

Журнал российского права, 2015, № 4

Власенко, Н. А. Результативность правопонимания в современной юридической науке / Н. А. Власенко // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 5-18.

Поставлен вопрос об эффективности методологических основ исследования сущности права в современном правоведении. Отмечается, что исследователи часто пренебрегают онтологическими и гносеологическими требованиями, необходимыми для достижения объективного результата. Не учитывается также праксиологический критерий. Следствием этого является слабая аргументация, неубедительность выводов и рост количества теорий, их гибридов. Автор полагает, что одним из оснований продуктивности является использование в познании категорий «неопределенность» и «определенность», свойства которых охватывают материальную и нематериальную природу. Универсальность и диалектическое единство данных категорий подтверждаются их распространяемостью на социальную материю, в том числе право. Более того, универсальность категорий определенности и неопределенности безгранична и охватывает не только материю, но и познание. Делается вывод, что данные категории являются важным познавательным средством. С этих позиций анализируются естественно-правовая, интегративная, коммуникативная теории и др. С позиции категорий неопределенности и определенности анализируются классические и современные школы правопонимания. Речь идет о юридическом позитивизме, естественно-правовой школе, интегративном, либертарном и коммуникативном понимании сущности права. Предлагается соизмерять продуктивность, в том числе социальную полезность теорий правопонимания данных категорий.

Автор: Власенко Н. А., доктор юридических наук, профессор, заведующий отделом теории законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

E-mail: theory@izak.ru

Павлушкин, А. В. Правовой мониторинг межгосударственных актов / А. В. Павлушкин, С. Б. Нанба // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 18-24.

Исследуются современные юридические технологии, позволяющие оценивать эффективность нормативно-правового регулирования, – правовой мониторинг и оценка регулирующего воздействия. Авторы отмечают, что деятельность по оценке регулирующего воздействия нормативных правовых актов и их проектов рассматривается в качестве составной части правового мониторинга, как и антикоррупционная экспертиза нормативных правовых актов и их проектов. Отмечается, что в ходе осуществления оценки

регулирующего воздействия следует проводить мониторинг межгосударственных актов, по которым проводилась данная оценка. В таком случае правовой мониторинг позволяет оценить соответствие последствий нормативного регулирования его целям, заложенным при принятии правового предписания, а также качество процедур оценки регулирующего воздействия, проведенных на стадии разработки и принятия нормативных правовых актов. Даются предложения и рекомендации по оптимизации механизма правового мониторинга межгосударственных актов.

Авторы: Павлушкин А. В., кандидат юридических наук, заведующий отделом мониторинга законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: monitor@izak.ru

Нанба С. Б., кандидат юридических наук, старший научный сотрудник отдела конституционного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: const@izak.ru

Чиркин, В. Е. Право частной собственности: конституционная эволюция / В. Е. Чиркин // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 25-36.

Отношение к частной собственности в менталитете народов и ее конституционное регулирование в наши дни существенно изменились. Теперь в конституциях нет прежнего определения частной собственности как священной и неприкосновенной (хотя французская Декларация прав человека и гражданина 1789 г., в ст. 17 которой это записано, является частью неконсолидированной Конституции Франции). В конституционном праве возникли новые подходы к регулированию института частной собственности, стремление к ее определенной социализации, говорится об экономической и социальной справедливости, о социальной функции частной собственности. Установлены определенные ограничения частной собственности, признана законность ее национализации в интересах общества и государства. Разные формы собственности получают в конституциях отдельное правовое регулирование. В то же время в странах тоталитарного социализма отношение к частной собственности изменилось: теперь там нет норм о ликвидации частной собственности, а, напротив, существуют конституционные положения о целесообразности ее существования и использования. Такой социально-властный подход к регулированию права собственности в конституционном праве существенно отличается от правового регулирования института собственности в гражданском праве. На основе применения анализа и обобщения правовых норм при использовании исторического и сравнительного методов в статье устанавливаются основные вехи в развитии конституционного регулирования права частной собственности, рассматриваются новеллы в праве капиталистических стран, государств тоталитарного социализма и мусульманских стран. Анализируются особенности содержания института частной собственности в конституционном праве, вопросы первоначальной

абсолютизации частной собственности в интересах социальных слоев, победивших в буржуазных революциях XVII—XVIII вв., формы последующих ограничений этого права, говорится об эволюции правового положения частной собственности и ее правовом регулировании в современных условиях.

