

# Нравственные императивы в праве

2012  
№ 1

Научный юридический журнал  
(г. Москва)

«Impératifs moraux du Droit»  
«Moral imperatives of Law»  
«Imperativi morali del Diritto»  
«Imperativos morales de Derecho»  
«Imperativos morais do Direito»

## Учредитель

РОО «Институт государственно-  
конфессиональных отношений и права»

## Ответственный за выпуск редактор

Понкин И.В., доктор юридических наук

## Технический редактор выпуска

Петрова Т.А.

## Редакционный совет:

**Кузнецов М.Н.**, доктор юридических наук,  
профессор, почетный работник высшего  
профессионального образования;

**Богатырев А.Г.**, доктор юридических  
наук, профессор;

**Еремян В.В.**, доктор юридических наук,  
профессор;

**Понкин И.В.**, доктор юридических наук,  
директор Института государственно-  
конфессиональных отношений и права;

**Догадайло Е.Ю.**, кандидат юридических  
наук, доцент кафедры теории  
государства и права юридического  
факультета им. М.М. Сперанского  
РАНХиГС при Президенте РФ, доцент;

**Емелина Л.А.**, кандидат юридических  
наук, доцент кафедры гражданского  
права и гражданского процесса  
юридического факультета  
им. М.М. Сперанского РАНХиГС при  
Президенте РФ, доцент;

**Звягинцева Ю.В.**, кандидат юридических  
наук;

**Кислова М.А.**, кандидат юридических наук

При перепечатке материалов ссылка на журнал «Нравственные императивы в праве» обязательна. Публикуемые в журнале материалы могут не отражать точку зрения учредителя и редакции. Редакция присланные рукописи не рецензирует и не возвращает, в переписку не вступает.

**Контактный адрес электронной почты технической службы:**

f5s1@yandex.ru

**Контактный почтовый адрес технической службы:**

строго в следующем написании: «117525, Москва, а/я 49, Понкину И.В.»  
либо: 249101, Калужская обл., г. Таруса, ул. Горького, 17–6

## Содержание номера

### АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ

<i>Казаков Р.В.</i> Законы канадских провинций Новая Шотландия, Нью-Брансуик, Квебек и Онтарио об управлении спортом....	4
<i>Семиволкова А.М.</i> Сравнительно-правовой анализ регулирования права следования в законодательстве 12 зарубежных государств .....	18
<i>Абраменкова В.В.</i> Анализ психологических аспектов воздействия реалити-шоу «Дом-2» на психическое и нравственное здоровье несовершеннолетних .....	30
<i>Капицын В.М.</i> Символы в праве и глобализация .....	49
<i>Емелина Л.А.</i> Социально-правовые проблемы выбора форм воспитания детей, оставшихся без попечения родителей ....	58

### ОБСУЖДЕНИЕ ИДЕЙ

<i>Епанчина М.П.</i> Этико-правовые проблемы трансплантации лица человека .....	64
<i>Худоешко А.А.</i> Законодательство Перу, Венесуэлы и Уругвая об ампаро .....	71
<i>Загхмут Т.А.</i> О состоянии законодательства арабских государств на современном этапе (на примере Сирии) .....	101

### НАУЧНЫЙ ДЕБЮТ

<i>Хидзев А.Т.</i> Зарубежный опыт реализации государственно-частного партнерства: Великобритания .....	106
---	-----

*Редких С.В.* Роль Юридического Совещания в  
правотворческом процессе Временного правительства 1917  
года ..... 111

*Филиппов Ю.М.* К вопросу о развитии процедур внесудебного  
урегулирования налоговых споров: актуальный опыт  
налоговых органов США ..... 115

*Бондарев Д.В.* Классификация опционного договора ..... 123

## РЕЦЕНЗИИ

*Кузнецов М.Н.* Актуальный вопрос конституционного права... 129

*Берзин В.А.* Залог канадских спортивных успехов ..... 132

*Кузнецов М.Н.* Новое фундаментальное исследование  
сущностных характеристик конституционной свободы  
вероисповедания ..... 134

*Догадайло Е.Ю.* Спортивно-правовая подготовка  
магистрантов в Российском университете дружбы народов ... 137

### **Казаков Р.В. Законы канадских провинций Новая Шотландия, Нью-Брансуик, Квебек и Онтарио об управлении спортом<sup>1</sup>**

Приоритетные направления развития государственной политики в области спорта, заявленные руководством России и нацеленные на существенное повышение качества, в том числе конкурентоспособности, отечественного спорта, актуализируют необходимость обращения к анализу успешного опыта зарубежных государств в этой сфере.

В интегральной структуре нормативно-правового регулирования и государственных управленческих решений Канады в области спорта значительный объем занимают акты и документы провинций/территорий.

Хотя федеральное правительство в целом пытается взять на себя руководящую роль в области международных спортивных отношений, некоторые провинции, особенно Квебек, принимают активное участие в видах спорта на всех уровнях, даже на уровне элитных международных спортивных состязаний спорта высших достижений. Более часто провинции уделяют повышенное внимание ряду направлений государственного управления в области спорта, в частности в сфере студенческого спорта, поскольку эти вопросы подпадают четко под их юрисдикцию (как сегмент образовательной политики)<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> **Казаков Роман Викторович** – юрист, депутат Совета депутатов сельского поселения Гжельское Раменского муниципального района Московской области, член Ассоциации юристов России.

Статья посвящена обзору канадского регионального законодательства о спорте. Представлены авторские переводы Закона провинции Новая Шотландия (Канада) о Консультативном совете по любительскому спорту от 22.02.1989, Закона провинции Нью-Брансуик о Доверительном фонде развития спорта от 27.04.1990, Закона провинции Квебек об учреждении Фонда развития спорта и физкультурной деятельности от 14.06.2006 и Закона провинции Онтарио о контроле в области спорта от 1990 г.

Ключевые слова: спорт, государственная политика, государственное управление, спортивное право, законодательство о спорте, Канада.

*Kazakov R.V. The laws of the Canadian provinces of Nova Scotia, New Brunswick, Quebec and Ontario on the management of sports.*

The article reviews the of Canadian regional legislation on sport. The article presents the author's translation of the Act to Establish the Nova Scotia Amateur Sports Advisory Council 1989, of the New Brunswick Sport Development Trust Fund Act 1990, of the Quebec Act to establish the Sports and Physical Activity Development Fund 2006 and of the Ontario Athletics Control Act 1990.

Keywords: sports, public policy, public administration, legislation on sport in Canada.

<sup>2</sup> Taking Sports Seriously. Social Issues in Canadian Sport / Peter Donnelly (Ed.). – 3<sup>rd</sup> edition. – Toronto: Thompson Educational Publishing, 2011. – 370 p.

Ниже представлены авторские переводы четырех региональных законов об органах управления в области спорта:

– Закон провинции Новая Шотландия об учреждении Консультативного совета провинции Новая Шотландия по любительскому спорту от 22.02.1989 (с последующими изменениями);

– Закон провинции Нью-Брансуик о Доверительном фонде развития спорта от 27.04.1990 (с последующими изменениями);

– Закон провинции Квебек об учреждении Фонда развития спорта и физкультурной деятельности от 14.06.2006 (с последующими изменениями);

– Закон провинции Онтарио о контроле в области спорта от 1990 г. (с последующими изменениями).

**Закон провинции Новая Шотландия об учреждении Консультативного совета провинции Новая Шотландия по любительскому спорту от 22.02.1989 (с последующими изменениями)**<sup>3</sup>

**Краткое наименование**

1. Настоящий Закон может именоваться Законом о Консультативном совете по любительскому спорту.

**Толкование терминов**

**Толкование терминов**

2. В настоящем Законе,

(а) «Совет» означает Консультативный совет провинции Новая Шотландия по любительскому спорту;

(б) «Министр» означает Министр образования.

**Консультативный совет**

**Консультативный Совет**

3. (1). Настоящим учреждается и создается Совет, именуемый как Консультативный совет по любительскому спорту провинции Новая Шотландия и состоящий из десяти или более членов, назначенных лейтенант-губернатором.

**Председатель и вице-председатель**

(2). Лейтенант-губернатор вправе назначить одного из членов Совета председателем Совета и одного из членов Совета заместителем председателя Совета.

**Комитет**

(3). Совет вправе учредить Исполнительный комитет и, в случае необходимости, учреждать иные комитеты Совета.

<sup>3</sup> Amateur Sports Advisory Council Act 1989 // <<http://www.canlii.org/en/ns/laws/stat/rsns-1989-c-11/latest/rsns-1989-c-11.html>>.

Глава 11 свода пересмотренных законов от 1989 г. **Нестрогий пер. с англ.: Р.В. Казаков.**

**Помощь министра**

(4). Министр вправе предоставлять Совету необходимые средства и содействие.

**Функции****Функции и обязанности**

4. Совет обязан выполнять те функции и обязанности, которые определены ему Министром, а также осуществлять консультирование и оказывать помощь Министру по следующим вопросам:

(a) поощрение, развитие и совершенствование любительского спорта и занятий спортом и поддержка различных видов спорта и проведения спортивных мероприятий в провинции;

(b) поощрение занятий спортом и спортивной деятельности и занятий спортом среди молодежи, особенно в сельской местности и в районах, где не хватает спортивных сооружений;

(c) совершенствование любительского спорта в целом и занятий спортом посредством организации подготовки спортивных тренеров и спортивных арбитров, обеспечения возможностей для проведения соревнований и оказания специальной помощи спортсменам;

(d) содействие участию местных сообществ в любительском спорте и занятиям спортом всеми членами сообществ посредством рекламы и оказания содействия местным организациям;

(e) финансирование любительского спорта и занятий спортом.

**Администрирование****Должностные лица**

5. Министр вправе учреждать представительства Совета и назначать должностных лиц, включая лиц, находящихся на государственной службе. И такие должностные лица обязаны исполнять административные и иные обязанности, периодически возлагаемые на них Советом.

**Фонды****Административные расходы**

6. Затраты и расходы в связи с реализацией настоящего Закона, включая вознаграждения или возмещения расходов какого-либо члена Совета или другого лица, могут выплачиваться из денежных средств, выделенных органом законодательной власти провинции, или из консолидированного фонда провинции.

## **Закон провинции Нью-Брансуик о Доверительном фонде развития спорта от 27.04.1990 (с последующими изменениями) <sup>4</sup>**

### **Определение понятия «спорт»**

1. В настоящем Законе «спорт» означает деятельность, с использованием значительной физической составляющей, в соответствии с формальными правилами или процедурами, в силу которых два или более человека привлекаются для цели состязания с оценкой их личных достижений.

### **Учреждение и управление Целевым фондом развития спорта**

2. (1) Настоящим учреждается фонд, именуемый Доверительным фондом развития спорта.

(2) Платежи в Доверительный фонд развития спорта должны осуществляться в соответствии с Законом о контроле за азартными играми.

(3) Министр финансов должен быть трастовым управляющим Доверительного фонда по развитию спорта, Доверительный фонд по развитию спорта находится в трастовом управлении Министра финансов.

(4) Платежи для целей статьи 3 должны отчисляться и оплачиваться из Доверительного фонда развития спорта.

(5) Все доходы по процентам, являющиеся результатом деятельности Доверительного фонда развития спорта, должны зачисляться в Доверительный фонд развития спорта и являться его частью.

(6) Министр финансов вправе инвестировать денежные средства в Доверительный фонд развития спорта в порядке, утвержденном Законом о доверительных собственниках, и вправе инвестировать в ценные бумаги, выпущенные в соответствии с Законом о займах провинции.

### **Использование активов Фонда**

3. Активы Доверительного фонда развития спорта должны быть использованы для предоставления персональных грантов спортсменам и спортивным организациям в целях содействия лидерству и выдающимся успехам в спорте.

### **Министр вправе предоставлять гранты**

4. Для целей статьи 3 Министр по вопросам здорового образа жизни, культуры и спорта, после консультаций с региональными спортивными организациями, признаваемыми таковыми Министром по вопросам здорового образа жизни, культуры и спорта, вправе предоставлять персональные гранты спортсменам и спортивным организациям.

<sup>4</sup> New Brunswick Sport Development Trust Fund Act 1990 // <<http://www.canlii.org/en/nb/laws/stat/rsnb-2011-c-223/latest/rsnb-2011-c-223.html>>.

**Нестрогий пер. с англ.: Р.В. Казаков.**

### **Сертификация грантов**

5. (1) Министр по вопросам здорового образа жизни, культуры и спорта должен удостоверить Министру финансов сумму грантов, предоставленных в рамках статьи 4.

(2) Когда Министр по вопросам здорового образа жизни, культуры и спорта удостоверяет суммы присуждаемых грантов, Министр финансов может руководствоваться таким образом достоверной суммой.

### **Закон провинции Квебек об учреждении Фонда развития спорта и физкультурной деятельности от 14.06.2006<sup>5</sup>**

1. Фонд развития спорта и физкультурной деятельности учреждается при Министерстве образования, досуга и спорта.

Целями Фонда являются предоставление финансовой поддержки для строительства, реконструкции, оснащения и выведения на должный уровень спортивных и оздоровительных сооружений, организации международных и общеканадских соревнований и проведение тендеров для организации таких соревнований.

Фонд предназначен, помимо этого, содействовать развитию культуры спорта среди населения.

2. Правительство устанавливает дату, с которой Фонд должен приступить к работе, и определяет его активы и обязанности. Правительство также определяет виды деятельности, финансируемые из Фонда, характер расходов, которые могут быть отнесены на счет Фонда, и долю финансовой поддержки, предоставляемой для спортивных и оздоровительных сооружений и проведения спортивных мероприятий, соответственно.

3. Средства Фонда состоят из:

(1) сумм, перечисляемых в Фонд Министром по доходам в соответствии со статьей 5;

(2) сумм, перечисляемых в Фонд Министром образования, досуга и спорта из бюджетных ассигнований, выделенных для этой цели Парламентом;

(3) подарков, наследств и иных взносов, направляемых в Фонд для содействия достижению целей Фонда;

(4) сумм, перечисляемых в Фонд Министром финансов в соответствии со статьями 6 и 7; и

(5) доходов от инвестирования средств Фонда.

<sup>5</sup> An Act to establish the Sports and Physical Activity Development Fund // <<http://canlii.ca/en/qc/laws/stat/rsq-c-f-4.003/latest/rsq-c-f-4.003.html>>. R.S.Q., глава F-4.003. **Нестрогий пер. с англ.: Р.В. Казаков.**

4. Управление имуществом, образующим Фонд, доверяется Министру финансов. Средства выделяются и перечисляются по распоряжению Министра финансов. Депонирование в финансовых институтах определяется Министром финансов.

Министр образования, досуга и спорта отвечает за бухгалтерский учет Фонда и регистрирует финансовые обязательства, подлежащие отнесению на счет Фонда. Министр образования, досуга и спорта также следит за тем, чтобы такие обязательства и проистекающие из них платежи не превышали доступный остаток на счете и находились в соответствии с ним.

Детали управления Фондом определяются Казначейским советом.

5. Министр по доходам выплачивает в Фонд часть поступлений от акциза на табачные изделия, согласно положениям Закона об акцизе на табачные изделия (глава I-2), на общую сумму 52 000 000 канадских долларов в год, в сроки и в порядке, определяемые Правительством.

6. Министр финансов вправе, с разрешения Правительства и в соответствии с условиями, определенными Правительством, предоставить Фонду суммы, взятые из Фонда консолидированного дохода.

С другой стороны, Министр финансов вправе, в соответствии с условиями, определяемыми им, предоставить Фонду консолидированного дохода на краткосрочной основе любую часть сумм, формирующих Фонд, которые не требуются для его функционирования.

Любая сумма, предоставленная Фонду, подлежит погашению из этого Фонда.

7. Министр образования, досуга и спорта, как управляющий Фонда, вправе занимать суммы у Министерства финансов из Фонда финансирования, основанного согласно положениям Закона о Министерстве финансов (глава M-24.01).

8. Суммы, требующиеся для оплаты труда и расходов, связанных с вознаграждениями сотрудников и иными условиями найма назначенных лиц, согласно Закону о государственной службе (глава F-3.1.1), в связи с деятельностью Фонда, выплачиваются из Фонда.

9. Статьи 20, 21 и 26–28, главы IV и VI и статьи 89 и 90 Закона о финансовом управлении (глава A-6.001) применяются к Фонду с необходимыми изменениями.

10. Независимо от любых положений, имеющих противоположный смысл, Министр финансов вправе, в случае нехватки средств в Фонде консолидированного дохода, выплатить из Фонда развития спорта и физической культуры суммы, необходимые для исполнения вступившего в силу и подлежащего исполнению судебного решения против государства.

11. Отчетный год фонда заканчивается 31 марта.

12. Министр выносит отчет о деятельности Фонда за каждый отчетный год на рассмотрение Национальной Ассамблеи провинции Квебек.

13. В отчете за 2006–2007 год сумма 30 000 000 канадских долларов в статье 5 заменяется суммой 15 000 000 канадских долларов.

14. Министр образования, досуга и спорта является ответственным за применение настоящего Закона.

15. Положения настоящего Закона прекращают свое действие на дату или даты, установленные Правительством, но не ранее 1 апреля 2020 г.

Остающиеся на дату прекращения действия статьи 1 в Фонде средства направляются в Фонд консолидированного дохода и предназначаются для финансирования дополнительных мер, согласующихся с целями Фонда и определяемых Правительством в порядке, им установленном.

16. (Опущено).

## **Закон провинции Онтарио о контроле в области спорта от 1990 г. (с последующими изменениями)<sup>6</sup>**

### **Определения**

1. В настоящем Законе

«Комиссар» означает спортивного комиссара;

«Министр» означает Министра, ответственного за применение настоящего Закона;

Понятие «должностное лицо» включает в себя инспектора, судью, ведущего, дипломированного врача, рефери и «таймкипера» (судью-хронометриста);

Понятие «юридическое лицо» включает в себя акционерное общество, объединение, клуб и любую неинкорпорированную организацию;

«Профессиональное соревнование или показательное выступление» означает соревнование или показательное выступление по профессиональному боксу или любому другому профессиональному спорту, который указывается в инструкциях;

«Подзаконные акты» означает акты, разработанные в соответствии с положениями данного Закона.

### **Управление и контроль**

2. Применение настоящего Закона происходит под руководством и контролем Министра.

<sup>6</sup> Ontario Athletics Control Act 1990 // <[http://www.e-laws.gov.on.ca/Download?dDocName=elaws\\_statutes\\_90a34\\_e](http://www.e-laws.gov.on.ca/Download?dDocName=elaws_statutes_90a34_e)>; <[http://www.e-laws.gov.on.ca/html/statutes/french/elaws\\_statutes\\_90a34\\_f.htm](http://www.e-laws.gov.on.ca/html/statutes/french/elaws_statutes_90a34_f.htm)>. R.S.O. 1990, глава A.34. **Нестрогий пер. с англ.: Р.В. Казаков.**

**Комиссар**

3. Заместитель Министра назначает лицо на должность спортивного комиссара.

**Функции комиссара**

4. (1) Комиссар может выдавать лицензии, в соответствии с положениями настоящего Закона и подзаконных актов.

(2) Отменено.

**То же**

(3) Комиссар ответственен за контроль за проведением профессиональных соревнований или показательных выступлений и, под руководством и контролем Министра, должен оказывать содействие в применении настоящего Закона и подзаконных актов.

**Суммы, подлежащие уплате**

5. (1) Каждое лицо, проводящее профессиональное соревнование или показательное выступление, должно выплатить Министру сумму в размере не менее 1 процента и не более 5 процентов валовой выручки от проведения такого соревнования или показательного выступления; размер определяет Министр по согласованию с лейтенант-губернатором провинции.

**Уменьшение сумм, подлежащих уплате**

(2) В случае если профессиональное соревнование или показательное выступление не является единственным или основным событием на представлении или показательном выступлении, вход на которое является платным, Министр может установить, согласно обстоятельствам, сумму в таком размере, который он сочтет приемлемым, вместо процента валовой выручки, подлежащего уплате согласно положениям пункта (1).

**То же**

(3) Если Министр убежден в том, что вся выручка от проведения профессионального соревнования или показательного выступления идет на благотворительные цели, Министр может установить, согласно обстоятельствам, сумму в таком размере, который он сочтет приемлемым, вместо процента валовой выручки, подлежащего уплате согласно положениям пункта (1).

**Пересылка суммы, подлежащей уплате**

(4) Каждое лицо, проводящее профессиональное соревнование или показательное выступление, должно, в течение трех дней после проведения такого соревнования или показательного выступления, направить Министру заказным письмом сумму, подлежащую уплате согласно положениям пункта (1).

**Правонарушение**

(5) Каждое лицо, которое проводит профессиональное или показательное спортивное соревнование или участвует в его проведении или организации и которое не выполняет требования настоящей статьи, помимо обязанности уплатить сумму, предусмотренную пунктом (1), также виновно в совершении

правонарушения и, по признанию виновным, подлежит наказанию в виде штрафа в размере не менее размера указанной суммы.

**Изъятие денежных средств**

6. (1) Комиссар вправе отдать распоряжение любому лицу незамедлительно передать ему любые денежные средства, которые были заплачены или могут быть подлежащими уплате в связи с проведением профессионального соревнования или показательного выступления, если Комиссар или любое другое лицо выдвигает обвинение в том, что,

(a) соревнование или показательное выступление было проведено с нарушением настоящего Закона или подзаконных актов;

(b) соглашение, договор или обязательство в отношении соревнования или показательного выступления было заключено в нарушение настоящего Закона или подзаконных актов; или

(c) поведение лица, связанного с проведением соревнования или показательного выступления или участвующего в таковом, противоречило настоящему Закону или подзаконным актам и не отвечало интересам соответствующего профессионального спорта.

**То же**

(1.1) Комиссар удерживает денежные средства, переданные в соответствии с положениями пункта (1), вплоть до принятия решения по обвинению.

**Расследование**

(2) Министр может отдать распоряжение Комиссару или любому другому лицу провести расследование по выдвинутому таким образом обвинению и уведомить его о результатах, и, если, по мнению Министра, обвинение было подтверждено, он может объявить, что изъятые денежные средства конфискуются и переходят в собственность Короны.

**Возврат изъятых денежных средств**

(3) Если Министр не проводил расследование или он придерживается мнения, что обвинение не было доказано, Министр должен отдать распоряжение, чтобы изъятые денежные средства были возвращены.

**Правонарушение**

(4) Лицо, не предоставившее денежные средства Комиссару в соответствии с распоряжением, сделанным согласно положениям пункта (1), виновно в совершении правонарушения и, по признанию виновным, подлежит наказанию в виде штрафа в размере не менее размера суммы, вдвое превышающей сумму денежных средств, которые должны были быть предоставлены.

**Расследование**

7. Министр может отдать распоряжение провести расследование Комиссару или иному лицу

(a) в случае, если лига, организация или юридическое лицо, связанное с любительским спортом, действующее в Онтарио, подаст запрос Министру об оказании содействия в расследовании, которое должно быть проведено по любому вопросу, который, как полагает лига,

ассоциация или иное лицо, должен быть расследован в интересах любительского спорта в Онтарио; или

(b) по любому вопросу, который, как считает Министр, отвечает интересам общества.

**Применение Закона об официальном расследовании от 2009 г.**

**8.** Статья 33 Закона об официальном расследовании от 2009 г. применяется к расследованию согласно положениям статьи 6 или 7.

**Оплата в Казну**

**9.** Денежные средства, полученные Министром согласно положениям статьи 5, наряду со всеми денежными средствами, полученными от сборов за выдачу патентов и лицензий, выплаты штрафов и других денежных санкций и удержания денежных средств или иных выплат, должны уплачиваться в Казну.

**Запрещение использования здания**

**10.** (1) Если денежные средства, подлежащие уплате Министру в соответствии с настоящим Законом или подзаконными актами, в отношении профессионального соревнования или показательного выступления не были получены Министром в течение одной недели со дня проведения соревнования или показательного выступления, Министр может отдать распоряжение о запрете использования для проведения любого профессионального соревнования или показательного выступления здания или другого места, где было проведено соревнование или показательное выступление, пока денежные средства не будут выплачены Министру.

**Правонарушение**

(2) В случае когда уведомление о распоряжениях, отданных в рамках пункта (1), вручено или отправлено заказным письмом владельцу, арендатору или иному лицу, имеющему контроль над зданием или иным сооружением, владелец, арендатор или иное лицо виновно в совершении правонарушения и, по признанию виновным, подлежит наказанию в виде денежного штрафа в размере не менее двадцати долларов и не более ста долларов в отношении каждого профессионального соревнования или показательного выступления, проведенного в этом здании или этом месте в течение того времени, пока действует распоряжение.

**Договоры для руководства участниками**

**11.** Договор или соглашение, которое заключается для руководства лицом, принимающим участие в профессиональных соревнованиях или показательных выступлениях, или для принятия участия в таком соревновании или показательном выступлении, недействительно или не имеет силы до тех пор, пока оно не составлено в письменной форме и не подписано участвующими сторонами и не одобрено Комиссаром. Комиссар может в любое время, посредством уведомления в письменном виде сторон, отозвать любое одобрение, данное ему, таким образом, договор или соглашение будет лишено юридической силы и действия во всех отношениях.

**Полномочия Комиссара**

**12.** (1) Комиссар вправе:

(а) делегировать любому лицу любые полномочия или обязанности, предоставляемые или налагаемые на Комиссара настоящим Законом или подзаконными актами;

(б) назначать должностных лиц для любого профессионального соревнования или показательного выступления и определять размер сборов, которые должны быть им выплачены лицом, проводящим соревнование или показательное выступление.

**Допуск**

(2) Комиссар или лицо, которому он делегировал какие-либо свои полномочия или обязанности, должны быть допущены без взимания платы к профессиональным соревнованиям или показательным выступлениям.

**Правомочие Министра**

**12.1.** Министр вправе посредством распоряжения потребовать оплаты за лицензии или разрешения, требуемые согласно положениям данного Закона, и может утвердить размер этих платежей.

**Конфиденциальность**

**12.2.** (1) Лицо, которое получает информацию в ходе реализации полномочий или выполнении обязанностей, относящихся к применению данного Закона или подзаконных актов, должно сохранять тайну в отношении данной информации и не передавать такую информацию никому, за исключением следующих случаев:

(а) по требованию в связи с производством согласно положениям настоящего Закона или в связи с применением настоящего Закона или подзаконных актов;

(б) министерства, департамента или правительственного органа, применяющего законодательство, аналогичное настоящему Закону, или законодательство, которое защищает потребителей, или любой другой организации, которой применение законодательства, аналогичного настоящему Закону, или законодательства, которое защищает потребителей, было назначено;

(б.1) как предписано, согласно положениям Закона о нормативно-правовой модернизации от 2007 г.;

(с) организации или структуры, назначенной подзаконными актами, если целью передачи информации является защита потребителя или оказание содействия в контроле за проведением профессиональных соревнований или показательных выступлений;

(d) правоприменительного органа;

(е) его юрисконсульту или

(f) лицу, к которому данная информация относится, с его согласия.

**Показания**

(2) За исключением производства в соответствии с положениями настоящего Закона, ни одно лицо не обязано давать показания в гражданском судебном разбирательстве в отношении информации,

полученной во время осуществления полномочий, или выполнения обязанностей, относящихся к применению настоящего Закона или подзаконных актов.

