

Журнал Российского права, 2015, № 5

Концепция единого Гражданского процессуального кодекса: предложения Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ / А. В. Габов [и др.] // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 5-25.

Настоящая публикация представляет собой результат коллективного обсуждения в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации утвержденной в 2014 г. Концепции единого Гражданского процессуального кодекса. В статье рассмотрены проблемы унификации законодательства, регулирующего рассмотрение различных категорий дел, подведомственных судам общей юрисдикции и арбитражным судам. Особое внимание уделено проблемам доступности правосудия, координации законотворческой деятельности с учетом дальнейших перспектив унификации норм и институтов, регулирующих порядок осуществления гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Показана объективная взаимосвязь развития процессуального законодательства и законодательства о судостроительстве, которую необходимо учитывать при решении проблем обеспечения эффективной деятельности судов на всех стадиях процесса и во всех судебных инстанциях. Проанализированы отдельные проблемы, возникшие после объединения высших судебных органов, даны рекомендации, направленные на совершенствование структуры и организационных форм деятельности Верховного Суда Российской Федерации.

Авторы: Габов А. В., доктор юридических наук, заведующий отделом гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Ганичева Е. С., кандидат юридических наук, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Глазкова М. Е., кандидат юридических наук, старший научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Жуйков В. М., доктор юридических наук, заведующий Центром частноправовых исследований Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Ковтков Д. И., аспирант Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Лесницкая Л. Ф., кандидат юридических наук, главный научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса Института

законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Марышева Н. И., доктор юридических наук, главный научный сотрудник отдела международного частного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации;

Шелютто М. Л., кандидат юридических наук, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: civil@izak.ru

Нанба, С. Б. Позитивные отклонения в праве/ С. Б. Нанба, А. Е. Помазанский, Ф. В. Цомартова // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 26-35.

Статья посвящена поиску позитивного потенциала отклонений в праве. Исследуются вопросы, связанные с определением понятия и сущности позитивных отклонений в праве, выявлением причин, факторов и условий их возникновения, раскрытием механизмов развития позитивных отклонений в праве, установлением последствий таких отклонений. Специальное внимание уделено саморегулированию и гражданским инициативам как питательной среде для возникновения позитивных отклонений в праве и юридическим технологиям фиксации таких отклонений. Авторы приходят к выводу о том, что позитивные отклонения в праве способствуют выбору вариантов правомерного поведения и легальному усмотрению, служат источником правообразования, способствуют коррекции устаревших правовых моделей либо возникновению новых.

Авторы: 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

Помазанский А. Е., кандидат юридических наук, старший научный сотрудник отдела конституционного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации,

E-mail: const@izak.ru

Цомартова Ф. В., научный сотрудник отдела социального законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: social@izak.ru

Хлопаева, Н. А. Субъект права: мнение социолога / Н. А. Хлопаева // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 36-47.

Рассматривается поведенческий аспект права как один из главных факторов эффективности законов. В целях преодоления разрывов между правотворчеством, правопониманием и правоприменением предлагается исследование мотивов выбора субъектом той или иной стратегии реализации своего правового статуса. На основе таких общенаучных методов познания, как метод сравнения, исторический метод, методы анализа и синтеза, автор предлагает собственную типологию моделей реализации субъектом права своего статуса. Факторы эффективной реализации статуса государственного

служащего рассматриваются в контексте административной реформы, а также глобальной тенденции перехода к концепции сервисного государства. Определяются пути преодоления ограничений при заимствовании управленческих концепций и технологий из бизнеса в сферу государственного управления. Перечень показателей эффективности работы государственных служащих предлагается расширить за счет качественных критериев, а также с помощью внедрения соответствующих образовательных программ.

Автор: Хлопаева Н. А., кандидат социологических наук, помощник депутата по работе в Государственной Думе Федерального Собрания Российской Федерации, E-mail: hlopaeva@gmail.com

Чеботарев, Г. Н. Соуправление коренных малочисленных народов Севера арктическими территориями в период их промышленного освоения / Г. Н. Чеботарев, Е. Ф. Гладун // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 48-58.

