля «всеми способами, какими только может».

Центральное место занимает ст. 39, направленная против самовластия короля, незаконных арестов, наложения наказаний по административному распоряжению без судебного разбирательства, произвольного лишения прав владения имуществом, прежде всего землей, и других неправомерных действий. Следует отметить, что суды «общего права» (общие судебные собрания сотен и графств) действовали на основе традиционных англосаксонских порядков с привлечением присяжных из числа свободных держателей земли. И хотя многие из провозглашенных в ней прав и свобод практически не действовали в то время, но их значение во влиянии на процесс развития института прав и свобод недооценить нельзя.

За три столетия после 1215 г. Великая Хартия вольностей сделалась символом ограничения королевской власти, а со временем стала рассматриваться как основополагающий закон страны. И лишь начиная с XVII в. ее стали интерпретировать как государственный акт, обеспечивающий конституционный контроль за королевской властью, содержащий положение о недопустимости введения налогов или законов без согласия парламента, об обязательности рассмотрения уголовных дел судом присяжных и гарантиях против произвольного тюремного заключения и наказания, а также излагающий принципы демократического способа правления и беспристрастного способа судебного производства. Говоря о влиянии данного правового документа на последующее развитие мировой правовой мысли, мы можем наблюдать, по словам В.С. Нерсисянца, «преемственность и момент развития в цепочке исторически значимых актов от ВХВ 1215 г. до Всеобщей декларации прав человека»².

²Нерсисянец В. С. Права человека. – М., 1999. – С. 60 – 61.

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ В ВИДЕ ТЮРЕМНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ В XVI – XIX вв.

По статистике последних лет мы можем наблюдать рост преступности. Самое распространенное наказание – это лишение свободы. Вот почему опыт прошлого является важным моментом в разрешении соответствующих современных проблем. Отсюда и обращение к истории значимо и обусловлено тем, что человеческое мышление настойчиво стремится познать предмет в историческом движении, пытаясь понять, как стало возможным то, что случилось в двадцатом столетии и что происходит сейчас, в веке нынешнем. Данная тема всегда была предметом исследования не только юристов и историков, но и многих других специалистов. Об этом виде наказания писали больше, чем о любом другом направлении карательной политики. Только на страницах «Тюремного вестника» было представлено множество тем, научных направлений и выводов. Несмотря на большое количество опубликованных исследований, приходится констатировать, что нет ни одной работы, в которой интересующий нас вопрос рассматривался бы в хронологически законченном виде. В.А. Рогов, например, в своей работе «Уголовные наказания и репрессии в России» рассматривал лишь средневековый период, М.Н. Гернет, написавший капитальный пятитомный курс «История царской тюрьмы», надолго оставшийся самым масштабным исследованием, начинал со времени Петра I, С.В. Познышев – с эпохи просвещенного абсолютизма.

Рассмотрев институт наказания в виде тюремного заключения в следующей последовательности: первое законодательное закрепление в российском праве, кризисные моменты в развитии тюремного заключения, становление института наказания в виде тюремного заключения, дальнейшее развитие тюрьмы в XIX в., можно прийти к выводу, что этот вид наказания, взятый в исторической перспективе, имеет особенности. Известно, что радикальные преобразования тюремной организации начались довольно поздно - во второй половине XIX в., т.е. по крайней мере на сто лет позднее «реорганизационных тюремных движений» в США и Западной Европе. Ссылки на крепостническую отсталость как первопричину такого положения в данном случае никакого значения не имеют, поскольку в эпоху императрицы Елизаветы крепостническая Россия опередила Европу и в отмене смертной казни, и в общей гуманизации уголовной политики. Однако преобразования такого рода тюрем-

ного заключения коснулись лишь в минимальной степени. Объясняется это тем, что в русском кодифицированном праве тюремное заключение появилось довольно неожиданно. В Судебнике 1550 г. задачи лишения свободы были связаны уже не с ликвидацией политической оппозиции, а с противодействием общеуголовной преступности. До середины XVI в. тюремное заключение являлось уголовно-правовой формой, применение которой не отмечалось последовательностью. Соборное Уложение 1649 г. закрепило такое отношение к тюремному заключению, которое основывалось на христианских идеалах, отсюда - краткосрочность лишения свободы и целенаправленный курс на принудительное изменение духовного облика узника. Терминология Уложения (предпочтение в нем отдается выражению «посадить», а не «вкинуть» в тюрьму) показывает, что на первое место законодатель ставил не позорящее значение тюрьмы, а ее «исправительную» роль.

Однако во второй половине XVII в. в теории уголовного права произошел разрыв светских и религиозных начал, что подорвало единую основу и целостный подход государства к этому виду наказания. Применение тюремного заключения стало развиваться на прагматической базе. Возрастающая жестокость петровской политики подрывала основы «исправительного» воздействия заключения. В этом смысле «Артикул воинский» по жестокости наказаний превосходит все предыдущие российские правовые акты. Сами тюрьмы, по свидетельству исследователей, были приведены в «жалкое состояние». Перспективы развития тюремного заключения теперь определялись тем, что оно стало выступать как внеидеологическая уголовно-правовая мера с присущей ей репрессивностью и уменьшением значения срочности и его «исправительного» влияния. Единая же основа в отношении к тюрьме вновь была найдена лишь к середине XIX в .

Т.Г. Павелина, ВлГУ, группа 3 «В» ФВО

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА АДВОКАТУРЫ В РОССИИ

На современном этапе развития российского государства адвокатура является профессиональным добровольным объединением граждан, осуществляющим в установленном законом порядке защиту на предварительном следствии, дознании, в суде по уголовным делам, кроме того, осуществляющее представительство интересов истцов и ответчиков по гражданским делам.

Адвокатура – это общественная самоуправляющаяся организация, призванная на основе закона оказывать населению и различного вида организациям юридическую помощь путем консультирования по правовым вопросам, составления разного рода документов и деловых бумаг.

В силу специфики функций адвокатуры отношение к ней менялось в различные периоды истории России. Путь становления российской адвокатуры был сложным и противоречивым, предпринимались различные попытки улучшения форм и способов организации адвокатуры.

Правозаступничество появилось еще задолго до Судебной реформы 1864 г. Е.В. Васьковский говорил о правозаступничестве так: «Подобно всем социальным учреждениям адвокатура не возникает сразу в совершенно организованном виде, а появляется в жизни сначала в форме незначительного зародыша, который может при благоприятных условиях развиваться и достигнуть пышного расцвета, а при неблагоприятных чахнуть и прозябать в глуши».

Впервые о представительстве в суде упоминается в сборниках законодательных актов XV в. – Псковской и Новгородской судных грамотах. В них были закреплены обязанности судебных представителей, кроме родственников тяжущихся (Новгородская судная грамота – ст. 16, 17, 18), которые могли исполнять все правоспособные граждане за исключением тех, кто состоял на службе и был облечен властью (Псковская судная грамота – ст. 68, 69).

Первый класс лиц составляли естественные представители, второй – наемные. И именно из наемных представителей постепенно создавался институт профессиональных поверенных (пособников и наймитов). По Новгородской судной грамоте поверенного мог иметь всякий (ст. 15, 18, 19, 32).

Судебники же 1497 г. и 1550 г., а также Соборное Уложение 1649 г. институт наемных поверенных упоминают как существующий (ст. 36 Судебника 1497 г.; ст. 13 Судебника 1550 г.; гл. 10, ст. 108 Соборного Уложения 1649 г.).

Большим недостатком института стряпчества того времени было то, что законодательной регламентации представительства не было и состав этих лиц был разнообразен.

При анализе законодательных актов (до Судебной реформы) существовали следующие формы адвокатуры:

- адвокатура в Западном крае – девять губерний западной части европейской России входили в него. Там адвокаты находились как при главных и низших, так и при судах духовных;
- присяжные стряпчие при коммерческих судах – существовали в основном в тех городах России, где была хорошо развита торговля. Естественно, там возникало много судебных споров по коммерческим делам;
- так называемые «подпольные» (уличные) адвокаты – эта форма правозаступничества была присуща всем периодам развития. Это был класс профессиональных ходатаев, часто дававших консультации прямо в кабаках. Они состояли, по сути, из ябедников. Так, О.В. Ключевский дает определение ябедника как истца, добивающегося неправого при помощи судебных хитростей (О.В. Ключевский. Сочинение. Т. 6. С.213.).

Подготовка судебной реформы началась в 1-й половине XIX в. И 8 сентября 1858 г. начальник второго отделения императорской канцелярии граф Н.Д. Будалов подал императору Александру II доклад «Об установлении присяжных стряпчих», т.е. об учреждении адвокатуры.

В 1861 г. Н.Д. Будалов образовал комиссию, членами которой были выработаны «Основные положения преобразования судебной части в России», впоследствии утвержденные Александром II в сентябре 1862 г. Эти принципы были положены в основу Учреждения судебных установлений, принятых в ходе судебной реформы 20 ноября 1864 г., которыми впервые в России учреждаются присяжные поверенные (адвокатура).

В мае 1874 г. наряду с присяжной адвокатурой учреждается институт частных поверенных. Чтобы стать частным поверенным и получить право на участие в производстве гражданских дел, необходимо было получить особое свидетельство, выдававшееся судами. Этими же судами накладывались и дисциплинарные наказания.

Деятельность адвокатской корпорации выявляла множество проблемных и больных для самой адвокатуры вопросов. Была очевидной необходимость реформирования этого института. Февральская революция 1917 г. породила надежду на демократизацию адвокатуры.

В советский период институт адвокатуры претерпел много значительных изменений. Так, Декретом «О суде» №1 не только присяжная адвокатура упразднялась, но и вся судебная система. В период действия Судебных уставов адвокатура была самоуправляемой организацией, в период правления Советов это важное свойство было утрачено.

В действующей Конституции РФ 1993 г. получило закрепление право граждан на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатно. Это право гарантируется наличием института адвокатуры как профессионального сообщества адвокатов.

Т.И. Поморцева, ВлГУ, группа Юк-200

ОТКУДА БЕРЕТ СВОИ КОРНИ ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ?