Автор: Чиркин В. Е., доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, главный научный сотрудник Института государства и права Российской академии наук

E-mail: vechirkin@yandex.ru

Напсо, М. Б. Права человека, права меньшинств и права народов / М. Б. Напсо // Журн. рос. права. - 2015. - № 4. - С. 36-45.

Рассматривается проблема становления и утверждения прав народов. В современных условиях особое звучание приобретают коллективные права этнических общностей. Коллективные права в сочетании с правами человека позволяют этническим сообществам сохранять себя как специфические этнокультурные общности, а государству – эффективнее регулировать этносоциальные отношения. Утверждение коллективных прав этнических общностей – одна из сложных проблем современного права. Оно, отдавая предпочтение правам индивидуальным, традиционно наделяет правами только коренные народы и меньшинства, а не все народы. И эта точка зрения пока остается преобладающей, несмотря на постепенное продвижение коллективных прав. Исследовав различные взгляды на проблему, автор высказывает свою точку зрения о проблеме прав народов в контексте этнонациональных интересов.

Автор: Напсо, М. Б., доктор юридических наук, профессор кафедры гражданско-правовых дисциплин Северо-Кавказского юридического института (филиала) Саратовской государственной юридической академии E-mail: Sev-Kav-sgap@mail.ru

Рожкова, М. А. О допустимости использования терминов «торговая марка», «сервисный знак» и «производственная марка» / М. А. Рожкова // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 46-53.

Анализ отечественной юридической литературы позволил автору сделать вывод о том, что российские юристы чрезмерно стеснены в использовании наряду с терминами «товарный знак» и «знак обслуживания» иных терминов, обозначающих разновидности этих знаков («торговая марка», «сервисный знак», «производственная марка» и проч.). Это стало следствием широко распространившегося утверждения о допустимости использования только терминов «товарный знак» и «знак обслуживания» в противовес иным, «нелигитимным» терминам. На основе изучения эволюции отечественного законодательства, регулирующего отношения по поводу товарных знаков и знаков обслуживания, автор делает вывод о том, что содержание понятий,

используемых в законодательстве в различные этапы его развития, нередко искажалось, что стало следствием отсутствия опоры на доктринальные разработки (как отечественные, так и зарубежные). В заключение исследования делается вывод о том, что отказ от использования подобной терминологии, как и от детальной классификации знаков, применимых к товарам и услугам, обедняет отечественную доктрину, что нуждается в исправлении.

Автор: Рожкова М. А., доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права и кафедры интеллектуальных прав Московского государственного юридического университета им. О. Е. Кутафина МГЮА

E-mail: rozhkova-ma@mail.ru

Шестакова, М. П. Новое в коллизионном регулировании обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения / М. П. Шестакова // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. - С. 53-60.

Рассматриваются современные тенденции развития российского коллизионного права в части регулирования обязательственных отношений, возникающих вследствие неосновательного обогащения. Кратко освещается история развития этого института в российском гражданском праве. Особое внимание уделяется поправкам, внесенным в раздел VI «Международное частное право» Гражданского кодекса Российской Федерации в ходе реформы гражданского законодательства. Отмечается существенное расширение автономии воли сторон в определении права, подлежащего применению к внедоговорным обязательствам. Исследуются соотношение общих и специальных правил, регламентирующих складывающиеся между сторонами отношения, критерии и принципы выбора надлежащих источников правового регулирования применительно к конкретным ситуациям. Наряду с тенденцией к унификации правового регулирования обязательственных отношений с участием субъектов, подчиненных разным правовым системам, отмечается универсализация подходов к их регулированию – распространение на внедоговорные обязательства ряда принципов, действовавших ранее лишь применительно к договорным отношениям.