Интенсивное промышленное освоение, осуществляемое сегодня на арктических территориях Российской Федерации и других северных стран, помимо положительных экономических и социальных преобразований влечет изменение климата, экологические проблемы, а также разрушение образа жизни и хозяйствования коренных малочисленных народов Севера, которые заинтересованы не просто в обеспечении и гарантиях своих прав со стороны государства, но и в принятии управленческих решений по использованию и охране территорий традиционного проживания и хозяйствования совместно с органами государственной власти, ресурсопользователями. Авторы рассматривают соуправление как эффективную модель взаимоотношений между государством, местным самоуправлением и коренными малочисленными народами Севера. Анализируются нормы международного права, зарубежного и российского законодательства, создающие правовые основы для реализации модели соуправления на арктических территориях России. Выявляются пробелы федерального и регионального законодательства о правах коренных малочисленных народов и формулируются предложения по их восполнению.

Авторы: Чеботарев Г. Н., доктор юридических наук, профессор, президент Тюменского государственного университета, E-mail: chebotarev@utmn.ru

Гладун Е. Ф., доцент, кандидат юридических наук, доцент кафедры административного и финансового права Тюменского государственного университета, E-mail: efgladun@yandex.ru

Малеина, М. Н. Система критериев определения компенсации неимущественного вреда как способа защиты гражданских, семейных и трудовых прав граждан / М. Н. Малеина // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 59-73.

В статье обосновывается система критериев, на основе которых должен определяться размер компенсации неимущественного вреда при нарушении отдельных субъективных прав граждан в целях индивидуализации

применяемого способа защиты. Выделяются общие критерии, применяемые в случае нарушения любых гражданских, семейных и трудовых прав; частные (дополнительные) критерии, используемые при нарушении конкретных субъективных прав (прав на сохранение целостности личности и ее индивидуализацию, тайну частной жизни и ее неприкосновенность, прав авторов, потребителей и работников, прав добросовестного супруга при признании брака недействительным); общие основания повышения размера взыскиваемой компенсации (причинение одновременно морального и физического вреда при нарушении одного неимущественного права; наступление нематериального вреда в связи с одновременным нарушением нескольких неимущественных прав) или ее снижения (форма и степень вины потерпевшего; имущественное положение гражданина – причинителя вреда; истечение длительного периода времени после возникновения вреда при определенных условиях; принятие мер нарушителем к добровольному сглаживанию последствий причиненного неимущественного вреда до предъявления иска в суд).

Автор: Маленна М. Н., доктор юридических наук, профессор Московского государственного юридического университета им. О. Е. Кутафина (МГЮА), E-mail: aspirantstudent@yandex.ru

Лазарева, Т. П. Правовое регулирование перехода прав кредиторов Гражданском кодексе Российской Федерации(коллизийные вопросы) / Т. П. Лазарева // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 73-83.

Статья посвящена вопросам коллизионного регулирования перехода прав кредитора к другому лицу (уступки требования (цессии) и перехода прав на основании закона) в аспекте изменений, внесенных в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации. Отмечается, что, хотя внесенные в специальную статью о цессии изменения не являются кардинальными, на регулирование отношений между участниками уступки оказывают влияние изменения, внесенные в другие статьи ГК РФ, относящиеся к договорным обязательствам. Особое внимание уделено новой коллизионной норме, регулирующей переход прав кредитора на основании закона. Анализируется соответствующая судебная практика. На основе сопоставления законодательства отдельных стран, а также норм Регламента ЕС № 593/2008 «О праве, подлежащем применению к договорным обязательствам» («Рим I») и Регламента ЕС № 864/2007 «О праве, подлежащем применению к внедоговорным обязательствам» («Рим II») сделан вывод, что, несмотря на некоторые различия в коллизионном регулировании перехода прав кредитора, в целом российские нормы отвечают современным тенденциям развития международного частного права большинства европейских стран.

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

E-mail: pil@izak.ru

Гравина, А. А. Институт судимости и ее правовые последствия / А. А. Гравина, Н. М. Хромова // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 84-93.

Авторы рассматривают институт судимости не только как уголовно-правовую, но и как общеправовую категорию. Для этого исследуется правовая природа судимости и анализируются ее последствия как уголовно-правовой категории и то, как эти последствия отражаются на общегражданских отношениях, в частности на трудовых. Анализируются правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации по рассматриваемым вопросам. Исследуется вопрос последствий снятия или погашения судимости. Дан анализ действующего законодательства по правовым ограничениям, связанным с погашением или снятием судимости, который позволяет авторам сделать вывод о неясности установленных ограничений после срока погашения или снятия судимости и возникшей правовой коллизии. Приводится анализ законодательных инициатив депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации и мнение уполномоченных государственных органов по рассматриваемому вопросу.