Предстоящая жилищная реформа, создание рынка жилья являются важнейшим фактором новых экономических условий жизни. До 1991 г. гражданин мог иметь в собственности только один жилой дом или часть жилого дома, и если в собственности гражданина оказывалось более одного жилого дома, то один из них в течение одного года должен быть отчужден. Теперь же граждане получили легальную возможность иметь в собственности неограниченное количество жилых домов и квартир. Одним из наиболее распространенных способов приобретения жилья в собственность является договор купли-продажи жилых помещений, который имеет актуальное значение в настоящее время. Это связано прежде всего с тем, что в наше сложное время в условиях нестабильности многие, кому удалось кое-что заработать, задаются вопросом: «Как сохранить эти сбережения, не говоря уже о том, чтобы их приумножить?» Думается, ответ на этот вопрос у всех на слуху: вложить средства в недвижимость. По оценкам отечественных и зарубежных экспертов, занимающихся анализом финансовой ситуации в России, недвижимость занимает одно из первых мест по степени рентабельности, т.е., вкладывая ваш капитал в этот сегмент финансового рынка, вы реально можете его увеличить. Цены на недвижимость всегда растут, если только не происходит каких-то чрезвычайных событий. Договор купли-продажи жилых помещений является разновидностью договора купли-продажи недвижимости, а если рассматривать еще глубже, то он относится к институту купли-продажи. А вы никогда не задумывались, где этот институт впервые зародился и как развивался? Институт купли-продажи очень древний, свои корни он берет на Востоке, где зародились первые государства, а вместе с ними и право. Важнейшими ис-

точниками права Древнего Востока являются такие правовые документы, как Законы Хаммурапи и Законы Ману. Занятие торговлей на Востоке вынуждало законодателя на создание достаточного количества соответствующих нормативных актов. Поэтому среди различных видов договоров, имевших место в то время, особо выделяется договор купли-продажи. Для большинства государств Древнего Востока характерным являлось то, что купля-продажа непосредственно была связана с договором мены. Так, в Ассирии, Египте долгое время в условиях господства натурального хозяйства более удобным представлялся договор мены: изобилие сырья давало возможность населению заниматься различными видами ремесел, а потому обмен продуктами собственного производства не создавал препятствий в общем товарообороте. Однако с возникновением денежного эквивалента предпочтение отдается купле-продаже, хотя мена и не прекращает окончательно своего существования. Как правило, купля-продажа требовала письменного оформления со строгим соблюдением всяческих формальностей в присутствии свидетелей, а часто и необходимостью скрепления подписей печатями, хотя при мелких сделках допускалось устное заключение договора. Предметом могли быть как движимое, так и недвижимое имущество. Известна продажа земли, рабов, скота, зерна. Важно отметить, что законодательно были определены требования, которым должна была соответствовать форма заключения договора: продавцом мог быть только собственник; недействительной считалась продажа имущества, изъятого из оборота, например имущества воина (Законы Хаммурапи, ст. 36); объект договора должен быть «под рукой», чтобы покупателю были известны все его недостатки (Законы Ману, ст. 201). Устанавливалась ответственность за нарушение, неисполнение или отказ от договора: штраф, битье палками, каторжные работы, рабство, долговая кабала, конфискация имущества. Известны и виды обеспечения договора: залог (Законы Ману ст.143, 144), в судебном порядке. Таким образом, именно на Востоке начала формироваться структура договора купли-продажи: форма, предмет, условия, ответственность. Конечно, она была далека от той модели, которую мы имеем сейчас, поскольку это были первые шаги в праве, но тем, кто интересуется историей, правом, будет интересно узнать происхождение института купли-продажи, из которого потом возникли такие договоры, как розничная купля-продажа, купля-продажа недвижимости и, наконец, купля-продажа жилых помещений.

РАЗВИТИЕ НОРМ ВЕЩНОГО ПРАВА ПО ОТЕЧЕСТВЕННЫМ ДОКУМЕНТАМ X – XIX вв.

В связи с тем, что в настоящий период повышается интерес к праву собственности, знание исторических аспектов его развития приобретает особую важность.

Право лица на вещь есть право владения (фактического обладания), право пользования (извлечения доходов) и право распоряжения (определения юридической судьбы вещей) этой вещью. Высшая и совершеннейшая форма вещного права есть право собственности, т.е. право исключительного и полного обладания вещью.

Нет сомнения, что вещные права и высшее выражение их – право собственности – появляются с первых моментов человеческого общежития. В феодальном обществе право собственности в среде феодалов определяется их взаимной связью и связью с государством, то есть системой вассальной зависимости, а в крестьянской среде – системой запретов на распоряжение. От различий этих отношений зависит и различие в статусе собственности.

Термин «собственность» не был известен ни в Древней, ни в Московской Руси, придя в отечественное право только в XVIII в. До того времени использовались описательные выражения, а именно: моя/твоя земля, моя/твоя купля, купить впрок и т. п. Логичнее всего исследование вопроса о праве собственности построить следующим образом: разделить всю историю его развития на два этапа: до XVII в. и после. Петербургский период русской истории имел большое значение для догматической разработки института права собственности. Термин "собственность" был введен в отечественное право именно в этот период Екатериной II, а деление имущества на движимые и недвижимые еще ранее привнесено Петром I. Если ранее мы наблюдали правовые институты, по сути только в некоторой степени схожие с собственностью в нашем сегодняшнем понимании, то с этого периода мы можем говорить уже именно об изменениях в рамках одного и того же института, причем осознаваемого в своем качественном своеобразии.

Только постепенно, на протяжении семидесяти – восьмидесяти лет с момента издания Жалованной грамоты дворянству 1785 г., понятие собственности приживается в русском праве, получая реальное и, главное, живое наполнение. Происходит это во многом через уравнивание сословных

прав, распад системы прав-привилегий и медленное становление формально-равного права. De jure в сфере права собственности этот процесс завершился к 1867 г., когда и казенные крестьяне получили статус крестьян-собственников, de facto он не был вполне завершен и к 1917 г., поскольку права лица во многом продолжали определяться его сословным статусом.

Из фактов истории права собственности, в особенности на землю, следует, что история собственности развивается в соответствии с историей других гражданских прав лица: право собственности растет вместе с возрастанием свободы лица и понижается вместе с понижением ее. И наоборот, возрастание или упадок права собственности влечет за собою или возвышение, или понижение личных прав. При полном стеснении лица союзами, родовым или общинным, т.е. в древнейшие времена, почти нет следов права частной собственности, разумеется, поземельной. Когда роды или общины сливаются в государстве и стесняются ими, то права частных лиц (как личные, так и имущественные) высвобождаются из прежних уз, зато на них налагает руку государство: московские государи, склонные считать себя едиными верховными собственниками. Наконец, когда государство в период империи очищается от примесей частноправных и личных прав граждан высвобождаются, то вместе с тем условные и ограниченные отношения этих последних, сложившиеся в предшествующие эпохи, дорастают до полного права собственности сначала для некоторых классов общества, потом для всех, и только постепенно одерживается одна из величайших побед человеческих обществ.

Секция "КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО"

З.Х. Ахматханов, ВлГУ, группа Ю-103

РОЛЬ ПОЛИТИЧЕСКИХ НОРМ В ОБЕСПЕЧЕНИИ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА НА ДОСТОЙНОЕ СУЩЕСТВОВАНИЕ

В обществе существует множество социальных норм, регламентирующих различные формы взаимодействия людей. Среди них выделяются юридические нормы, нравственные, технические, религиозные, корпоративные и, наконец, политические.

Политические нормы находят свое текстуальное закрепление в конституциях государства, в программах политических партий и организаций. Они направлены на достижения определенных политических целей.

Статья 7 Конституции РФ гласит: «Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека». Таким образом, политические нормы наряду с иными социальными нормами призваны обеспечить право человека на достойную жизнь.

Однако не нужно преувеличивать роль политических норм в обеспечении права на существование и придавать им доминирующее значение на всех этапах исторического развития. Такое положение наблюдается в государствах с авторитарными и тоталитарными политическими режимами, когда государство выступает в качестве источника права, а последнее считается как нечто вспомогательное и второстепенное.

Политические нормы существуют, как правило, в виде принципов, руководящих идей, создающих плодотворную почву для манипулирования их содержанием и произвольного толкования. В процессе такого взаимодействия политических и юридических норм право человека на достойное существование может быть просто извращено в угоду властвующим элит.

Процесс утверждения правового государства сопровождается высвобождением правовых норм от чрезвычайного влияния политических директив. Необходимой предпосылкой такого состояния является преодоление трех теоретических позиций, существующих в отечественной литературе:

- а) политика шире права,
- б) право шире политики,
- в) политика и право тождественны.

Первый тезис - *политика шире права* - провоцирует идею чрезмерной «этатизации» права, при которой любая юридическая норма находится в полной зависимости от воли правящей верхушки. В этом случае право человека на достойное существование станет привилегией государства, а не самого индивида.

Второй тезис - *право шире политики* – провоцирует идею чрезмерной «юридизации» политических норм, при которой последние теряют

свою относительную самостоятельность. Анализ управленческого процесса показывает, что не все политические отношения выступают как юридические. В частности, нормы, регулирующие внутреннюю жизнь политических партий и организаций, не носят общеобязательный характер для всех граждан РФ.

Третий тезис - *политика и право тождественны* - провоцирует ошибочную идею о равнозначности политических и юридических норм. Данная идея была свойственна В.И. Ленину, который отмечал, что «закон есть мера политическая, есть политика». отождествление политики и права логически противоречит ст. 13 Конституции РФ, где говорится о политическом и идеологическом многообразии, что никакая идеология не может быть установлена в качестве обязательной и государственной.

В силу вышесказанного, предпочтение следует отдать четвертому тезису – *политика и право относительно самостоятельные явления*. Именно такое состояние свойственно правовому государству, когда политические и юридические нормы взаимодействуют в деле обеспечения права человека на достойную жизнь.

А.А. Гунин, ВлГУ, группа Ю-102

КОНСТИТУЦИЯ ГЕРМАНИИ И ЕЕ СОВРЕМЕННЫЕ АСПЕКТЫ

В преамбуле Конституции Германии говорится о том, что сам немецкий народ дал себе Основной закон и несет ответственность перед Богом и людьми. В отличие от этого в Российской Конституции прописано, что мы, народ, принимаем Конституцию Российской Федерации.

Существует психологическо-нравственный аспект ответственности в немецкой конституции, развивающий национально-идеологическое единство. Конституция 1949 г., которая действует в настоящее время, открывается разделом о правах и свободах. Последние названы основными, подчеркивая их важность. Такая терминология присуща странам, испытавшим авторитарные или тоталитарные режимы в своей истории (Испания, Португалия, Россия и др.). Права и свобода и их прямое действие, по мысли создания акта, также должны служить подтверждением существования

правового государства. Эта концепция, однако, в значительной мере не точна, если рассматривать ее строго юридически, поскольку ст. 18 говорит о возможности ограничения прав и свобод. Их могут быть лишены лица, которые злоупотребляют свободой мнения, свободой печати, преподавания, собраний, объединений, тайной переписки, правом собственности или убежища “для борьбы против основ свободного демократического строя”. Объяснение этого понятно и состоит в том, что необходимо сохранить любыми способами единое государство. Нужно отметить, что ФРГ имеет во главе “слабого” Президента и “сильного” канцлера, т.к. все акты сперва должны быть контрассигнованы вторым, за исключением актов, касающихся назначения и увольнения федерального канцлера, роспуска Бундестага, когда последний не может избрать канцлера (ст. 63). Элементом обеспечения стабильности стал конструктивный вотум недоверия канцлеру (ст. 67). Но практическое его применение оказалось не столь радужно, как предполагалось, т.к. применяется деструктивный вотум недоверия Бундестагу со стороны правительства.

Основной закон ФРГ учредил федеральную форму территориального устройства. Федеральное право имеет приоритет над правом земель. К ведению последних относятся области их исключительной компетенции, точно не оговоренные в Конституции, имеющие остаточный характер (ст. 70), а также сфера конкурирующей компетенции в случаях, когда федерация не использует полномочия в этой области. Международно-правовые положения занимают в Основном законе ФРГ значительное место. Наибольшее число норм посвящено регулированию отношений с Европейским союзом. Базовой нормой является абзац ст. 24 “Федерация может законами передавать свои суверенные права межгосударственным установлениям”. Однако в абзаце 3 ст. 79 не допускается изменение настоящего Основного закона, затрагивающего разделение Федерации на земли, принципы участия земель в законодательстве или принципы, установленные в ст. 1 и ст. 20 (т.е. основные права и свободы).

По способу изменения Конституция ФРГ относится к числу “жестких”. Согласно ст. 79 изменения должны быть одобрены большинством в две трети обеими палатами парламента.