Автор: Шестакова М. П., кандидат юридических наук, ведущий научный сотрудник отдела международного частного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: maksmar@bk.ru

Ломакина, Л. А. Влияние судебной практики на совершенствование законодательства о дисциплинарной ответственности / Л. А. Ломакина // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. - С. 61-66.

Рассматриваются вопросы взаимосвязи судебной практики и правотворчества. Цель статьи – показать влияние разъяснений Верховного Суда

Российской Федерации на правотворческий процесс, которые послужили основанием для внесения изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации, а также разъяснений, которые следует реализовать в первоочередном порядке путем их законодательного закрепления. Анализ судебной практики показал, что разъяснения высшего судебного органа содействуют однообразному применению закона. В юридической литературе судебная практика рассматривается как существенный фактор совершенствования законодательства в целом, и сделан вывод о ее влиянии на совершенствование законодательства о дисциплинарной ответственности. Дальнейшее совершенствование трудового законодательства требует более тесной связи законодательных органов с правоприменительными.

Автор: Ломакина Л. А., кандидат юридических наук, доцент, старший научный сотрудник отдела законодательства о труде и социальном обеспечении Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: labour@izak.ru

Чесалина, О. В. Юридическая природа договора о предоставлении труда работников / О. В. Чесалина // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 66-77.

Исследуется правовая природа договора о предоставлении труда работников (персонала). С теоретической точки зрения это важно для уяснения места данного договора в системе договоров, с практической – для решения вопроса о применимом праве и толковании названного договора. Для определения юридической природы договора о предоставлении труда работников исследуется вопрос о том, является ли этот договор смешанным договором. Выясняется, является ли договор о предоставлении труда работников договором возмездного оказания услуг или самостоятельным типом договора. При этом используется сравнительно-правовой метод исследования. Рассматриваются законодательные определения данных договоров и термины, используемые в законодательстве, а также правоприменительная и судебная практика. Анализируется предмет договора о предоставлении труда работников. В результате проведенного исследования автор приходит к выводу, что договор о предоставлении труда работников является комплексным договором, урегулированным в российском законодательстве. Данный договор представляет собой новый тип договора.

Автор: Чесалина О. В., кандидат юридических наук, доцент, LL.M. (LMU München), докторант Центра трудовых отношений и трудового права при Мюнхенском университете им. Людвига-Максимилиана

E-mail: ol15ga@yandex.ru

Назаренко, Б. А. Уголовная политика в сфере налогообложения / Б. А. Назаренко // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 78-86.

В работе использованы статистические данные о количестве выявляемых налоговых преступлений, сумме возмещаемого ущерба по итогам расследования уголовных дел, возбужденных по фактам нарушений законодательства о налогах и сборах, содержащих признаки преступлений, а также проанализирован современный правовой механизм противодействия налоговым преступлениям и выявлены его недостатки. Автор на основе проведенного анализа предлагает меры по совершенствованию уголовной политики в сфере налогообложения, реализация которых позволит обеспечить эффективное противодействие уклонению от уплаты налогов и тем самым способствовать увеличению доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. В качестве проблемных моментов названы: фактическая невозможность выявления налоговых преступлений на стадии их совершения методами налогового контроля; отсутствие специализированного правоохранительного органа по борьбе с преступными деяниями в сфере налогообложения; воспрепятствование проведению оперативно-следственных мероприятий на основании определения арбитражного суда об удовлетворении ходатайства истца (налогоплательщика) о приостановлении решения налогового органа о привлечении к налоговой ответственности и др.

Автор: Назаренко Б. А., кандидат юридических наук, заместитель заведующего кафедрой финансового и налогового права Финансового университета при Правительстве Российской Федерации,

E-mail: b-nazarenko@yandex.ru

Безруков, С. С. Международно-правовые, конституционные и уголовно-правовые предпосылки принципа публичности в уголовном процессе / С. С. Безруков // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 87-95.