**Подзаконные акты**

**13.** (1) При условии одобрения лейтенант-губернатором провинции, Министр вправе принимать акты,

(0.a) дающие обозначение профессиональным спортивным мероприятиям, кроме бокса, в целях определения их как профессиональных соревнований или показательных выступлений;

(a) предусматривающие права и обязанности Комиссара;

(b) возлагающие полномочия на Комиссара по регулированию и обеспечению проведения профессиональных соревнований или показательных выступлений;

(b.1) требующие от Комиссара ведения публичной отчетности определенных документов и информации, предписывания документов и информации, которые должны храниться в документах публичной отчетности, и управления отчетностью и доступом к ней;

(b.2) требующие от Комиссара опубликования определенных документов и информации, определения документов и информации, которая должна быть опубликована, и управления их опубликованием и доступом к ним;

(b.3) уполномочивающие Комиссара осуществлять программы мер обеспечения качества в отношении применения настоящего Закона и использовать информацию, собранную в рамках настоящего Закона для целей этих программ;

(c) устанавливающие необходимое обеспечение и правила проведения профессиональных соревнований или показательных выступлений, включая назначение и обязанности должностных лиц на профессиональных соревнованиях или показательных выступлениях, определение нарушений и способ определения победителей;

(d) предусматривающие выпуск лицензий и разрешений для проведения профессиональных соревнований или показательных выступлений и для приостановки и расторжения обязательств по лицензиям и прекращения обязательств по разрешениям;

(e) предусматривающие предоставление лицензий участникам профессиональных соревнований или показательных выступлений, руководителям участников и рефери, секундантам и другим должностным лицам, исполняющим служебные обязанности на профессиональных соревнованиях или показательных выступлениях, и предусматривающие приостановку и прекращение исполнения обязательств по лицензиям;

(f), (g) Отменены

(h) уполномочивающие Комиссара взимать штрафы или иные денежные наказания с должностных лиц или лиц, которые являются держателями лицензий, согласно настоящему Закону, за невыполнение любых положений настоящего Закона или подзаконных актов;

(i) предписывающие формы договоров, которые должны быть использованы в связи с оказанием услуг и управлением участниками профессиональных соревнований или показательных выступлений;

(j) предписывающие обязанности лиц, устраивающих профессиональные соревнования или показательные выступления;

(k) предписывающие обеспечение безопасности Комиссаром лицам, проводящим профессиональное соревнование или показательное выступление, чтобы гарантировать выплаты должностным лицам и участникам и сумму, подлежащую уплате Министру согласно положениям статьи 5;

(l) Отменено.

(m) предписывающие категории лиц, которые могут принимать участие в профессиональных соревнованиях или показательных выступлениях;

(n) определяющие понятия «любительский спорт», «контактные виды спорта» и «профессиональный спорт» для целей настоящего Закона и подзаконных актов;

(n.1) прописывающие организации и структуры для целей пункта 12.2 (1) (c);

(n.2) регулирующие любительские контактные виды спорта, включая принятие мер для лицензирования участников спортивных мероприятий, определяющие квалификации и условия для выдачи лицензий, при этом предусматриваются условия приостановки и прекращения исполнения обязательств по лицензиям и регулирования проведения спортивных мероприятий;

(o) относительно любого вопроса, необходимого или рекомендуемого для эффективного осуществления намерений и целей настоящего Закона.

Примечание: Подзаконные акты, принятые согласно положениям пункта (f) или (g), как эти пункты читались непосредственно перед 18 декабря 1998 года, остаются в силе до того как Министр отдаст распоряжение согласно положениям статьи 12.1, как предусмотрено Сводом законов штата Онтарио от 1998 г. (глава 18, раздел E, статья 3), которые несовместимы с этими подзаконными актами.

Примечание: Лейтенант-губернатор провинции может при помощи подзаконного акта отменить подзаконные акты, принятые согласно положениям пункта (f) или (g), как эти пункты читались непосредственно перед 18 декабря 1998 года, если Министр отдаст распоряжение согласно положениям статьи 12.1, как предусмотрено Сводом законов штата Онтарио от 1998 г. (глава 18, раздел E, статья 3), которые несовместимы с этими подзаконными актами.

#### **Общее взыскание**

(2) Любое лицо, которое нарушает положения настоящего Закона или подзаконных актов, виновно в нарушении и после признания вины, если не подлежит в этот момент другому наказанию, наказывается штрафом в размере не более 10 000 канадских долларов.

**Дублирование наказаний**

(3) В случае если штраф или иная денежная санкция были наложены Комиссаром согласно подзаконным актам и такой штраф или иная денежная санкция были выплачены, никаких судебных мер не может быть принято в соответствии с Законом о местных правонарушениях в отношении этого же вопроса.

\* \* \* \* \*

## **Семиволкова А.М. Сравнительно-правовой анализ регулирования права следования в законодательстве 12 зарубежных государств<sup>7</sup>**

В общем объеме многочисленных прав человека и гражданина встречаются такие права, которые, если можно так выразиться, являются если и не «экзотическими», то и не повсеместно признаваемыми и гарантированными. Именно таким является право следования.

Законодательно установленные гарантии права следования (одно из интеллектуальных прав), в том смысле, как это реализовано во Франции, Бельгии, Португалии, Великобритании и в ряде других европейских стран, существуют отнюдь не во всех странах мира. Тем интереснее представляется опыт тех из них, где это право сегодня гарантировано.

Первой страной, где были установлены признание и гарантии права следования, явилась Франция.

В законодательстве различных стран право следования впервые было закреплено в следующие периоды:

<b>Страна</b>	<b>Год принятия закона</b>	<b>Акт</b>
Франция	1920	Закон Франции от 20.05.1920 с последующими изменениями <sup>8</sup>
Бельгия	1921	Закон Бельгии от 25.06.1921 о гарантии права на получение отчислений с продажи на аукционе произведений искусства в пользу авторов проданных произведений <sup>9</sup>

<sup>7</sup> **Семиволкова Анастасия Михайловна** – кандидат юридических наук, юрисконсульт Московского Союза художников.

Статья посвящена содержанию и особенностям права следования в законодательстве 12 зарубежных государств.

Ключевые слова: право следования, авторское право, интеллектуальные права.

*Semivolkova A.M. Comparative legal analysis of the legislation of 12 foreign countries on resale right.*

Article is about the content and features of the legislation of 12 foreign countries on resale right.

Keywords: resale right, intellectual property rights, copyright, droit de Suite.

<sup>8</sup> Loi du 20 mai 1920 frappant d'un droit au profit des artistes les ventes publiques d'objet d'art // Journal officiel de la République Française. – 22 mai 1920. – P.7610. <<http://www.legifrance.gouv.fr>>. Здесь и далее дата фиксации информации – 20.01.2012.

<sup>9</sup> Loi du 25 juin 1921 frappant d'un droit les ventes publiques d'oeuvres d'art au profit des artistes auteurs des oeuvres vendues // <[http://193.5.93.81/wipolex/es/text.jsp?file\\_id=125153](http://193.5.93.81/wipolex/es/text.jsp?file_id=125153)>.

Чехословакия	1926 <sup>10</sup>	Закон Чехословакии от 1926 г.
Польша	1935	Закон Польши от 22.03.1935
Уругвай	1937	Закон Уругвая № 9.739 от 17.12.1937 о литературной и художественной собственности <sup>11</sup>
Италия	1941	Закон Италии № 633 от 22.04.1941 «Защита авторских и других прав, связанных с их реализацией»
Норвегия	1961 <sup>12</sup>	Закон Норвегии от 12.05.1961 № 2 «Об авторском праве»
ФРГ	1965	Федеральный закон ФРГ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.09.1965 <sup>13</sup>
Португалия	1966	Кодекс авторского права Португалии от 1966 г. (введен в действие Декретом-Законом № 46980 от 27.04.1966)
Чили	1970 <sup>14</sup>	Статья 36 Закона Чили № 17.336 от 02.10.1970 об интеллектуальной собственности <sup>15</sup>
Марокко	1970 <sup>16</sup>	Статья 28 Закона Марокко от 29.07.1970 <sup>17</sup>
Люксембург	1972	Статьи 22 и 46 Закона Люксембурга от 29.03.1972 об авторском праве <sup>18</sup>
Алжир	1973 <sup>19</sup>	Ордонанс Алжира № 73-14 от 03.04.1973 об авторском праве <sup>20</sup>

<sup>10</sup> Цит. по: *Rocha M.V.* O direito de seqüência (droit de suite) em Portugal [Право следования в Португалии] // <<http://www.ciberjus.net/revista/dir-sequencia.htm>>.

<sup>11</sup> Ley № 9.739 de 17 de diciembre de 1937 «Propiedad literaria y artistica» // <<http://www.parlamento.gub.uy/leyes/ AccesoTextoLey.asp?Ley=09739&Anchor=>>.

<sup>12</sup> Цит. по: *Vickers C.M.* The Applicability of the Droit de Suite In the United States [Применение права следования в Соединенных Штатах] // Boston College International and Comparative Law Review. – 1980, August. – Vol. 3. – Issue 2. – P. 431–466. – P. 444.

<sup>13</sup> Gesetz über Urheberrecht und verwandte Schutzrechte (Urheberrechtsgesetz) // <<http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/urhg/gesamt.pdf>>; <[http://www.gesetze-im-internet.de/urhg/\\_26.html](http://www.gesetze-im-internet.de/urhg/_26.html)>.

<sup>14</sup> Цит. по: *Vickers C.M.* The Applicability of the Droit de Suite In the United States. – P. 444.

<sup>15</sup> Impact économique du droit de suite dans les états où il s'applique / Comité Intergouvernemental du droit d'auteur. – Paris, 15 mars 1995. <<http://unesdoc.unesco.org/images/0010/001014/101438fb.pdf>>.

<sup>16</sup> Цит. по: *Vickers C.M.* The Applicability of the Droit de Suite In the United States. – P. 444.

<sup>17</sup> *Oudghiri M.* Droits d'auteur: les ADPIC élargissent la protection // L'Economiste. – 17.10.1996. – № 250. <<http://www.leconomiste.com/article/droits-dauteur-les-adpic- elargissent-la-protection>>.

<sup>18</sup> Loi du 29 mars 1972 sur le droit d'auteur // Journal Officiel du Grand-Duché de Luxembourg. – 12.04.1972. – № 23. <<http://www.legilux.public.lu/leg/a/archives/1972/0023/a023.pdf#page=2>>.

<sup>19</sup> Заключительный доклад Межправительственного комитета по авторскому праву от 22.06.2001 № IGC(1971)/XII/9 // <<http://unesdoc.unesco.org/images/0012/001236/123629rb.pdf>>.

<sup>20</sup> Ordonnance №73-14 du 3 avril 1973 relative au droit d'auteur // Journal Officiel de la République Algérienne. – 10.04.1973. <<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP342.pdf>>; <<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP343.pdf>>; <<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP344.pdf>>;

Сенегал	1973	Статья 19 Закона Сенегала №73-52 от 04.12.1973 о защите авторского права <sup>21</sup>
Бразилия	1973	Федеральный закон Бразилии № 5.988 от 14.12.1973 <sup>22</sup>
США (штат Калифорния)	1976	Закон штата Калифорния (США) от 22.09.1976 о выплате по праву следования (секция 986 Гражданского кодекса штата Калифорния) <sup>23</sup> (вступил в силу с 1977 г.)
Конго	1982	Статья 30 Закона Конго № 24/82 от 07.07.1982 об авторском праве и смежных правах <sup>24</sup>
Дания	1989	Сводный Закон Дании № 453 от 23.06.1989 об авторском праве на литературные и художественные произведения <sup>25</sup>
Эстония	1992	Закон Эстонии от 11.11.1992 «Об авторском праве» <sup>26</sup>
Россия	1993	Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» <sup>27</sup>
Венесуэла	1993	Закон Венесуэлы от 14.08.1993 <sup>28</sup>
Тунис	1994	Закон Туниса № 94-36 от 24.02.1994 о литературной и художественной собственности <sup>29</sup>
Индия	1994	Закон Индии об авторском праве от 1957 г. (право следование установлено Законом Индии № 38 от 1994 г.) <sup>30</sup>
Финляндия	1995 <sup>31</sup>	

<<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP345.pdf>>; <<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP346.pdf>>;  
<<http://joradp.dz/Jo6283/1973/029/FP347.pdf>>.

<sup>21</sup> Impact économique du droit de suite dans les états où il s'applique / Comité Intergouvernemental du droit d'auteur.

<sup>22</sup> Lei № 5.988, de 14 de dezembro de 1973 // Diário Oficial da União. – 18.12.1973.  
<<http://www.jusbrasil.com.br/legislacao/109137/lei-5988-73>>.

<sup>23</sup> The California Resale Royalty Act (Civil Code section 986) // <<http://www.leginfo.ca.gov/cgi-bin/displaycode?section=civ&group=00001-01000&file=980-989>>.

<sup>24</sup> Loi 24/82 du 7 juillet 1982 sur le droit d'auteur et les droits voisins.

Impact économique du droit de suite dans les états où il s'applique / Comité Intergouvernemental du droit d'auteur.

<sup>25</sup> Bekendtgørelse af lov om ophavsretten til litterære og kunstneriske værker // <<https://www.retsinformation.dk/Forms/R0710.aspx?id=81032>>.

<sup>26</sup> <<https://www.riigiteataja.ee/akt/106012011034>>.

<sup>27</sup> Российская газета. – 03.08.1993. – № 147; СПС «Гарант».

<sup>28</sup> Impact économique du droit de suite dans les états où il s'applique / Comité Intergouvernemental du droit d'auteur.

<sup>29</sup> Loi № 94-36 du 24 février 1994, relative à la propriété littéraire et artistique // Journal Officiel de la République Tunisienne. – 01.03.1994. – № 17. – P. 361–365.  
<<http://www.iort.gov.tn>>.

<sup>30</sup> Indian Copyright Act, 1957 // <<http://copyright.gov.in/Documents/CopyrightRules1957.pdf>>.

<sup>31</sup> *Ананьева Е.В.* Правовые аспекты права следования // Современное право. – 2001. – № 7. – С. 35–37.

Швеция	1996 <sup>32</sup>	
Буркина Фасо	1999	Закон Буркина Фасо № 032-99/AN от 22.12.1999 о защите литературной и художественной собственности <sup>33</sup>
Нидерланды	2006	Закон от 09.02.2006 о внесении изменений в Закон об авторском праве от 1912 г. по реализации Директивы Европейского Парламента и Совета № 2001/84/ЕС от 27.09.2001 о праве следования в интересах автора оригинального произведения искусства <sup>34</sup>
Великобритания	2006	Регламент Великобритании о праве следования от 13.02.2006 № 346 <sup>35</sup>
Австралия	Частично с декабря 2009 г., частично с июня 2010 г.	Закон Австралии от 2009 г. № 125 о праве следования для авторов визуальных произведений искусства <sup>36</sup>

В настоящее время право следования закреплено более чем в 60 странах мира<sup>37</sup>, **в том числе** в следующих странах<sup>38</sup>: Австралия, Азербайджан, Алжир, Беларусь, Бельгия, Болгария, Боливия, Бразилия,

<sup>32</sup> <<http://www.bus.se/1033>>.

<sup>33</sup> Loi № 032-99/AN du 22.12.1999 portant protection de la propriété littéraire et artistique // <[http://www.culture.gov.bf/Site\\_Ministere/textes/reglementation/loi\\_bbda13.htm](http://www.culture.gov.bf/Site_Ministere/textes/reglementation/loi_bbda13.htm)>.

<sup>34</sup> Wet van 9 februari 2006, tot aanpassing van de Auteurswet 1912 ter implementatie van richtlijn nr. 2001/84/EG van het Europees Parlement en van de Raad van de Europese Unie van 27 september 2001 betreffende het volgrecht ten behoeve van de auteur van een oorspronkelijk kunstwerk (PbEG L 272) // Staatsblad van het Koninkrijk der Nederlanden. – 2006. – № 60. <[http://www.eerstekamer.nl/behandeling/20060216/publicatie\\_wet/f=w29912st.pdf](http://www.eerstekamer.nl/behandeling/20060216/publicatie_wet/f=w29912st.pdf)>.

<sup>35</sup> The Artist's Resale Right Regulations 2006 № 346 // <[http://www.legislation.gov.uk/ukxi/2006/346/pdfs/ukxi\\_20060346\\_en.pdf](http://www.legislation.gov.uk/ukxi/2006/346/pdfs/ukxi_20060346_en.pdf)>.

<sup>36</sup> Resale Royalty Right for Visual Artists Act 2009 №125 // <[http://www.austlii.edu.au/au/legis/cth/num\\_act/rrrfvaa2009454.txt](http://www.austlii.edu.au/au/legis/cth/num_act/rrrfvaa2009454.txt)>.

<sup>37</sup> Le droit de suite [Право следования] / SOFAM // <[http://www.sacd.be/IMG/pdf/20091026\\_Fiche\\_droit\\_de\\_suite\\_Fr.pdf?PHPSESSID=628a794282adc9e3956b094629df390e](http://www.sacd.be/IMG/pdf/20091026_Fiche_droit_de_suite_Fr.pdf?PHPSESSID=628a794282adc9e3956b094629df390e)>.

<sup>38</sup> Приложение 2 Регламента Великобритании о праве следования от 13.02.2006 № 346 (The Artist's Resale Right Regulations 2006 № 346) // <[http://www.wipo.int/wipolex/fr/text.jsp?file\\_id=180476](http://www.wipo.int/wipolex/fr/text.jsp?file_id=180476)>;

<[http://www.legislation.gov.uk/ukxi/2006/346/pdfs/ukxi\\_20060346\\_en.pdf](http://www.legislation.gov.uk/ukxi/2006/346/pdfs/ukxi_20060346_en.pdf)>;

«Пункт 8 пересмотренной предварительной повестки. «Право следования» / Доклад Межправительственного комитета по авторскому праву от 09.04.1997 № IGC(1971)/XI/4 // <<http://unesdoc.unesco.org/images/0011/001115/111551rb.pdf>>; Lewis P. The resale royalty and australian visual artists: painting the full picture // Media & Arts Law Review. – 2003. – № 8. – P. 306; Colombet C. Propriété littéraire et artistique et droits voisins. – 7<sup>ème</sup> éd. – Paris: Dalloz, 1994. – P. 175.

Буркина Фасо, Великобритания, Венгрия, Венесуэла, Гвинея, Германия, Греция, Дания, Египет, Демократическая Республика Конго (Заир), Индия, Ирак, Исландия, Испания, Италия, Казахстан, Республика Конго, Коста-Рика, Кот-д'Ивуар, Кыргызстан, Лаос, Латвия, Литва, Люксембург, Мадагаскар, Мали, Марокко, Монако, Нидерланды, Норвегия, Перу, Польша, Португалия, Российская Федерация, Румыния, Сенегал, Сербия, США (штат Калифорния), Того, Тунис, Турция, Узбекистан, Украина, Уругвай, Филиппины, Финляндия, Франция, Хорватия, Черногория, Чехия, Чили, Швеция, Эквадор, Эстония.

Имеются этимологически и содержательно различные названия этого права в разных странах: «право на участие» (Германия, Боливия и Эквадор), «право следования» (Франция, Бельгия, Гвинея и Португалия), «право на прибавочную стоимость» или «право на компенсацию» (Италия)<sup>39</sup>, «право на получение вознаграждения за продажу произведения изобразительного искусства» (Финляндия).

Особенности нормативно-правового закрепления содержания и гарантий права следования в тех или иных странах можно выделить по следующим критериям:

- объем предметов (произведений искусства), на которые распространяется право следования;
- круг субъектов, ответственных за выплаты по праву следования, определение целей расходования перешедших в его пользу средств, не выплаченных по праву следования авторам произведений искусства в силу невозможности их разыскать;
- круг субъектов, имеющих право претендовать на получение выплат по праву следования;
- перечень обстоятельств, исключающих наступление права следования и выплаты по праву следования;
- метод исчисления размера выплаты по праву следования;
- сроки, связанные с правом следования.

Однако, как справедливо отмечалось еще в докладе Межправительственного комитета по авторскому праву от 09.04.1997, в настоящее время эффективная система применения права следования существует не во всех странах из тех, где это право закреплено<sup>40</sup>. С 1997 года количество стран, признающих и эффективно применяющих право следования, существенно возросло, но эта проблема не снята полностью.

<sup>39</sup> Pimenta E.S. Código de Direitos Autorais e Acordos Internacionais [Кодекс авторских прав и международные соглашения]. – São Paulo: Editora Lejus, 1998. – P. 131.

<sup>40</sup> Пункт 8 пересмотренной предварительной повестки. «Право следования» / Доклад Межправительственного комитета по авторскому праву от 09.04.1997 № IGC(1971)/XI/4 // <<http://unesdoc.unesco.org/images/0011/001115/111551rb.pdf>>.

Право следования не признается в Швейцарии, США (на федеральном уровне и во всех, кроме штата Калифорния, штатах), Израиле<sup>41</sup>, многих других странах мира.

Считаем необходимым более детально обратиться к опыту ряда государств по регулированию признания и гарантий права следования, механизмов его реализации.

### **1. Право следования в законодательстве Уругвая**

Уругвай установил у себя в законодательстве право следования еще в 1937 году, рецептировав отдельные подходы из французской и итальянской моделей<sup>42</sup>, закрепив его Законом Уругвая № 9.739 от 17 декабря 1937 г. о литературной и художественной собственности<sup>43</sup>.

Статья 9 этого закона устанавливала права автора произведения искусства на участие в **получении прибавочной стоимости** указанного произведения при его последующих отчуждениях. Процент отчисления в каждом случае составляет 25 %. Там, где есть сотрудничество нескольких соавторов, сумма выплаты будет разделена поровну между сторонами, если иное не оговорено. Автор (а после его смерти – его наследники) сохраняет указанное право, пока произведение искусства не переходит в общественное достояние.

Законом Уругвая № 14.910 от 19 июля 1979 г.<sup>44</sup> была ратифицирована Бернская конвенция.

В настоящее время право следования в Уругвае регулируется все тем же Законом Уругвая № 9.739 от 17 декабря 1937 г. о литературной и художественной собственности, но уже в редакции статьи 6 Закона Уругвая № 17.616 от 10 января 2003 г. об авторских и смежных правах<sup>45</sup>.

Статья 9 Закона Уругвая № 9.739 в действующей редакции гласит, что «в случае перепродажи произведения изобразительного искусства или скульптуры на публичном аукционе в магазине или при участии брокера или дилера, автор указанного произведения, а после

<sup>41</sup> Заключительный доклад Межправительственного комитета по авторскому праву от 22.06.2001 № IGC(1971)/XII/9 //

<<http://unesdoc.unesco.org/images/0012/001236/123629rb.pdf>>.

<sup>42</sup> *Vickers C.M.* The Applicability of the Droit In the United States [Применение права следования в Соединенных Штатах] // Boston College International and Comparative Law Review. – 1980, August. – Volume 3. – Issue 2. – P. 431–466.

<sup>43</sup> Ley № 9.739 de 17 de diciembre de 1937 «Propiedad literaria y artistica» // <<http://www.parlamento.gub.uy/leyes/AccesoTextoLey.asp?Ley=09739&Anchor=>>; <[http://portal.unesco.org/culture/en/files/30443/11425879563uy\\_copyright\\_2003\\_es.pdf/uy\\_copyright\\_2003\\_es.pdf](http://portal.unesco.org/culture/en/files/30443/11425879563uy_copyright_2003_es.pdf/uy_copyright_2003_es.pdf)>.

<sup>44</sup> Ley № 14.910 de 19 de julio de 1979 «Se aprueban los convenios para la protección de la propiedad industrial, para la protección de las obras literarias y artísticas, y el que estableció la Organización mundial de la propiedad intelectual» // <<http://www.parlamento.gub.uy/leyes/AccesoTextoLey.asp?Ley=14910&Anchor=>>.

<sup>45</sup> Ley № 17.616 de 10 de enero de 2003 «Derechos de autor y derechos conexos» // D.O. – 17.01.2003. – № 26179. <<http://www.parlamento.gub.uy/leyes/AccesoTextoLey.asp?Ley=17616&Anchor=>>.

его смерти его наследники, пока работа не перейдет в общественное достояние, имеют право на получение от продавца 3 процентов от цены перепродажи. Аукционисты, арт-дилеры или агенты, участвующие в перепродаже, должны выступать в качестве агентов по перечислению выплаты по праву следования и обязаны направить указанную сумму в течение тридцати дней со дня проведения торгов или переговоров автору произведения или в соответствующее подразделение администрации. В случае нарушения обязательства, установленного для аукциониста, дилера или агента, таковые будут совместно нести ответственность за выплату этой суммы».

## **2. Право следования в законодательстве Туниса**

Статья 25 Закона Туниса № 94-36 от 24.02.1994 о литературной и художественной собственности (с последующими изменениями)<sup>46</sup> устанавливает, что авторам рукописей и пластических произведений искусства применительно к любому переходу прав собственности на оригинальное произведение принадлежит неотъемлемое право на долю в поступлениях от любой продажи такого произведения на публичном аукционе или через дилера. После смерти автора это право следования сохраняется в течение календарного (григорианского) года и в течение последующих пятидесяти лет, выплаты по этому праву перечисляются в пользу автора или его наследников в размере 5 % от цены продажи.

## **3. Право следования в законодательстве Буркина Фасо**

В законодательстве Буркина Фасо право следования установлено статьями 18 и 19 Закона Буркина Фасо № 032-99/AN от 22.12.1999 о защите литературной и художественной собственности<sup>47</sup>, а также Декретом Буркина Фасо № 2000-573/PRES/PM/MAC/MCPEA/MJPDH от 20.12.2000 об установлении тарификации по праву следования на скульптурные и графические произведения<sup>48</sup>.

Согласно статье 18 Закона Буркина Фасо № 032-99/AN от 22.12.1999 о защите литературной и художественной собственности, авторы оригинальных скульптурных и графических произведений при любой продаже таких произведений на публичных продажах или при участии дилера (профессионального торговца произведениями искусства) имеют право на получение доли от цены продажи указанных

<sup>46</sup> Loi № 94-36 du 24 février 1994, relative à la propriété littéraire et artistique // Journal Officiel de la République Tunisienne. – 01.03.1994. – № 17. – P. 361–365. <<http://www.iort.gov.tn>>;

<[http://www.jurisitetunisie.com/tunisie/codes/prop\\_int/prop\\_int1010.html](http://www.jurisitetunisie.com/tunisie/codes/prop_int/prop_int1010.html)>.

<sup>47</sup> Loi № 032-99/AN du 22.12.1999 portant protection de la propriété littéraire et artistique // <[http://www.culture.gov.bf/Site\\_Ministere/textes/reglementation/loi\\_bbda13.htm](http://www.culture.gov.bf/Site_Ministere/textes/reglementation/loi_bbda13.htm)>; <[http://www.culture.gov.bf/Site\\_Ministere/textes/reglementation/loi\\_bbda4.htm](http://www.culture.gov.bf/Site_Ministere/textes/reglementation/loi_bbda4.htm)>.

<sup>48</sup> Décret № 2000-573/PRES/PM/MAC/MCPEA/MJPDH du 20.12.2000 portant tarification du droit de suite sur les oeuvres graphiques et plastiques // <[http://www.wipo.int/wipolex/en/text.jsp?file\\_id=125284](http://www.wipo.int/wipolex/en/text.jsp?file_id=125284)>.

произведений. Это право, называемое «правом следования», переходит в пользу правопреемников или наследников после смерти автора. По этому праву с полной продажной цены каждой работы (без какого-либо вычета в основе) взимается выплата в размере, который устанавливается декретом.

Статья 19 указанного Закона определяет порядок управления правом следования специально уполномоченными лицами.

Согласно статье 1 Декрета Буркина Фасо № 2000-573/PRES/PM/MAC/MCPEA/MJPDH от 20.12.2000 об установлении тарификации по праву следования на скульптурные и графические произведения, тариф выплаты по праву следования, установленный в пользу авторов скульптурных и графических произведений, проданных на публичных продажах или при участии дилера, определен пропорционально цене продажи произведения без какого-либо вычета в основе.