**ВОПРОСЫ О НЕОБХОДИМОСТИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СФЕРЕ
ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЯДЕРНОЙ И РАДИАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ
И УЧАСТИЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ
В ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ**

XX век ознаменовался мощным научно-техническим прогрессом, в том числе развитием атомной энергии и созданием ядерного оружия. В этих условиях общество сталкивается с неблагоприятным воздействием радиации на население и окружающую среду. Поэтому в докладе раскрываются три основные проблемы, сложившиеся на сегодняшний день: вопрос о состоянии атомных станций на территории РФ; проблемы ввоза ядерных отходов и исчезновения денег, выплаченных для их хранения; вопрос о негативном отношении и влиянии на потерпевших от радиационного облучения. Анализируя материалы средств массовой информации, можно сказать, что большинство атомных станций на нашей территории исчерпали свой ресурс. Они находятся в такой стадии, когда представляют существенную опасность как для населения, так и для окружающей природной среды (аварийные), такими выступают Чернобыльская АЭС (УССР), производственное объединение «Маяк» в Челябинской области. Другие атомные реакторы устанавливаются на новой боевой технике (подводные лодки), но и они представляют особую опасность для окружающих, т.к. технология эксплуатации атомных реакторов требует постоянного энергообеспечения, пока судно стоит в сухом доке. Следовательно, малейшие сбои могут привести ко второму Чернобылю. Существенная опасность проявляется в том, что правительство предлагает концепцию по продлению срока их службы на 5 – 10 лет, не выделяя при этом никакой материальной поддержки для их реконструкции. Министр атомной энергетики, давая интервью программе «Момент истины», в открытую лгал, что якобы близлежащая территория объединения «Маяк» экологически чистая (вода, земли, уголья и т.д.). По опросу жителей данной местности выясняются интересные факты: окружающая природная среда настолько заражена, что люди вымирают как мухи; не выполнялись указания Президента РФ по вопросу о переселении жителей в другое место, вследствие чего чиновники «зарабатывали» материальные блага на горе чужих людей. Дру-

гая существенная проблема, которая висит над нашей страной, – проблема ввоза зарубежных ядерных отходов на нашу территорию. Здесь мы должны задать вопрос: неужели нам мало ядерных выбросов и аварий, вследствие чего в массовом порядке уничтожаются огромные территории? Ядерные отходы поставляются на производственное объединение «Маяк» и в Красноярский край, где возникает ряд задач по хранению и переработке своих отходов ядерного топлива, т.е. если ядерные отходы не утилизировать, то это также грозит нам экологическим бедствием. Наша страна взяла на себя обязательства по переработке ядерных отходов перед другими государствами. Сумма контракта выражается в миллионах долларов США, однако выплачиваемые деньги оседают в карманах соответствующих должностных лиц. Даже смешно слушать, когда чиновники предоставляют нам информацию о том, что 50 – 70 % от этой суммы уйдет на восстановление экологии, а остатки будут зачислены в бюджеты соответствующих уровней. Большинство законодателей голосовало за этот закон, игнорируя мнение многих общественных организаций, выразивших протест против таких законов и соглашений. Третья проблема – это негативное влияние на потерпевших атомных катастроф. Конечно, учитывая особую актуальность социальной защиты граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие радиоактивных катастроф, аварий и испытаний ядерного оружия, федеральные органы законодательной и исполнительной власти РФ приняли по этим проблемам комплекс правовых актов. Их действие распространяется на лиц, оказавшихся в зоне неблагоприятных факторов Чернобыльской АЭС; принимавших участие в испытаниях ядерного оружия; подвергшихся радиационному воздействию вследствие ядерных испытаний в Семипалатинске и на производственном объединении «Маяк». Данная группа лиц имеет право на ряд жизненно важных льгот.

Подводя итог, хотелось бы отметить, что роль правоохранительных органов здесь не столь важна, т.к. по закону нарушены только инструкции по технике безопасности и т.д. Реализовать на рынке атомную энергию из реактора невозможно. Эту роль необходимо отвести ученым, институтам, где более глобально будет отслеживаться деятельность атомщиков и состояние атомных реакторов. Проще с юридической точки зрения ужесточить ответственность сотрудников атомной промышленности, в том числе министров (ведь руководителя Чернобыльской АЭС осудили только на 2 года и то условно, что несоизмеримо с тем, какие экономические и челове-

ческие убытки он причинил не только РФ, но и странам ближнего зарубежья). Суровая ответственность – залог экологической стабильности и безопасности.

Е.А. Кузьмина, ВлГУ, группа Ю – 101

РЕПРОДУКТИВНЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН И ПРОБЛЕМЫ ИХ РЕАЛИЗАЦИИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Прежде чем приступить к изложению указанной проблемы, хотелось бы проанализировать некоторые статистические данные. По итогам первой очереди автоматизированной обработки материалов Всероссийской переписи населения 2002 г. Госкомстат России сообщает следующие факты. Численность постоянного населения РФ составила 145,2 млн человек. По сравнению с переписью населения 1989 г. численность населения уменьшилась на 1,8 млн человек. Такие цифры заставляют задуматься. С недавних пор буквально все периодические издания, теле- и радиовещательные каналы сообщают о демографическом кризисе в России. В связи с чем нынешнее законодательство все больше внимания уделяет вопросам репродуктивных прав граждан. Ряд исследователей полагает, что «репродуктивные права могут быть определены как права граждан самостоятельно и свободно от какого бы то ни было принуждения решать вопросы деторождения, иметь доступ к необходимой для этого информации и медицинской помощи»³. Резонным является замечание о том, что «репродуктивные права - это та область человеческой жизни, которая не может быть поставлена под контроль других лиц, даже очень близких, не говоря уже о контроле со стороны государства»⁴. Тем не менее, полностью отказаться от правового регулирования в данной сфере нельзя. Одним из наиболее важных, требующих внимания законодателей, является вопрос о деторождении. Семейный кодекс 1995 г. закрепил, что вопросы отцовства и материнства решаются супругами совместно (ст. 31 п.2). De iure никаких сложностей

³ Хазова О. Репродуктивные права в России: пределы законодательного регулирования // Конституционное право: восточноевропейское обозрение, 2000. – № 4. – С.16.

⁴ Гендерная экспертиза российского законодательства / под ред. Л. Н. Завадской. – М., 2001. – С. 125.

данное положение не вызывает. Но *de fact* возникает значительная гендерная асимметрия при реализации этого права. Беременность является серьезным психологическим и физическим испытанием, поэтому законодатель закрепил за женщинами *преимущественное* право определять судьбу плода. Логичность данного утверждения трудно оспорить. Участие мужчин в решении указанного вопроса узаконило бы «вынужденную беременность». Как показывает история, женщины в таком случае пытались бы избавиться от нежеланного потомства любыми способами, подрывая свое репродуктивное здоровье или вообще лишаясь возможности иметь детей. Но в начале XXI в. все активнее движение в защиту репродуктивных прав мужчин. Представители этого направления утверждают: «Когда женщина становится беременной, она решает, что хочет ребенка, и она может требовать восемнадцатилетней материальной поддержки от отца, и он не имеет никакого выбора в этом вопросе»⁵. Мужчины справедливо требуют равенства репродуктивных прав. Карен ДеКроу, прежний президент Национальной организации «Для женщин», пишет: «Если женщина делает одностороннее решение сохранить беременность, а биологический отец нет, он не должен быть ответственен и в течение двадцати одного года обеспечивать материальную поддержку..., самостоятельные женщины, принимающие независимые решения относительно их жизней, не должны ожидать, что мужчины будут финансировать их выбор». Сегодня данный вопрос все еще остается открытым. Развитие биомедицинских технологий значительно усилило гендерный дисбаланс в сфере реализации гражданами своих репродуктивных прав. Яркой иллюстрацией этому служит законодательное закрепление методов вспомогательной репродукции, таких как суррогатное материнство, искусственное оплодотворение и имплантация эмбрионов женщине. Исследователи отмечают существенные пробелы в праве, возникшие при использовании указанных методов. Хочется верить, что в будущем законодатель уделит большее внимание данной проблеме. В частности, будут приняты федеральные законы «О биоэтике» и «О репродуктивных правах», разработана новая государственная политика в области планирования семьи, что в конечном итоге поможет преодолеть затянувшийся демографический кризис в России.

⁵ Как насчет права выбора для мужчин? Гленн Сакс.[http:// menalmanah.narod.ru](http://menalmanah.narod.ru).

Секция «ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС»

В.И. Емелина, ВлГУ, группа Ю- 101

ПРОБЛЕМА ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

В современном мире интеллектуальная собственность приобретает все большее значение. Информация становится, пожалуй, одним из важнейших товаров. Мы живем в эпоху стремительного развития информационных технологий, именно поэтому правовое обеспечение защиты авторских прав и интеллектуальной собственности приобретает все большую важность. Тем не менее, из всей совокупности основных прав человека меньше всего обращает на себя внимание российских правозащитников право человека "на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является" (ст. 27 Всеобщей декларации прав человека). В то время как естественное проникновение рыночных отношений в сферу творчества при совершенной неготовности к этому большинства самих авторов, особенно в провинции, делает положение с соблюдением этого права все более напряженным.

Бернская конвенция, учрежденная еще в конце XIX в., устанавливает очень четкие и подробные положения по охране прав авторов. Согласно этой конвенции за авторами признается достаточно широкий объем прав. В 1952 г. была учреждена Женевская международная конвенция по авторскому праву, предполагающая гораздо менее жесткие условия для присоединения, что позволило бы многим странам включиться в систему взаимной международной охраны прав авторов, постепенно приводя свое внутреннее законодательство в соответствие с установлениями Бернской конвенции.

В 1973 г., когда Верховный Совет СССР принял решение вступить в Женевскую всемирную конвенцию по авторскому праву, положения советского закона не вполне соответствовали требованиям Бернской конвенции: срок охраны авторских прав был 25 лет, для использования произведений на телевидении и радио не требовалось разрешения автора и т.д. В 1993 г. был принят новый, ныне действующий закон об авторском праве и

смежных правах, почти дословно повторяющий большинство положений Бернской конвенции, что и позволило России вступить в нее через несколько лет.

Условия членства во Всемирной торговой организации требуют больших сроков и объемов охраны интеллектуальной собственности, авторских прав в том числе. Так, срок охраны авторских прав должен быть увеличен до 70 лет после смерти автора. Поскольку мы планируем в нее вступить, сейчас ведется работа по изменению сроков до 70 лет.

Вопрос об охране авторских прав на территории других государств на произведение, опубликованное за рубежом лицом, не являющимся гражданином этой страны, решается по-разному. Более или менее единообразный подход к охране авторских прав на такие произведения существует на территории государств, являющихся членами международных конвенций или участниками международных договоров в области интеллектуальной собственности. В этом случае охрана прав автора предоставляется вне зависимости от того, в каком государстве это произведение впервые увидело свет. К странам, у которых с Россией заключены договоры по вопросам авторского права, относятся Австрия, Армения, Болгария, Венгрия, Куба, Малагасийская Республика, Польша, Словакия, Чехия и Швеция. Охрана прав на произведения российских авторов, впервые увидевших свет на территории России после 26 мая 1973 г., предоставляется также в странах – членах Всемирной конвенции об авторском праве, а в отношении литературных и художественных произведений, впервые увидевших свет после 12 марта 1995 г., – в странах, входящих в Бернскую конвенцию.

В других странах, как правило, охрана права на произведение предоставляется в зависимости от двух основных принципов: гражданства автора произведения (критерий гражданства) и места первого обнародования произведения (критерий места первого обнародования). Если автор произведения, впервые увидевшего свет на территории России, не является гражданином государства, на территории которого происходит использование его произведения (издание, продажа, др.), то его произведение не будет охраняться на территории этого государства.

Интересен опыт США по защите авторских прав и, в частности, по патентному праву. В США существует особая должность – патентный поверенный. Это лицо, обладающее техническим и юридическим образованием. Фактически это адвокат по патентным вопросам.