Разработчики Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации не стали включать публичность в систему принципов уголовного процесса, посчитав неуместными прежние идеологические установки, позиционировавшие производство по уголовным делам в качестве средства борьбы с преступностью. Одновременно из уголовно-процессуального законодательства исчезла и задача раскрытия преступлений. При этом подавляющее большинство норм, обязывающих компетентные органы реагировать на каждый факт обнаружения признаков преступления, привлечь лиц, виновных в совершении преступных деяний, к уголовной ответственности, сохранилось фактически в неизменном виде. Превалирование в современном российском уголовном процессе публичных начал не вызывает никаких сомнений, равно как и отсутствие у задачи раскрытия преступлений идеологической подоплеки. Более того, анализ предписаний международного права, Конституции и Уголовного кодекса Российской Федерации, по мнению автора, убедительно свидетельствует об очевидной необходимости придания публичности статуса принципа уголовного процесса.

Автор: Безруков, С. С., кандидат юридических наук, доцент, докторант Всероссийского научно-исследовательского института Министерства внутренних дел Российской Федерации

E-mail: bezrukovsergeyperm@rambler.ru

Ковтков, Д. И. Полномочия суда кассационной инстанции в гражданском процессе / Д. И. Ковтков // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 95-104.

Исследуется порядок применения полномочий суда кассационной инстанции, закрепленных в пунктах 4 и 5 части 1 статьи 390 ГПК РФ, при проверке вступивших в законную силу судебных актов. Актуальность настоящей статьи обусловлена необходимостью разрешения теоретических и практических вопросов применения полномочий суда кассационной инстанции судов общей юрисдикции, которые возникли после принятия и вступления в силу Федерального закона от 9 декабря 2010 года № 353-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». На основе анализа положений пункта 5 ч. 1 ст. 390 ГПК РФ и судебной практики, автор приходит к выводу о необходимости его законодательного уточнения, имея в виду выделение полномочия суда кассационной инстанции по изменению обжалованных актов в самостоятельное положение, поскольку совместное закрепление в одном пункте права суда на отмену и изменение вступивших в законную силу актов искажает суть таких полномочий и смешивает разные по своей природе юридические явления

Автор: Ковтков Д. И., консультант отдела Правового департамента Министерства обороны Российской Федерации

E-mail: gleit@mail.ru

Рыбаков, О. Ю. Правовая информация как условие реализации современной российской правовой политики / О. Ю. Рыбаков // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 105-112.

Рассматриваются вопросы значения правовой информации как важнейшего и необходимого условия формирования и реализации современной российской правовой политики, анализируются проблемы содержания и классификации правовой информации. Представлены авторские определения современной российской правовой политики с учетом актуализации различных сторон ее понимания, показана зависимость эффективности правовой политики от степени развития коммуникационного пространства, проводится различие между информационной правовой политикой и коммуникационной правовой политикой. Показано, что в соответствии с многообразием форм правовой политики (правотворческой, правореализационной, доктринальной и др.) актуализируется значимость информации, которая может иметь правовое значение, что требует терминологического отражения данного явления. Отмечается, что коммуникационная правовая политика направлена на создание

правовых основ построения информационного общества, управление технологическим развитием коммуникационного пространства страны, его своевременную модернизацию и совершенствование. Определяется, что соответственно формам реализации правовой политики дифференцируется информация, которая может иметь правовое значение и которая с помощью правовых средств и методов актуализируется и используется.

Автор: Рыбаков О. Ю., доктор юридических наук, доктор философских наук, профессор, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации.

E-mail: ryb.oleg13@yandex.ru

Плюгина, И. В. Ответственность за нарушение миграционного законодательства: правовые проблемы и пути их преодоления / И. В. Плюгина // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 112-121.