Размер выплаты по праву следования устанавливается в десять процентов от цены продажи (статья 2 указанного Декрета).

Продавец, который способствует продаже графического или скульптурного произведения, обязан задекларировать данную продажу в Буркиниском Бюро по авторским правам в течение трех дней, следующих после продажи (статья 3 Декрета).

Публичное должностное лицо или юридическое должностное лицо, или дилер, который способствует продаже графического или скульптурного произведения, обязан вычесть из цены продажи сумму, соответствующую размеру выплаты по праву следования (статья 4 Декрета). Эта сумма должна быть перечислена напрямую в Буркиниское Бюро по авторским правам в течение восьми дней, следующих после продажи (статья 5 Декрета).

В случае несоблюдения настоящих предписаний, любой нарушитель подвергается санкциям, предусмотренным вторым абзацем статьи 104 Закона № 32/99/AN от 22.12.1999 о защите литературной и художественной собственности (статья 7 Декрета).

#### **4. Право следования в законодательстве Мадагаскара**

Право следования установлено в законодательстве Мадагаскара статьей 40 Закона Мадагаскара № 94-036 от 09.12.1994 о литературной и художественной собственности<sup>49</sup>.

В соответствии с указанной статьей, авторы оригинальных произведений искусства при любой перепродаже этого произведения обладают неотъемлемым правом на получение от дилера доли доходов от любой перепродажи этого произведения искусства на публичном

<sup>49</sup> Loi № 94-036 du 09.12.1994 portant sur la propriété littéraire et artistique // <<http://www.droit-afrique.com/images/textes/Madagascar/Madagascar%20-%20Textes%20propiete%20intellectuelle.pdf>>; <[http://portal.unesco.org/culture/en/files/30419/11425161843mg\\_copyright\\_1995\\_fr.pdf/mg\\_copyright\\_1995\\_fr.pdf](http://portal.unesco.org/culture/en/files/30419/11425161843mg_copyright_1995_fr.pdf/mg_copyright_1995_fr.pdf)>.

аукционе или через дилера. После смерти автора право следования переходит к наследникам в течение текущего календарного года и на последующие семьдесят лет. Размер выплаты по праву следования составляет 5 %. Эта сумма исчисляется от продажной цены каждого произведения искусства (без налога). Обязанности по управлению правом следования возложены на Агентство, указанное в статье 124 данного Закона.

### **5. Право следования в законодательстве Мали**

Право следования в Мали регулируется статьей 35 Закона Мали № 8426/AN-RM от 17.10.1984 (с последующими изменениями)<sup>50</sup>, согласно которой авторы оригинальных графических или скульптурных произведений искусства имеют неотъемлемое право на участие в доходах от любой продажи этой работы на публичном аукционе или через дилеров. Вышесказанное не относится к произведениям архитектуры или произведениям декоративно-прикладного искусства. После смерти автора это право переходит в пользу его правопреемников или наследников, как это предусмотрено статьей 88 указанного закона. Это право предполагает перечисление в пользу автора или его правопреемников или наследников в размере 5% от цены продажи. Указ министра культуры определяет условия реализации.

### **6. Право следования в законодательстве Индии**

Право следование установлено Законом Индии об авторском праве от 1957 г. (с последующими изменениями)<sup>51</sup>.

Пункт 1 параграфа 53А указанного закона устанавливает, что в случае продажи по цене, превышающей десять тысяч рупий, оригинального произведения искусства (живописи, скульптуры или рисунка) или оригинальной рукописи литературного или драматического произведения или музыкального произведения, автор такого произведения, если он был первым обладателем авторских прав по статье 17 настоящего закона, или его законные наследники имеют право при любой передаче прав на такое произведение участвовать в получении средств за перепродажу этого оригинала или рукописи, в соответствии с положениями настоящего параграфа. Право следования прекращается по истечении срока действия авторских прав на произведение.

Размер выплаты по праву следования определяется Советом по авторским правам, но не может превышать десяти процентов от цены продажи (пункт 2 параграфа 53А).

<sup>50</sup> Loi № 8426/AN-RM du 17.10.1984 abrogeant et remplaçant l'Ordonnance № 77-46 du 12 juillet 1977 fixant le régime de la propriété littéraire et artistique en république du Mali // <[http://portal.unesco.org/culture/en/files/30418/11425158083ml\\_copyright\\_1984\\_fr.pdf](http://portal.unesco.org/culture/en/files/30418/11425158083ml_copyright_1984_fr.pdf)>.

<sup>51</sup> Indian Copyright Act, 1957 // <<http://copyright.gov.in/Documents/CopyrightRules1957.pdf>>

### **7. Право следования в законодательстве Украины**

Право следования установлено статьей 27 «Право следования» Закона Украины от 23.12.1993 № 3792-XII «Об авторском праве и смежных правах» (с последующими изменениями)<sup>52</sup>, а также статьей 448 Гражданского кодекса Украины<sup>53</sup>.

Согласно указанной статье, автор произведения изобразительного искусства, а в случае его смерти – наследники, в течение установленного статьей 28 настоящего Закона срока пользуются относительно проданных автором оригиналов произведений изобразительного искусства неотчуждаемым правом на получение пяти процентов от цены каждой следующей продажи произведения через аукцион, галерею, салон, магазин и т.п., идущей за первой его продажей, осуществленной автором произведения (право следования). Выплата вознаграждения в этом случае осуществляется указанными аукционами, галереями, салонами, магазинами и т.п. Сбор и выплата вознаграждения, полученного в результате использования права следования, осуществляются лично автором, через его поверенного или через организации коллективного управления.

### **8. Право следования в законодательстве Кот-д'Ивуара**

В соответствии со статьями 26 и 44 Закона Кот-д'Ивуара № 96-564 от 25.07.1996<sup>54</sup>, авторы графических и скульптурных произведений искусства обладают при любом отчуждении оригинального произведения искусства неотъемлемым правом следования – правом на долю доходов от любой продажи такого произведения на публичном аукционе или через дилера, независимо от условий сделки со стороны последних. После смерти автора, это право продолжается в пользу его наследников, как это предусмотрено в пункте 2 статьи 45 указанного Закона, который определяет этот срок как «в течение календарного года со дня смерти последнего живого<sup>55</sup> автора и девяносто девять лет после того».

В самом указанном законе размеры выплаты по праву следования не указан.

Пункт 4 статьи 6 Декрета № 2008-357 от 20.11.2008 возложил обязанности по управлению правом следования на Ивуарийское Бюро по авторским правам<sup>56</sup>.

<sup>52</sup> Закон України від 23.12.1993 № 3792-XII «Про авторське право і суміжні права» // <<http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=3792-12>>.

<sup>53</sup> <[http://www.copyright.com.ua/show\\_law.php?id=264](http://www.copyright.com.ua/show_law.php?id=264)>.

<sup>54</sup> Loi № 96-564 du 25 juillet 1996 relative à la protection des oeuvres de l'esprit et aux droits des auteurs, des artistes interprètes et des producteurs de phonogrammes et vidéogrammes // <<http://www.cndj.ci/EOUVRE.htm>>.

<sup>55</sup> Имеется в виду случай, когда у произведения несколько авторов. – Прим. авт.

<sup>56</sup> Decret № 2008-357 du 20 novembre 2008 portant réforme du Bureau ivoirien du Droit d'Auteur (BURIDA) // <[http://www.burida.ci/telecharger/decret\\_presidentiel.pdf](http://www.burida.ci/telecharger/decret_presidentiel.pdf)>.

### **9. Право следования в законодательстве Азербайджана**

Право следования установлено Законом Азербайджанской Республики от 05.06.1996 № 115-ІГ «Об авторском праве и смежных правах» (с последующими изменениями)<sup>57</sup>.

Пункт 2 статьи 16 «Право доступа к произведениям изобразительного искусства. Право следования» указанного закона устанавливает, что переход права собственности на произведение изобразительного искусства (за вознаграждение или безвозмездно) от автора к другому лицу означает первую продажу этого произведения. В каждом случае публичной перепродажи оригинала произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) после первого отчуждения права собственности на такое произведение, по цене, превышающей предыдущую на 20 %, автор или его наследники имеют право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 % от перепродажной цены. Указанное право является неотчуждаемым при жизни автора и переходит исключительно к наследникам автора по закону или завещанию на срок действия авторского права.

### **10. Право следования в законодательстве Узбекистана**

Право следования установлено Законом Республики Узбекистан от 20.07.2006 № ЗРУ-42 «Об авторском праве и смежных правах»<sup>58</sup>.

Абзац 3 статьи 23 указанного Закона устанавливает, что в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д.) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 %, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере пяти процентов от перепродажной цены (право следования). Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

### **11. Право следования в законодательстве Беларуси**

Право следования установлено Законом Республики Беларусь от 16.05.1996 № 370-ХІІІ «Об авторском праве и смежных правах» (с последующими изменениями)<sup>59</sup>.

В соответствии со статьей 17 «Право следования» указанного закона, в каждом случае публичной перепродажи произведения

<sup>57</sup> Закон Азербайджанской Республики от 05.06.1996 № 115-ІГ «Об авторском праве и смежных правах» // <<http://azfreespeech.az/rus/law/33-zakon-azerbajdzhanskojj-respubliki-ob.html>>; <[http://www.legal.az/index.php?option=com\\_docman&task=doc\\_details&gid=63&Itemid=151](http://www.legal.az/index.php?option=com_docman&task=doc_details&gid=63&Itemid=151)>.

<sup>58</sup> Закон Республики Узбекистан от 20.07.2006 № ЗРУ-42 «Об авторском праве и смежных правах» // <<http://www.patent.uz/avtorpravo2.htm>>.

<sup>59</sup> Закон Республики Беларусь от 16.05.1996 № 370-ХІІІ «Об авторском праве и смежных правах» (с последующими изменениями) // <<http://www.pravo.by/webnpa/text.asp?RN=V19600370>>.

изобразительного искусства, оригиналов рукописей писателей и композиторов (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д.) автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере пяти процентов перепродажной цены. Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону или по завещанию на срок действия авторского права.

## **12. Право следования в законодательстве Австралии**

Право следования было закреплено в законодательстве Австралии Законом Австралии от 2009 г. № 125 о праве следования для авторов визуальных произведений искусства<sup>60</sup> частично с декабря 2009 г., частично с 09.06.2010.

В соответствии с параграфом 18 указанного закона, размер выплаты по праву следования установлен на уровне 5 % от цены продажи произведения искусства при его коммерческой перепродаже.

При этом, согласно подпункту «а» пункта 1 параграфа 10 указанного Закона, право следования наступает при продаже произведения искусства от 1000 австралийских долларов и выше.

\* \* \* \* \*

---

<sup>60</sup> Resale Royalty Right for Visual Artists Act 2009 №125 // <[http://www.austlii.edu.au/au/legis/cth/num\\_act/rrrfvaa2009454.txt](http://www.austlii.edu.au/au/legis/cth/num_act/rrrfvaa2009454.txt)>.

### **Абраменкова В.В. Анализ психологических аспектов воздействия реалити-шоу «Дом-2» на психическое и нравственное здоровье несовершеннолетних<sup>61</sup>**

Реалити-шоу «Дом-2» – «непотопляемый корабль» российского телевидения, формирующий глубинные установки миллионов людей в течение ряда лет. Несколько судебных исков не привели ни к чему. Решение Пресненского суда в 2009 году (автор настоящей статьи принимала участие в экспертизе по делу) о переводе эфира (6 часов прямого эфира ежедневно!) на ночное время действовало несколько месяцев, а затем было отменено. В настоящее время программа «Дом-2» собирает многомиллионную аудиторию, вопреки протестам сотен людей, выступлений в СМИ известных личностей нашей страны. Цель настоящей статьи – выявить и показать, с психологической точки зрения, пагубные риски воздействия «Дом-2» на зрителя, прежде всего несовершеннолетнего.

Основным методом исследования выступил вербальный контент-анализ<sup>62</sup> текстов и анализ визуальных образов и средств, в том числе и экспресс-анализ; а также статистическая обработка полученных количественных данных, которая позволяет объективно оценить преобладание смысловых аудиовизуальных единиц.

Кроме того, было осуществлено выявление концепции (замысла) программы «Дом-2» как телеинформационного продукта, его целей и задач (по предоставленным аудиовизуальным материалам, материалам СМИ, по выступлениям организаторов и участников проекта). Использовались также научные методы, принятые в судебно-

<sup>61</sup> **Абраменкова Вера Васильевна** – доктор психологических наук, член-корр. Международной академии наук педагогического образования, заведующая лабораторией Института психолого-педагогических проблем детства Российской академии образования, профессор МГППУ.

Статья посвящена психологической экспертизе воздействия на здоровье несовершеннолетних реалити-шоу «Дом-2» на ТВ-канале «ТНТ» с помощью методов контент-анализа и др.

Ключевые слова: психология воздействия, несовершеннолетние, контент-анализ.

*Abramenkova V.V. Analysis of the psychological impacts of reality-show «Dom-2» on the mental and moral health of minors.*

The article is devoted to psychological examination of the impact on the health of minors reality-show «Dom-2» on TV-channel «TNT».

Key words: psychology of influence, minors, content analysis.

<sup>62</sup> Специфика метода контент-анализа – одного из основных социально-психологических методов исследования содержания текстов документов – заключается в том, что его процедура дает возможность с помощью количественных характеристик текста сделать вывод о качественном, в том числе латентном (скрытом), содержании документа. Количественные данные, подвергнутые статистической обработке, позволяют получить объективную характеристику исследуемого документа.

психологической экспертизе<sup>63</sup>, а также методики социальной психологии и смежных с ней дисциплин:

1) биографический метод как психологический анализ жизненного пути участников проекта;

2) социально-психологический анализ групповой динамики и специфики совместной деятельности группы участников телешоу;

3) социально-психологический анализ представлений групп детей и молодежи о телепрограмме «Дом-2» и особенностей ее воздействия на сознание и поведение зрителей;

4) методика экспресс-диагностики психосемантических оценок материала;

5) другие методы.

Общий и психосемантический контент-анализ материалов показал, что содержание подавляющего большинства эпизодов отличается низким художественным уровнем и стилем, господствуют откровенная пошлость, вульгарные представления и культурно сниженный уровень, что свидетельствует о низкой общей культуре как авторов и редакторов проекта, так и их участников.

Анализ содержания телепрограммы «Дом-2», выходящей в эфир в дневное и раннее вечернее время (в период с 15:00 до 16:00 часов, с 21:00 до 22:00 часов), позволяет утверждать, что основными целевыми зрительскими аудиториями программы являются демографические группы 12–18 лет (школьники и студенты профессиональных училищ); 18–25 лет (студенты вузов); 25–40 лет (домохозяйки).

Проведенный опрос студентов московских колледжей показал внушительный процент (83 %) приверженцев телепередачи и высокий уровень их идентификации с героями телешоу, внедрение в сознание подростков и молодежи их внешних форм поведения, манеры общения, а также представлений о жизни, семье, любви. Данные социальные установки подростков и молодежи находятся в плоскости внесупружеских и антиродительских отношений, циничных взглядов на брак, презрения и агрессии в адрес лиц противоположного пола, при этом воспроизводятся словесные клише и слоганы ведущих и участников проекта.

Однако не только указанные демографические группы оказываются вовлеченными в поле воздействия телепрограммы «Дом-2». Это и дети дошкольного и младшего школьного возрастов, и лица пенсионного возраста, прежде всего женщины. Опрос молодых матерей показал, что не только они сами, но и их маленькие дети от 1 года до 10 лет регулярно смотрят телепрограмму «Дом-2», живо реагируя на рекламу, которая перенасыщена эротическими фотографиями, драками, потасовками и постельными сценами. Сниженная убогая лексика

<sup>63</sup> Методы изложены в специальной литературе: *Кудрявцев И.А.* Комплексная судебная психолого-психиатрическая экспертиза. – М., 1999; *Коченов М.М.* Введение в судебно-психологическую экспертизу. – М., 1980; *Сафуанов Ф.С.* Судебно-психологическая экспертиза в уголовном процессе. – М., 1998.

участников телепроекта, отсутствие занятости чем-то важным, беспорядок и антисанитария в общежитии и в доме оказывают негативное воздействие на паттерны поведения и представления маленького ребенка.

Люди зрелого и пожилого возрастов в меньшей степени вовлечены в просмотр данной программы, однако и на этих зрителей уровень негативного воздействия достаточно высок. Поскольку традиционные представления этой возрастной категории граждан оказываются диаметрально противоположными демонстрируемым в телепередаче, психо-эмоциональное состояние немолодых людей характеризуется возмущением и неприятием этих форм поведения и ценностей, что, во-первых, порождает сомнения в собственной позитивной идентичности («За что боролись?», «Так ли прожита моя жизнь?» и пр.) и, во-вторых, увеличивает линию разлома «отцов и детей», усиливая напряженность в семьях между детьми – родителями – прародителями.

Таким образом, телепрограмма «Дом-2», якобы предназначенная для определенной целевой аудитории (молодежи и взрослых), реально обращена на более широкий возрастной диапазон зрителей – практически все возрастные категории в той или иной степени оказываются вовлечены в ее сферу. Но если взрослые могут отказаться от просмотра телепередачи, выключив телевизор, то дети в силу психологической специфики – любопытства и недостаточной произвольности поведения – оказываются беззащитны перед ней. Кроме того, телепередачи демонстрируются в дневное время, когда контроль взрослых зачастую невозможен или существенно снижен. Открытый доступ всех возрастных категорий детей, а также детей различных индивидуальных особенностей (в том числе и с ограниченными возможностями) и низким уровнем психического здоровья, к просмотру способствует сильнейшему негативному воздействию на детскую психику. Зрителями телешоу «Дом-2» становятся и социально незащищенные дети: безнадзорные дети из неблагополучных семей, из интернатных учреждений, дети в лечебных и образовательных учреждениях, страдающие различными психическими расстройствами и пограничными состояниями, что грозит ухудшением их состояния и психо-эмоциональными взрывами, девиантными формами поведения, другими негативными и/или непредсказуемыми последствиями. **Все эти обстоятельства свидетельствуют о недопустимом отрицательном воздействии, о прямой вреде для психического и физического здоровья, личностного и духовно-нравственного развития самых незащищенных слоев населения России.**

Для зрителей – детей различных возрастов от дошкольного до подросткового (и прежде всего препубертатного и пубертатного периода) характерны: несформированность механизмов психологической защиты, подчиняемость авторитету взрослого, доверчивость, внушаемость, зависимость, неумение прогнозировать

возможные последствия действий других лиц и собственные реакции, а также последствия собственных действий, высказываний, поступков. Все эти обстоятельства снижают порог негативного воздействия программы «Дом-2» (прежде всего, на детскую аудиторию до 18 лет), «запуская» или катализируя деструктивные процессы физического, психического и нравственного здоровья<sup>64</sup>.

Содержание образов телешоу «Дом-2» направлено на дискредитацию моральных норм и разрушение ценностей общественной нравственности, общую деморализацию личности, побуждает к совершению девиантных форм поведения практически всех возрастных групп в той или иной степени, но особо разрушительное воздействие данная программа оказывает на детскую аудиторию до 18 лет.

Необходимо отметить, что здоровье – это культурно-историческое, а не узко-медицинское понятие, это сложный, многомерный феномен, отражающий модусы человеческой реальности: телесное существование, душевную жизнь и духовное бытие. На сегодняшний день безусловно признается эффект взаимовлияний «духа», «души» и «тела» на общее состояние здоровья человека. Психологическое здоровье имеет три основные составляющие: физический (телесный), психический (душевный) и нравственный (духовный) аспекты<sup>65</sup>. Анализ материалов телепрограммы «Дом-2» в заданном контексте, прежде всего для детской аудитории показал следующее.

В контексте физического здоровья аудиовизуальные материалы телепрограммы «Дом-2», во-первых, несут в себе информацию, провоцирующую детей, подростков и молодежь к потреблению веществ, опасных для их жизни и здоровья, это прежде всего табакокурение<sup>66</sup>, осуществляется скрытая реклама алкогольной продукции или изготовленных на ее основе напитков (включая пиво и так называемые слабоалкогольные напитки), психотропных и наркотических веществ. Подавляющее большинство участников проекта курят, причем девушки, даже находящиеся в состоянии беременности, курят очень много, некоторые курят в постели.

Аудиовизуальные материалы как информация<sup>67</sup> способны побудить детей к употреблению табака, алкоголя, психоактивных и наркотических средств, поскольку демонстрация самого процесса их

---

<sup>64</sup> Президент РФ Д.А. Медведев в мае 2009 года призвал Государственную Думу принять поправки к закону «Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации», отметив: *«Нам необходима нормальная система защиты детства во всех смыслах этого слова, и эту работу можно вести только совместными усилиями всего общества».*

<sup>65</sup> Шувалов А.В. Антропология психологического здоровья детства (результаты и перспективы исследований) // Антропологические основы развивающего дошкольного образования: Сб. статей. – М.: РУДН, 2009. – 294 с.

<sup>66</sup> По данным ВОЗ, Россия занимает первое место в мире по детскому табакокурению.

<sup>67</sup> См. пункт 3 статьи 4 Закона РФ «О средствах массовой информации», статью 46 Федерального Закона «О наркотических средствах и психотропных веществах».

употребления предполагает для зрителя, прежде всего несовершеннолетнего, отсутствие вредных последствий их употребления либо создает впечатление, что употребление указанной продукции способствует достижению общественного, личного, профессионального, творческого успеха.

В содержании телепрограммы, визуальных образах, вербальной и невербальной коммуникации участников, а также в рекламных роликах и особенно в сведениях о героях «Дома-2», вокруг самой передачи в СМИ, содержится информация, способная побудить детей к деяниям, связанным с особым риском для их жизни и здоровья<sup>68</sup>. Это, во-первых, сведения о попытках самоубийства, о средствах и способах самоубийства, во-вторых, об абортах (искусственных прерываниях беременности) участниц, подаваемых как обычное явление типа косметической процедуры, а не детоубийства; в-третьих, фактическая пропаганда в рекламных целях нанесения татуировок, пирсинга, других опасных способов воздействия на тело и организм ребенка, подаваемая не как членовредительство, а как «боди-арт». Многие участники проекта «щеголяют» паракриминальными татуировками и пирсингом, пропагандируя детской аудитории опасные, угрожающие ее жизни и здоровью манипуляции.

В аспекте **психического (душевного) здоровья и развития** аудиовизуальные материалы телепрограммы «Дом-2» также демонстрируют разрушительное воздействие на психику зрителей. Это выражается в акцентированных психопатических проявлениях участников проекта: постоянные приступы гнева и ярости вместе с актами вандализма, повышенная конфликтность, стремление к подавлению остальных, патологическая лживость, истеричность, общий сниженный эмоциональный фон всей передачи («безрадостность, депрессивность, агрессивность») и многие другие психологические девиации, выдаваемые за норму поведения.

Крайне негативно в аспекте душевного здоровья могут быть оценены акты демонстрации жестокости и иных поступков, унижающих человеческое достоинство: шантаж, угрозы, оскорбления, издевательства, насильственные действия сексуального характера, прочие действия сексуального характера, унижения, в частности, такое обращение с товарищами по проекту, которое вызывает у лица чувство собственной неполноценности. Один из участников швыряет тяжелый предмет в лицо девушки, затем бросает ее на диван и заламывает руки; участник шоу Руслан плеткой хлещет Яну; Оля бьет по голове Алекса, царапает лицо, бьет ногами; жестокие розыгрыши вновь пришедших участников, при этом преуспевают в их провоцировании ведущие, особенно Ксения Собчак.

В процессе просмотра телепередачи зрители (а это преимущественно несовершеннолетние дети!) напрямую сталкиваются с

<sup>68</sup> Статьи 12, 13, положение 4 «Безопасность» Международного кодекса рекламной практики Международной торговой палаты.

**пропагандой насилия и жестокости** – с формированием в детском сознании установок и стереотипов насильственного или жестокого поведения, либо побуждающего к актам противоправного насилия или жестокого обращения с людьми. Для девочек и физически слабых мальчиков и юношей подобные насильственные действия, наблюдаемые с экрана, могут сформировать виктимные установки поведения – готовность стать жертвой насилия, в том числе сексуального.

Для детского сознания, при частичном или полном смешении реальности и вымысла, такого рода информация способна стать пусковым механизмом связанного с насилием поведения в различных формах, либо виктимного поведения, либо агрессивных фантазий, реализуемых впоследствии в поведении, в том числе и противоправном.

Содержание материалов «Дома-2» негативно влияет также на **психосексуальное здоровье** и развитие детей. Препубертатный и пубертатный периоды детства (7–13 – 18 лет) характеризуются формированием стереотипа полоролевого поведения в аспекте маскулинности/фемининности<sup>69</sup> под влиянием ценностей социального окружения взрослых и сверстников. Поведение участников телепрограммы демонстрирует отрицательные проявления полоролевых стереотипов в контексте так наз. «унисекса» в драках, нецензурной брани, истероидных реакциях и пр.: и девушки и юноши одинаково неконструктивно ведут себя в конфликтных ситуациях (см. рисунок ниже).

Для подростка в период перестройки всей его психической сферы, которая отличается общей ранимостью и особой уязвимостью именно половой сферы личности, отсутствие психосексуальных позитивных образцов приводит к сомнениям подростка в собственной половой идентичности, унифицируя в его сознании традиционные представления о полоролевых образцах поведения мужественности и женственности, а также о брачно-семейных, интимных отношениях (не только сексуальных, но и дружеских, доверительных).

---

<sup>69</sup> См. «Расстройство половой идентификации и сексуального предпочтения». Постановление Европейского суда по правам человека по делу «Даджен против Соединенного Королевства» от 22.10.1981: «...обеспечить достаточные гарантии против использования и развращения других лиц, в частности тех, кто является особо уязвимым по причине своего юного возраста... Суд ранее уже признал необходимость в демократическом обществе определенного контроля над гомосексуальным поведением, в том числе и для того, чтобы не допустить корыстного использования и развращения лиц, которые являются особенно уязвимыми, например, в силу своего юного возраста».



Рисунок

Данные, представленные на рисунке выше, иллюстрируют повышенную агрессивность молодых людей и в физической, и в сексуальной сферах, и даже в сфере причинения вреда, что является биологически естественным и традиционно воспринимаемым проявлением маскулинности, однако вербальная агрессия, извечная прерогатива женского пола (сплетни, осуждение, обзывание и др. коммуникативные особенности), в изображении телегероев «Дома-2» также оказывается в мужских руках, что свидетельствует об определенном уровне феминизации, «бабьего» поведения. В то же время женский пол, а это молодые девушки, не отстают от юношей в агрессивных проявлениях, что свидетельствует об определенной маскулинизации поведения телегероинь «Дома-2». Подобный «унисекс», демонстрируемый с экрана, способен существенным образом воздействовать на подсознательные структуры полоролевого поведения детей до 18 лет, провоцируя бисексуальную или гомосексуальную модели поведения.

Общий замысел, сценарий, их воплощение разработчиками и героями телепрограммы на экране не могут не способствовать дискредитации социального института семьи (супружеских и полоролевых/гендерных отношений), формированию неуважения к ним у зрителей и прежде всего – у детей и подростков. Вопреки национально-культурным нормам и традициям народов России<sup>70</sup>, данный проект создания семьи, строительства ДОМА как символа и глубинного социокультурного архетипа телепрограмма «Дом-2» представляет в

<sup>70</sup> Из преамбулы Международной конвенции о правах ребенка: «...учитывая должным образом важность традиций и культурных ценностей каждого народа для защиты и гармоничного развития ребенка...».