Общеизвестно, что авторы зачастую не обладают достаточными юридическими знаниями, чтобы защитить свои права. Помочь им в этом призваны специальные организации. К сожалению, в России пока очень слабо развит агентский бизнес по представлению интересов авторов.

Автор также может подписать договор с юридической фирмой или юристом об оказании конкретной или долгосрочной правовой помощи или о постоянном представительстве его интересов. Это будет договор об оказании юридических услуг, в котором должно быть четко оговорено, какие услуги автору будут оказываться по договору и какую плату (и в какой форме) юрист или юридическая организация будет за них получать.

К.А. Ермаков, ВлГУ, группа Ю-101

ПРОКУРОР В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

В связи с вступлением в действие с 1 февраля 2003 г. нового ГПК РФ изменилось положение прокуратуры в гражданском процессе. Причем изменения эти, по мнению автора статьи, произошли не в лучшую сторону с точки зрения защиты прокурором прав граждан. Начнем с оснований для участия прокурора в гражданском процессе. Ранее действовавшее гражданское процессуальное законодательство позволяло прокурору обратиться в суд за защитой прав любого гражданина, если гражданин попросит об этом прокурора. Теперь же прокурор вправе сделать это только в том случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (п. 1 ст. 45 ГПК РФ). Данное положение существенно ограничивает возможности прокурора по защите прав и свобод человека и гражданина. Далее до введения в действие ГПК РФ прокурор мог дать заключение по любому делу, если суд удовлетворил ходатайство гражданина о привлечении прокурора в начатый процесс. В соответствии же с п. 3 ст. 45 ГПК РФ прокурор может вступить в начатый процесс для дачи заключения по делу только в случаях, предусмотренных данным Кодексом и другими федеральными законами. Напрашивается вывод, что и здесь возможности защиты прокура-

турой прав и свобод человека и гражданина новым Кодексом ограничены. Отнюдь не расширяет эти возможности и предоставление прокурору права обращаться в защиту прав неопределенного круга лиц, то есть с заявлениями о признании нормативных правовых актов противоречащих законодательству. Более того, теперь у представителей законодательной и исполнительной власти появилось искушение использовать прокуратуру как орган, обеспечивающий признание судом таких нормативных правовых актов законными. Данное положение ограничивает и возможности правозащитных организаций требовать признания нормативных правовых актов недействующими, если в них имеются положения, ущемляющие права и свободы граждан. Ведь после судебного вмешательства прокуратуры рассмотрение вопроса законности этих актов по тем же основаниям по новому ГПК невозможно.

Однако исходя из требований ст. 2, 18 Конституции РФ смысл деятельности государственных органов, к числу которых относится и прокуратура, заключается в реализации прав и свобод человека и гражданина. Поэтому участие прокурора в гражданском процессе необходимо связать с обращениями конкретных граждан и общественных организаций по поводу устранения их нарушенных прав. Только в этом случае деятельность прокуратуры будет подчинена решению вышеназванных конституционных задач. К отрицательным моментам ГПК РФ следует отнести и отсутствие у прокурора возможности устранить нарушение прав граждан, пропустивших срок для судебной защиты. В соответствии с ч. 2 п. 6 ст. 152 ГПК РФ суд может отказать гражданину в рассмотрении его требований по существу, если им без уважительных причин пропущен срок для судебной защиты. Кодекс лишает и прокурора возможности устранить в судебном порядке нарушение прав и свобод данного гражданина. Подобное ограничение противоречит ст. 46 Конституции РФ, гарантирующей право на судебную защиту, которое предполагает правовую оценку заявленных гражданином требований независимо от того, когда были нарушены его права. Соответствующие изменения также следует внести в гражданское процессуальное законодательство. Новый ГПК также крайне ограничил возможность отмены незаконного решения суда. Согласно п. 2 ст. 376 ГПК РФ судебные постановления теперь могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции

лишь в течение 1 года со дня их вступления в законную силу. Причем прокуратура может требовать устранения нарушений прав и свобод граждан только по тем категориям дел, в рассмотрении которых участвовал прокурор. Таким образом, судебное решение, которым отказано в восстановлении нарушенного права или законного интереса гражданина, по истечении 1 года не может быть отменено.

Думается, достижению указанных целей способствовало бы введение представителей гражданского общества в состав суда по гражданским делам. Успешная деятельность прокуратуры по защите прав и свобод человека и гражданина не может быть обеспечена без соответствующего судебного состава, способного проявить независимость при рассмотрении дел с участием властных структур, поэтому в состав суда по таким делам помимо профессионального судьи следует ввести гражданских судей, рекомендованных общественными организациями. Подобное формирование состава суда соответствует ч. 5 ст. 32 Конституции РФ, гарантирующей гражданам России участие в отправлении правосудия, в том числе и по гражданским делам. Предлагаемое нововведение не потребует дополнительных бюджетных затрат, так как на период деятельности гражданских судей в суде за ними могут сохранять среднюю заработную плату общественные организации, в которых они работают.

А.Н. Косова, ВлГУ, группа Ю-101

ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С НАРУШЕНИЯМИ ПРАВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В СЕТИ ИНТЕРНЕТ

Правовые проблемы использования объектов интеллектуальной собственности и возможность их защиты в сети Интернет – актуальная и архиважная проблема. Недооценка этого вопроса чревата не только нарушением прав авторов, но и грозит государству огромными убытками в этой сфере. Отечественная юридическая наука еще не сформировала комплексного подхода к проблематике сети Интернет. Прямого государственного регулирования в сети еще нет, несмотря на то, что проблема стоит очень давно. Большинство вопросов решаются пока на основе саморегуляции се-

тевого сообщества. Выработка общего подхода к правовому решению проблемы осложняется постоянными изменениями, происходящими в области технической реализации способов информационного обмена, и как следствие – образованием новых форм практического применения Интернета.

При использовании сети Интернет возникает множество нетрадиционных юридических вопросов в сфере охраны интеллектуальной собственности, усугубляемой отсутствием нормативно-правовой базы, регулирующей российский сегмент Интернет.

На первое место выходит проблема защиты авторских материалов, размещенных в Интернете, от незаконного их использования в коммерческих целях. Комплексное использование административных и технических средств дает определенный эффект, однако положения не спасает.

Один из подобных вопросов - это вопрос о гипертексте. На некотором сайте находится ссылка на сайт, на котором размещена информация, нарушающая чьи-то авторские права. Является ли владелец сайта, разместившего злополучную ссылку, также нарушителем? Как быть владельцам поисковых серверов и порталов, которые предоставляют пользователю десятки тысяч ссылок, проверить каждую из которых на предмет законности практически нет физической возможности.

Довольно широкий размах приобрело использование чужих товарных знаков и фирменных наименований, при регистрации доменных имен в российском сегменте иногда с целью последующей продажи законным владельцам или с целью недобросовестной конкуренции.

Доменное имя выполняет в Интернете функции адресации и идентификации, оно абсолютно уникально, что обусловлено необходимостью его однозначного соответствия протокольному адресу компьютера в едином пространстве Интернет. Согласно ст. 138 ГК РФ использование средств индивидуализации, которое является объектами исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя. Такое же правило зафиксировано в п.2 ст.4 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и мест происхождения товаров». Однако в РФ законодатель еще не дал официального определения доменному имени, и им можно считать «иным введением в хозяйственный оборот» уже имеющегося товарного знака. Доменные имена в настоящее время еще не фигури-

руют ни в одном из нормативных актов РФ, однако позиция Роспатента такова, чтобы признать доменные имена объектами интеллектуальной собственности.

На сегодняшний день невозможно установить надлежащий контроль за введением и распространением произведений в Интернете и, естественно, обеспечить правообладателям сбор авторского вознаграждения. С точки зрения авторского права любая фиксация произведений в памяти ЭВМ является его воспроизведением (ст. 4 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах»). Именно это и происходит при записи произведения в память сервера или компьютера пользователя Сети. В связи с этим встает вопрос: что с точки зрения авторского права происходит, если мы передаем произведение по каналам сети Интернет? Этот вопрос сейчас достаточно широко дискутируется международной общественностью, и на него нет однозначного ответа. Основные проблемы заверения документов в электронном документообороте решаются сегодня на основе закона об электронной цифровой подписи. Придание юридической силы документам, заверенным подобной подписью, позволяет решить комплекс задач, в том числе связанных и с проблемами прокурорского реагирования по случаям нарушения прав граждан, допущенных в Интернет. Географическая неопределенность происходящего в киберпространстве заставляет суды все чаще решать вопрос о том, какие законы и каким образом должны быть применены в том или ином случае. Практически все законодательство, а в конечном счете – органы правопорядка имеют дело с материальными, осязаемыми предметами, находящимися на территории конкретного государства. Однако в любой цифровой сети мы можем поместить информацию и перемещать ее в географическом пространстве, управляя ею с помощью лишь компьютеров.

Необходимо выработать более гибкий подход по определению физического места, в котором произошло конкретное правонарушение в гиперпространстве. В связи с этим необходимо разрабатывать и принимать международную конвенцию, которая бы установила зоны национальной юрисдикции в Интернете, а также общие правила дозволения, обзывания и запрета в отношении деятельности в трансграничных сетях.

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ – ОБЪЕКТ СОВРЕМЕННОГО ПРАВА

«Всякая новая идея, провозглашение и осуществление которой может быть полезным для общества, принадлежит тому, кто ее создал, и было бы ограничением прав человека не рассматривать новое изобретение как собственность его творца»

Вводная часть Французского Патентного закона
от 7 января 1791 г.

В соответствии с ч.1 ст. 128 Гражданского кодекса РФ результаты интеллектуальной деятельности, и в том числе исключительные права на них, являются объектами гражданских прав. В обобщенном виде содержание данного понятия раскрывает статья 138 ГК РФ, указывающая, что в случаях и в порядке, установленном настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)».

К сожалению, в настоящее время право интеллектуальной собственности нарушается повсеместно, особенно это касается авторского права, средств индивидуализации продукции и наименования юридического лица, права интеллектуальной собственности в Сети. Назрела необходимость обобщения судебной практики, а также принятия высшими судебными инстанциями постановлений по этим категориям дел. Так, Арбитражный суд посчитал заключенный сторонами лицензионный договор, объектом которого являлись определенные права на изобретения, договором коммерческой концессии. После этого суд определил, что данный договор не соответствует по некоторым своим признакам договору коммерческой концессии и признал его недействительным по ст. 168 ГК РФ как не соответствующий закону. (Такая позиция суда противоречит закону, поскольку ст. 421 ГК устанавливает, что стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом и иными нормативно-

правовыми актами.) Но главная проблема в том, что суды при рассмотрении этих дел очень часто испытывают трудности. Это обусловлено малочисленностью высококвалифицированных специалистов в данной области права, а также психологической неготовностью судов к глубокому пониманию права интеллектуальной собственности как одного из первостепеннейших естественных прав человека.

Второй вопрос – это нарушение права интеллектуальной собственности в киберпространстве. На сегодняшний день возможности «мировой электронной паутины» позволяют пользователям в максимально сжатые сроки получать доступ к огромным массивам информации и делать с ней все, что угодно. Изготовление пиратских копий нарушает имущественное право автора, а именно исключительное право на использование произведения. В этом случае автору не выплачивается вознаграждение за использование произведения. Пресечением подобных нарушений должен заниматься специально созданный орган. В Финляндии действует антипиратская организация, в Швейцарии создан специальный центр, специализирующийся на лицензировании использования произведений в киберпространстве и на взимании авторских вознаграждений. Возникает вопрос: где должно быть получено согласие правообладателя на введение в Сеть произведения и выплачиваться авторское вознаграждение у нас?

Проблема защиты прав интеллектуальной собственности в Сети требует незамедлительного разрешения, поскольку уже сейчас существует острая необходимость в принятии нормативно-правовых актов.