Авторы: Гравина А. А., кандидат юридических наук, ведущий научный сотрудник отдела уголовного и уголовно-процессуального законодательства; судоустройства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: crim@izak.ru

Хромова Н. М., научный сотрудник отдела уголовного и уголовно-процессуального законодательства; судоустройства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: hromova-nm@yandex.ru

Харламова, А. А. К вопросу об ответственности за легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества / А. А. Харламова // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 93-100.

Рассматривается сущность легализации (отмывания) денежных средств или иного имущества, приобретенных в результате совершения преступления. Подвергаются анализу действующие формулировки предмета легализации в российском уголовном законодательстве, в том числе их содержание и соотношение между собой и с иными категориями, влияние использованных законодателем понятий на уголовно-правовую оценку общественно опасных деяний. Акцентируется внимание на изменениях, внесенных в Уголовный кодекс Российской Федерации в связи с усилением мер противодействия легализации (отмыванию), и их значении для применения институтов уголовного права. На основе изучения конкретных судебных решений и материалов предварительного расследования исследуются дискуссионные вопросы квалификации преступлений, предусмотренных статьями 174, 174.1 УК РФ.

Автор: Харламова А. А., кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры уголовного права Уральского юридического института МВД России, E-mail: 9122020@mail.ru

Поветкина, Н. А. Правовой режим иммунитета бюджета: теоретико-правовой анализ / Н. А. Поветкина // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 101-110.

В статье проводится теоретико-правовой анализ понятия «иммунитет бюджета». Определены роль и значение иммунитета бюджета как специального правового режима, необходимого для обеспечения выполнения государством всех принятых на себя финансовых обязательств, осуществляемых за счет бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. Отмечается многоплановость и неоднозначность понимания категории иммунитета в науке. Анализируются различные понятия иммунитета как в общеправовом, так и отраслевом форматах. По мнению автора, несмотря на то, что иммунитет бюджета не обладает всеми признаками правовых иммунитетов, его можно отнести к таковым, но наделенным специфическими признаками. Определены цель, функции, признаки иммунитета бюджета. Сформулировано авторское определение понятия «иммунитет бюджета» как правового режима, при котором не допускается принудительное обращение взысканий на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Автор: Поветкина Н. А., кандидат юридических наук, доцент, заведующая отделом финансового, налогового и бюджетного законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: pna127@mail.ru

Хаванова, И. А. О теории экономического анализа в налоговом праве (концептуальные основы) / И. А. Хаванова // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 111-124.

Рассматриваются концептуальные основы экономического анализа в налоговом праве. Автор раскрывает современные аспекты взаимосвязи права и экономики, содержание принципа экономического основания налога, высказывает свою позицию по вопросу о возможности проверки экономической обоснованности налогов и сборов в рамках конституционного судопроизводства. Особое место в работе уделено вопросам применения методологического инструментария экономического анализа налогового права. В 2012 году арбитражные суды были ориентированы на применение экономического анализа при рассмотрении налоговых споров. На основании исследования правоприменительной практики автор выявляет проблемные моменты в использовании экономического анализа при толковании норм налогового права, определяет области применения экономического анализа и его специфические особенности. Рассматриваются понятия «зона экономико-правового влияния», «зона досягаемости экономико-правового воздействия», выявляются их характеристики, специфические возможности регуляторного характера.

Автор: Хаванова И. А., кандидат юридических наук, старший научный сотрудник отдела финансового, налогового и бюджетного законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: fin@izak.ru

Доронина, Н. Г. Диффузия в праве как направление унификации международного частного права: к вопросу об объекте информационного права / Н. Г. Доронина // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 125-134.