морально искаженном, криминально сниженном ракурсе, а образы супругов – потенциальных родителей – в унижающем достоинство виде<sup>71</sup>, что не может не оказывать патогенного воздействия на психологическое, нравственное здоровье и развитие детей и молодежи, в том числе в становлении просемейных и родительских установок.

Зритель эмоционально сопереживает, видя подаваемые как норму отношений предательство, клевету, плетение интриг, измены, промискуитет, драки будущих супругов и настоящих «влюбленных».

Подобные сюжеты не только жестоко травмируют психику ребенка, но и негативно трансформируют и так не вполне благополучные современные семейные отношения отцов и детей, ставят под вопрос адекватное формирование собственной половой идентичности ребенка и его позитивных установок на будущую семью. Как сможет ребенок, просмотревший эти серии, внедривший эти образы в свое сознание и получивший эмоциональный удар, относиться затем к своему будущему браку, супружеским отношениям, дружеским привязанностям? Каким образом будут решаться конфликтные ситуации общения и взаимодействия в семье, как не насилием?

Телепрограмма «Дом-2» в полной мере проводит «телеэкранный социализацию» – оказывает максимальное социализирующее влияние на детей 6–12 лет, не являющихся целевой аудиторией проекта, но попадающих в сферу его действия, тем самым создается «зона ближайшего развития» ребенка и формируются социальные установки на будущую жизнь и образцы поведения. При характерной возрастной внушаемости, низком уровне произвольности, неспособности критически оценивать происходящее на экране, дети смотрят программу, фиксируя внимание (особенно мальчики) на динамике действия (драках, потасовках, ругани) и воспринимают ее содержание как реалистичное, как «настоящую жизнь» взрослых. В силу механизма идентификации в сознании растущего человека происходит уподобление своего «Я» телегероям и внедрение паттернов их поведения в детскую картину мира, в собственное поведение.

Молодежь 18–25 лет психологически менее восприимчива к воздействиям с телеэкрана, однако эта группа постоянных зрителей также неосознанно находится под устойчивым влиянием формируемых стереотипов сознания, будучи уверенной, что таковы установки подавляющего большинства их сверстников и других людей.

Таким образом, представленные на исследование аудиовизуальные материалы телепрограммы «Дом-2», их визуальные и вербальные конструкции, образы, эпизоды, иная телеинформация способны оказать пагубное влияние на психику, сознание, поведение зрителей, причинить явный вред их физическому и психическому здоровью, а также нравственному, социальному, личностному, в том числе психосексуальному, развитию, прежде всего – детей и молодежи.

---

<sup>71</sup> Положение 3 Международного кодекса рекламной практики, статья 20 Федерального закона «О рекламе» относительно адресованной детям рекламы.

В силу их повторяемости, навязчивости эти материалы обладают суггестивным эффектом и способны оказать патогенное воздействие на актуальную и будущую жизнь ребенка, подростка, в том числе на его психическое здоровье, нравственное и личностное развитие, что является грубейшим нарушением Конвенции о правах ребенка, других актов о защите детства, противоречит законодательству Российской Федерации об основных гарантиях прав ребенка и о средствах массовой информации.

Для более детального определения направленности реалити-шоу «Дом-2», обозначенного авторами проекта и ведущими такими метафорическими конструкциями, как «Первая весна» и «Город любви», необходимо проанализировать аспект «любовных» взаимоотношений героев, не только исходя из понятия эротики, но и понятия порнографии, несмотря на то что общеупотребительного разграничения этих понятий<sup>72</sup> не установлено.

Данный аспект в телепередачах шоу «Дом-2» реализуется в визуальных телеобразах в континууме от легкой эротики до порнографии.

#### **Критерии определения направленности выпусков программы «Дом-2»:**

А – общее содержание изображаемого в сценах;

Б – цели и мотивация показа;

В – средства и приемы изображения.

Характеристика критериев дана в сопоставлении эротики (Э) и порнографии (П) как двух форм изображения «любовных сцен» в художественных и телеинформационных объектах<sup>73</sup>, в частности, в телепрограмме «Дом-2», поскольку сцен подлинных чувств – любви, нежности, доверительности – нами не было обнаружено в представленных материалах.

#### **А-критерий**

1. (Э): демонстрация не принятых массовым сознанием и отчасти нарушающих обыденные нормы благопристойности сцен \ (П): нарушение общественных моральных норм, показ извращенных форм половой жизни для более сильного сексуального возбуждения зрителей;

2. (Э): стремление к показу индивидуального, неповторимого, своеобразного в нормальных сексуальных отношениях \ (П): показ деиндивидуализированного секса, предметом которого является не индивидуальность, а гениталии.

<sup>72</sup> Богодухова Е., Борецкий О. Порнография – по науке, по закону и по жизни // Бюллетень «Законодательство и практика средств массовой информации Казахстана» <<http://old.internews.kz/rus/lap/003/page10.htm>>.

<sup>73</sup> Проект Федерального закона «Об ограничении оборота продукции эротического и порнографического характера и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (автор – П. Пожигайло, 2008)

**Б-критерий**

1.(Э): содержит соблазн и намек на сексуальные действия; стимуляция интереса к сексу, а не открытый показ его \ (П): жесткая функциональность, стимуляция грубого сексуального возбуждения;

2.(Э): средство свободного самовыражения автора, не имеющее прямого меркантильного смысла \ (П): коммерция, массовость, стандартность – производство, нацеленное на получение прибыли;

3.(Э): уважение, культ человеческого тела через показ интимных отношений \ (П): унижение человеческого достоинства, прежде всего женщины, превращение ее в объект сексуальных манипуляций.

**В-критерий**

1.(Э): по степени откровенности и детализации в сценах основное экранное время посвящено отражению развития интимных, личностных отношений, демонстрации красоты тела и чувств человека \ (П): приемы и средства используются только для демонстрации чистой физиологии – натурализма гениталий и половых отношений;

2.(Э): показ крупным планом лица, а человеческих фигур и интимных отношений средним планом, с использованием полутон, приглушенного света и пр. \ (П): преимущественное использование крупного плана, направленности освещения, а также прямых ракурсов съемки для фиксации сексуальных отношений либо анатомо-физиологических подробностей половых органов, изображение половых перверсий, гомосексуальных контактов;

3.(Э): использование вербальных средств, музыки, усиливающих впечатление красоты интимных отношений \ (П): использование грубых нецензурных выражений, невербальной коммуникации, подчеркивающих циничный характер сексуальных отношений.

Описываемые действия и детали большого количества «любовных» сцен в телешоу «Дом-2» представляются часто в непристойной, циничной форме, с использованием нецензурных выражений, а также набора средств невербальной коммуникации (мимики, жестов, телодвижений), которые отражают сексуальную сторону отношений героев в грубо вульгарном, пошлом виде.

Все вышеизложенное дает основания утверждать, что выпуски программы «Дом-2», транслируемые на телеканале «ТНТ», являются эротическими с элементами порнографии.

Средства массовой информации являются мощным источником влияния при моделировании сексуального поведения. Достоверно установлено, что сексуальная пропаганда средств массовой информации неизбежно влечет за собой: раннее начало половой жизни среди подростков, изменение отношения к традиционным ценностям .

При получении ребенком и подростком информации о формах сексуальной активности происходит процесс научения, имеющий своим результатом восприятие зрителями сексуально активного, даже сексуально агрессивного, поведения, осуждаемого традиционной нравственностью. Дети и подростки предпочитают моделировать и

имитировать поведение тех людей, которыми они восхищаются и с которыми себя идентифицируют.

Как свидетельствуют научные данные, ознакомление несовершеннолетних детей и подростков с эротическими или порнографическими материалами может привести к нарушениям психосексуальных ориентаций, к таким половым извращениям, как скопофилия (визионизм)<sup>74</sup>, приводящим к преждевременному психосексуальному развитию, искажению психики, задержке общего и интеллектуального развития.

Социально-психологические последствия подобной сексуализации детского сознания имеют негативный, в частности, криминальный эффект, поскольку, по свидетельству специалистов, сексуализация прямым образом связана с ростом девиантного поведения, особенно в преступлениях против личности и сексуальных преступлениях. Легко переступив грань нормы в представлениях о должном и недолжном, подростки оказываются психологически готовы к переступанию (пре-ступлению) других граней<sup>75</sup>.

Телепрограмма «Дом-2», воздействуя в аспекте сексуализации на детско-подростковую аудиторию, представляет собой аудиовизуальную информацию, оказывающую мощное психо-социальное воздействие на зрителей, пропагандируя сексуальную распушенность и перверсии, формирует нетрадиционные полоролевые установки и поведение зрителя, противоположное традиционным социокультурным понятиям «любовь», «семья», «брак», «верность», «целомудрие», которые подменяются циничными сексуальными отношениями, постоянной сменой сексуальных партнеров, беспорядочными половыми связями.

Данная информация носит не только эротический, но и порнографический характер.

**Информация эротического характера**<sup>76</sup> – способствующие возбуждению или удовлетворению сексуального влечения<sup>77</sup> любые

<sup>74</sup> Скопофилия (визионизм) – влечение к подглядыванию за интимными отношениями, встречается на ранних этапах половозрастного развития ребенка в дошкольном возрасте, к подростковому в норме исчезает. Перверсии возникают на почве увлечения порнографией (вульгарно-натуралистические непристойные изображения и описания половой жизни (Сексопатология: Справочник / Под ред. Г.С. Васильченко и др. – М., Медицина, 1990).

<sup>75</sup> По данным МВД России, за последние годы наблюдается рост насильственных преступлений несовершеннолетних, преступлений против личности, фактов вандализма и жестокого обращения с животными и объектами экологии и особенно сексуальных преступлений. Наблюдается определенная тенденция к снижению «возрастного ценза» юных преступников – с 17–18-летнего возраста к 14–15 и даже 12-13-летнему возрасту. При этом с каждым годом увеличивается доля девочек и девушек среди правонарушителей, все чаще наблюдаются проявления детской жестокости и немотивированной агрессии по отношению к близким родственникам.

<sup>76</sup> «Продукция эротического характера – любая печатная и аудиовизуальная продукция (включая все виды рекламы), содержащая изображения или описания, стимулирующие и (или) эксплуатирующие интерес к сексу». Пункт 2.1

изображения техники сексуальных отношений, либо сексуальных облика<sup>78</sup>, мимики или пантомимики (включая позы, походку, жестикуляцию и телодвижения, в том числе поцелуи и объятия сексуального характера), либо имитации половых органов, действий сексуального характера, либо иные сведения, способные вызвать не соответствующий возрасту интерес к сексуальным проблемам, выходящим за рамки возрастных потребностей ребенка, либо побуждающие или провоцирующие детей к половой жизни.

Одежда участниц проекта эротизирована: голые животы, мини-юбки/шорты/трусы, глубокие декольте; некоторые одеяния девушек – как из секс-шопа; девушки постоянно ходят полураздетые, в нижнем белье, юноши могут носить распахнутые до пояса рубашки, либо быть вовсе без одежды или в одних трусах. Юноши могут совсем снять с себя всю одежду демонстративно. Несколько эпизодов: монолог Рустама о заднем месте Олеси с определениями и эпитетами, откровенные обсуждения этой части тела, помывка в бане. Имитация полового акта, в том числе через анус, смотрясь в зеркало. Демонстрация «своей задницы» девушкой с самыми высокими аутоэротическими эпитетами о себе. Откровенная постельная сцена с элементами насилия (пощечины) и садомазохизма – избивания плеткой.

Перед всеми зрителями и перед женщиной мужчина, несмотря на просьбы одеться, может снять трусы; грызня как в зверинце и ругань как у пьяных бомжей – это общий «эротический» садомазохистский фон интимных «любовных» сцен телепрограммы с главным слоганом «Почувствуй нашу любовь!»

**Информация порнографического характера** – натуралистические детальные изображение полового акта или половых органов, либо физиологических подробностей действий сексуального характера<sup>79</sup>, направленные на возбуждение или удовлетворение сексуального влечения (включая совершаемые в любой форме половые акты, как реальные, так и имитированные, а также акты мастурбации, намеренной демонстрации половых органов и иные действия, жесты, позы и телодвижения сексуального характера), а равно любые изображения или описания: групповых насильственных действий сексуального характера, мужеложства, сексуальных извращений и пр.

---

Положения об ограничении распространения и размещения продукции сексуального характера на территории города Новосибирска, утв. Решением № 184 от 09.12.1998 Городского совета Муниципалитета Новосибирска.

<sup>77</sup> Под сексуальным влечением в сексологии понимается совокупность психических реакций и переживаний, обусловленных половой потребностью человека.

<sup>78</sup> Рекомендация № R (91) 11 Комитета министров государствам-членам относительно эксплуатации секса в целях наживы, порнографии, проституции, торговли детьми и несовершеннолетними (1991 г.). «I. Рекомендует правительствам государств-членов пересмотреть свое законодательство и практику с целью принятия по необходимости и выполнения следующих мер: ... 6. Пресекать и предупреждать любое злоупотребление изображением и голосом ребенка в эротических целях».

<sup>79</sup> Статьи 132, 133, 134 УК РФ.

В телепередаче «Дом-2» таких примеров множество: это построение женщиной сексуальных отношений с двумя мужчинами сразу как доблесть; отношения Александра и трансвестита Эрики; прилюдное вступление в половые отношения как проверка пригодности к участию в проекте на кастинге, оголение, достоверная имитация полового акта. Фраза «Достань из чьей-то ж... мой кошелек», подобные эпизоды демонстрируются весьма часто. Манипуляция «психиатра» с ножом и половыми органами участника. Гомосексуальное поведение: один участник говорит другому: «Я люблю тебя», а потом начинается мужская возня/борьба. Разговор на кастинге о грязных трусах как объекте возбуждения, о фаллоимитаторе, требования «показать сиськи» и пр.

Такого рода воздействие является растлевающим даже для подростков и молодых людей, уже имевших сексуальный дебют, не говоря о тех, «кто еще не начал»; для этих, последних, и других, несексуализированных подростков, эта информация может вызвать серьезный психологический шок, стать причиной возникновения в дальнейшем сексуальных перверсий, причиной неспособности к нормальной половой жизни и созданию полноценной семьи.

Представленные материалы телепередачи «Дом-2» направлены на деморализацию сознания и развращение поведения несовершеннолетних, в том числе малолетних, на формирование в массовом порядке в детском сознании установок, стереотипов поведения преждевременного сексуального развития, посягают на их психическое, физическое и нравственное здоровье и половую неприкосновенность либо побуждают зрителей к совершению определенных, в том числе и противоправных, действий. Все это дает право квалифицировать данную телепрограмму как *интеллектуальную форму развращения несовершеннолетних*, которая в сочетании с пропагандой половых извращений, сексуальных действий, порнографических описаний психологически является изощренным развращением и разрушением психики детей, в том числе их психосексуального здоровья.

Формирующиеся в телешоу представления о сексуальности как о чем-то простом, доступном, безвредном, этим и опасны для детей. Снятие покровы романтической тайны с любовных отношений, интимной сферы влечет за собой деиндивидуализацию любовного чувства, подавление полового влечения. Не потому ли психиатры и сексологи (Б.З. Драпкин, и др.) с удивлением отмечают юношескую импотенцию среди молодых здоровых парней, так хорошо знающих сексуальную технику по эротическим фильмам?

Сексуализируя детское сознание, дезориентируя ребенка в становлении его половой идентичности и формировании психологического пола, взрослые крадут у него ощущение его уникальности как мальчика или девочки, лишают его в будущем полноценных любовных переживаний, в том числе и сексуальных, формируют антисемейные и антиродительские установки.

Исходя из самого общего представления, для развращающих материалов характерны прежде всего следующие механизмы воздействия на ребенка препубертатного и пубертатного возраста: материалы телепередачи «Дом-2» выступают в роли внешнего стимула, психического раздражителя, вызывающего возбуждение и формирующего преждевременные сексуальные потребности ребенка:

1) возбуждение преждевременного полового чувства посредством вербальных и визуальных стимулов, способных вызвать у зрителей эротические фантазии, сформировать сексуальные установки;

2) стимуляция потребности субъекта вступить в сексуальные отношения и/или стать объектом сексуальных домогательств;

3) провокация преждевременного начала половой жизни (коитальной инициации) со всеми вытекающими последствиями;

4) снятие психологических барьеров и табу на гомосексуальную интимность, половые извращения.

Все эти механизмы способны причинить серьезный вред нравственному и психическому здоровью детей, деформировать нормальный процесс их социального, личностного и физического, в том числе и психосексуального, развития, вплоть до нарушения их половой идентичности и развития патологических процессов.

Статистические данные свидетельствуют о том, что эротическая/порнографическая информация представленных материалов в программе «Дом-2» содержится более чем в 1000 (1431) эпизодах из 275 выпусков 2007–2008 гг. Она включает в себя: сексуальные действия в постели или других местах (свыше 5%), сексуальные домогательства, провоцирование к сексуальным контактам, имитацию полового акта, невербальные проявления (позы, жесты, пантомимика и пр.) (от 34% до 53% выпусков, в которых присутствуют данные эпизоды), а также откровенные разговоры на сексуальную тему, прилюдное раздевание, обсуждение сексуальной ориентации участников, циничные высказывания на темы «любви» – более 60%.

Таким образом, программу «Дом-2» можно квалифицировать как специализированное эротическое средство массовой информации<sup>80</sup> – специализирующееся на информации эротического характера, систематически освещающее, пропагандирующее вопросы секса или использующее сексуальную тематику как ведущую в программах в объеме, превышающем иногда 40%<sup>81</sup> объема одного выпуска, что является недопустимым для печатных изданий, не говоря уже о телевизионной и иной форме периодического распространения

<sup>80</sup> См. статью 37 Закона РФ «О средствах массовой информации».

<sup>81</sup> Статья 12 Федерального закона «О рекламе». «Особенности рекламы в периодических печатных изданиях»: «В периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, реклама не должна превышать 40% объема одного номера периодического печатного издания».

массовой информации<sup>82</sup>, где эта цифра информации эротического характера не должна превышать более 20 (!) %<sup>83</sup> всего объема выпуска.

Статистический анализ аудиовизуальных материалов телепрограммы «Дом-2» убедительно показал, что за период наблюдений в 276 выпусках зарегистрировано 3316 (!) эпизодов насилия и жестокости: в том числе *вербальной* (брань, нецензурные определения, угрозы, высмеивание), *сексуальной* (приставание и принуждение к сексу) и *физической* (пощечины, пинки, рукоприкладство) в отношении участников-женщин, мужчин и между собой (выпуски №№ 68; 70; 72; 77, а также №№ 149.21:50:52:05; и мн. др.).

Изображение/демонстрация насилия выражались в противоправных актах причинения вреда здоровью или имуществу, иных видах физического или психического порядка – унижение человеческого достоинства, глумление, оскорбительное обращение с другими участниками телешоу: шантаж, угрозы, издевательства (крики «Я тебе руки переломаяю», «Зубы выбью!»); насилие над человеком, в том числе насильственные действия сексуального характера (например, жестокое избиение Александра Маццаралло тремя участниками проекта), издевательства и пытки с требованием вступить в половые отношения, иные действия сексуального характера либо унижающее достоинство обращение, в частности, такое обращение, которое вызывает у лица чувство страха, тревоги и собственной неполноценности. Например, девушку доводят до слез и истерики, когда все по очереди критикуют ее внешность и умственные способности.

Есть эпизоды оскорблений<sup>84</sup> и издевательств<sup>85</sup>, актов вандализма (разрушение, разбивание хрупких предметов, порча дорогих музыкальных инструментов и пр.), а также кощунства или надругательства над традиционными национальными или религиозными ценностями<sup>86</sup> – рассуждения о помолвке Ольги Бузовой, которая убеждала всех, что одновременное сожитительство с двумя мужчинами – это хорошо, между тем, помолвка между девушкой и юношей обычно объявляется в церкви и символизирует чистоту их добрачной жизни.

<sup>82</sup> См. статью 2 Закона РФ «О средствах массовой информации».

<sup>83</sup> Федеральный закон «О рекламе». Статья 11 «Особенности рекламы в радио- и телепрограммах»: «4. В радио- и телепрограммах, не зарегистрированных в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, реклама не должна превышать 20 процентов эфирного времени».

<sup>84</sup> Статья 107 УК РФ.

<sup>85</sup> Статья 107 УК РФ.

<sup>86</sup> Пункт 2 Постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 18.03.1998 № 2294-II ГД «О деятельности некоторых российских телекомпаний». Постановление Европейского суда по правам человека по делу «Институт Отто-Премингер против Австрии» от 20.09.1994: «государство может правомерно счесть необходимым принять меры против определенных форм поведения, включая распространение информации и идей, которые несовместимы с уважением свободы мысли, совести и религии других лиц... вследствие провокационного изображения предметов религиозного культа». См. также Закон Украины «О защите общественной нравственности» от 20.11.2003.

На экранах своих телевизоров зрители «Дома-2» могли увидеть подобие пыток – участник Леша приковал к себе наручниками Яну; девушка испытывает боль и унижение, затем ярость, когда Леша теряет ключ от наручников. В этом телепроекте зрители (а это преимущественно несовершеннолетние дети!) впрямую сталкиваются с **пропагандой насилия и жестокости** – с формированием в детском сознании установок и стереотипов насильственного или жестокого поведения, либо побуждающих к актам противоправного насилия или жестокого обращения с людьми. Подобные действия преподносятся как норма отношений между людьми.

Основной направленностью подавляющего большинства сюжетов представленных материалов телепередачи «Дом-2», по сути, являются:

1) общая деморализация сознания зрителей, прежде всего несовершеннолетних, дискредитация в их глазах Дома как архетипического символа семьи, брака, близких отношений, любви, единения, тепла и пр.;

2) демонстрация насилия – множественные факты насилия мужчины против женщины, женщины против мужчины<sup>87</sup> и между собой, а также изображение актов издевательств, унижения, причинения вреда здоровью, иных видов физического насилия;

3) демонстрация жестокости – изображение бесчеловечного обращения, включая пытки, намеренные мучения, глумление над чувствами, применение изощренных способов унижений и издевательств.

Представленные на исследование аудиовизуальные материалы телепрограммы «Дом-2» содержат ненормативную лексику; общее количество эпизодов которой составляет 1185 единиц. Бранные, непечатные, матерные выражения присутствуют практически во всех выпусках, что составляет 84 % от общего количества записей, представленных на экспертизу.

Что такое «инвективная лексика» (фразеология) с юридической точки зрения? Это слова и выражения, заключающие в своей семантике, экспрессивной окраске и оценочном компоненте содержания интенцию (намерение) говорящего унижить, оскорбить, обесчестить, опозорить адресата речи или третье лицо, обычно сопровождаемое намерением сделать это в как можно более резкой и циничной форме. Образцов подобных проявлений более, чем достаточно: № 162 – ссора Яны и Леша с употреблением грубых нецензурных выражений; мат и криминальный сленг; жаргон и инвектива; нецензурная брань и криминальная «феня»; оскорбление с употреблением инвективы, криминального жаргона и мата.

<sup>87</sup> См. Руководство по возрастной классификации аудиовизуальных произведений, утв. Приказом Министерства культуры Российской Федерации от 05.03.2001 № 192; Положение о регистрации кино- и видеофильмов, утв. Постановлением Совета Министров – Правительства Российской Федерации от 28.04.1993 № 396.

Таким образом, в телепрограмме «Дом-2» в изобилии наличествует информация, содержащая ненормативную лексику: бранные, вульгарные, нецензурные или иные ненормативные слова, речевые обороты и выражения, а равно слова, речевые обороты и выражения, сходные до степени смешения с нецензурными словами (слова типа «блин», «козел»). Создается впечатление, что нормальных диалогов, с использованием литературного языка, беззлобных шуток и смеха, стихов и песен, тихой беседы супругов или объявленных женихом и невестой молодых людей в данной передаче, позиционирующей себя в контексте любви, супружеского брака и пр., вообще не предусмотрено.

Сравнительный анализ статистических данных показывает, что именно инвективная лексика лидирует среди различных форм агрессивных проявлений в общении участников проекта.

Научные исследования по психолингвистике, лингвистике измененных состояний сознания, психосемантике и др. свидетельствуют о том, что инвективная лексика, особенно мат, не только является оскорбительной, но и сакрально способна нанести физический и психический вред и говорящему, и слушающему, отсюда запрет на бранные слова с самых древних времен во многих культурах мира.

Главная функция ненормативной (инвективной) лексики – оскорбить, унижить, опорочить адресата речи, нанести ему моральный урон, дискредитировать его в глазах других участников проекта. Другие функции – сигнализировать о принадлежности говорящего к «своим»; продемонстрировать собеседникам свою реакцию на систему запретов; показать, каким свободным, раскованным, «крутым» является говорящий; сделать речь более эмоциональной; разрядить свое психологическое напряжение и др.

В анализе аудиовизуальных материалов «Дома-2» оказались неучтенными проявления связанной с инвективной лексикой **информации криминогенного характера** – которая позитивно представляет преступный образ жизни, специфический язык криминальной субкультуры, включая криминальные жаргон и сленг, криминальные нормы, обычаи и традиции, а также популяризирующая атрибутику или символику преступной среды, иные сведения, способные побудить несовершеннолетних к совершению противоправных деяний. Данные эпизоды имеют значительный удельный вес во всей вербальной информации телешоу. Лексический строй диалогов программы изобилует общим сниженным содержанием и наличием жаргонных выражений криминального характера и соответствующей невербальной коммуникацией (тон, мимика, жесты, символика). В 227-й серии продемонстрирован фактически жестокий криминальный обычай «прописки», когда новичка в зоне «испытывают на прочность». Новый участник телешоу «Дом-2» Павел подвергается клеветническим обвинениям в нетрадиционной ориентации, сопровождаемым насмешками и инвективными выражениями. Эти обвинения переносятся на всеобщее обсуждение (так называемое «лобное место» – тоже

вполне специфическое название), где ведущая Ксения Собчак подключается к нему, а затем объявляет, что это всего лишь обычай «посвящения».

Романтизация криминального образа жизни в нашем обществе последние десятилетия накладывает, к сожалению, грязное пятно и на язык общения, и на литературный язык, и на язык публичных выступлений, что является недопустимым для российской культуры и государственности.

Телепередача «Дом-2» использует психотехнические приемы воздействия на зрителей: эффект сочетания несочетаемого, эффект повтора. Одни и те же модели поведения, инвективные выражения повторяются в нескольких передачах или в процессе одной передачи многократно, повторяются одни и те же формулы типа «Почувствуй нашу любовь», которые сопровождают эпизоды драк, ругани, интриг и истерик участников проекта. Это усиливает суггестивный эффект негативного воздействия и обеспечивает внедрение этих моделей поведения в подсознание зрителей, прежде всего несовершеннолетних.

Итак, основной направленностью материалов телепрограммы «Дом-2», большинства сюжетов и фактическими целями указанной телепередачи по сути являются:

1) общая деморализация сознания несовершеннолетних, дискредитация в их глазах семьи, брака, дружеских отношений, разрушение понятий любви, достоинства, целомудрия (кастинг с требованием раздевания и показа «сисек», требование вступления в интимные отношения и пр.);

2) демонстрация насилия и жестокости – множественные факты насилия мужчины против женщины, женщины против мужчины<sup>88</sup>, а также изображение актов издевательств, унижения, причинения вреда здоровью, иных видов физического и психологического насилия, включая пытки, глумление, применение изощренных способов унижения человеческого достоинства, нанесения психических травм;

3) провоцирование детей и молодежи к потреблению веществ, опасных для их жизни и здоровья (курение в постели, незаконная реклама наркотических средств, их знаково-опознавательной атрибутики<sup>89</sup> – футболка ведущей Ксении Собчак с листом марихуаны навязчиво долго демонстрируется зрителям);

4) провоцирование несовершеннолетних к потенциально опасным поступкам, пропаганда антиобщественного<sup>90</sup>, уголовно

<sup>88</sup> См. Руководство по возрастной классификации аудиовизуальных произведений, утв. Приказом Министерства культуры Российской Федерации от 05.03.2001 № 192; Положение о регистрации кино- и видеофильмов, утв. Постановлением Совета Министров – Правительства Российской Федерации от 28.04.1993 № 396.