Существенный ущерб наносится правообладателям (видео-, аудио-компаниям), их законным представителям и государственной казне (в виде недополученных доходов) при незаконном тиражировании, распространении и перепродаже аудио-, видеопродукции, т.е. контрафактной продукции. Слово «контрафактная» (от фр. contrefaçon) означает нарушение прав интеллектуальной собственности и в правоприменительной практике России употребляется как «нарушающий авторские или смежные права». Факт чрезвычайной прибыльности пиратства вовлекает в него все большее и большее количество преступных элементов. Трудно найти другой вид незаконной деятельности, где бы прибыль была столь высока, а риск задержания и судебного преследования так мал. Незаконный оборот наркотиков

на сумму гораздо меньшую, чем можно выручить от незаконного оборота контрафактной продукции, во многих странах влечет за собой пожизненное заключение или смертную казнь, тогда как интеллектуальное пиратство лишь в отдельных странах карается лишением свободы, да и то на небольшой срок.

Ввиду существующего правового нигилизма пиратство не воспринимается обычными гражданами как серьезное преступление. К тому же оно выгодно для них. Лицензионная компьютерная программа стоимостью около 100 дол. и пиратская копия, не имеющая никаких серьезных отличий за 200 рублей? Что выберет российский гражданин с заработной платой в 150 – 200 дол.? Именно эта причина является существенным условием процветания пиратства в России. Прибыль, полученная в результате этого бизнеса, используется не только для незаконного оборота, но и в целях коррупции. Видимо, этим объясняется терпеливое отношение власти и единичные вылазки правоохранительных органов, дабы показать успешную работу. Остается добавить, что право интеллектуальной собственности в России – право, требующее серьезной защиты со стороны государства и глубокого научного изучения. Право интеллектуальной собственности – это объект современного права.

А.О. Тамбасова, ВлГУ, группа Ю-199

СОВРЕМЕННОЕ РАЗВИТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ОКАЗАНИЮ РЕКЛАМНЫХ УСЛУГ В СФЕРЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

Развитие отношений торговли в современный период характеризуется интенсивным информационным обменом между участниками товарного оборота. Неоспорим тот факт, что рекламная информация, имея большое экономическое значение в сфере осуществления товарно-денежных отношений, способствует возникновению, развитию и реализации огромного числа таких отношений в обществе. При этом сфера рекламы, несмотря на большое количество различных законодательных (ФЗ «О рекламе» от 14

июня 1995 г. № 108-ФЗ) и иных правовых актов о рекламе, не имеет сегодня четкого и эффективного регулирования. Так, например, до сих пор нет единого легального определения понятия рекламы, что, безусловно, не может способствовать эффективному развитию рекламных отношений и приводит порой к субъективным оценкам и необоснованным санкциям со стороны государственных органов, осуществляющих контроль за соблюдением требований законодательства о рекламе.

Реклама с точки зрения ее коммерческой сути – это платное, одностороннее и неличное обращение, осуществляемое через средства массовой информации и другие виды связи, агитирующее в пользу какого-либо товара, марки, фирмы (какого-то дела, кандидата, правительства).

Гражданский кодекс Российской Федерации в ч. 1 ст. 437 содержит лишь упоминание о рекламе, но вместе с тем дает главный квалифицирующий признак ее. Реклама рассматривается как приглашение делать оферты. Отличие от оферты состоит в том, что реклама адресована неопределенному кругу лиц и, как правило, не бывает достаточно определенной и содержащей необходимые условия для заключения договора. Обязательство по оказанию рекламных услуг может быть определено как такое гражданское правоотношение, по которому услугодатель, с одной стороны, должен по заданию услугополучателя - с другой, совершить действия по производству и (или) распространению (размещению) рекламы, а последний (т.е. услугополучатель) вправе требовать от услугодателя исполнения его обязанностей. Основания возникновения обязательств по оказанию рекламных услуг можно подразделить на две следующие группы: юридические факты (договоры на производство, размещение и (или) распространение рекламы) и юридические составы. Закон «О рекламе» содержит перечень участников отношений, «возникающих в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ, услуг» - рекламоделец, рекламопроизводитель, рекламораспространитель. Возможность выступления этих субъектов в качестве услугодателей в некоторых случаях связана со специальным подлежащим исполнению условием (наличие лицензии, содержание уставных документов).

Обязательственные правоотношения в рекламе имеют сложный объект, состоящий из нескольких следующих элементов:

- 1) действия или деятельность,
- 2) вещи и иное имущество, в том числе имущественные права,
- 3) информация,
- 4) результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность).

Содержание возникающего при оказании рекламной услуги обязательства может быть различным, так как оно непосредственно зависит от общественного отношения, лежащего в основе этого обязательства.

Приведенные выше элементы рассматриваемых обязательств нигде в законодательстве не структурированы, информация содержится в различных нормативных актах и зачастую противоречит друг другу. Объективно существующая проблема совершенствования законодательного регулирования рекламных отношений не просто привнесена юристами, она существует и развивается по своим собственным законам. С этой точки зрения закон "О рекламе", признанный компетентными лицами эффективным нормативным актом, за последние 5 лет значительно устарел и уже не столь эффективно регулирует изменившиеся социально-экономические отношения.

Секция «АДМИНИСТРАТИВНОЕ И ТРУДОВОЕ ПРАВО»

С.П. Вишняков, ВлГУ, группа Ю-101

ПРОГУЛ И ЕГО ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ

Прогулом является отсутствие работника на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня. Прогул относят к тем основаниям прекращения трудового договора, которые связаны с виной работника, т.е. к дисциплинарным проступкам. В этом заключается специфика правовых последствий, порождаемых виновным отсутствием работника на рабочем месте. К числу указанных последствий относятся:

- а) привлечение работника к дисциплинарной ответственности;
- б) расторжение трудового договора с работником.

Прогул без уважительных причин рассматривается как основание для применения к работнику дисциплинарного взыскания в форме увольнения. При этом увольнение служит предпосылкой к расторжению трудового договора с работником, в действиях (бездействиях) которого обнаружен состав дисциплинарного проступка.

Таким образом, понятие «увольнение» применяется не к трудовому договору, а к работникам, привлекаемым к дисциплинарной ответственности. Вместе с тем Трудовой Кодекс (ТК) во многих статьях использует указанные понятия как синонимы, что на практике ведет к подмене процедуры расторжения трудового договора с работником его увольнением. В связи с этим постановлением Госкомстата России от 06.04.01 г. была утверждена унифицированная форма Т-8, согласно которой приказ (распоряжение) о прекращении (расторжении) трудового договора с работником должен содержать основание расторжения договора и его расшифровку (пункт 6 «а» ст. 81 ТК – прогул без уважительных причин). Сведения о применении дисциплинарного взыскания (увольнения) вносятся в трудовую книжку работника, отражаются в приказе (распоряжении) о применении дисциплинарного взыскания.

Оформлению прекращения трудовых отношений с работником по причине прогула должен предшествовать этап дисциплинарного производства. Работодателю необходимо помнить, что «работник, уволенный без законного основания или с нарушением установленного порядка увольнения, подлежит восстановлению на прежней работе» (п. 45 постановления Пленума Верховного суда РФ от 22 декабря 1992 г.).

Причем правильность наложения дисциплинарных взысканий работодателем проверяется судом независимо от того, заявлялось ли истцом (работником) это требование или нет (п. 25 Постановления).

Как видно, увольнение работника в связи с прогулом служит необходимой предпосылкой для расторжения трудового договора с ним. Однако представляется неверным отождествлять эти правовые явления. Следует говорить о единой процедуре прекращения трудовых правоотношений между работником и работодателем в целом, соблюдение которой сделает решение работодателя о прекращении трудовых правоотношений с работником законным и обоснованным.

АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ВОДИТЕЛЕЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ СУД

Стремительный рост в России числа автомобилей резко опередил уровень развития дорожной сети и пропускной способности городских магистралей. Данная ситуация объективно ведет к увеличению аварийности на дорогах, росту количества дорожно-транспортных происшествий, а также способствует увеличению ущерба от ДТП. Так, по данным Главного управления ГИБДД (ГАИ) МВД РФ, только за 2000 г. на дорогах России произошло более 140 тыс. ДТП, в которых погибло 25 тыс., а пострадало почти 150 тыс. человек, материальный ущерб превысил 100 млрд руб.

Есть в новом Кодексе и неприятные для водителей моменты. В частности, водительское удостоверение изымается за грубые нарушения правил дорожного движения. К таковым помимо вождения в нетрезвом состоянии относятся: выезд на встречную полосу, превышение скорости более чем на 60 км/ч, а также отказ уступить дорогу спецтранспорту с синим проблесковым маячком. Во всех таких случаях ГИБДД будет направлять дело в суд, и опять же только он, а не милицейские группы разбора смогут решать вопрос лишения прав. С одной стороны, цивилизованный подход, с другой - никто на сегодня не может сказать, как долго подобные дела будут рассматриваться судами. Только в 2001 г. задержано и лишено прав управления 1,6 млн нетрезвых водителей. Как подобную дополнительную нагрузку одолеет и без того до предела перегруженный суд?

Сильно смягчено наказание для водителя, который не остановился по требованию инспектора. Ранее за это, как и за управление в состоянии опьянения, лишали прав на управление автомобилем. По новому Кодексу за такое нарушение положен лишь штраф. Получается, что нетрезвому водителю "выгоднее" убегать от ГИБДД, чем проходить экспертизу на алкоголь.

В заключение надо заметить, что нужны специальные суды для рассмотрения дел об административных правонарушениях.

РАЗГЛАШЕНИЕ РАБОТНИКОМ ОХРАНЯЕМОЙ ЗАКОНОМ ТАЙНЫ

Необходимо подчеркнуть, что принятие закона "О коммерческой тайне" является исключительно актуальным, так как на нынешнем этапе развития рыночной экономики и ее успехов особенно важную роль играет защита коммерческой тайны (далее по тексту КТ). Коммерческие и производственные секреты (такие как ноу-хао и т.п.) предприятия позволяют ему повышать качество продукции, снижать цены, создавать новые виды товаров и услуг с использованием передовых технологий с наименьшими затратами. В случае утраты таких секретов есть возможность потерять позиции предприятия на рынке, что в целом негативно сказывается на развитии экономики, особенно ее обрабатывающих отраслей. Трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работодателя на основании подп. "в" п. 6 ст. 81 ТК РФ в связи с разглашением работником охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в силу исполнения им трудовых обязанностей. Поскольку факт разглашения указанных сведений может быть установлен только в суде, применение данной нормы закона возможно при наличии соответствующего решения суда. Обязанность работника соблюдать государственную и служебную тайну, как правило, обусловлена характером и местом трудовой деятельности и фиксируется в трудовом договоре в качестве одного из условий. Ответственность за нарушения, связанные с соблюдением государственной тайны, устанавливается федеральными законами, например в уголовном кодексе выделяют следующие составы преступлений: незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ); государственная измена (ст. 275 УК РФ); шпионаж (ст. 276 УК РФ); разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ); утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК РФ).