Иностранное право может быть важным объектом информационных правоотношений. В различных государствах составляются единые регистры нормативных правовых актов. Создание национальных информационных ресурсов на базе законодательства способствует взаимопроникновению правовых норм в иностранные правовые системы. В условиях глобализации сотрудничество между государствами на договорной основе открывает широкую перспективу для налаживания хозяйственных, культурных и иных контактов между гражданами и юридическими лицами различной государственной принадлежности. Однако использование этого метода унификации права сталкивается с трудностями, связанными с имплементацией норм международных договоров в национальную правовую систему. Кроме того, нормы международных договоров, будучи имплементированы в национальную правовую систему, не получают единообразного толкования. Поэтому ведется поиск иных способов унификации права различных государств. Одним из таких способов является диффузия права, основанная на проникновении норм иностранного права в национальную правовую систему. Диффузия права предполагает применение единообразных категорий институтов и норм права, получивших в связи со своей эффективностью силу закона в том или ином государстве. Данный способ унификации права получает все большее признание, так как он не сталкивается с проблемами, характерными для международно-договорной унификации права, но выполняет те же цели – обеспечивает гармоничное взаимодействие различных правовых систем в праве.

Автор: Доронина Н. Г., доктор юридических наук, руководитель Центра исследования фундаментальных проблем государства и права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: office2@izak.ru

Семилютина, Н. Г. Глобализация международных хозяйственных связей, информационные технологии и выход на новый уровень диффузии в праве / Н. Г. Семилютина // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 134-141.

Глобализация международных хозяйственных связей находится в прямой зависимости от уровня развития информационных технологий. В настоящее время развитие информатики создало благоприятные условия для взаимопроникновения норм иностранного права. Это явление получило название диффузии права. В статье анализируется аспект взаимопроникновения правовых идей и решений через договоры, заключаемые участниками гражданского оборота. В практике деловых отношений стороны нередко заимствуют не только правовые формулировки, но и правовые конструкции из зарубежных форм договоров. При конфликтной ситуации возникает проблема толкования правовых формул, заимствованных сторонами из зарубежного права, которые воспроизведены ими в своих договорных отношениях. В международном частном праве данная проблема, известная как проблема

квалификации, относится к числу дискутируемых. Традиционный подход предполагает, что суд при толковании положений договора, даже заимствованных из иностранного права, руководствуется своим правом, т. е. правом страны суда (*lex fori*). Развитие международного оборота демонстрирует несовершенство такого подхода, поскольку он не позволяет выявить истинные намерения сторон при заключении договора. Развитие и интенсификация международного оборота, усложнение хозяйственных связей приводят к тому, что стороны все чаще используют интернациональные конструкции, например Принципы УНИДРУА, на которые они могут ссылаться и включать их в свои контракты. Принципы УНИДРУА используют и государства, включая их в свои новейшие кодификации. Таким образом, происходит диффузия «снизу» – через развитие частных договорных отношений.

Автор: Семилютина Н. Г., доктор юридических наук, заведующая отделом гражданского законодательства зарубежных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, E-mail: foreign3@izak.ru

Чернобель, Г. Т. Феномен разума и право / Г. Т. Чернобель // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 142-146.

Рецензия на книгу: Власенко Н. А. Разумность и определенность в правовом регулировании: монография. М., 2015. 150 с.

Автор: Чернобель Г. Т., кандидат юридических наук

Бошно, С. В. Правовые модели и реальность / С. В. Бошно // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 146-149.

Рецензия на книгу: Акопян, О. А., Власова, Н. В., Грачева, С. А. Правовые модели и реальность: монография / отв. ред. Ю. А. Тихомиров, Е. Е. Рафалюк. М., 2014.

Автор: Бошно С. В., доктор юридических наук,

Егиазаров, В. А. Профессор И. Н. Петров: талантливый ученый и организатор научных исследований в области хозяйственного законодательства/ В. А. Егиазаров, Н. Г. Доронина, В. Н. Литовкин // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 150-155.

Статья об ученом Игоре Николаевиче Петрове, посвященная 90-летию Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ.

Авторы: Егиазаров В. А., доктор юридических наук

Доронина Н. Г., доктор юридических наук

Литовкин, В. Н. кандидат юридических наук

Рафалюк, Е. Е. Влияние экономического кризиса на институты Европейского Союза / Е. Е. Рафалюк // Журн. рос. права. – 2015. – № 5. – С. 155-157.

Обзор Международного конгресса «Влияние экономического кризиса на институты Европейского Союза и государства-члены», который состоялся 10–11 февраля 2015 г. в Университете Гранады (г. Гранада).

Автор: Рафалюк Е. Е. кандидат юридических наук.