<sup>89</sup> Пункт 3 статьи 4 Закона РФ «О средствах массовой информации», статья 46 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах»; статья 6.13 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях; статья 230 УК РФ.

<sup>90</sup> Доктрина информационной безопасности Российской Федерации (утв. Указом

наказуемого<sup>91</sup> поведения: (драки, воровство, клевета, нецензурная брань), а также пропаганда (поэтизация и романтизация) криминогенного образа жизни (игра в карты, воровской жаргон, обычаи зоны – «прописка» новенького);

5) эротизация и порнографизация сознания зрителей;

6) демонстрация оккультно-мистического псевдонаучного характера (эпизод с гипнологом и ножом, направленным на половые органы участника телешоу);

7) показ иной информации, способной оказать пагубное влияние на психику, сознание, поведение зрителей, причинить явный вред их физическому и психическому здоровью и нравственному, социальному, личностному, в том числе психосексуальному, развитию.

Исследуемые материалы направлены на формирование в массовом сознании, и прежде всего – в сознании несовершеннолетних, негативных социальных антисемейных, антисупружеских установок, они направлены также на пропаганду жестокости, сексуальной распущенности, криминального образа жизни, употребления табака, алкоголя и наркотиков несовершеннолетними, побуждают к совершению противоправных действий.

Исходя из вышесказанного, считаем:

1. Признать трансляцию телепередачи «Дом-2» по телекоммуникационным сетям открытого доступа, в том числе в доступное для просмотра детьми время вещания, нарушением законодательства Российской Федерации, прежде всего – в части соблюдения прав ребенка.

2. Запретить ОАО «ТНТ-Телесеть» транслировать телепередачу «Дом-2» в утренние, дневные и ранние вечерние часы, т.е. во временном интервале с 4 часов утра до 23 часов вечера.

\* \* \* \* \*

---

Президента РФ 09.09.2000 № ПР-1895).

<sup>91</sup> Пункт 1 статьи 4 Закона РФ «О средствах массовой информации».

## **Капицын В.М. Символы в праве и глобализация**<sup>92</sup>

### **1. Символизм права**

Право как нормативная система сочетает в себе формализм и символизм. Формализм усиливает рациональность, логическую строгость норм, отличающую право от других нормативных систем. Символизм связывает право с менее формализованными нормативными системами (моралью, религией, традицией), помогает привлекать для легитимации норм неюридические основания в виде знаков, а также их толкований. Само право в целом воспринимается людьми как символ справедливости и порядка, согласования интересов и целостности общества<sup>93</sup>. Право – «система значений, воплощённых в символической форме, включающей действия, слова, любые значимые объекты, все то, посредством чего индивиды вступают друг с другом в коммуникацию»<sup>94</sup>. Символы были характерны для регулирования поведения людей, когда формировалось так называемое неписаное прото-право. Поиск оснований нормативных предписаний предполагал созерцание полётов птиц, положения звезд, толкование предсказаний оракулов, ордалий и т.п. Исследование генезиса потестарно-правовых символов позволяет выделить среди них вербальные, предметные, процессуальные символы<sup>95</sup>. Символы отражали потребность координировать совместную деятельность, передавать опыт, придавать авторитет действиям; как кодированные знаки универсального языка они приобрели социальный, а впоследствии и международный характер.

С помощью символов кодируются и интерпретируются смыслы, не всегда распознаваемые при рациональном подходе. Символы связаны с интеллектуально-духовными основаниями права, которые, будучи первичными, влияют на его становление и восприятие, включают

<sup>92</sup> **Капицын Владимир Михайлович** – доктор политических наук, профессор МГУ им. М.В. Ломоносова, профессор.

В статье рассмотрены символы, применяемые в праве, отражение их в национальном контексте и в глобальных универсалиях, роль символично-правовой политики и государственных символов в консолидации общества.

Ключевые слова: символы, национальный контекст, глобализация, глобальные универсалии, государственные символы.

*Kapitsyn V.M. Symbols in the Law and globalization.*

In article author considers symbols in the law, their reflection in the national context, global universalizes, role of symbol-legal policy and states symbols in the consolidation of society.

Key words: symbols, national context, globalization, global universalises, states symbols.

<sup>93</sup> Изображение Фемиды с её Весами может толковаться как символ «репрессивного соответствия», способствующего консолидации (См.: *Московичи С.* Машина, творящая богов. – М., 1998. – С. 131). Подобное мнение высказывали Э. Дюркгейм, Т. Парсонс и Дж. Мид с его символом «пунитивного правосудия».

<sup>94</sup> *Леви-Стросс К.* Структурная антропология. – М., 1985. – С. 264.

<sup>95</sup> *Санников С.В.* Образы королевской власти эпохи великого переселения народов в западноевропейской историографии VI века. – Новосибирск, 2011. – С. 60–63.

человека в коллективную деятельность по поводу права<sup>96</sup>, связуют общую и правовую культуру, носят локальный, национальный, универсальный характер. С их помощью люди постигали и упорядочивали окружающий мир, находя в нём своё место. Такое представление соотносится с интегративным подходом и познавательным принципом умеренного дуализма.

М.Л. Давыдова удачно разделяет современные символы в праве на три группы: (1) закреплённые в официальных источниках права и охраняемые государством («правовые символы» в узком смысле); (2) используемые в праве, независимо от нормативного закрепления («правовые символы» в широком смысле); (3) юридически-значимые (в том числе запрещённые действующим правом). Правовой символ – закреплённый законодательством условный образ (замещающий знак), используемый для выражения определенного юридического содержания и понятный окружающим людям<sup>97</sup>. Символизм права предполагает необходимость выработки адекватного толкования знаков.

На правосознание постоянно влияет взаимодействие универсальных символов с национальными (государственными) символами, способствующее взаимообогащению правовых культур разных обществ, если они умеют использовать такие возможности. Глобализация интенсифицирует взаимодействие символов, делая всё более условными границы государств, деление на внутреннюю и внешнюю политику, экономическую, правовую, политическую, культурную и военную сферы, публичную и частную жизнь. Символизм права сохраняется как органичная потребность, а взаимодействие символов права актуализируется как свойство культуры, общественного сознания, политических и правовых систем.

## 2. Глобальные универсалии и национальный контекст

Реалии конца XX и начала XXI вв. ведут к расширению правового плюрализма. Появляется «космополитическое право», отличающееся от международного тем, что граждане, ориентируясь на глобальные символы, выбирают юрисдикцию «через голову» своего государства<sup>98</sup>. Символы права попадают в «поле напряжения» между глобальными универсалиями и национальным контекстом, что видно, например, по изменению такого архаичного символа британской нации как монархия<sup>99</sup>.

<sup>96</sup> Медушевская Н.Ф. Интеллектуально-духовные основания российского права. Автореф. дис. ... докт. юридич. наук. – М., 2010. – С. 24.

<sup>97</sup> Давыдова М.Л. Классификация правовых символов // Актуальные проблемы российского права. – 2008. – № 4.

<sup>98</sup> См.: Бек У. Космополитическое мировоззрение. – М., 2008. – С. 182.

<sup>99</sup> В 1990 г. учреждена Комиссия будущего, где члены королевской семьи и приближённые решают, как модернизировать монархию. 81-летняя королева Елизавета II неформально сужает свои функциональные обязанности; более активной стала роль принца Уильяма (старшего внука королевы). Он совершил официальные визиты, включён в Комиссию будущего, стал Президентом Футбольной ассоциации Англии, как когда-то короли Георг V и Георг VI. Бракосочетание принца Уильяма и

Происходит изменение отношения к универсальным принципам, бывшим после 1945 года вместе с институтами ООН символами мирного сосуществования<sup>100</sup>. Глобализация подвергает эти принципы всё более суровым испытаниям. Образованная в мае 1995 года группа экспертов Комиссии Европейского сообщества определила информационное общество как глобальное, в котором обмен информацией не будет иметь временных, пространственных, политических границ.

Глобальные универсалии – западные по своему происхождению институты (права человека, демократия, парламентаризм, выборы, состязательное правосудие, свобода трансграничных перемещений). Почему такие институты стали универсалиями? На Западе они – эталон успешного политико-правового развития. Для незападных стран такой эталон становился универсальным символом-ориентиром, вписанным в мировые тренды. Г. Блюменберг, трактуя И. Канта, сравнивает восприятие символов как «перенесение рефлексии о предмете созерцания на совершенно иное понятие, которому, вероятно, никогда не сможет прямо соответствовать никакое созерцание»<sup>101</sup>. Такое созерцание сопровождается романтизацией и морализацией. Для нас эти институты – предмет созерцания; наша рефлексия без должной интерпретации превращала их в универсальный символ. Но при априорном переносе его в национальный контекст возникал сбой и перерождение заимствования.

В формировании глобальных универсалий и внедрении их в национальные контексты важную роль сыграла теория модернизации, постулирующая рост рациональности в мировом сообществе. Модернизация (вестернизация) объявлялась необходимой для всех стран<sup>102</sup>. Позднее Ш. Айзенштадт, смягчая подход вестернизации, писал, что западный тип модернизации – не единственный вариант, а Фр. Фукуяма признал значимость конфуцианских символов в конкуренции с западными универсалиями<sup>103</sup>. В 1980-х гг. теория модернизации дополнялась концепциями феминизма, прав народов, информационного общества, глобальной ответственности, инвайроментализма. Эти теории сопровождали «перестройку» в СССР и

---

Кэтрин Миддлтон 29 апреля 2011 г. стало национальным праздником, но, благодаря TV, за ним наблюдало 2 млрд. людей со всей Земли.

<sup>100</sup> Статус *jus cogens* (признание международным сообществом в качестве правил, отклонение от которых недопустимо), согласно Венским конвенциям 1969 и 1986 гг., придавался принципам суверенного равенства государств, неприменения силы и угрозы силой, мирного разрешения международных споров, нерушимости границ, территориальной целостности, невмешательства во внутренние дела другого государства.

<sup>101</sup> *Blumenberg H. Paradigmen zu einer Metaphorologie.* – Frankfurt-a.-M.: Suhrkamp, 1998. – S. 11

<sup>102</sup> См.: *Калхун К. Теории модернизации и глобализации: кто и зачем их придумал* // Русские чтения. Вып. 3. М.: Институт общественного проектирования, 2006. С. 14–15.

<sup>103</sup> *Eisenstadt S.N. Multiple Modernities in Age of Globalization* // *Canadian Journal of Sociology.* – 1999. – Vol. 24. – № 2. – P. 283–285; *Фукуяма Ф. Доверие. Социальные добродетели и путь к процветанию.* – М., 2004.

Восточной Европе, расширение НАТО и Евросоюза на Восток. Снятие «железного занавеса» требовало сопровождения глобальных универсалий более гибкой интерпретацией. В формирующихся информационных обществах интерпретирующий обладает властью над обществом, порождая идеи и символы, позволяющие интерпретации становиться как бы частью самого факта. Так обеспечивалась ситуационная интерпретация символов: в одной ситуации усиливался универсализм, в другой – национальный контекстуализм.

Подобная гибкая интерпретация сопровождается морализацией и романтизацией универсалий. Со стороны НАТО давались обещания не включать в альянс Восточную Европу, но реальные действия морально оправдывались как расширение «зоны» демократии и прав человека. Только что преодолевшая исторический раскол Германия применяла «дипломатическую силу» в процессе международного признания Словении и Хорватии (способствовала развалу Югославии), оправдывая это благими намерениями<sup>104</sup>. Романтизация символов сопровождала политические изменения, интерпретированные то в национально-культурном («песенные» революции в Советской Прибалтике, коллективное право албанцев Косова на своё государство), то в нейтрально-универсалистском смысле («оранжевые» революции в Грузии, на Украине, прославление технологической модернизации при авторитарном режиме Мубарака). Романтизация и морализация прав человека проявилась в определении террористов в Чечне как «повстанцев», в применении «гуманитарных интервенций» (Югославия, Ирак), осуждении действий России против Грузии (август 2008 г.)<sup>105</sup>. Есть и экзотические примеры романтизации и морализации для совмещения универсальных символов и национального контекста<sup>106</sup>. Романтизация и морализация символов обладают мобилизационной силой, парализуют осознание негативных последствий социальных флуктуаций.

Кроме того, происходит партикуляризация символов в интерпретации различных институтов, которые ранее были более тесно связаны с государством. Например, института гражданства. В философско-правовом аспекте институт гражданства может интерпретироваться как в индивидуалистически-инструментальном, так

<sup>104</sup> Об этом писал М. Мертес – советник и соратник федерального канцлера ФРГ Г. Коля (*Мертес М.* Немецкие вопросы – европейские ответы. – М., 2001. – С. 144–145).

<sup>105</sup> У. Бек, несмотря на свои космополитические воззрения, отмечает: «Свое толкование гуманитарных прав западные державы начертали на знаменах НАТО и легитимируют его военными средствами вопреки действующему международному праву» (*Мертес М.* Немецкие вопросы – европейские ответы. – С. 183).

<sup>106</sup> В Кот-д'Ивуаре дал сбой универсальный институт выборов. Экс-президент Кот-д'Ивуара Лоран Гбагбо, проиграв на президентских выборах, не признал победу Алассана Уаттары. Легитимность выборов спасали при поддержке войск представительства ООН и французских вертолетов, которые помогли захватить резиденцию Л. Гбагбо. При этом был разрушен с помощью молота символ мощи Л. Гбагбо – «Сакральный Камень» в Абиджане; это разрушение символизировало и ослабление противника, и повышение легитимности выборов.

и республиканском (коммунитаристско-этическом) аспектах. Согласно первой интерпретации, статус гражданина не отличается от статуса частных лиц<sup>107</sup>. Индивидуализм здесь смыкается с космополитическим универсализмом и входит в противоречие с национально-государственным контекстом. Национально-государственный символ – паспорт гражданина – в условиях свободы передвижения и выбора места жительства становится средством для продажи своеобразных услуг. На этом построен брачный бизнес в ряде новых государств. Женщины из стран ЕС, вступая в брак с мужчинами из незападных стран, продают тем самым возможность последним получить право на жительство в ЕС. Нередко такие услуги связаны с обманом и криминалом (мошенничество, незаконная миграция, ограничение свободы, торговля людьми). Для таких стран, как и для России, где чрезвычайно обострились проблемы демографии и идентификации, фиктивные браки граждан с иностранцами разрушают национально-государственный контекст. Партикуляризация символов наблюдается в восприятии смысла государственной службы: отечественные символы «служения», «долга» (присяга при вступлении в должность) размываются универсалией «государственные услуги». Гражданство некоторых спортсменов начинает определяться спортивной конъюнктурой. Так, российская федерация баскетбола отметила, что четыре баскетболистки из США получили гражданство Российской Федерации, не зная языка, причём одна из них демонстративно порвала свой российский паспорт.

### **3. Символы национального контекста**

Если представить символную систему общества, то в основании находятся индивидуальные (семейные, групповые) статусные символы, представляющие повседневные ориентации людей на ценности семьи, карьеры, друзей, корпорации. Эти символы не включаются в правовую систему, но они, если их упорядочивать, скреплять с помощью гражданских символов-добродетелей, могут консолидироваться и включиться в систему легитимации государственной власти. Символы-добродетели направляют людей на общие ценности гражданственности, патриотизма, законопослушности, способствуют формированию общественного мнения в пользу позитивных правил общежития, поддержки норм права моральными и религиозными регуляторами. Интенсивная интерпретация смыслов приводит к тому, что подобные идеи и символы поддерживаются элитой, большей частью населения, становятся национальными. С помощью договоров, обычаев, уставов, законов часть таковых символов включается в правовую систему. Символы-добродетели соединяют индивидуальные символы граждан с государственными символами, а также официальными символами субъектов федерации и муниципалитетов.

<sup>107</sup> Хабермас Ю. Гражданство и национальная идентичность // Демократия. Разум. Нравственность. – М., 1995. – С. 219.

Помимо основных государственных символов (герба, гимна, флага, столицы, Конституции России), штандарта Президента РФ, ритуалов инаугурации Президента РФ с присягой на Конституции России, к отечественным (национальным), приобретающим официальный статус, символам относятся военные парады в День Победы в Великой Отечественной войне с выносом Знамени Победы, Московский Кремль, Собор Василия Блаженного, памятник 1000-летия Руси в Новгороде, оз. Байкал, кремли древних городов, достижения в космосе, военной технике, балете, спорте.

Эти символы очень важны для укрепления российского контекста, так как влияют положительно на формирование символов-добродетелей, поддерживающих позитивное значение государства, отсылающих к идеям справедливости и солидарности перед лицом сложных задач<sup>108</sup>. Общество становится системой, благодаря тому, что гражданские символы-добродетели распространяются среди населения на определенной территории, завоевывают сознание людей, превращаясь в ценностные коды национального культурного контекста, поддерживают национальную правовую систему. Символы-добродетели связывают статусные символы отдельных людей с официальными символами, поддерживают оптимизацию национального культурного контекста.

Чтобы совмещать отечественные символы с универсалиями, правовая политика должна учитывать вызовы глобализации. В 1990-х гг. в России шло быстрое становление новых рыночных символов. В то же время «проваливалось» формирование скрепляющих общество общероссийских государственных символов и символов-добродетелей. К 2000 г. ещё не были утверждены основные государственные символы. Взаимодействие западных универсалий и разрушенного национального контекста вело к абсолютизации негативных индивидуальных и групповых символов<sup>109</sup>, затушёвывающих местные, региональные и государственные символы. Добавлялось влияние коррупции, неразвитости политической системы и судов, в том числе защиты прав предпринимателей, неэффективности госуправления, однобокости сырьевой экономики, слабости инновационных секторов, асимметрии развития регионов и мест, деформации механизмов оценки результатов деятельности.

Недостатки отечественного контекста России подогрели желание поспешно вводить западные универсалии. Некоторые либералы предлагали русский перевод Конституции США принять в

---

<sup>108</sup> См.: *Капустина З.Я.* Гражданственность как ценность российской культуры: Автореф. дис. ... докт. культурологии. – М., 2008.

<sup>109</sup> Называют, например, такие негативные статусные символы: эмиграцию на Запад, уход от сотрудничества с государством, получение доступа к околовластным кругам, выход в звезды, чтобы попасть в пространство вне суда и закона, «увлечение работой», чтобы не обращать внимания на то, кто и как правит (см.: *Губин Д.* Куда деваться // *Огонек*. – 2011. – № 4. – С. 26–27).

качестве Конституции России<sup>110</sup>. Внедрялся институт доверительной собственности. Предлагалось для учреждения Международного финансового центра в Москве и нормального инвестиционного климата создать оффшорную юрисдикцию, отменив в ней налоги, перейти на англо-саксонское право, ввести нормы регулирования развитых рынков. Но возникают социокультурные риски глобализации; ставится вопрос о социокультурной безопасности, «символической вооруженности». Россия – не пассивный реципиент универсалий, она должна осознавать и артикулировать собственные приоритеты и интересы<sup>111</sup>.

В 2000-е гг. политическая воля Президента РФ помогла выправить дисбаланс западных и общероссийских символов. В начале 2000-х гг. стало возможным утвердить государственные правовые символы с помощью комбинаторики старых и новых символов (герба, флага, гимна). Это обозначило рамки символьных изменений, несколько облегчило становление символов-добродетелей как ориентиров консолидации. З.Я. Капустина подчеркивает связь культурного контекстуализма и символической опосредованности гражданственности. Гражданственность рождается в культурном опыте самоизменения человека и межчеловеческих отношений, образуясь под воздействием значимых символов-добродетелей. Они аккумулируют социокультурный опыт, обеспечивают символическое взаимодействие членов общества, в чувственно-воспринимаемой форме кодируют основополагающие для гражданского сознания образы, идеалы и духовные ценности<sup>112</sup>.

#### **4. Роль символьно-правовой политики**

С подобными когнитивными и дискурсивными проблемами сталкивается государственная символьно-правовая политика<sup>113</sup>, одна из функций которой делать общим и понятным для большинства граждан смысл отечественных и универсальных символов права.

Вечная проблема в переходных обществах – комбинирование старых и новых символов. Российская практика еще раз подтвердила: чтобы не повторять трагедий, в том числе 1993 г., необходимо бережно относиться для достижения общенационального согласия к предпочтениям разных слоев общества. Относительно удачной стала реализация идеи комбинации государственных символов в 2000 г., когда в идейно-символьном комплексе соединились имперский (монархический) герб, советский гимн и российский флаг, принятый ещё Александром III, президентский штандарт над куполом Кремля. Д.А. Мисюров характеризует такую комбинаторику как «имперско-советско-президентскую символическую смесь со сменой доминант

<sup>110</sup> Из истории создания Конституции Российской Федерации. Конституционная комиссия. Стенограммы. Материалы. Документы (1990–1993). В 6 томах. Том 1. 1990 год. – М., 2007. – С. 279.

<sup>111</sup> Кармадонов О.А. Эффект отсутствия: культурно-цивилизационная специфика // Вопросы философии. 2008. № 2. С. 29.

<sup>112</sup> Капустина З.Я. Гражданственность как ценность российской культуры: Автореф. дис. ... докт. культурологии. – М., 2008. – С. 7

<sup>113</sup> См.: Constructing nationalities in East Central Europe / Ed. by P.M.Judson. – N.-Y., 2005.

элементов, задающую приоритеты развития»<sup>114</sup>. Мы назвали бы эту комбинацию «моделью отечественного контекстуализма». Укрепление такой комбинированной символики шло вкупе с усилением «вертикали» исполнительной власти.

Появилась возможность систематизировать российский символично-правовой контекст, выстраивая иерархии символов. С принятием федеральных конституционных законов о государственных символах активизировалась разработка мероприятий по их популяризации (Государственные программы патриотического воспитания (2001–2005, 2006–2010 гг., проект на 2011–2015 гг., законы субъектов РФ), где подчеркивалось значение государственных символов в формировании системы нравственных ориентиров, идеологии и духовного единства народов России. В соответствии с Национальной доктриной образования<sup>115</sup> ставилась задача обеспечить преемственность поколений, сохранение и развитие российской культуры, воспитание патриотов, граждан правового, демократического, социального государства, уважающих права личности и обладающих высокой нравственностью, обеспечить соответствие учебников истории задаче объективной интерпретации истории. В Программах и Доктрине намечалось использовать государственную символику в патриотическом воспитании, издавая пособия и рекомендации, выпуская полиграфическую продукцию с изображением государственных символов, организуя их изучение в школах и вузах, готовя организаторов, использующих символику России в воспитательной работе.

Государственные правовые символы России, официальные символы субъектов РФ, муниципалитетов знаменуют идеологическое оформление государственности, развитие политико-правовой культуры, преемственности историко-культурных традиций<sup>116</sup>. Геральдические особенности государственных правовых символов закрепляются в конституционных законах. Порядок закрепления символов за органами государственной власти и местного самоуправления, размещения их на зданиях, вариантов их исполнения на бланках влияют на иерархию правосубъектностей данных органов. Государственный флаг России поднят постоянно на зданиях: Администрации Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного судов РФ, Генеральной прокуратуры РФ, Следственного комитета РФ, Центробанка РФ, Счетной палаты РФ, резиденции Уполномоченного по правам человека РФ, ЦИК РФ, на зданиях федеральных органов исполнительной власти, резиденциях полномочных представителей Президента РФ в федеральных округах, органов

<sup>114</sup> Мисюров Д.А. Президент-император-генсек // <<http://www.advlab.ru/articles/article707.htm>>.

<sup>115</sup> См.: Национальная доктрина образования // Официальные документы в образовании. – 2001. – № 9.

<sup>116</sup> См.: Туник Г.А. Современная российская геральдика как фактор отражения специфики российского государства: историко-политологический анализ: Автореф. дис. ... докт. политич. наук. – М., 2008. – С. 3.

государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления. Над резиденцией Президента РФ в столице России поднимается дубликат штандарта (флага) Президента РФ<sup>117</sup>. Государственный герб РФ исполняется в нескольких вариантах (многоцветный, одноцветный, с геральдическим щитом и без него, с атрибутами монархической власти – короной, булавой и скипетром – и без них).

В мировую политику настойчиво возвращается тематика национальной идентичности как ресурса развития. Я.Н. Засурский считает, что глобализация не всегда ведёт к унификации мира. Интернет способствует созданию множества глобальных сетей для больших стран и народов и для малых этнических групп, сохранению связей диаспор<sup>118</sup>. Это создаёт новые проблемы для национальных контекстов, в том числе западных стран, вписывается в логику повышения гетерогенности, противоречит утверждению универсалистских тенденций. Такой дискурс соотносится с позицией Д.А. Медведева на Международном форуме в Ярославле 10 сентября 2010 г. (западный вариант модернизации не во всем подходит России). Россия решает проблемы, выражаемые антиномиями: 1) отечественный контекст – глобальный универсализм; 2) федерализация – символичный сепаратизм; 3) территориальная асимметрия – выравнивание символических статусов мест; 4) «стабилизация – модернизация»; 5) отечественные символы – символы диаспор; 6) размежевание символов – их комбинаторика; 6) символы конфронтации – символы консолидации. После выборов 2011–2012 гг. придётся подводить итоги.

Президент РФ Д.А. Медведев, опираясь на достижения стабилизации, ставит непосредственно задачи модернизации, инновационной экономики, демократизации государственной власти. Помогут ли некоторые символические перемены сдвинуть решение застаревших проблем? Провозглашение коррупции тормозом модернизации и консолидации, ускоренное принятие закона о территории инновационного развития Сколково, переименование милиции в полицию, учреждение самостоятельного Следственного комитета РФ – этими символическими инициативами, Президент РФ пытался обеспечить прорыв институциональный. На этом пути необходимо укрепление российских символов как знаков консолидации совмещать с универсальными символами модернизации.

\* \* \* \* \*

<sup>117</sup> Федеральный конституционный закон от 28 декабря 2010 г. № 8-ФКЗ «О внесении изменений в отдельные федеральные конституционные законы в связи с совершенствованием деятельности органов предварительного следствия» // Российская газета. – 2010, 30 декабря.

<sup>118</sup> Журналистика и мир на рубеже тысячелетий // От книги до Интернета / Отв.ред. Я.Н. Засурский, Е.Л. Вартамова. – М., 2000. – С. 35.

## **Емелина Л.А. Социально-правовые проблемы выбора форм воспитания детей, оставшихся без попечения родителей**<sup>119</sup>

В настоящее время одним из направлений государственной социальной политики является сокращение численности детских учреждений и увеличение числа семейных форм воспитания для детей, оставшихся без попечения родителей.

Руководство страны не раз заявляло задачу ликвидации детских домов, замены их «профессиональными приемными семьями».

Данную задачу следует признать весьма амбициозной, учитывая, что на сегодняшний день общество к таким семьям относится с недоверием, считая, что «воспитывать детей за деньги нехорошо». Однако мировая практика свидетельствует, что подобные семьи в плане воспитания детей показывают гораздо лучшие результаты, чем иные, внесемейные формы. Дополнительного бюджетного финансирования для них не потребуется – ведь сегодня на ребенка выделяется в среднем по 600 тысяч рублей в год. В то же время, как заявлял Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка П.А. Астахов, не совсем понятно, куда же идут эти деньги, поскольку состояние большинства существующих детских домов очевидно не соответствует стандартам, да и самих детских домов не хватает – в некоторых регионах дети месяцами живут во взрослых инфекционных больницах, ожидая, когда освободится место. У многих детских домов нет приспособленных зданий – «дома ребенка практически все сидят в детских садах».