Если трудовая деятельность работника связана с применением указанных сведений, то его обязанности в этой сфере могут дополнительно устанавливаться федеральными законами. В частности, увольнение по инициативе руководителя государственного органа может быть осуществлено в случае разглашения государственным служащим сведений, состав-

ляющих государственную и иную охраняемую законом тайну⁶. Правовой основой института коммерческой тайны является статья 139 Гражданского кодекса Российской Федерации, где дается общее определение коммерческой тайны, формулируются некоторые условия отнесения информации к коммерческой тайне и обязанности по возмещению убытков, причиненных разглашением тайны. Следует сказать, что понятие коммерческой тайны фигурирует еще более чем в 10 федеральных законах Российской Федерации. Однако набор этих законодательных актов не создает целостность рассматриваемого института, а главное, не содержит полноценного режима защиты. На устранение таких недостатков направлен подготовленный Правительством РФ проект Федерального закона «О коммерческой тайне». Статья 4 законопроекта определяет коммерческую тайну как информацию, которая входит в состав имущества юридического или физического лица, а также в состав предприятия как имущественного комплекса, и отражается в стоимостном выражении на балансе предприятия или индивидуального предпринимателя в соответствии с действующими правилами ведения бухгалтерского учета. К информации, составляющей коммерческую тайну, относятся: научно-техническая, технологическая, производственная информация, в том числе секреты производства (ноу-хау), финансово-экономическая, организационная и иная образующаяся и (или) используемая в хозяйственной деятельности, если эта информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает необходимые меры к охране ее конфиденциальности. Законопроектом предусматривается, что обладатель информации вправе самостоятельно отнести ее к разряду тайных - данная информация является таковой пока не доказано иное. Существует специальный перечень условий, при которых информация не является коммерческой тайной⁷. Согласно ст. 10 законопроекта права на коммерческую тайну не могут использоваться для сокрытия правонарушений и нанесения ущерба законным интересам государства, граждан и юридических лиц. Лицо, получившее информацию, составляющую коммерческую тайну, вправе передать ее как конфиденциальную суду общей юрисдикции, ар-

⁶ Согласно ст. 25 Федерального закона "Об основах государственной службы Российской Федерации" от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ.

⁷ Утв. Постановлением Правительства РФ от 5 дек. 1991 г. № 35.

битражному или третейскому суду, правоохранительному или иному уполномоченному государственному органу, если это необходимо для защиты указанных законных прав и интересов.

Таким образом, для увольнения работника на основании подп. "в" п. 6 ст. 81 ТК РФ работодателю необходимо иметь в наличии решение суда по данному вопросу. Следовательно, работодатель должен представить суду неопровержимые доказательства нарушения работником режима охраны коммерческой тайны, действующего в данной организации на основе устава и трудового договора. К огромному сожалению, законопроект о коммерческой тайне не принят Советом Федерации в ноябре 2003 г., а значит, область данного правоотношения находится пока в аморфном состоянии.

Секция «УГОЛОВНОЕ ПРАВО»

М.Ю. Виннова, ВлГУ, группа Ю-102

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ МЕДИЦИНСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ТРАНСПЛАНТАЦИИ ОРГАНОВ И ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА

Конституция РФ объявила человека, его права и свободы высшей ценностью и указала, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства (ст. 2). Поэтому главной задачей УК является охрана прав и свобод человека и гражданина. В статье 41 Конституции РФ происходит конкретизация этого принципа, в ней гарантируется право каждого человека на охрану здоровья и медицинскую помощь. Одним из перспективных направлений медицинской деятельности в настоящее время является трансплантация органов и тканей человека. Проблема трансплантации не терпит поверхностного взгляда, здесь необходимо тщательно изучать не только медицинские, но юридические, социальные и нравственные аспекты. В области трансплантологии мы отстали от Европы лет на 40. По результатам исследований, проведенных американской газетой «The Sunday times», в Финляндии ежегодно проводится

около 100 операций по пересадке печени, в Испании – 800, в США – 5 тысяч. У нас 3 – 4 операции. В Великобритании обсуждается вопрос легализации торговли человеческими органами. В России отношение к трансплантации неоднозначное, часто – негативное. Бытует мнение, что ради дорогих органов некоторые врачи готовы убить пациента. В соответствии с Законом «О трансплантологии органов и (или) тканей человека» допускается изъятие органов и (или) тканей человека для трансплантации. Пересадка органов и тканей осуществляется с письменного согласия реципиента, а при его недееспособности – с согласия законных представителей. Оформление трансплантации осуществляется следующими договорами: договор, который заключается между донором и реципиентом об отчуждении органов и тканей; договор, фиксирующий отношения между медицинским учреждением и реципиентом. Цель использования органов и тканей потерпевшего – абсолютно новое, неизвестное ранее российскому уголовному законодательству обстоятельство, повышающее ответственность за убийство. Включение в часть 2 ст. 105 УК РФ этого признака в п. «м» обусловлено возможностью использования в преступных целях прогрессивных достижений медицины. Субъектами такого убийства могут быть любые лица, включая медицинских работников. Мотивы совершения данного преступления носят преимущественно корыстный характер, но возможны и иные мотивы⁸.

В соответствии с законодательством органы и ткани человека не могут быть предметом купли-продажи и коммерческих сделок. При корыстных побуждениях преступление дополнительно квалифицируется как убийство по п. «з» части 2 ст. 105 УК РФ. Ст. 120 УК РФ запрещает принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации, совершенное с применением насилия либо с угрозой его применения⁹. И такие деяния не менее опасны для человека, тем не менее они остаются вне поля уголовно-правового регулирования. Представляется, что в указанную норму следует включить указание на запрет противоправного изъятия органов или тканей для осуществления экспериментов. Повлиять на пре-

⁸ Комментарий к Уголовному кодексу РФ. / под ред. проф. Ю.И.Скуратова. – М., Норма, 2003. – С. 236 – 237.

⁹ Ramos E.I., Kasiske B.L., Alexander S.R., Danovitch G.M., Harron W.E., Kaxana L., Kiresik T.J., Neilan J.F. «The evaluation of candidates for renal transplantation». The current practice of US transplant centers. *Transplantation* 2000; 490 – 497.

ступную практику в сфере трансплантологии можно правовыми методами, введя в уголовный закон понятие «презумпция несогласия», в соответствии с которой человек при жизни может добровольно определить свое отношение к этому вопросу. На тех, кто не против «подарить» свои органы после смерти другим людям, может быть оформлена соответствующая документация. Разумеется, я считаю, что должен быть создан компьютерный банк данных. Кроме того, в законе должен содержаться прямой запрет на изъятие органов у бездомных людей, а также у тех, чью личность нельзя установить из-за отсутствия у них документов. И, наконец, в УК РФ необходимо ввести статью, предусматривающую наказание не только за убийства, но и за незаконное изъятие органов у человека, которого нет в упомянутой выше базе данных. Кроме того, представляется необходимым дополнить ст. 120 УК РФ частью 3-й следующего содержания «То же деяние, совершенное медицинским работником с использованием своего служебного положения ...», с тем, чтобы увеличить ответственность «не чистых на руку» людей в белых халатах, мнение которых для большинства людей носит обязательный характер.

И.Г. Кайкы, ВлГУ, группа Ю-102

ПОЖИЗНЕННОЕ ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ – ЭТО СМЕРТНАЯ КАЗНЬ, НО В РАССРОЧКУ?

В российском уголовном законодательстве сроки лишения свободы не оставались одинаковыми. Одним из основных элементов объема карательного воздействия, оказываемого лишением свободы, является его продолжительность, которая определяет степень моральных и физических страданий. Согласно УК РФ 1996 г. лишение свободы установлено на срок от 6 месяцев до 20 лет. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений срок лишения свободы не может быть более 25 лет, а по совокупности приговоров – более 30 лет (ст. 56 УК РФ). Срок лишения свободы для несовершеннолетних во всех случаях не может превысить 10 лет (ст. 88 УК РФ). УК РФ 1996 г. предусматривает также такое наказание, как пожизненное лишение свободы.

Пожизненное лишение свободы и смертная казнь в санкциях статей особенной части УК РФ в последнее время являются предметом дискуссий.

Пожизненное лишение свободы по УК РФ предусмотрено только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь (ст. 57 УК РФ). Согласно УК РФ пожизненное лишение свободы может быть назначено только за такие особо тяжкие преступления (ч. 2, ст. 105 УК РФ, ст. 277 УК РФ, ст. 295 УК РФ, ст. 317 УК РФ, ст. 357 УК РФ)

Большинство юристов считает, что пожизненное лишение свободы считается наиболее строгим после смертной казни. Однако с этим можно и не согласиться. Если исходить из «лестницы» тяжести наказаний, указанной в ст. 44 УК РФ, то такой выбор будет верным. Однако в санкциях статей Особенной части УК РФ, в которых имеется пожизненное лишение свободы, оно является самым строгим наказанием, т.к. в этих санкциях последовательность наказания изложена иначе: лишение свободы, либо смертная казнь, либо пожизненное лишение свободы. Результаты опросов осужденных к пожизненному лишению свободы не дают оснований сказать, что это наказание для них более мягкое, чем смертная казнь. Около половины из них заявили, что лучше бы их расстреляли. Анализ опросов, проводимых среди населения, показывает, что пожизненное лишение свободы не оправдано не только с экономической стороны, но и по морально-этическим соображениям: жить всю оставшуюся жизнь в камере (тем более согласно международным правилам обращения с заключенными – в одиночной) - это нечеловеческая жизнь. Ни одно животное не выживает в одиночестве.

Сегодня публикуются предложения о целесообразности расширения сферы возможного применения пожизненного лишения свободы: за государственную измену, вооруженный мятеж, диверсию, шпионаж. На страницах юридической печати уже встречаются предложения об отмене пожизненного лишения свободы и установлении максимального срока лишения свободы в 25 лет. Но, думаю, это невозможно по следующим причинам: во-первых, абсолютное большинство населения в России выступает за сохранение смертной казни для этой категории преступников; а во-вторых, нельзя забывать, что если такой преступник освободится даже после 25-

летнего заключения, ему не избежать самосуда со стороны родственников убитых им лиц. Психологи исправительных учреждений заявляют, что через 10, максимум 15 лет человек, отбывая наказание в одиночной камере, психически не будет нормальным человеком, он физически и умственно деградирует. Подводя итоги исследования этого вопроса, следует сказать, что преобладающее большинство граждан России выступает за отмену моратория на смертную казнь, что скорее всего связано со сложившимися социально-экономическими условиями и возросшим уровнем преступности в стране. Из двух тысяч опрошенных граждан только единицы считают, что нужно отменить смертную казнь, объясняя это тем, что пожизненное лишение свободы – это более тяжкое наказание. Как мы видим, окончательный ответ на этот вопрос: что эффективнее – пожизненное лишение свободы или смертная казнь – не найден.

А.А. Крупцов, ВлГУ, группа Юк-201

ТЕРРОРИЗМ КАК ЯВЛЕНИЕ

Как явление терроризм появился в древности, и его волны периодически возникали в разных странах, заставляя искать пути и способы борьбы с ним. Понятие «терроризм» имеет глубокие исторические корни, слово «террор» происходит от латинского «terror», что означает страх, ужас. На протяжении значительной части истории человечества терроризм используется как грозное оружие политической борьбы. Конец XIX – начало XX веков в Российском государстве ознаменован всплеском терроризма. В это время действовали политические организации, такие как «Народная воля», эсеры, анархисты, которые, активно прибегая к террору, искренне верили, что физическое устранение государственных чиновников может реально повлиять на политику государства в целом. Конец XX столетия начало XXI в. ознаменованы новой волной терроризма. В свете научных достижений современности терроризм, вернее, способы и средства его совершения, угрожает всему человечеству. На сегодняшний день мы являемся свидетелями дерзких террористических акций, которые совершаются как по политическим мотивам, так и в корыстных целях. Современный терроризм уже перерос границы отдельных государств и превратился в серьезную проблему для всего мирового сообщества, однако сущность его остается прежней. На сегодняшний день более чем в 70 странах насчитывается свыше

500 групп и организаций, использующих в своей деятельности методы террора. Следует отметить, что динамика совершения преступлений террористического характера на территории России с каждым годом возрастает, при этом за 2003 г. порядка 3/4 из всех террористических актов, совершенных на территории РФ, приходится на Чеченскую Республику.