Анализируются правовые проблемы, связанные с ответственностью за нарушение миграционного законодательства. Изучение зарубежного опыта показывает общую тенденцию ужесточения ответственности за совершение правонарушений в сфере миграции. В рамках предупреждения и пресечения незаконной миграции используются различные инструменты, однако основными остаются меры уголовной и административной ответственности. В статье рассматриваются проблемы, возникающие в связи с применением введенных в 2013 году составов правонарушений, исследуются вопросы, связанные с установлением ответственности за фиктивную регистрацию гражданина Российской Федерации по месту пребывания или по месту жительства, фиктивную регистрацию иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства, а также фиктивную постановку на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания.

Автор: Плюгина И. В., кандидат юридических наук, и. о. ведущего научного сотрудника Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: inna_wp@mail.ru

Бальхаева, С. Б. Ретроактивное действие международных договоров / С. Б. Бальхаева // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 122-130.

Статья посвящена исследованию обратной силы международных договоров. Выделяются и анализируются следующие виды ретроактивности международных договоров: 1) ретроактивность, прямо сформулированная в положениях договора; 2) ретроактивность, следующая из толкования положений договора. Осуществленный анализ свидетельствует о том, что принцип неретроактивности не является абсолютным и из него могут быть исключения, допустимые только по решению самих субъектов международного права. Такие исключения могут быть объяснимы как самим характером

международного договора (соглашения толковательного характера, которые призваны обеспечить толкование ранее заключенного договора), так и гуманными соображениями (международные договоры в сфере правовой помощи). Ретроактивное действие также может быть вызвано дополнительной или пояснительной сущностью самого договора, например, когда государства стремятся избежать перерыва в применении правил двух последовательно заключенных договоров и т. д. Следовательно, причины отдельных случаев ретроактивности международных договоров необходимо толковать в каждом конкретном случае с точки зрения воли и позиции договаривающихся сторон.

Автор: Бальхаева С. Б., кандидат юридических наук, старший научный сотрудник отдела международного публичного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

E-mail: mp@izak.ru

Липкина, Н. Н. Толкование Конвенции о защите прав человека и основных свобод Европейским судом по правам человека и верховенство права / Н. Н. Липкина // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 130-142.

Верховенство права как важнейший принцип современного международного права является ключевым принципом организации и деятельности любого международного органа. В статье рассматриваются отдельные аспекты реализации верховенства права в деятельности Европейского суда по правам человека, связанные с особенностями толкования им положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и Протоколов к ней – применением концепции «эволютивного толкования» и концепции «последующей практики применения договора».

Автор: Липкина Н. Н., кандидат юридических наук, доцент кафедры европейского права и сравнительного правоведения Саратовской государственной юридической академии.

E-mail: eurolaw@sgap.ru

Литовкин, В. Н. К 90-летию института / В. Н. Литовкин // Журн. рос. юстиции. – 2015. - № 4. – 143-155.

Статья посвящена 90-летию Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Автор: Литовкин В. Н., заслуженный юрист РФ.

К юбилею Л. Ф. Лесницкой // Журн. рос. права. – 2015. – № 4. – С. 156.

Статья посвящена юбилею главного научного сотрудника Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве

Российской Федерации заслуженного юриста Российской Федерации Л. Ф. Лесницкой.

Власова, Н. В. Международное частное право в свете новейших изменений Гражданского кодекса Российской Федерации / Н. В. Власова, О. В. Муратова, М. А. Цирина // Журн. рос. права. – 2015. - № 4. – С. 157-167.

Обзор научного семинара на тему «Проблемы международного частного права в свете новейших изменений Гражданского кодекса Российской Федерации», состоявшегося 12 ноября 2014 г. в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Авторы: Н. В. Власова, научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

О. В. Муратова, младший научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

М. А. Цирина, кандидат юридических наук, и. о. ведущего научного сотрудника Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

Авхадеев, В. Р. Международное право: современные вызовы / // Журн. рос. права. – 2015. – 2015. - № 4. – С. 168-171.

Обзор заседания на тему «Международное право: современные вызовы», состоявшегося 22 января 2015 г. в Центральном доме ученых Российской академии наук в рамках секции права.

Автор: В. Р. Авхадеев, кандидат юридических наук, доцент, старший научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.