В интересах детей и в тех случаях, когда это возможно, органы опеки и попечительства принимают меры к устройству детей в семьи, которые бы могли заменить утраченную. В результате на сегодняшний день в России в приемных семьях проживают свыше 500 тысяч детей.

<sup>119</sup> **Емелина Людмила Анатольевна** – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса юридического факультета имени М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

В статье анализируются основные социальные и юридические проблемы, возникающие при выборе форм воспитания для детей, оставшихся без попечения родителей. Рассматриваются особенности семейной и общественной (государственной) форм воспитания.

Ключевые слова: семья, воспитание детей, приемная семья, усыновление, сирота.

*Emelina L.A. The social and legal problems to choose the form of education of children without parental care.*

In article the author analyzed basic social and legal problems emerging in process of choosing forms of fostering for orphan children. Characteristics of family and public forms of fostering are also considered.

Keywords: Family, upbringing, foster family, adoption.

Усыновление или удочерение совершенно обоснованно считается приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, по сравнению с так называемым общественным воспитанием, т.е. устройством ребенка в государственную организацию на полное государственное обеспечение.

Целью усыновления является воспитание ребенка в семье с обеспечением максимального учета интересов детей, заключающихся в надлежащем воспитании и обеспечении их полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития. Поэтому, когда возникает проблема устройства ребенка, лишившегося родительского попечения, обязательно должны предприниматься поиски усыновителя (опекуна, попечителя, приемного родителя). И только при безуспешности такого поиска несовершеннолетний попадает в одну из детских организаций, которая заменяет ребенку семью.

При устройстве ребенка в семью учитываются особенности его характера, состояние здоровья, возраст, пол и многое другое. В числе критериев подбора ребенка часто учитывается также этническое происхождение ребенка, его принадлежность к определенной религии или культуре, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании с тем, чтобы избежать в дальнейшем всякого рода осложнений в процессе семейного воспитания, особенно когда речь идет о сформировавшейся личности подростка.

В настоящее время, несмотря на позитивную динамику семейного устройства детей, оставшихся без попечения родителей, существует множество проблем в этой сфере, таких как отказ от детей и возвращение их в детские дома.

В 2010 году в Российской Федерации было отменено 8213 решений о передаче ребенка на воспитание в семью (в 2008 году – 7834, в 2009 году – 8381).

В большинстве случаев причинами невыполнения усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями своих обязанностей являются недостаточная правовая и педагогическая подготовленность указанных лиц к проблемам воспитания приемного ребенка, а также их личностные особенности.

Одним из путей улучшения сложившейся ситуации в этой сфере является качественная подготовка потенциальных замещающих родителей.

Следует отметить, что в настоящее время законодательством Российской Федерации предусмотрено прохождение подготовки гражданами, выразившими желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством Российской Федерации формах, только по их желанию.

В соответствии с подпунктом "и" пункта 4 Правил подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или

попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством Российской Федерации формах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423<sup>120</sup>, гражданин, выразивший желание стать опекуном или попечителем, представляет в орган опеки и попечительства по месту жительства документ о прохождении подготовки гражданина, выразившего желание стать опекуном, в порядке, установленном указанными Правилами (при наличии).

Требование об обязательном прохождении специальной подготовки кандидатов в замещающие родители, в том числе и при усыновлении ребенка – гражданина иностранного государства, предусмотрено законодательством многих европейских государств: в Великобритании в соответствии с Законом о детях 1989 года утверждены национальные стандарты подготовки как для сотрудников социальных служб, так и для замещающих воспитателей и усыновителей, в Итальянской Республике требование об обязательном прохождении кандидатами в усыновители подготовки установлены законом от 31 декабря 1998 г. № 476, в Королевстве Испания – законом от 28 декабря 2007 г. № 54.

Соответствующие требования содержатся и в международных соглашениях (их проектах) по вопросам усыновления. Договором между Российской Федерацией и Итальянской Республикой о сотрудничестве в области усыновления (удочерения) детей от 6 ноября 2008 г. предусмотрено представление кандидатами в усыновители документов, подтверждающих прохождение ими соответствующей подготовки. Аналогичные положения включены в проекты договоров о сотрудничестве в области усыновления (удочерения) детей с США, Францией, Испанией и другими государствами.

В связи с изложенным Министерством образования и науки Российской Федерации во исполнение пункта 2 раздела I протокола заседания президиума Совета при Президенте Российской Федерации по реализации приоритетных национальных проектов и демографической политике от 14 августа 2009 г. № 30 и в целях обеспечения более тщательного отбора кандидатов в усыновители, опекуны (попечители), приемные родители, а также обеспечения прав детей в замещающих семьях был разработан, принят Федеральным Собранием Российской Федерации и с 1 сентября 2012 года вступит в силу Федеральный закон от 30 ноября 2011 года № 351-ФЗ «О внесении изменений в статьи 127 и 146 Семейного кодекса Российской Федерации и статью 271 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»<sup>121</sup> по вопросам подготовки лиц, желающих взять на воспитание детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

<sup>120</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. – 2009. – № 21. – Ст. 2572. Далее – Правила № 423.

<sup>121</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. – 2011. – № 49, ч.1. – Ст.7029.

Данный закон обязывает лиц, желающих взять ребенка на воспитание, пройти специальную правовую и психологическую подготовку. В результате усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями граждане смогут стать только после прохождения специальных курсов.

Как указывается в тексте закона, подготовка осуществляется в целях психолого-педагогической и правовой подготовки этих лиц по программе и в порядке, которые утверждаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Финансирование обучения будет осуществляться за счет средств региональных бюджетов.

Главной целью этой подготовки является оказание указанным гражданам психолого-педагогической помощи, которая позволит обеспечить максимально комфортное протекание периода адаптации ребенка, помещенного в семью.

Исключение предусматривается для трех категорий граждан:

1) для усыновителей (удочерителей), являющихся отчимами (мачехами) усыновляемых детей, которые фактически уже воспитывают детей и совместно с ними проживают;

2) для усыновителей (удочерителей), опекунов (попечителей), приемных родителей - близких родственников детей, оставшихся без попечения родителей. При этом под "близкими" родственниками детей для целей настоящего законопроекта понимаются лица, перечень которых определен абзацем третьим статьи 14 Семейного кодекса РФ;

3) для лиц, которые уже были усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено, а также лиц, которые были опекунами (попечителями) и не были отстранены от исполнения возложенных на них обязанностей. Указанные граждане имеют практический опыт воспитания приемных детей, в связи с чем освобождаются от необходимости прохождения обязательной подготовки.

Согласно закону, иностранцы, желающие усыновить или удочерить ребенка из России, также должны будут пройти соответствующую подготовку либо в своей стране, либо в России.

По мнению директора департамента Минобрнауки России Алины Левитской, эти курсы помогут сократить число детей, возвращаемых в детские дома. По ее словам, почти треть кандидатов в приемные родители, прошедших специальную подготовку перед тем, как усыновить ребенка, отказываются от этой идеи. По данным министерства, в 2010 году в семьи российских граждан были переданы 72,5 тысячи детей, в 2007 году – 111,7 тысячи детей. При этом на сегодняшний день в российском банке данных зарегистрированы 127,7 тысячи детей-сирот.

В соответствии с пунктом 24.2 статьи 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов

государственной власти субъектов Российской Федерации»<sup>122</sup> решение вопросов организации и осуществления деятельности по опеке и попечительству отнесено к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации,

Согласно подпункту 10 пункта 1 статьи 8 Федерального закона от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»<sup>123</sup> к полномочиям органов опеки и попечительства относятся подбор, учет и подготовка в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации, граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством формах.

Орган опеки и попечительства обязан подготовить гражданина, выразившего желание стать опекуном, в том числе организовать обучающие семинары, тренинговые занятия по вопросам педагогики и психологии, основам медицинских знаний, а также обеспечить психологическое обследование граждан, выразивших желание стать опекунами, с их согласия для оценки их психологической готовности к приему несовершеннолетнего гражданина в семью (пункт 14 Правил № 423).

Контроль за осуществлением органами опеки и попечительства полномочий по подготовке граждан будет осуществляться в порядке, установленном пунктом 5 статьи 6 и статьей 27 Федерального закона «Об опеке и попечительстве».

Органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации будут утверждаться непосредственно программа и порядок подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, на территории субъекта Российской Федерации. При этом согласно проекту федерального закона осуществлять подготовку граждан смогут как органы опеки и попечительства, так и организации, указанные в пункте 4 статьи 6 Федерального закона «Об опеке и попечительстве».

На основании этого пункта к ним относятся образовательные организации, медицинские организации, оказывающие социальные услуги, иные организации, в том числе для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Порядок наделения организаций соответствующими полномочиями установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»<sup>124</sup> и Приказом Минобрнауки России от 14 сентября 2009 г. № 334 «О реализации

<sup>122</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 42. – Ст. 5005.

<sup>123</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. – 2008. – № 17. – Ст. 1755.

<sup>124</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. – 2009. – № 21. – Ст. 2572.

постановления Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423»<sup>125</sup>.

Действие рассматриваемого закона позволит снизить риск возникновения проблем, связанных с воспитанием детей в новой семье, обеспечит права и законные интересы детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, передаваемых на воспитание в семьи.

Положительные стороны закона достаточно очевидны. Ведь далеко не многие «будущие» родители способны понять и осознать всю специфику развития семейных отношений с ребенком, взятым на воспитание в семью.

Тем не менее, при всех положительных аспектах нововведения, остается за рамками ряд вопросов, требующих дополнительного уточнения.

Один из главных вопросов – это качество специальной подготовки кандидатов в замещающие родители, в том числе и при усыновлении ребенка. Ведь главная цель – это оказание психолого-педагогической помощи (обучающие семинары, тренинговые занятия по вопросам педагогики и психологии, основам медицинских знаний) и тем более обеспечение психологического обследования граждан (с их согласия) для оценки их психологической готовности к приему ребенка в семью.

Не подлежит сомнению и недостаток необходимых специалистов, особенно в регионах, что ставит под сомнение как минимум сроки, а возможно, и принципиальную качественную реализуемость предусмотренной законом схемы подготовки.

\* \* \* \* \*

---

<sup>125</sup> Российская газета. – 2009. – № 252.

**Епанчина М.П. Этико-правовые проблемы трансплантации лица человека<sup>126</sup>**

Принятие нового Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ, обладающего существенными недостатками в части правовой регламентации отношений в сфере донорства органов и тканей человека и их трансплантации (статья 47), явная недостаточность и нечеткость правовой регламентации указанных отношений в Законе РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» от 22.12.1992 № 4180-1 (с последующими изменениями) – в части установления надлежащих гарантий предотвращения незаконных изъятий донорских органов, а также все большее число случаев совершения преступлений в этой сфере ставят на повестку дня вопрос о деонтологических основах медицинской деятельности в обсуждаемой сфере, о существующих этико-правовых проблемах в этой сфере.

Нельзя сказать, что эти вопросы ранее совсем никем не рассматривались; позиций много, и они разные. Но полагаем, тем не менее, что вопрос исследован недостаточно, и считаем необходимым обратиться к выявлению и описанию указанных проблем.

К числу рассматриваемых проблем считаем обоснованным отнести проблему оценки предельного числа донорских органов, которые могут быть имплантированы одному человеку для спасения его жизни.

Понятно, что жизнь любого человека бесценна, и вроде как вести разговор о том, стоило ли «переводить» шесть донорских органов на лечение одного человека, безнравственно. Но как быть с тем, что эти шесть донорских органов могли спасти жизни шестерых человек, а не одного единственного? Применительно ко взрослому человеку указанный вопрос может обсуждаться. А применительно к ребенку?

Это далеко не праздный вопрос. Такие случаи известны.

<sup>126</sup> **Епанчина Мария Петровна** – слушатель юридического факультета им. М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Статья посвящена исследованию содержания этико-правовых проблем трансплантации лица человека.

Ключевые слова: трансплантация лица, трансплантация органов и тканей человека, медицинская помощь, донорский орган.

*Epanchina M.P. Ethical-legal problems of the human face transplant.*

The article investigates the content of ethical and legal problems of the human face transplant.

Keywords: face transplant, transplantation of organs and tissues of human, medical assistance, donor organ.

Так, врачи из детской больницы Бостона провели операцию по пересадке девочке с редчайшей формой саркомы сразу 6 органов, в том числе пищевода, чего в мире ещё никто не делал. Девочку спасли, и она пошла на поправку<sup>127</sup>.

Квинтэссенцией этико-правовых проблем в области трансплантации органов и тканей человека являются этико-правовые проблемы, связанные с пересадкой головного мозга (от человека, тело которого находится в состоянии, исключающем жизнь, в здоровое тело человека с произошедшей и зафиксированной смертью мозга). Этот вопрос пока что гипотетический, но, учитывая темпы развития науки трансплантологии и практики трансплантации, вовсе не такой фантастический, как это могло бы показаться на первый взгляд. В числе таких проблем – проблема установления, не является ли убийством человека изъятие его мозга, проблемы идентификации вновь получившейся личности.

Не фантазийность и не надуманность, а всего лишь пока не наступившая актуальность обсуждения такого рода вопросов (но грядущая в ближайшем будущем) подтверждается наличием комплекса сложнейших этико-правовых проблем, связанных с трансплантацией человеческого лица (англ. – face transplant; франц. – greffe du visage; испанск. – trasplante de cara).

Как отмечает Т. Васильева, «операция по пересадке лица сложна тем, что в этом случае пересаживаются различные типы тканей человека – мышцы, кожа, нервы, кровеносные сосуды, и, кроме того, манипуляции на лице должны быть сделаны прекрасным профессионалом, у которого пальцы являются инструментами настоящего искусства хирургии»<sup>128</sup>.

Впервые пересадка трансплантантов на лице (носа, губ и подбородка) была осуществлена во Франции, в клинике в Амьене, в 2005 году 38-летней Изабель Динуар (Isabelle Dinoire). Лицо этой женщины было полностью обезображено ее собственной собакой. В результате указанные элементы лица были пересажены от женщины, у которой констатировали гибель мозга в результате суицида.

В 2008 году расположенный в Бостоне Brigham & Women's Hospital получил первую в США лицензию на операции по трансплантации лица<sup>129</sup>.

В 2009 году была осуществлена первая пересадка лица, включая пересадку челюсти и языка, в больнице Ла Фе в Валенсии (Испания).

В апреле 2010 года операция по пересадке лица была проведена в Барселоне (Испания)<sup>130</sup>, это была первая полная пересадка лица,

<sup>127</sup> Медицинский прорыв: ребенку пересадили сразу 6 органов // <<http://www.vesti.ru/doc.html?id=704821>>. – 03.02.2012.

<sup>128</sup> Васильева Т. Пересадка лица и связанные с этим этические проблемы // <[http://www.medicus.ru/surgery/pats/?cont=article&art\\_id=14821&toprint=>](http://www.medicus.ru/surgery/pats/?cont=article&art_id=14821&toprint=>).

<sup>129</sup> В США первый госпиталь получил разрешение на трансплантацию лица // <<http://news.mail.ru/society/1641816/>>. – 05.03.2008.

предыдущие были в той или иной степени неполными, частичными пересадками<sup>131</sup>, во время операции пересаживался также костный мозг донора<sup>132</sup>.

В январе 2012 г. первая в Бельгии операция по пересадке лица была успешно осуществлена в Университете Гента, причем при этой операции были пересажены не только мягкие ткани, но и большое количество костей<sup>133</sup>.

Всего к этому времени в мире было проведено 19 таких операций<sup>134</sup>, двое из прооперированных умерли в результате хирургического вмешательства.

Впрочем, с провалами операций тоже не все просто.

Так, китаец Госин Ли, пострадавший от нападения медведя, успешно перенес операцию по трансплантации лица, но самовольно покинул больницу, не долечившись, и скончался дома при попытках долечить себя «народными методами»<sup>135</sup>.

Такие операции показаны при:

– обезображивающе-сильных огневых ожогах лица и головы в целом (реципиент донорского лица в январе 2012 г. в Турции<sup>136</sup>);

– обезображивающе-сильных электрических ожогах лица и головы в целом (случай Далласа Винса (Dallas Wiens)<sup>137</sup> и случай Митча Хантера (Mitch Hunter)<sup>138</sup>);

<sup>130</sup> В Барселоне впервые в мире проведена полная пересадка лица // <<http://www.vesti.ru/doc.html?id=354876>>. – 22.04.2010.

<sup>131</sup> Пересадили лицо целиком! // <[http://www.medikforum.ru/news/medicine\\_news/1856-polnaya-peresadka-lica-proshla-udachno.html](http://www.medikforum.ru/news/medicine_news/1856-polnaya-peresadka-lica-proshla-udachno.html)>. – 23.04.2010.

<sup>132</sup> *Marín H.* El Hospital Vall d'Hebron realiza el primer trasplante total de cara del mundo [Больница Валь д'Эброн осуществила первую полную пересадку лица впервые в мире] // El Mundo (<<http://www.elmundo.es/elmundo/2010/04/22/barcelona/1271926474.html>>). – 23.04.2010.

<sup>133</sup> Бельгийские хирурги научились пересаживать лица // <<http://top.rbc.ru/health/10/01/2012/632843.shtml>>. – 10.01.2012.

<sup>134</sup> В Бельгии проведена первая пересадка лица // <<http://www.vesti.ru/doc.html?id=679820>>. – 09.01.2012.

<sup>135</sup> *Нескучная С.* «Папа, ты такой красивый». Проведена первая в мире полная трансплантация лица // <[http://www.gazeta.ru/science/2011/05/10\\_a\\_3610557.shtml](http://www.gazeta.ru/science/2011/05/10_a_3610557.shtml)>. – 10.05.2011.

<sup>136</sup> Пересадка лица успешно прошла в Турции // <<http://www.newsland.ru/news/detail/id/872615/>>. – 23.01.2012.

<sup>137</sup> *Stein J.* Details of three face transplants offer a closer understanding [Детали трех трансплантаций лица, позволяющие лучше понять] // Los Angeles Times (<<http://www.latimes.com/health/boostershots/la-heb-face-transplants-report-20111228,0,6887102.story>>). – 28.12.2011; Уникальную операцию по полной пересадке лица провели американские врачи // <<http://www.1tv.ru/news/other/173223>>. – 23.03.2011; В Бостоне клиент пластических хирургов показал результаты первой в истории США операции по полной пересадке лица // <<http://www.ntv.ru/novosti/228529/>>. – 10.05.2011; *Нескучная С.* «Папа, ты такой красивый». Проведена первая в мире полная трансплантация лица // <[http://www.gazeta.ru/science/2011/05/10\\_a\\_3610557.shtml](http://www.gazeta.ru/science/2011/05/10_a_3610557.shtml)>. – 10.05.2011.

<sup>138</sup> *Stein J.* Details of three face transplants offer a closer understanding [Детали трех трансплантаций лица, позволяющие лучше понять] // Los Angeles Times

– тяжелых деформирующих травмах лица в результате нападения животных (собак (случай Изабель Динуар (Isabelle Dinoire)), медведей (случай Госина Ли), обезьян (случай Карлы Нэш (Charla Nash)<sup>139</sup>) и др.);

– некоторых генетических заболеваний (например, при нейрофиброматозе первого типа – как у прооперированного во Франции пациента Жерома, которому впервые в мире сделали полную трансплантацию лица, включая пересадку слезных желез, век и ушей<sup>140</sup>);

– тяжелых огнестрельных ранениях в лицо и иных боевых ранениях, обезображивающих лицо.

В 1959 году Жорж Франжю в своем фильме «Глаза без лица» описал ситуацию, когда профессор был готов на все, чтобы спасти свою дочь и вернуть (восстановить) ей лицо, которое она потеряла в ужасной автокатастрофе. Как задается вопросом Филипп Пирнэй, от чего профессор хотел ее «спасти»? Она не была в смертельной опасности. Профессор хотел отстоять право своей дочери на лицо. Фильм был призван доказать, как говорит Филипп Пирнэй, что право на лицо есть одно из первейших неотъемлемых прав человека<sup>141</sup>. Вопрос права на лицо в контексте права на идентичность косвенно был поднят в фильме «Без лица» 1997 года с Н. Кейджем и Дж. Траволтой в главных ролях.

Еще несколько лет назад пересадка лица казалась фантастикой. Однако впечатляющие успехи современной трансплантологии превращают фантастику в действительность, и это поднимает ряд этических, правовых вопросов и проблем, связанных с настоящим и будущим трансплантации лица.

В их числе считаем обоснованным выделить нижеследующие:

1. Вопрос вообще об этичности пересадки человеческого лица.

Как указывает французский исследователь Пьер Ле Коз, вопрос пересадки лица имеет экзистенциальный характер, лицо – это «зеркало уникальности, своеобразия» личности<sup>142</sup>. По мнению Давида Ле Бретона, лицо является «наиболее человеческой» частью тела человека<sup>143</sup>.

(<<http://www.latimes.com/health/boostershots/la-heb-face-transplants-report-20111228,0,6887102.story>>). – 28.12.2011.

<sup>139</sup> Stein J. Details of three face transplants offer a closer understanding [Детали трех трансплантаций лица, позволяющие лучше понять] // Los Angeles Times (<<http://www.latimes.com/health/boostershots/la-heb-face-transplants-report-20111228,0,6887102.story>>). – 28.12.2011.

<sup>140</sup> Fitterman L. Vivre après une greffe du visage [Жить после пересадки лица] // <<http://france-beta.rd.com/sante-la-premiere-greffe-de-visage-4657/>>.

<sup>141</sup> Pimay P. Esthétique, éthique et greffe du visage [Эстетика, этика и пересадка лица] // <[http://www.academiedentaire.fr/attachments/0000/1587/ESTHETIQUE\\_ETHIQUE\\_ET\\_GREFFE\\_DU\\_VISAGE.pdf](http://www.academiedentaire.fr/attachments/0000/1587/ESTHETIQUE_ETHIQUE_ET_GREFFE_DU_VISAGE.pdf)>.

<sup>142</sup> Le Coz P. Greffer un nouveau visage? Les enjeux éthiques [Пересадить новое лицо? Этические проблемы] // <[http://www.medethique.com/IMG/pdf/visage\\_greffe\\_enjeux\\_ethique.pdf](http://www.medethique.com/IMG/pdf/visage_greffe_enjeux_ethique.pdf)>.

<sup>143</sup> Le Breton D. Des visages. Essai d'anthropologie [Лица. Антропологический очерк]. – Paris: Anne-Marie Métailié, 2003. – 334 p.

Это достаточно сложный вопрос.

Не случайно в Великобритании психологические проблемы принятия реципиентом нового лица и высокая вероятность неудачного исхода операции по трансплантации лица помешали ее официальному разрешению. Французские органы государственной власти в области здоровья дали разрешение на проведение таких операций лишь в августе 2009 года<sup>144</sup>.

2. Проблема идентификации реципиента донорского лица и некоторой возможной путаницы его с донором.

При пересадке лица возникает проблема идентификации человека, получившего новое лицо.

В научной статье американской группы лицевых трансплантологов в «Медицинском журнале Новой Англии» было отмечено: *«Мы ожидали немедленных и существенных изменений внешности у этих пациентов. Мы ожидали, что основной каркас лица и объем будут определять окончательные черты внешности, что делает сходство с донорами маловероятным. По нашему субъективному мнению и мнению членов семей двух доноров лиц, пациенты не похожи на своих доноров»*<sup>145</sup>.

Об этом же говорит испанский хирург-трансплантолог Хоан Пере Баррет (Joan Pere Barret), проведший операцию в Барселоне<sup>146</sup>.

Французский хирург Лоран Лантьери (Laurent Lantieri) из Университетской клиники Кретей (Créteil; Валь-де-Марн, пригород Парижа), совершавший такие операции, так же утверждает: *«Мы знаем, что новое лицо принимает форму скелета получателя и что нет никакого риска путаницы»*<sup>147</sup>. Тем не менее проблем все же много.

3. Вопрос о том, какими считать операции по пересадке лица – «косметическими пластическими» или все-таки жизненно-необходимыми.

Трансплантация лица, если, тем более, речь идет о трансплантации слюнных желез, век и ушей, о восстановлении обоняния, совершенно определенно меняет качество жизни человека, делая его несопоставимо более высоким, чем до операции.

Характерно, что финансирование операции по пересадке лица американцу Далласу Винсу (Dallas Wiens) осуществило Министерство

<sup>144</sup> Trasplante de cara [Пересадка лица] // <[http://es.wikipedia.org/wiki/Trasplante\\_de\\_cara](http://es.wikipedia.org/wiki/Trasplante_de_cara)>.

<sup>145</sup> Pomahac B., Pribaz J., Eriksson E., Bueno E.M. et al. Three Patients with Full Facial Transplantation. Brief report [Три пациента с полной трансплантацией лица. Краткий отчет] // The New England Journal of medicine (<<http://www.nejm.org/doi/pdf/10.1056/NEJMoa1111432>>). – 28.12.2011. – P. 8.

<sup>146</sup> Marín H. El Hospital Vall d'Hebron realiza el primer trasplante total de cara del mundo [Больница Валь д'Эброн осуществила первую полную пересадку лица впервые в мире] // El Mundo (<<http://www.elmundo.es/elmundo/2010/04/22/barcelona/1271926474.html>>). – 23.04.2010.

<sup>147</sup> Greffe complète du visage: l'exploit d'une équipe française [Полная пересадка лица: подвиг команды Франции] // <<http://ci.tf1.fr/science/sante/2010-07/greffe-complete-du-visage-l-exploit-d-une-equipe-francaise-5918429.html>>. – 08.07.2010.

обороны США (грант в \$ 3,4 млн. на пять операций по трансплантации) в целях, как было заявлено, последующего использования результатов такой операции для оказания помощи военнослужащим с тяжелыми ранениями лица<sup>148</sup>. То есть в данном случае право на лицо может быть сопряжено с правом военнослужащего на полноценную реабилитацию после боевого ранения.

Для женщины ее лицо – это вообще всё. С изуродованным лицом женщина, исходя из ее психологии, просто считает жизнь невыносимой, то есть можно говорить об отсутствии у нее реальных возможностей сколь-нибудь полноценно реализовать свое право на жизнь.

*«Мое лицо было просто большим кровавым отверстием. Нос, губы, подбородок и большинство моих щек пропали... Я вернулась на планету людей. К тем, у кого есть лицо, улыбка, мимика, которые позволяют им общаться. И я снова живу. Что-то совершенно сумасшедшее, совершенно невообразимое для других я пережила»,* – вспоминала позже Изабель Динуар<sup>149</sup>. Хирург-трансплантолог Жан-Мишель Дюбернар (Jean-Michel Dubernard), пересадивший лицо Изабель Динуар, заявил: *«То, что я увидел, меня потрясло. Эта женщина ходила в маске, а вместо лица было безобразное месиво. Тогда я принял решение: нужно оперировать»*<sup>150</sup>.

Больные вместе с лицом приобретают возможности улыбаться и смеяться и многие другие возможности, позволяющие им более или менее полноценно общаться с другими людьми<sup>151</sup>.

4. Проблема определения наличия у потенциального реципиента жизненной необходимости пересадки лица, отграничения объективно существующих и зафиксированных показаний к такой операции от желания сделать себе такую косметическую пластическую операцию для «омоложения», «смены имиджа» и т.д. (этот аспект в условиях ничтожно малого пока числа произведенных операций и сравнительно большого числа их неудачных результатов не столь актуален, но может актуализироваться в ближайшие годы).