В общем виде терроризм – это спланированные действия организованных групп или террористов-одиночек, направленные на достижение политических или корыстных целей, вызывающие страх у определенной категории граждан, путем совершения общественно-опасных уголовно наказуемых деяний (преступлений). Основными целями террористов являются: нанесение ущерба установившимся международным отношениям, основам конституционного строя, дестабилизация социально-политической обстановки, нарушение порядка управления, нормального функционирования органов государственной власти или общественных институтов.

Высокая общественная опасность этого явления предполагает направить усилия государственной власти на недопущение (предупреждение) террористических акций, однако эффективное предупреждение террористических акций возможно только при знании целей и возможностей террористов. По целям и участвующим в их достижении силам условно терроризм можно разделить на следующие виды:

- государственный терроризм, который организуется с целью подрыва общественно-политического строя другого суверенного государства, воздействуя на принимаемые органами власти и общественными организациями решения. Для достижения этих целей обычно привлекаются специальные службы;

- терроризм организаций экстремистского толка – направлен на освобождение задержанных членов экстремистских организаций, содействие национальному движению, решению конфессиональных вопросов и как ответ на репрессии. Для достижения этих целей создаются специально организованные, обученные и оснащенные террористические группы;

- общеуголовный терроризм преследует, как правило, корыстные цели;

- индивидуальный терроризм (террористы-одиночки). Его цели практически непредсказуемы. Существенным отличием суицидального террора является его широкое распространение. Так, за последние 4 года более 80% исполнителей всех совершенных в мире террористических ак-

тов относится к этой категории. Это так называемое «оружие священного возмездия» зачастую в результате террористических акций приводит к многочисленным жертвам и широко освещается в СМИ.

Основные цели борьбы с терроризмом следующие: защита личности, общества и государства от терроризма; предупреждение, выявление, пресечение террористической деятельности и минимизация ее последствий; выявление и устранение причин и условий, способствующих осуществлению террористической деятельности.

В.В.Ловков, ВлГУ, аспирант спец. 12.00.08.

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ НАКАЗАНИЯ С УЧЕТОМ СМЯГЧАЮЩИХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ (ОШИБКИ ПРАКТИКИ И ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО ИХ УСТРАНЕНИЮ)

Слишком мягкое наказание вызывает у осужденного чувство безнаказанности, слишком суровое – беззаконности

Доктор юридических наук профессор Красилов

В современных условиях одной из важнейших задач является назначение справедливого наказания всем лицам, совершившим преступления. Принципиальным моментом является установление в ходе судебного разбирательства всех смягчающих и отягчающих обстоятельств (ч. 3 ст. 60 УК РФ). Определяя вид и размер наказания, суды нередко ограничиваются указанием на то, что по делу учтены все обстоятельства совершенного преступления, но детальный анализ фактических данных, как правило, отсутствует. Приговор, вынесенный с подобной формулировкой, не может считаться обоснованным и является неубедительным как для общественного мнения, так и для самого осужденного. Проведенное исследование показало, что в 80 % случаев суды учитывали смягчающие обстоятельства, указанные в ст. 61 УК РФ. Самым распространенным в судебной практике является смягчающее обстоятельство, закрепленное в п. «г» ч. 1 ст. 61 УК «наличие малолетних детей у виновного». Это обстоятельство является новацией уголовного законодательства. Таким образом, законодатель проявляет заботу о малолетних детях и реализует положение ч. 3 ст. 60 УК, согласно которой суду надлежит учитывать влияние наказания на условия

жизни семьи виновного. Следует признать, что далеко не во всех случаях учет наличия малолетних детей у виновного является оправданным. Нередко суды учитывают это смягчающее обстоятельство, несмотря на то, что виновный состоит в разводе, и не оказывает никакой помощи своим детям. По моему мнению, в законе следует сделать акцент на роль виновного в воспитании детей и их материальном обеспечении. В этой связи п. «г» ч. 1 ст. 61 УК предлагаю изложить в следующей редакции: «наличие малолетних детей и иждивенцев у виновного при реальной заботе о них». Предложенная формулировка обяжет суд выяснить действительное участие виновного в воспитании и содержании его детей, не ограничиваясь констатацией самого факта наличия у него малолетних детей. Следующими по распространенности в судебной практике являются смягчающие обстоятельства, перечисленные в п. «и» ч.1 ст. 61 УК – «явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления и розыску имущества, добытого преступным путем». Исходя из смысла закона, смягчающим наказанием обстоятельством признается только активное содействие раскрытию преступления. Признак активности является оценочной категорией, поэтому на практике возникают сложности в оценке действий лица, совершившего преступление и оказывающего содействие в его раскрытии. Я считаю, что любые действия виновного по оказанию реальной помощи правоохранительным органам должны учитываться в качестве смягчающего обстоятельства. Данные, полученные в результате исследования судебной практики, свидетельствуют о том, что в подавляющем большинстве случаев суды признают смягчающим обстоятельством содействие раскрытию преступления без учета степени его активности. Поэтому следует исключить из текста рассматриваемого обстоятельства указание на активность лица. Порой суды расценивают действия родственников виновного, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, как смягчающее обстоятельство. По моему мнению, такую практику следует признать обоснованной лишь в тех случаях, когда виновный стремится добровольно возместить имущественный вред, но в силу объективных причин не имеет такой возможности. Хотя обстоятельство, предусмотренное п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК «совершение преступления при нарушении правомерности необходимой обороны, задержании лица, совершившего преступление...» не относится к числу наиболее распространенных, необходимо отметить, что точнее было бы в законе сказать о задержании лица, совершившего общественно опасное посягательство, ибо, будет ли оно

признано преступником, решить может только суд. Задерживающий может не знать, что задерживает не преступника (например невменяемого), но он знает, что задерживает лицо, совершившее общественно опасное деяние. Часть 2 ст. 61 УК также нуждается в уточнении, в ней необходимо указать, что другими обстоятельствами могут быть признаны лишь те, которые относятся к совершенному деянию или личности обвиняемого, оказывают влияние на уменьшение степени общественной опасности деяния или личности обвиняемого.

Подводя итог всему изложенному, хотелось бы отметить, что институт обстоятельств, смягчающих наказание, берет курс на претворение в жизнь принципа гуманизма, закрепленного в ст. 7 УК РФ, приоритета прав и свобод человека и гражданина. Это свидетельствует о реальном строительстве правового государства в нашей стране. Однако некоторые положения указанного института нуждаются в дальнейшем уточнении и конкретизации.

Секция «КРИМИНОЛОГИЯ»

А.А. Аникина, ВлГУ, группа Юк-201

ПРОБЛЕМЫ НАЦИОНАЛИЗМА В ДЕМОКРАТИЧЕСКОМ ОБЩЕСТВЕ (ПО МАТЕРИАЛАМ ПЕРИОДИЧЕСКОЙ ПЕЧАТИ)

Величайшее поощрение преступления - безнаказанность.
Цицерон

Национализм представляет собой идеологию, психологию, социальную практику, мировоззрение и политику подчинения одних наций другим, проповедь национальной исключительности и превосходства, разжигание национальной вражды¹⁰. В международном масштабе это верность и приверженность к нации или стране, когда национальные интересы ставятся выше личных и групповых¹¹. Национализм распространен во всем мире, но приобретает особую опасность в многонациональных государствах, каковым и является Российская Федерация. Российский профессор, препода-

¹⁰ Политическая энциклопедия. – М., 1993. – С. 195.

¹¹ Новая британская энциклопедия. Т. 8 – с. 555.

дававший в институте Мореса Тореза, заметил, что «человек может быть лишен чувства национализма лишь в двух случаях: если у него нечистая кровь или если у него нечистая совесть»¹². Доказательством появления данного мировоззрения в нашем обществе служит высказывание законодателя в государственной программе «Патриотическое воспитание граждан Российской Федерации на 2001 – 2005 гг.», которая гласит «объективные и субъективные процессы существенно обострили национальный вопрос, кое-где патриотизм стал перерождаться в национализм»¹³. Одной из крайних форм национализма является особая молодежная субкультура, выходцы которой именуют себя скинхедами, что в переводе с английского языка означает бритоголовые. Идеология последних зародилась в Англии в 60-е годы прошлого столетия и имеет место в Германии и США. Главная цель, проповедуемая скинхедами, заключается в превосходстве арийской расы (в данном случае братьев-славянов: украинцев, белорусов и россиян). Именно представители этих национальностей должны жить в России, ибо «Россия для русских, а Москва для москвичей!» гласит их основополагающий лозунг. К сожалению, эти идеи не ограничиваются специальной литературой и музыкой, где слова песен и идей попадают все без исключения под статью 282 УК РФ. Основной проблемой остаются убийства, а чаще всего зверские избиения лиц неарийской внешности. Первоначально скинхеды представляли лишь небольшую группу людей в столице, а сегодня их количество достигает десятки тысяч в крупных городах страны: Москве, Санкт-Петербурге, Нижнем Новгороде, Ярославле, Архангельске, Воронеже и др. Формированию и развитию мировоззрения бритоголовых, по мнению одного из ведущих исследователей данного вопроса социолога А. Тарасова, послужили следующие причины:

1. Экономические (безработица, закрытие ряда школ, отсутствие идеологии). Отметим, что по статистике журналистов 80 % скинхедов, это безработные или учащиеся ПТУ, несовершеннолетние из неблагополучных семей.

2. Чеченский кризис и как следствие терроризм (носящий облик «лица с кавказской национальностью»)¹⁴.

¹² «Молодая гвардия». – 2003. – № 3. – С. 244.

¹³ Сборник Законодательства РФ от 06.02.01г.

¹⁴ Тарасов А. «Дружба народов». – 2000 г., – № 2. – С .51.

Правоохранительные органы зачастую квалифицируют действия скинхедов по статье «хулиганство», и чаще всего наказание наступает в качестве условного осуждения. Так, знаменитое дело в Архангельске, когда бритоголовые нанесли «лицам кавказской национальности» 17 колото-резаных ран, было завершено тем, что 18-летний лидер группировки получил 7 лет лишения свободы, а остальные члены обошлись лишь условным наказанием. Думается, мы не вправе критиковать судей и следователей за столь «мягкие» исходы дел, требовать ужесточения мер наказания за совершенные деяния. Вся проблема, на наш взгляд, кроется в отсутствии идеологии. Одно поколение уже потеряно, и главное – остановить этот процесс. Сейчас мы пожинаем плоды. Бесспорно, создание идеологии – сложная процедура, но именно она будет способствовать улучшению криминогенной обстановки в стране. Второй важный момент – разработка государственной программы, которая должна способствовать веротерпимости и сближению многонационального народа Российской Федерации, а не только славянских народов, как это предусматривалось в упомянутой выше программе. Необходимо сохранение, а главное воспитание нового поколения подростков в духе патриотизма и любви к Родине, ибо, как сказал знаменитый теолог XVIII в. «Мир управляется из детской!» Немного статистики: с 1997 г., по данным упомянутого выше социолога А. Тарасова, скинхедами убито, по меньшей мере, 47 человек и 15 тысяч ранено и избито. Комментарии излишни.