5. Проблема отношения в общественном сознании к принятию идеи при жизни дать согласие на пожертвование собственного лица для целей трансплантации и к принятию идеи дать согласие на изъятие у

<sup>148</sup> US full face transplant patient makes appearance [США осуществляют полную пересадку лица, обеспечивая внешний вид пациента] // The Guardian (<<http://www.guardian.co.uk/world/feedarticle/9637355>>). – 09.05.2011.

<sup>149</sup> Цит. по: Cojean A. Las dos caras de una vida. Isabelle Dinoire, la primera mujer que recibió un trasplante de rostro, relata su experiencia [Две стороны жизни. Изабель Динуар, первая женщина, получившая пересадку лица, рассказывает о своем опыте] // El Pais (<[http://elpais.com/diario/2007/07/08/sociedad/1183845605\\_850215.html](http://elpais.com/diario/2007/07/08/sociedad/1183845605_850215.html)>). – 08.07.2007.

<sup>150</sup> Изабель Динуар не испугала журналистов // <<http://www.ntv.ru/novosti/81610/>>. – 06.02.2006.

<sup>151</sup> Marín H. El Hospital Vall d'Hebron realiza el primer trasplante total de cara del mundo [Больница Валь д'Эброн осуществила первую полную пересадку лица впервые в мире] // El Mundo (<<http://www.elmundo.es/elmundo/2010/04/22/barcelona/1271926474.html>>). – 23.04.2010.

умершего родственника его лица для целей трансплантации (эта проблема является самой сложной и неоднозначной).

6. Проблема утечки персональных данных донора лица, посягающей на достоинство личности донора и причиняющей жестокие нравственные страдания его родственникам.

7. Проблемы психологического принятия реципиентом нового донорского лица.

8. Вопрос о том, имеет ли право пациент, уже единожды получивший донорское лицо, получить позднее второе донорское лицо.

9. Вопрос о том, что делать, если операция по пересадке лица прошла неуспешно.

В 2004 году испанские трансплантологи заявили о наличии технических возможностей проведения операций по пересадке лица (отдельные операции по пересадкам на лице производились давно) и запросили мнение медицинского сообщества и властей. В марте 2005 года Комитет по этике Коллегии врачей Мадрида ответил, что трансплантация может привести к проблемам личности у реципиента и что если операция не удалась, новое лицо не может быть удалено<sup>152</sup>.

10. Вопрос о природе, содержании и особенностях «права на лицо» вообще.

Анализ содержания дискуссий об этических проблемах трансплантации лица, а также исследование правовых вопросов, связанных с трансплантацией лица, позволили сделать авторский вывод о том, что **право на лицо – это одно из важных прав человека, являющееся элементом права на личность и на идентичность личности и являющееся производным от права на достоинство личности и от права на здоровье.**

\* \* \* \* \*

---

<sup>152</sup> Trasplante de cara [Пересадка лица] // <[http://es.wikipedia.org/wiki/Trasplante\\_de\\_cara](http://es.wikipedia.org/wiki/Trasplante_de_cara)>.

## **Худоешко А.А. Законодательство Перу, Венесуэлы и Уругвая об ампаро**<sup>153</sup>

Ампаро (исп. amparo – покровительство, защита, помощь) – в праве Испании и ряда стран Латинской Америки (Мексика, Эквадор, Венесуэла, Перу и др.) особая процедура, являющаяся средством защиты основных конституционных прав личности<sup>154</sup>, это механизм конституционного реагирования на нарушения прав и свобод человека и гражданина в целях восстановления нарушенных прав, прекращения нарушений и т.д.<sup>155</sup>

В настоящей статье будут рассмотрены правовые режимы ампаро в двух латиноамериканских странах – Перу и Венесуэле. Будут представлены авторские нестрогие переводы ключевых законов указанных стран в обозначенной области:

– Закона Перу № 23506 от 08.12.1982 о процедурах habeas corpus и ампаро (с последующими изменениями);

– Органического закона Венесуэлы от 18.12.1987 о процедуре ампаро по защите прав человека и о конституционных гарантиях (с последующими изменениями);

– Закона Восточной Республики Уругвай № 16.011 от 07.12.1988 о действиях в рамках ампаро (с последующими изменениями).

### **Перу**

Основным нормативным правовым актом, детализированно регулировавшим и продолжающим регулировать режим ампаро в Перу в течение почти двадцати лет, является Закон Перу № 23506 от 08.12.1982 о процедурах habeas corpus и ампаро (с последующими изменениями)<sup>156</sup>.

<sup>153</sup> **Худоешко Анастасия Александровна** – аспирант кафедры теории государства и права юридического факультета имени М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Статья посвящена обзору законодательства Перу, Венесуэлы и Уругвая об ампаро. Представлены авторские нестрогие переводы соответствующих законов указанных стран. Ключевые слова: ампаро, конституционный контроль, Перу, Венесуэла, Уругвай, права и свободы человека.

*Khudoeshko A.A. The laws of Peru, Venezuela and Uruguay on Amparo.*

The article provides an overview of the laws of Peru, Venezuela and Uruguay on Amparo. Author presents translations of the relevant laws of these countries.

Keywords: Amparo, a constitutional control, Peru, Venezuela, human rights and freedoms.

<sup>154</sup> Ампаро // <<http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/12967>>.

<sup>155</sup> *Oliver Araujo J.* El recurso de amparo [Механизм ампаро]. – Palma: Facultad de Palma de Mallorca, 1986; *Sánchez Morón M.* El recurso de amparo constitucional. Características actuales y crisis [Механизм конституционного ампаро. Характеристики, актуальные вопросы и кризис]. – Madrid: Centro de Estudios Constitucionales, 1987.

<sup>156</sup> Ley de Perú № 23506 de 8 de diciembre de 1982 de hábeas corpus y amparo // <<http://tc.gob.pe/legconperu/leyhcamp.html>>.

Данный Закон был основан на положениях статьи 295 Конституции Перу от 12.07.1979 (ныне не имеющей силы)<sup>157</sup>, устанавливающей: «Ампаро направлена на защиту конституционно закрепленных прав лиц, нарушенных или подвергающихся угрозе нарушения со стороны любого органа, должностного лица или персоны. Порядок ампаро аналогичен порядку habeas corpus, где это применимо», статьи 298, определяющей компетенцию Суда по конституционным гарантиям (Tribunal de Garantía) рассматривать дела об ампаро, статьи 307, предусматривающей возможность принятия специального закона об ампаро.

Позднее механизм ампаро в Перу был дополнен конституционными гарантиями новой Конституции Перу от 31.12.1993.

Согласно пункту 2 статьи 200 Конституции Перу от 31.12.1993, «процедура ампаро направлена против действия или бездействия любого органа власти, должностного или иного лица, которые нарушают или создают угрозу нарушения всех остальных прав, признаваемых Конституцией, за исключением перечисленных в предыдущем пункте. Процедура ампаро не применяется в отношении правовых норм и судебных решений, вынесенных в ходе надлежащим образом осуществляемого производства по делу»<sup>158</sup>. Предпоследний абзац этой статьи устанавливает, что осуществление процедуры ампаро не приостанавливается во время действия чрезвычайного положения, введение которого предусмотрено статьей 137 Конституции Перу<sup>159</sup>.

В соответствии с пунктом 2 статьи 202 Конституции Перу, к полномочиям Конституционного суда Перу отнесено «рассмотрение в последней и окончательной инстанции решений об отказе в удовлетворении требований по искам... ампаро»<sup>160</sup>.

Накопленный опыт реализации механизма ампаро в целях защиты прав и свобод человека и гражданина был учтен при разработке и принятии в 2004 году Конституционного процессуального кодекса Перу от 28 мая 2004 г.<sup>161</sup>, вступившего в силу с 1 декабря 2004 г.

Раздел I «Общие положения о процедурах habeas corpus, ампаро, habeas data и иска об исполнении» и раздел III «Процедура ампаро» Конституционного процессуального кодекса Перу устанавливают общие и специальные требования к процедуре ампаро.

Как указывает профессор юридического факультета Папского католического университета Перу Сесар Ланда, благодаря принятию Конституционного процессуального кодекса Перу перуанская правовая

<sup>157</sup> Constitución para la República del Perú de 12 de Julio de 1979 // <<http://www.congreso.gob.pe/comisiones/1999/simplificacion/const/1979.htm>>.

<sup>158</sup> Конституции государств Америки: В 3 т. / Под ред. Т.Я. Хабриевой. – Т. 3: Южная Америка. – М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 2006. – 1168 с. – С. 841.

<sup>159</sup> Там же. – С. 842.

<sup>160</sup> Там же. – С. 842.

<sup>161</sup> Código Procesal Constitucional de Perú – Ley de Perú № 28237 de 28.05.2004 // <[http://tc.gob.pe/Codigo\\_Procesal.html](http://tc.gob.pe/Codigo_Procesal.html)>.

система стала первой в Америке, где были систематизированы (кодифицированы) нормы, разбросанные по различным актам и регулирующие конституционные процедуры<sup>162</sup>. По мнению Хулио Фернандеса Картахены, это был инновационный акт<sup>163</sup>.

Вице-президент Конституционного суда Перу Хуан Баутиста Барделли Лартиригойен пишет, что указанный кодекс ввел ряд инструментов для достижения существенно большей эффективности защиты и реализации фундаментальных прав человека, в том числе в рамках процедуры ампаро<sup>164</sup>.

Другой профессор указанного выше факультета Франсиско Хосе Егуйгурен Праели говорит, что соответствующие статьи Конституционного процессуального кодекса Перу установили несколько новых требований в рамках процедуры ампаро, которыми следует руководствоваться в процессе развития и мер и механизмов, обеспечивающих более эффективное исполнение судебных решений, а также исправили некоторые недостатки правового регулирования, которые искажали характер конституционного процесса ампаро в силу как следствие невежества или, напротив, беспринципности некоторых юристов и заявителей, воспринимавших ампаро как возможность вседозволенности. Были учтены также проблемы, связанные с судебной коррупцией, опыт перуанской и зарубежной судебной практики, правовые доктрины. Конституционный процессуальный кодекс более четко установил запреты в рамках процедуры ампаро, внес ряд соответствующих изменений в указанный выше Закон Перу № 23506 от 08.12.1982 о процедурах habeas corpus и ампаро для того, чтобы реагировать на серьезные проблемы в этой области<sup>165</sup>.

Прежде всего, законодательные изменения коснулись перечня оснований для отказа в принятии жалобы об ампаро.

Как указывается в подготовленном коллективом авторов комментарии к указанному кодексу, новации в правовом режиме ампаро

<sup>162</sup> *Landa C.* El amparo en el nuevo Código Procesal Constitucional peruano [Ампаро и новый Конституционный процессуальный кодекс Перу] // Anuario de Derecho Constitucional Latinoamericano. – 2005. – P. 361–384. – P. 361. <<http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/dconstla/cont/2005.1/pr/pr19.pdf>>.

<sup>163</sup> *Fernández Cartagena J.* La acción de amparo en el Código Procesal Constitucional [Ампаро в Конституционном процессуальном кодексе] // El Peruano. – 10 de agosto del 2004.

<sup>164</sup> *Bardelli Lartirigoyen J.B.* El nuevo Código Procesal Constitucional del Perú: una visión introspectiva [Новый Конституционный процессуальный кодекс Перу: интроспективное видение] // Anuario de Derecho Constitucional Latinoamericano. – 2005. – P. 353–360. – P. 353. <<http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/dconstla/cont/2005.1/pr/pr18.pdf>>.

<sup>165</sup> *Eguiguren Praeli F.J.* El amparo como proceso «residual» en el Código Procesal Constitucional peruano. Una opción riesgosa pero indispensable [Ампаро как «остаточный» процесс в перуанском Конституционном процессуальном кодексе. Рискованный, но необходимый выбор] // Anuario de Derecho Constitucional Latinoamericano. – 2007. – P. 371–397. – P. 371–372. <<http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/dconstla/cont/2005.1/pr/pr19.pdf>>.

были направлены на предотвращение злоупотреблений правом и злоупотреблений конкретно ампаро<sup>166</sup>.

По мнению ряда авторов, в числе которых профессора конституционного права того же университета Карлос Месья Рамирес<sup>167</sup>, уже упомянутый Франсиско Хосе Егуйгурен Праели, а также М.А. Рубио Корреа и Е.М. Берналес Баллестерос<sup>168</sup>, этими изменениями был устранен ряд проблем, связанных с возможностями двойного толкования ряда понятий, определяющих выбор заявителем формы защиты нарушенных прав.

Кроме того, нововведения были направлены на то, чтобы наполнить реальным содержанием гарантии процедуры ампаро (как, впрочем, и других конституционных процедур – habeas corpus и др.)<sup>169</sup>.

Так, статья 2 «Процедура» раздела I «Общие положения о процедурах habeas corpus, ампаро, habeas data и иска об исполнении» Конституционного процессуального кодекса Перу устанавливает, что «конституционные процессы habeas corpus, ампаро и habeas data запускаются тогда, когда наличествует угроза или фиксируется факт нарушения конституционных прав в результате имеющего правовые последствия действия или бездействия любого органа, должностного лица или персоны. Когда вы заявляется о наличии угрозы насилия, должна быть уверенность в том, что эта угроза определенная и неизбежная»<sup>170</sup>.

<sup>166</sup> *Abad Yupanqui S.B., Danos Ordóñez J., Eguiguren Praeli F.J., García Belaunde D., Gálvez y Arsenio Oré Guardia J.M.* Código Procesal Constitucional. Comentarios, exposición de motivos, dictámenes e índice alfabético [Процессуальный конституционный кодекс. Комментарии, пояснения, мнения и аналитический индекс]. – Lima: Paleslra, 2004. – 486 p. – P. 68.

<sup>167</sup> *Mesía Ramírez C.* Exégesis del Código Procesal Constitucional [Толкование Конституционного процессуального кодекса]. – Lima, Editorial Gaceta Jurídica, 2004. – 813 p. – P. 119.

<sup>168</sup> *Rubio Correa M.A., Eguiguren Praeli F.J., Bernales Ballesteros E.M.* Los derechos fundamentales en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional. Análisis de los artículos 1, 2 y 3 de la Constitución [Фундаментальные права в практике Конституционного Суда. Анализ статей 1, 2 и 3 Конституции]. – Lima: Fondo Editorial de la Pontificia Universidad Católica del Perú, 2010.

<sup>169</sup> *Eguiguren Praeli F.J.* El amparo como proceso «residual» en el Código Procesal Constitucional peruano. Una opción riesgosa pero indispensable [Ампаро как «остаточный» процесс в перуанском Конституционном процессуальном кодексе. Рискованный, но необходимый выбор] // *Anuario de Derecho Constitucional Latinoamericano*. – 2007. – P. 371–397. <<http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/dconstla/cont/2005.1/pr/pr19.pdf>>.

<sup>170</sup> Código Procesal Constitucional de Perú – Ley de Perú № 28237 de 28.05.2004 // <[http://tc.gob.pe/Codigo\\_Procesal.html](http://tc.gob.pe/Codigo_Procesal.html)>.

### **Венесуэла**

Правовой режим ампаро в Венесуэле установлен статьей 27 Конституции Венесуэлы и Органическим законом Венесуэлы от 18.12.1987 о процедуре ампаро по защите прав человека и о конституционных гарантиях (с последующими изменениями)<sup>171</sup>.

Так, согласно статье 27 Конституции Венесуэлы: «Каждый человек имеет право на защиту со стороны судов в интересах осуществления конституционных прав и гарантий, которые, будучи присущими человеческой личности, не нашли четкого отражения в Конституции или международных договорах по правам человека. Судебное разбирательство, возбуждаемое на основе конституционной процедуры ампаро, является устным, открытым, оперативным, бесплатным и проводится без каких бы то ни было формальностей; и компетентные судебные органы правомочны незамедлительно восстанавливать нарушенный правовой статус, прибегая для этого к наиболее подходящим, на их взгляд, средствам. Учет ведется по календарным дням, и суд рассматривает такие дела в первоочередном порядке, откладывая разбирательство по другим делам. Процедура ампаро с целью защиты свободы или безопасности может быть возбуждена любым человеком, и задержанные лица незамедлительно передаются под защиту суда. Объявление чрезвычайного положения или ограничение конституционных гарантий никоим образом не могут наносить ущерб осуществлению этого права»<sup>172</sup>.

### **Уругвай**

В этой стране процедура ампаро урегулирована Законом Восточной Республики Уругвай № 16.011 от 07.12.1988 о действиях в рамках ампаро (с последующими изменениями)<sup>173</sup>.

Ниже представлены авторские нестрогие переводы (автора настоящей статьи) указанных выше законов Перу, Венесуэлы и Уругвая.

<sup>171</sup> Ley Orgánica de la Republica de Venezuela de 18 de diciembre de 1987 de Amparo sobre Derechos y Garantías Constitucionales // Gaceta Oficial. – 27 de septiembre de 1988. – № 34.060. С последующими изменениями. <<http://www.tsj.gov.ve/legislacion/loadgc.html>>; <<http://190.41.250.173/rij/bases/legisla/venezuel/ley9ve.HTM>>.

<sup>172</sup> Конституции государств Америки: В 3 т. / Под ред. Т.Я. Хабриевой. – Т. 3: Южная Америка. – М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 2006. – 1168 с. – С. 315.

<sup>173</sup> Ley de la República Oriental del Uruguay № 16.011 de 07.12.1988 «Accion de amparo» // <<http://www0.parlamento.gub.uy/leyes/ AccesoTextoLey.asp?Ley=16011&Anchor=>>>.

## **Закон Перу № 23506 от 08.12.1982 о процедурах habeas corpus и ампаро (с последующими изменениями)<sup>174</sup>**

### **Раздел I.**

#### **Статья 1. Цель применения мер защиты**

Целью применения мер защиты является восстановление положения дел, существовавшего до совершения нарушения или существования угрозы нарушения конституционного права.

#### **Статья 2. Случаи, по поводу которых применяются меры защиты**

Меры защиты в виде актов, обязательных для исполнения, применяются в случае совершения нарушения или существования угрозы нарушения конституционных прав посредством совершения действия или бездействия.

#### **Статья 3. Применение мер защиты в случае применения нормы, противоречащей Конституции**

Меры защиты также применяются в случае, если нарушение или угроза нарушения основаны на норме, противоречащей Конституции. Если это предположительно так, недействительность такой нормы рассматривается в том же порядке.

#### **Статья 4. Применение мер защиты в случае бездействия при совершении надлежащих действий**

Меры защиты применяются в случае нарушения конституционного права посредством бездействия при совершении надлежащих действий, по решению, предписывающему безусловное и незамедлительное выполнение таких действий.

#### **Статья 5. Применение мер защиты против судебных решений**

Меры защиты также применяются в тех случаях, если судебная власть за пределами судопроизводства, находящегося в ее компетенции, выносит решение или какое-либо распоряжение, которое нарушает конституционное право.

#### **Статья 6. Случаи, к которым не применяются меры защиты**

Меры защиты не применяются в следующих случаях:

1) когда нарушение или существование угрозы нарушения конституционного права было прекращено, либо если нарушение несет непоправимый характер;

---

<sup>174</sup> Ley de Perú № 23506 de 8 de diciembre de 1982 de hábeas corpus y amparo // <<http://tc.gob.pe/legconperu/leyhcamp.html>>. **Нестрогий перевод с испанского А.А. Худоешко.**

2) против судебного решения, вынесенного в рамках обычной процедуры;

3) когда потерпевшая сторона выбирает рассмотрение дела в обычном судебном порядке;

4) когда заявление о применении мер защиты исходит от административных единиц, включающих в себя государственные предприятия, в отношении действий органов государственной власти и органов, созданных в соответствии с Конституцией, заключающихся в выполнении ими своих функций в обычном порядке.<sup>175</sup>

#### **Статья 7. Об обязанности восполнить процессуальные недостатки и предпочтительном ходатайстве**

Судья обязан восполнить недостающие процессуальные действия, которые совершает истец, под ответственностью. Также предпочтение отдается ходатайству о применении мер защиты.

#### **Статья 8. Вступление в силу. Приведение в исполнение**

Окончательное решение вступает в законную силу, исключительно если податель жалобы с ним согласен. (...)

#### **Статья 9. Обязательный прецедент. Исключительные случаи**

Решения о применении процедур habeas corpus и ампаро становятся прецедентами, обязательными к дальнейшему применению, когда устанавливают общие принципы сферы применения. В принципиально новых случаях, отходя от прецедента, судьи излагают фактические причины и права, на которых основываются новые решения.

#### **Статья 10. Защита государства и государственных служащих**

Когда правонарушителем является государство или государственный служащий, их защита в суде является обязанностью Генерального прокурора Республики, которая относится к случаям осуществления процедуры ампаро в судебном округе Лима. Если это происходит в другом судебном округе, ответственный орган назначает другого защитника, независимо от права прямого вмешательства Генерального прокурора Республики.

#### **Статья 11. Ответственность и санкции, применяемые к правонарушителю**

Если по окончании производства по делу о применении процедур habeas corpus и ампаро определяется лицо, несущее ответственность за совершение правонарушения, выносится решение о начале соответствующего расследования. Являясь представителем государственной власти или государственным служащим, кроме

<sup>175</sup> Действующая редакция текста Закона в соответствии с изменениями, внесенными статьей 2 Закона № 25011 от 08.02.1989.

наложения на него соответствующего наказания, лицо также отстраняется от должности и лишается права занимать государственные должности на срок до двух лет после исполнения основного наказания. Также лицо обязано выплатить судебные издержки и компенсацию за причиненный ущерб.

Применение высших мер не освобождает лицо, совершившее нарушение, от ответственности и наказания. Если ответственность за непосредственно совершение нарушения несут лица, определенные положениями статьи 183 Конституции Перу, в Палату Депутатов незамедлительно с соответствующими целями направляется счет.

## **Раздел II. О процедуре habeas corpus**

### **Глава I. О правах**

#### **Статья 12. Охраняемые права и применение процедуры habeas corpus**

Процедура habeas corpus применяется вследствие нарушения или угрозы нарушения личной свободы в следующих случаях:

- 1) неразглашения политических, религиозных, философских убеждений и иных убеждений какого-либо другого рода;
- 2) касающихся свободы убеждений и вероисповедания;
- 3) нарушения в случае дачи показаний;
- 4) принуждения к принесению присяги или признанию виновности своей или своего супруга или своих родственников до четвертой степени кровного родства или второй степени родства в уголовном деле;
- 5) высылки, изгнания или ссылки без окончательного решения;
- 6) экспатриации или изолирования от места жительства, кроме как по решению суда или применению положений Закона об иностранцах;
- 7) незаконного лишения свободы;
- 8) высылки иностранца, которому было предоставлено политическое убежище, в страну, в которой он подвергнется преследованию со стороны правительства, либо высылки, в случае которой его свобода и безопасность подвергнутся опасности;
- 9) запрета на въезд, транзитный проезд и выезд с территории страны гражданам и проживающим иностранцам, кроме как по решению суда или применению Закона об иностранцах или Закона о здравоохранении;
- 10) ареста, кроме как по письменному мотивированному решению судьи или правоохранительных органов в случае задержания на месте преступления, или, непомещения задержанного в течение 24 часов в место назначения кроме как по соответствующему решению суда в соответствии с подпунктом «g» пункта 20 статьи 2 Конституции Перу и указанных там исключений.
- 11) ареста за денежные долги, за исключением обязательств по алиментам;

12) лишения паспорта на территории или за пределами Республики;

13) лишения или ограничения свободы, кроме случаев, когда это необходимо для расследования преступления в форме и в сроки, установленные законом, в соответствии с подпунктом «i» пункта 20 статьи 2 Конституции Перу;

14) для обеспечения возможности использования услуг адвоката по своему выбору при вызове в суд или при задержании властями;

15) для устранения надзора над местом жительства или приостановления полицейского преследования, когда это угрожает личной свободе;

16) в целях освобождения из-под стражи в случаях, когда задержанный или обвиняемый должен быть освобожден по амнистии или от наказания, когда рассмотрение дела было отложено, когда задержанный или обвиняемый был признан невиновным, и в случаях, когда сроки давности за совершение преступления или исполнения приговора очевидно истекли;

17) для соблюдения соответствующих необходимых формальностей в случае предъявления обвинения или задержания лиц, указанных в статье 183 Конституции Перу.

## **Глава II. О судопроизводстве**

### **Статья 13. Инициирование процедуры habeas corpus**

Подача заявления о процедуре habeas corpus может осуществляться потерпевшим лицом или от его имени? при этом наличие доверенности, гербовой бумаги, вызова в суд истца, права на оплату, подписи адвоката или соблюдения формальных требований к документу не обязательно.

### **Статья 14. Формы подачи заявления о habeas corpus**

Заявление должно быть подано в письменной или устной форме. В последнем случае, заявление подается судье или специально назначенному клерку без соблюдения каких-либо других требований, с кратким изложением фактов дела. Также подача заявления может быть осуществлена посредством телеграфа после удостоверения личности стороны, заявляющей требование, или истца.

### **Статья 15. Компетенция**

Рассмотрение заявления о habeas corpus в столице Республики и в Конституционной Провинции Кальяо осуществляется судьей, специализирующемся на вопросах публичного права. В других судебных округах компетенцией рассмотрения заявлений в случае совершения в них нарушения или существования угрозы нарушения обладают судьи, специализирующиеся на вопросах уголовного права или смешанной

компетенции, в обоих случаях назначаемые конституционной и общественной Палатой Верховного суда Республики.

#### **Статья 16. Необходимые формальные действия в случае незаконного задержания**

Судья, в случае незаконного задержания, определенного положениями статьи 12, предписывает в тот же день соответствующим органам власти предоставить задержанного и объяснить свои действия. Если незаконность задержания подтверждается, задержанный должен быть незамедлительно освобожден судьей. Без достаточности материалов расследования данного дела, определенных настоящей статьей, судья поступает соответственно положениям, закрепленным в статье 18 настоящего Закона.

#### **Статья 17. Компетенция мирового судьи в случае незаконного задержания**

Когда задержание происходит в отдаленном или труднодоступном месте или отличном от того, где задержанный находится, суд издает срочное и безотлагательное распоряжение, в соответствии с которым мировой судья округа, в котором задержание было осуществлено, в тот же день, под свою ответственность, проводит расследование и освобождает задержанного.

#### **Статья 18. Ход дела в других случаях незаконного задержания**

Когда производится незаконное задержание, не определенное положениями предыдущих статей, судья вызывает в суд того или тех, кто совершил нарушение, для объяснения причин нарушения прав и подводит итоги в течение одного рабочего дня. Решение должно содержать личное уведомление задержанного или потерпевшего и быть принято в тот же день.

#### **Статья 19. Способы обжалования**

Обжалованию подлежит лишь окончательное решение соответствующей судебной инстанции. Срок обжалования составляет два рабочих дня.

#### **Статья 20. Ход дела в случае обжалования решения**

Судья передает апелляцию на следующий день после подачи в вышестоящую палату публичного права, который в течение двух рабочих дней назначает сроки судебного разбирательства, с вызовом в суд адвокатов. Срок рассмотрения дела и вынесения решения не может превышать пяти рабочих дней ни при каких обстоятельствах, под ответственность.<sup>176</sup>

<sup>176</sup> Статья изменена в соответствии со статьей 1 Законодательного декрета № 900 от 29.05.1998.

**Статья 21. Обращение об аннулировании решения**

Срок рассмотрения обращения об аннулировании решения составляет два рабочих дня со дня уведомления об окончательном решении вышестоящего суда, и рассмотрение осуществляется только в рамках отказа от процедуры habeas corpus.