Л.С. Бубнова, ВлГУ, группа Юк-201

БИОЛОГИЧЕСКИЙ (ГЕНЕТИЧЕСКИЙ) ФАКТОР КАК ОДНО ИЗ УСЛОВИЙ ПРЕСТУПНОГО ПОВЕДЕНИЯ

Натура человеческая действует вся целиком, всем, что в ней есть, сознательно и бессознательно

Ф.М.Достоевский

Преступность – явление настолько сложное и многогранное, что трудно отдельно проверить и оценить какую-либо одну теорию динамики ее развития. На состояние ее оказывает влияние множество факторов. Нынешняя преступность тянет за собой груз минувшего. В советской крими-

нологии в прошлом были распространены ошибки, связанные как с переоценкой, так и с игнорированием биологических факторов в системе детерминант преступности и конкретных преступлений. В истории криминологии, в том числе новейшей, известно немало социобиологических теорий, которые объясняли преступность врожденными биологическими факторами (хромосомными нарушениями, антропометрическими и физиологическими особенностями и т. д.). Сущность человека — биологическая, и это следует учитывать, поскольку поведение индивида на протяжении всей жизни зависит от его собственной генетической истории. Для примера проанализируем преступления против личности. С точки зрения психологов для таких случаев характерна общая черта — агрессивное поведение человека по отношению к окружающим, физические действия, сопровождаемые проявлением враждебности, гнева, возмущения, презрения. Ведь поведение человека может быть различным. Как отмечал кандидат медицинских наук А.Л. Рылов: «В мозгу таких людей враждебные побуждения как бы пребывают под надежным замком. Однако порой, по тем или иным причинам, замки оказываются недостаточно крепкими, тогда эмоциональное состояние враждебности выливается в форму поведения человека — агрессию». За последние годы благодаря успехам нейрохимии и генетики удалось кое-что узнать в этой области. Известный профессор-генетик В.Н. Эфроимсон проанализировал в США, Японии и нескольких странах Западной Европы несколько сотен пар близнецов. В результате исследований выяснилось, что оба однояйцовых близнеца оказывались преступниками в 63 %, а оба разнойцовых — только в 25 % случаев. Данные эндокринологов позволяют предположить, что у человека, как и у животного, агрессивные наклонности могут быть вызваны повышенным уровнем мужских половых гормонов, в первую очередь тестостерона. Такая связь между работой половой системы и социальным поведением замечалась у женщин тоже. Что же касается социальных явлений, обуславливающих преступное поведение, то к ним в первую очередь необходимо отнести неблагоприятные условия формирования личности как в семье, так и в обществе; экономический спад и все более заметный в последнее время расовый антагонизм. Социальный характер жизнедеятельности человека — его отличительная черта. Это отнюдь не означает игнорирования биологических фак-

торов, однако они могут носить лишь характер условия, способствующего преступному поведению, но отнюдь не его причины.

Еще в XIX в. Чезаре Ломброзо обратил внимание на антропологические признаки преступников и пришел к выводу, что у большинства из них имеются физические аномалии. На рубеже XIX – XX вв. Э. Кремер на основе своих психофизических исследований вывел закономерность, согласно которой люди высокорослые, широкоплечие, крепкого телосложения склонны к совершению насильственных преступлений. Люди низкорослые, полные, наоборот, чаще совершают преступления против собственности.

Однако это вовсе не означает, что аномалии психики являются причиной совершения преступлений. Во-первых, среди всей массы преступников субъектов с такими аномалиями не так уж много. Во-вторых, даже наличие аномалий у конкретного лица далеко не всегда свидетельствует о том, что они сыграли криминогенную роль в его противоправном поведении. В-третьих, как доказано многими эмпирическими исследованиями, не сама аномалия психики предопределяет совершение преступления, а то воспитание, те неблагоприятные условия формирования индивида, которые породили его криминогенные личностные черты.

Таким образом, и социальное, и биологическое репрезентированы и представлены в психике человека. Поэтому и возникает необходимость их познания и криминологической оценки именно на психологическом уровне.

Биологический фактор – необходимое, но недостаточное условие преступного поведения субъекта. Будучи первичным, он является предпосылкой социального, это причинно-обуславливающий фактор в детерминации преступного поведения. В XX в. Г. Дж. Айсенк в ходе своих исследований свойств нервной системы пришел к выводу, что чем выше у человека признаки экстравертивности, тем ближе он к совершению преступления. У живых существ признаки и свойства бывают генетически простыми и генетически сложными. Особенности поведения относятся к категории наиболее сложно генетически обусловленных свойств. В большинстве случаев они контролируются столь большим числом генов, что определить их в настоящее время не представляется возможным. И в этом вопросе еще многое должна сказать генетика.

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА В ПЕНИТЕНЦИАРНЫХ УЧРЕЖДЕНИЯХ РОССИИ

Лишение свободы как вид уголовного наказания является одним из традиционных и давних способов осуществления со стороны государства правосудия с целью борьбы с преступностью и поддержания общественного порядка. Международное право устанавливает ряд правил и норм, призванных гарантировать законное и лишенное произвола применения института лишения свободы. Во многих международных документах по правам человека, ратифицированных Российской Федерацией, касающихся вопросов содержания под стражей лиц, совершивших преступление, устанавливаются требования, связанные с гуманным обращением и уважением достоинства заключенных, с соблюдением их конституционных прав, свобод и законных интересов, запрещением пыток и жестокого, бесчеловечного обращения с ними. Цель международных нормативно-правовых документов состоит не только в том, чтобы гарантировать соблюдение прав человека всем лицам, подвергнутым тюремному заключению, но также и в том, чтобы попытаться оказать им содействие и гарантировать их успешное исправление и социальную реабилитацию. Минимальные стандартные правила обращения с заключенными, принятые Генеральной Ассамблеей ООН в 1955 г., « ... не имеют целью подробное описание образцовой системы пенитенциарных заведений, а предназначены лишь для того, чтобы на основе общепризнанных достижений современной мысли и с учетом основных элементов наиболее удовлетворительных в настоящее время систем изложить то, что обычно считается правильным с принципиальной и практической точек зрения в области обращения с заключенными и управления заведениями»¹⁵.

Указанные Правила устанавливают требования по обеспечению нормальных условий отбывания наказания осужденных в местах лишения свободы.

¹⁵ Документы ООН, касающиеся заключенных: сборник . – М. : Права человека , 2000 г. – 111 с.

Наиболее актуальной проблемой, влияющей на исправление осужденных, являются возникающие вопросы в области материально-бытового обеспечения осужденных к лишению свободы и, главным образом, касающихся предоставления осужденным оборудованных постельных принадлежностей и спальных мест; обеспечение осужденных установленной уголовно-исполнительным законодательством нормой жилой площади; оборудование жилых помещений и т. п.

В настоящее время в исправительных учреждениях Федеральной службы исполнения наказания Минюста России наблюдается рост числа осужденных, отбывающих наказания в виде лишения свободы и, следовательно, существует проблема переполнения некоторых видов пенитенциарных учреждений. Данное обстоятельство ведет к нарушению требований, к примеру, санитарно-гигиенических норм и распространению инфекционных заболеваний. Невозможность обеспечения осужденных оборудованными спальными местами ведет к нарушению Правил внутреннего распорядка исправительных учреждений. Актуальность настоящей проблемы также связана с попытками государства кодифицированно улучшить положение осужденных путем увеличения норм жилой площади в исправительных учреждениях, в то время как недавнее уголовно-исполнительное законодательство (Исправительно-трудовой кодекс 1970 г.) в соответствии с международными нормативными актами не обеспечивало осужденных прежними нормами жилой площади.

В ст. 99 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации, принятого Государственной думой 18 декабря 1996 г., подписанного Президентом РФ 8 января 1997 г., говорится о материально-бытовом обеспечении осужденных к лишению свободы, включающем в себя комплекс средств, создающих необходимые жизненные условия.

В настоящее время в исправительных учреждениях указанная норма площади не отражает требования, указанные в Минимальных стандартных правилах обращения с заключенными.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации каждый человек имеет право на достаточный жизненный уровень, включая питание, одежду и жилище. Данные права относятся к категории естественных, поскольку обеспечивают нормальную жизнедеятельность каждого. И по-

сколькx государство берет на себя обязанность охранять здоровье осужденных, отбывающих наказание, постолькx с особой ответственностью необходимо выполнять ст. 99 УИК. Условия отбывания наказания в исправительных учреждениях, к числу которых можно отнести и предоставление осужденным нормальных жилищно-бытовых условий, не должны значительно отличаться от общего уровня обеспеченности остальных граждан. Однако процесс ресоциализации осужденного при возвращении его в общество значительно осложняется, поскольку условия отбывания наказания сегодня отличаются, во-первых, от законодательных установок, во-вторых, от условий жизни на свободе.

Материально-бытовые условия непосредственно предопределены уровнем экономического развития страны на данном этапе, ее финансовыми и материальными возможностями. С ростом этих возможностей будет возрастать и уровень обеспеченности условий отбывания наказания осужденными, в том числе и материально-бытовых условий.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод о том, что многие положения Минимальных стандартных правил обращения с осужденными, а также положения УИК РФ носят противоречивый и невыполнимый характер в деятельности исправительных учреждений. Установление жесткого контроля со стороны Федеральной службы исполнения наказания, прокуратуры и других органов государственной власти за деятельностью учреждений, исполняющих наказание, со одной стороны, и увеличение бюджетного финансирования на создание благоприятных условий отбывания наказания в исправительных учреждениях, с другой, позволит вывести пенитенциарную политику нашего государства из затянувшихся реформ в эффективную и действенную систему исполнения и отбывания наказания в исправительных учреждениях России.

СТУДЕНЧЕСКОЕ НАУЧНОЕ ОБЩЕСТВО (СНО)



Студенческий научный совет всегда наготове

Вот уже десять лет в рамках специальности "Юриспруденция" на гуманитарном факультете Владимирского государственного университета проводится ежегодная научная студенческая конференция.

Активное участие в ее подготовке и проведении принимает Студенческое научное общество специальности «Юриспруденция».

Общество объединяет самых талантливых, деятельных студентов, искренне увлеченных юридической наукой.

Задача общества – помочь студентам в выработке собственной научной позиции, привлечь к активной творческой научной деятельности.

Участие в конференциях, семинарах, тематических форумах позволяет членам Общества глубже взглянуть на многие вопросы юридической науки, получить навык полемики, наконец, точнее определить собственные правовые взгляды.

Одной из важнейших задач в деятельности общества является подготовка ежегодного сборника студенческих работ, в который входят наиболее яркие, значимые, интересные доклады участников конференции.

**Мы будем искренне рады приветствовать новых участников
Научного общества!**

Помните - путь в науку начинается со студенческой скамьи!

Совет СНО по специальности «Юриспруденция»

РЕШЕНИЕ

межвузовской студенческой научно-практической конференции «Демократия и эволюция Российского права»

Заслушав и обсудив доклады по вопросам юриспруденции, конференция считает необходимым отметить:

1. Активность студентов и аспирантов;
2. Актуальность избранных тем.

Конференция постановляет: опубликовать тезисы докладов межвузовской студенческой научно-практической конференции.

Председатель оргкомитета
канд. ист. наук, доцент

Л.А. Чалая

Научное издание

ДЕМОКРАТИЯ И ЭВОЛЮЦИЯ
РОССИЙСКОГО ПРАВА

Материалы межвузовской студенческой
научно-практической конференции

апрель 2004 года

г. Владимир

Редактор А.П. Володина
Корректор В.В. Гурова
Компьютерная верстка С.В. Павлухиной

ЛР № 020275. Подписано в печать 12.05.05.

Формат 60x84/16. Бумага для множит. техники. Гарнитура Таймс.
Печать на ризографе. Усл. печ. л. 3,49. Уч.-изд. л. 3,64. Тираж 150 экз.

Заказ

Редакционно-издательский комплекс
Владимирского государственного университета.
600000, Владимир, ул. Горького, 87.