**Статья 22. Ход дела в случае обращения об аннулировании решения**

Палата Верховного суда по уголовным делам вызывает для рассмотрения обращения об аннулировании решения в течение двух рабочих дней с момента получения обращения и заслушивает информационные доклады, если нужно, Генерального прокурора Республики, истца и его защитников. Срок вынесения решения не должен ни при каких обстоятельствах превышать пяти рабочих дней, под ответственность.

**Статья 23. Специальные процессуальные нормы**

При судебном рассмотрении такого заявления применяются следующие положения:

- 1) недопустимы какие-либо отводы, кроме как потерпевшей стороны или истца;
- 2) недопустимы самоотводы секретарей и судей;
- 3) судья обязан назначить день и час процессуального рассмотрения дела;
- 4) недопустимо вмешательство прокуратуры, кроме как в целях содействия защите потерпевшей стороны в качестве омбудсмана;
- 5) документированные доказательства должны предоставляться на любой стадии рассмотрения дела, включая рассмотрение дела в Верховном суде;
- 6) судья или суд назначает на должность защитника подателя жалобы, если он об этом ходатайствует, судебные расходы при этом возлагаются на государство;
- 7) недопустима подача ходатайств об отсрочке исполнения или предоставления соответствующей информации, кроме как истцом или пострадавшей стороной.

**Раздел III. О процедуре ампаро****Глава I. О правах****Статья 24. Охраняемые права и правомерность подачи заявления об ампаро**

Процедура ампаро производится в защиту следующих прав:

- 1) неприкосновенность жилища;
- 2) защита от дискриминации в каких бы то ни было формах в отношении пола, расовой принадлежности, языка, религиозных и идеологических взглядов;

- 3) открытое исповедание какой-либо религии, при условии, что таковая не посягает на нравственные основы общества и добрые нравы;
- 4) свобода прессы, информации, коммуникации и выражения мнения, распространяемого любыми доступными методами сообщения;
- 5) свобода заключения договора;
- 6) свобода художественного, интеллектуального и научного творчества;
- 7) неприкосновенность и соблюдение тайны частных документов и переписки;
- 8) право на собрание;
- 9) право на объединение;
- 10) свобода труда;
- 11) право на объединение в профсоюзы;
- 12) право на частную собственность и наследование;
- 13) право на обращение в компетентные органы государственной власти;
- 14) право на индивидуальное и коллективное участие в политической жизни страны;
- 15) право на получение гражданства;
- 16) право на судебные права и судебное разбирательство в сроки, установленные подпунктом «l» пункта 20 статьи 2 Конституции;
- 17) право выбирать вид и место получения образования;
- 18) конституционная гарантия получения образования;
- 19) получение налоговых льгот университетами, образовательными и культурными центрами;
- 20) академическая свобода;
- 21) доступ к средствам социального сообщения, в соответствии со статьей 70 Конституции Перу, и
- 22) другие фундаментальные права человека, закрепленные в Конституции Перу.<sup>177</sup>

### **Статья 25. Права, не подлежащие защите**

Права, закрепленные в разделе шестом «Общие и переходные положения» Конституции Перу, не подлежат защите в рамках процедуры ампаро.

## **Глава II. Процедура**

### **Статья 26. Право проведения процедуры ампаро в отношении потерпевшего лица, его представителя или потерпевшей организации**

Только в случае физической невозможности подачи жалобы, когда посягательство на личную свободу происходит с отсутствием в населенном пункте или по любым другим аналогичным причинам,

<sup>177</sup> См. пункты 16, 21 и 22 настоящей статьи в соответствии с Конституцией Перу от 1993 г. (подпункт «g» пункта 24 статьи 2; статья 35).

заявление об ампаро может подаваться третьими лицами, при этом наличие документов, подтверждающих такое их право, не обязательно, и пострадавшее лицо должно, при появлении такой возможности, подтвердить свое согласие с такими их действиями.

Заявление об ампаро за нарушение или угрозу нарушения конституционных прав по поводу состояния окружающей среды может быть подано любым лицом, даже если нарушение или угроза не затрагивают его права непосредственно. Равные права имеют неправительственные некоммерческие организации, в цели деятельности которых входит защита окружающей среды.

#### **Статья 27. Исчерпание предварительных средств правовой защиты**

Заявление об ампаро может быть подано только в случае исчерпания предварительных средств правовой защиты.

#### **Статья 28. Случаи, в которых не требуется исчерпания предварительных средств правовой защиты**

Исчерпания предварительных средств правовой защиты не требуется, когда:

- 1) решение, не являющееся окончательным в административном процессе, приводится в исполнение до истечения установленного срока;
- 2) исчерпание предварительных средств правовой защиты может привести к непоправимому нарушению прав;
- 3) предварительные средства правовой защиты не признаны как таковые либо прохождение этих стадий было начато подателем заявления без необходимости на то, когда он не был обязан это делать;
- 4) если исчерпание таких средств правовой защиты не укладывается в соответствующие сроки.

#### **Статья 29. Компетенция**

Рассмотрение заявления об ампаро в столице Республики и в Конституционной Провинции Кальяо осуществляется судьей, специализирующемся на вопросах публичного права. В других судебных округах компетенцией рассмотрения заявлений в случае совершения в них нарушения или существования угрозы нарушения обладают судьи, специализирующиеся на вопросах гражданского права или смешанной компетенции.

Если нарушение или угроза нарушения права происходит в судебном порядке, заявление подается в палату публичного права вышестоящего суда, либо, при необходимости, в палату гражданского права или общей компетенции Верховного суда (...).<sup>178</sup>

<sup>178</sup> Статья изменена в соответствии со статьей 2 Законодательного декрета № 900 от 29.05.1998.

**Статья 30. Передача ответчику претензий подателя жалобы об ампаро**

Судья обращается к правонарушителю с целью передачи претензий подателя жалобы в течение трех дней с момента ее подачи.

**Статья 31. Меры по приостановлению действия акта, нарушающего права**

По заявлению стороны на любом этапе рассмотрения дела, когда для заявителя становится неизбежной и очевидной угроза нарушения конституционного права, судья может вынести распоряжение о приостановлении акта, который стал причиной подачи заявления. (...)

Ответ судьи или вышестоящего суда должен быть выработан в срок до двух дней, под ответственность. Решение, принятое судьей или, в случае необходимости, судом, подлежит двойному обжалованию в вышестоящие судебные инстанции, которые принимают решение в срок до трех дней, под ответственность.

Меры по приостановлению действия акта не представляют собой удовлетворения заявления об ампаро.<sup>179</sup>

**Статья 32. Сроки вынесения окончательного решения**

Удовлетворяя требования, изложенные в заявлении, или не удовлетворяя их, судья должен вынести окончательное решение по делу в течение трех дней с момента истечения срока возможности оспаривания, под ответственность.

**Статья 33. Способы обжалования**

Решение суда первой инстанции может быть обжаловано любой из сторон в течение трех дней.

Следствие должно быть произведено вышестоящим судом в течение трех дней с момента подачи апелляции.

**Статья 34. Ход дела в случае обжалования решения**

Получив дело, вышестоящий суд уведомляет в течение трех дней стороны и вышестоящего прокурора по гражданским делам о соответствующем обжаловании и предписывает, в случае необходимости, предоставить соответствующий устный информационный доклад. Срок вынесения решения не должен превышать двадцать дней с момента получения дела.

**Статья 35. Обращение об аннулировании решения**

Обращение об аннулировании решения вышестоящего суда может быть подано в течение трех дней с момента вынесения решения. Такое обращение незамедлительно и своевременно должно быть передано в Верховный суд.

<sup>179</sup> Статья изменена в соответствии со статьей 1 Законодательного декрета № 25433 от 17.04.1992.

### **Статья 36. Ход дела в случае обращения об аннулировании решения**

Рассмотрение такого обращения в Верховном суде должно следовать такой же процедуре рассмотрения дел и в те же сроки, которые применяются при рассмотрении дел в вышестоящем суде.

### **Статья 37. Срок окончания процедуры ампаро**

Возможность подачи заявления об ампаро истекает в течение шестидесяти дней с предъявления обременения, если у заинтересованной стороны в этот срок есть возможность подачи заявления. Если осуществить подачу заявления в этот срок было объективно невозможно, срок исчисляется с момента устранения препятствия.

## **Раздел IV. О приостановлении действия конституционных прав**

### **Статья 38.**

Отменена

## **Раздел V. О международной юрисдикции**

### **Статья 39. Международная компетенция по применению мер защиты**

Для достижения целей, закрепленных в статье 305 Конституции, международные судебные организации, такие как Комитет по правам человека Организации Объединенных Наций, Межамериканская комиссия по правам человека Организации американских государств и другие, в будущем созданные или признанные договорами Перу, и те, которые входят в категорию, определенную статьей 105 Конституции, доступны для обращения в них любого, кто считает, что его права были нарушены, в соответствии с Конституцией.<sup>180</sup>

### **Статья 40. Исполнение решений международных организаций**

Решения международных организаций, имеющие обязательную силу для Перу, не требуют подтверждения законности и действительности, какого-либо пересмотра и проверки. Верховный суд Республики получает решения международных организаций и обеспечивает их безоговорочное исполнение в соответствии с внутренними действующими нормами и процессуальными правилами исполнения окончательных судебных решений.

<sup>180</sup> См. статьи 56 и 205 Конституции Перу от 1993 г.

### **Статья 41. Обязанности Верховного суда перед международными организациями**

Обязанностью Верховного суда перед международными организациями является соблюдение законодательства, решений и других действующих документов в процессе или процессах в связи с подачей жалобы организаций, определенных статьей 39, так же как и всех других начал, которые, по мнению международной организации, являются необходимыми для рассмотрения дел, находящихся под его юрисдикцией.

## **Раздел VI. Другие положения**

### **Глава I. Заключительные положения**

### **Статья 42. Обязательное опубликование окончательных решений**

Все окончательные решения, вынесенные в рамках рассмотрения заявлений о применении процедур habeas corpus и ампаро, после признания и утверждения, должны быть опубликованы в течение пятнадцати последующих дней в Официальной Газете «El Peruano».

### **Статья 43. Обращение о превышении полномочий**

Процессуальный инструментарий под названием «Обращение о превышении полномочий», установленный статьей 1 Законодательного декрета № 20554, продолжает применяться в соответствии с положениями данного Законодательного декрета. Новый органический закон о судебной власти установит новое наименование такого обращения.

### **Статья 44. Распространение и преподавание основ Конституции и прав человека**

В целях соблюдения положений статьи 22 Конституции Перу, устанавливается нижеследующее<sup>181</sup>:

1) Министерство образования, в сотрудничестве с университетами, устанавливает на всех уровнях и модулях обучения изучение Конституции и основ прав человека;

2) Министерство обороны, флота и авиации и Министерство внутренних дел устанавливают требования для центров обучения вооруженных сил и полиции на всех уровнях обучения соответственно конституционным основам;

3) на Министерство юстиции возлагается обязанность опубликования, трансляции и содействия конституционной политике Перу и связанных с ней основных текстов, а также издания и контроля

<sup>181</sup> См. третий пункт статьи 14 Конституции Перу от 1993 г.

учебной литературы, публикаций, текстов, законодательства и конституционного законодательства.

**Статья 45. Аннулирующие положения**  
(...)<sup>182</sup>

**Статья 46.**  
Отменена

**Статья 47. Вступление в силу Закона о процедурах habeas corpus и ампаро**

Настоящий Закон вступает в силу через шестнадцать дней после опубликования в Официальной газете «El Peruano».

**Раздел II. Переходные положения**  
**Статья 48**  
(...)<sup>183</sup>

**Органический закон Венесуэлы от 18.12.1987 о процедуре ампаро по защите прав человека и о конституционных гарантиях (с последующими изменениями)**<sup>184</sup>

**Глава 1. Основные положения**

**Статья 1.** Каждое физическое лицо, проживающее в Республике, либо юридическое лицо, в ней зарегистрированное, вправе ходатайствовать перед компетентными судами об ампаро, предусмотренном статьей 49 Конституции, для того, чтобы использовать и осуществлять конституционные права и гарантии, а также основные права человека, не закрепленные в Конституции прямо, с целью немедленного восстановления нарушенного правового положения.

Гарантия личной свободы, которая регулируется конституционной процедурой habeas corpus, предписана настоящим Законом.

**Статья 2.** Заявление об ампаро подается против любых фактов, действий или случаев проявления халатности органами национальной публичной власти, государственной или муниципальной, а также против

<sup>182</sup> В настоящем переводе не приводится.

<sup>183</sup> В настоящем переводе не приводится.

<sup>184</sup> Ley Orgánica de la Republica de Venezuela de 18 de diciembre de 1987 de Amparo sobre Derechos y Garantías Constitucionales // Gaceta Oficial. – 27 de septiembre de 1988. – № 34.060. С последующими изменениями. <<http://www.tsj.gov.ve/legislacion/loadgc.html>>; <<http://190.41.250.173/rrij/bases/legisla/venezuel/ley9ve.HTM>>. **Нестрогий перевод с испанского А.А. Худоешко.**

фактов, действий или случаев проявления халатности гражданами, юридическими лицами, группами или частными организациями, нарушивших, нарушающих или угрожающих нарушить гарантии или права, защищаемые настоящим Законом.

Вышеуказанное рассматривается как соответствующая угроза для правомерности неизбежного заявления об ампаро.

**Статья 3.** Также процедура ампаро может быть инициирована, если существует нарушение или угроза нарушения, вытекающего из нормы, закрепленной в Конституции. В этом случае решение суда о подаче заявления должно установить несоответствие оспариваемой нормы, и судья уведомляет Верховный суд о соответствующем решении.

Также процедура ампаро может производиться вместе с часто применяемой процедурой установления неконституционности законов и других государственных нормативных актов, в этом случае Верховный суд, если сочтет это необходимым для осуществления конституционной защиты, вправе приостановить действие нормы в отношении конкретных юридических ситуаций, нарушение в которых предполагается, пока принимается судебное решение о недействительности.

**Статья 4.** Кроме того, заявление об ампаро может быть подано, когда Трибунал Республики, выходя в своих действиях за пределы своей компетенции, выносит постановление или решение или распоряжение о действиях, которые нарушали бы конституционное право.

В этих случаях заявление об ампаро должно подаваться в вышестоящий суд, вынесший постановление, который примет решение в краткой и эффективной форме.

**Статья 5.** Заявление об ампаро может подаваться против всех административных актов, судебных процессуальных документов, очевидных действий, отказов от совершения действий и халатности, нарушающих или угрожающих нарушить право или конституционную гарантию, в том случае, если не существует краткосрочных и эффективных мер судебной защиты в соответствии с конституционной защитой.

Когда заявление об ампаро подается против административных актов специального действия или против отказов или запретов администрации, оно может формулироваться перед соответствующим административным судьей (...) В этих случаях Судья в краткой и эффективной форме, в соответствии с положениями статьи 22, если сочтет это необходимым для осуществления конституционной защиты, в качестве гарантии приостанавливает действие оспариваемого акта, пока принимается судебное решение о недействительности.

Отдельный параграф. При осуществлении процедуры ампаро против административных актов вместе с административным

обжалованием, которое основывается на нарушении конституционного права, обжалование осуществляется в любые сроки, даже после истечения сроков давности, определенных настоящим Законом, при этом предварительное исчерпание административных средств не обязательно.

## **Глава II. О допустимости**

**Статья 6.** Заявление об ампаро не является допустимым в следующих случаях:

1) когда прекращается нарушение или угроза нарушения какого-либо конституционного права или гарантии, которые могли быть причиной заявления;

2) когда угроза нарушения конституционного права или конституционной гарантии не является экстренной, возможной или осуществимой для обвиняемого;

3) когда нарушение конституционного права или гарантии представляет собой очевидно непоправимую ситуацию, и при этом невозможно восстановление нарушенного правового положения.

Под непоправимыми посредством проведения процедуры ампаро понимаются действия, после совершения которых невозможно восстановление положения дел в таком виде, в котором оно существовало до совершения нарушения;

4) когда действие или проявление халатности, акт или решение, нарушившие конституционное право или гарантию, были прямо или косвенно вызваны действиями пострадавшей стороны, посягнувшей на публичный порядок или добрые нравы. Презюмируется, что существует очевидное согласие по истечении периода сроков давности, установленного в специальных законах, либо, в случае отсутствия таковых, через 6 месяцев, прошедших с момента нарушения или угрозы нарушения защищенного права. Молчаливым согласием является то, которое включает в себя недвусмысленные признаки согласия;

5) когда пострадавшая сторона предпочла прибегнуть к обычным средствам правовой защиты или ранее использовала средства судебной защиты. В этом случае предполагаемого нарушения или угрозы нарушения конституционного права или гарантии судья должен ссылаться на сроки судопроизводства, установленные статьями 23 и 24 настоящего Закона, с целью временного приостановления действия оспариваемого акта;

6) когда заявление касается решений Верховного суда;

7) в случае приостановления действия конституционных гарантий в соответствии со статьей 241 Конституции Венесуэлы, за исключением случаев, когда оспариваемый акт не имел отношения к декрету о приостановлении;

8) когда не принято еще решение по заявлению об ампаро перед Трибуналом в отношении связи с фактами, на которых оно основано.

### **Глава III. О компетенции**

#### **Статья 7.**

Трибуналы первой инстанции обладают компетенцией по проведению процедуры ампаро, которая связана с сущностью нарушенных или находящихся под угрозой нарушения конституционных прав или гарантий, находящихся под соответствующей юрисдикцией в месте, где происходит факт, действие или случай проявления халатности, дающие повод для подачи заявления об ампаро.

В случае, когда имеются соответствующие сомнения, применяются нормы о предметной подсудности.

Если судья считает себя некомпетентным, он незамедлительно передает проведение процедуры компетентному судье.

Защита свободы и безопасности личности признается судами первой инстанции по уголовным делам согласно процедуре, установленной настоящим Законом.

**Статья 8.** Верховный суд является единственной судебной инстанцией, имеющей сходную компетенцию по поводу защиты нарушенных или находящихся под угрозой нарушения конституционных прав или гарантий, по поводу рассмотрения заявлений об ампаро, подаваемых против фактов, действий или случаев проявления халатности Президентом Республики, министрами, Верховным избирательным советом и другими избирательными органами страны, генеральным прокурором Республики, генеральным поверенным Республики или генеральным инспектором Республики, в сроки и при соблюдении процессуальных формальностей, установленных настоящим Законом.

**Статья 9.** В случае, когда факты, действия или случаи проявления халатности, представляющие собой нарушение или ставящие под угрозу конституционные права или гарантии, происходят там, где не действуют трибуналы первой инстанции, заявление об ампаро подается любому местному судье, который примет решение в соответствии с настоящим Законом.

В течение 24 часов после принятия решения судья должен направить его компетентному трибуналу первой инстанции.

**Статья 10.** Когда те же факты, действия или случаи проявления халатности затрагивают конституционные права или гарантии нескольких лиц, компетентный судья, их рассматривающий, распоряжается, без каких-либо процессуальных промедлений и без побочных вопросов, об объединении этих дел.

**Статья 11.** Когда судья, который рассматривает заявление об ампаро, видит повод для приостановления рассмотрения, установленный Законом, он воздерживается от рассмотрения и

немедленно передает дело и процесс в состоянии, в котором они находятся, в компетентный суд.

Если речь идет о судье Верховного суда, председатель Палаты немедленно призывает в судебное рассмотрение по ампаро соответствующего заместителя.

Отвод недопустим ни в каком случае.

**Статья 12.** Споры о подсудности, возникающие по поводу процедуры ампаро между трибуналами первой инстанции, разрешаются соответствующими вышестоящими судебными органами. Данная процессуальная процедура является короткой и спокойной.

#### **Глава IV. О процедуре**

**Статья 13.** Заявление о конституционном ампаро может подаваться компетентному судье любым физическим или юридическим лицом, прямо или через представителя, независимо от полномочий прокуратуры, уполномоченного по правам ребенка, сельских работников и по трудовым отношениям по данному вопросу, если это применимо.

Подача заявления должна быть доступна всегда, и заявление об ампаро имеет преимущество в рассмотрении трибуналом перед любым другим делом.

**Статья 14.** Процедура ампаро, как основная, так и дополнительная, а также все производные от нее, до вынесения соответствующего решения суда, осуществляется в открытом публичном порядке. Полномочия прокуратуры не ограничивают права и действия частных лиц.

Невмешательство прокуратуры в дело в порядке ампаро не является поводом для восстановления производства по делу или признания недействительности.

**Статья 15.** Судьи, осуществляющие рассмотрение дела в порядке ампаро, не могут задерживать рассмотрение или откладывать его под предлогом проведения консультаций с прокуратурой.

Право на проведение процедуры ампаро предоставляется представителю прокуратуры, которого компетентный судья уведомил о начале производства по делу деловым письмом или телеграммой.

**Статья 16.** Заявление о проведении процедуры ампаро является совершенно бесплатным. Для подачи ходатайства не используется гербовая бумага и марки, в случае крайней необходимости оно может быть передано по телеграфу. В этом случае оно должно быть подтверждено лично или через представителя в течение 3 следующих дней. Кроме того, это может быть осуществлено в устной форме, и в этом случае судья должен составить акт.

**Статья 17.** Судья, осуществляющий рассмотрение дела в порядке ампаро, может постановить, если это не нанесет непоправимый ущерб заявителю, об изъятии доказательств, которые он сочтет необходимыми, для уточнения сомнительных и неясных фактов.

Очевидно, что непоправимый ущерб будет нанесен, если существует иное средство уточнения, более способствующее краткости сроков рассмотрения дела, либо в случае, когда такое изъятие доказательства трудно или маловероятно.

**Статья 18.** В заявлении об ампаро должно быть указано следующее:

1) данные, касающиеся идентификации пострадавшего лица и лица, действующего от его имени, и в этом случае для идентификации достаточно доверенности;

2) место проживания и адрес потерпевшего лица и место совершения нарушения;

3) достаточное определение и обозначение правонарушения и, если возможно, указание на обстоятельства и место;

4) определение нарушенного или находящегося под угрозой нарушения конституционных права или гарантии;

5) текстовое описание фактов, действий или случаев проявления халатности и других обстоятельств, явившихся поводом для подачи заявления об ампаро;

6) а также любые дополнительные разъяснения, связанные с нарушенным правовым положением для наиболее точной квалификации его судом.

В случае подачи заявления в устной форме, оно, по возможности, должно отвечать тем же критериям.

**Статья 19.** Если заявление составлено неопределенно или не отвечает вышеуказанным требованиям, до заявителя доводится требование исправить ошибки и пробелы в течение сорока восьми часов после уведомления. В случае невыполнения этого требования заявителем, заявление об ампаро признается недействительным.

**Статья 20.** На судью, поднявшего заведомо необоснованный вопрос о подсудности, вышестоящим судебным органом налагается штраф в размере не менее пяти тысяч боливаров (Bs. 5 000,00) и не более десяти тысяч боливаров (Bs. 10 000,00).

**Статья 21.** При рассмотрении дела в порядке ампаро судьи должны содействовать и поддерживать абсолютное равенство сторон и, в случае если правонарушение совершено публичной властью, должны исключать из процесса рассмотрения дела процессуальные привилегии.

**Статья 22.** Трибунал, рассматривающий заявление об ампаро, имеет право восстанавливать нарушенное правовое положение, рассмотрев дело в упрощенной форме и без предшествующего рассмотрению предварительного следствия.

В этом случае решение об ампаро должно основываться и обосновываться на доказательствах, которые своим существованием являют презумпцию существования нарушения или угрозы нарушения.

**Статья 23.** Если судья не решает немедленно восстановить нарушенное правовое положение в соответствии с положениями предыдущей статьи, он обязывает властную структуру, общественную или коммерческую организацию, которой вменяется нарушение или угроза нарушения конституционных прав или гарантий, в течение 48 часов с момента получения уведомления предоставить информацию о предполагаемом нарушении или угрозе нарушения, послужившего основанием для подачи заявления об ампаро.

Непредоставление соответствующей информации рассматривается как согласие с вменяемыми фактами нарушения или угрозы нарушения.

**Статья 24.** Информационное сообщение, о котором говорится в предыдущей статье, должно содержать в себе лаконичный и краткий доклад о доказательствах, которые предположительно явились причиной нарушения, независимо от полномочий, которыми наделяет статья 17 настоящего Закона компетентного судью.

**Статья 25.** Из конституционной процедуры в порядке ампаро исключаются все формы урегулирования данного вида споров по договоренности между сторонами, независимо от того, что потерпевшая сторона может, в деле любой степени сложности и состояния, отказаться от поданного заявления, кроме случаев, когда дело касается крупного правового аспекта публичного порядка или добрых нравов.

Злонамеренный отказ от права или отказ от рассмотрения дела пострадавшей стороной влечет за собой наложение судьей, занимающимся рассмотрением дела, или, в определенных случаях, вышестоящим судебным органом, штрафа в размере от двух тысяч боливаров (Bs. 2 000,00) до пяти тысяч боливаров (Bs. 5 000,00).

**Статья 26.** Судья, занимающийся рассмотрением дела в порядке ампаро, в течение последующих 96 часов с момента представления информационного сообщения стороной, которая предположительно совершила нарушение, или истечения соответствующего срока, предоставляет сторонам или их законным представителям возможность выступить устно и публично с соответствующими аргументами.

Осуществив данное действие, судья безотлагательно в течение 24 часов выносит решение о применении конституционного ампаро.

**Статья 27.** Трибунал, который вынес решение о применении ампаро, направляет заверенную копию своего решения в компетентный государственный орган, с целью подтверждения правомерности или привлечения к дисциплинарной ответственности должностного лица, виновного в нарушении или угрозе нарушения конституционного права или гарантии независимо от того, какая ответственность, гражданская или уголовная, при этом должна наступить.

Для этого трибунал также направляет копию в прокуратуру.

**Статья 28.** В случае отказа в предоставлении ампаро, трибунал оглашает решение по поводу необдуманности подачи заявления и может наложить санкцию в виде ареста заявителя сроком до десяти дней, если такая необдуманность была очевидна.

**Статья 29.** Судья, принявший решение о восстановлении нарушенного правового положения, отдельно указывает, что судебное решение должно исполняться всеми органами власти Республики под угрозой наказания за неповиновение властям Республики.

**Статья 30.** В случае, когда заявление об ампаро подается на основании нарушения конституционного права посредством халатного осуществления действия или поведения либо неисполнения соответствующих обязанностей органом власти, решение обязывает немедленно и безоговорочно исполнить невыполненные действия.

**Статья 31.** Тот, кто не выполняет решение судьи о предоставлении конституционного ампаро, подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок от 6 до 15 месяцев.

**Статья 32.** Решение о предоставлении конституционного ампаро должно отвечать следующим формальным требованиям:

- a) указание конкретного органа власти, человека или лица, в отношении действия или проявления халатности которого выносится решение об ампаро;
- b) отдельное определение порядка исполнения решения, вместе с необходимыми уточнениями;
- c) сроки исполнения решения.

**Статья 33.** В том случае, когда иск был подан против частных лиц, на проигравшую сторону возлагается обязанность возмещения судебных расходов, кроме случаев, когда их действия имели под собой весомые основания.

Обязанность возмещения судебных расходов не налагается, когда результат действия или проявления халатности наступил до начала расследования. Судья может освободить от выплаты судебных

расходов в случае, когда сторона обращается за ампаро из-за вполне обоснованных опасений насилия или угроз, либо если жалоба не была необоснованной.

**Статья 34.** Совет судей рассматривает как серьезное правонарушение несоблюдение законов при выполнении своих обязанностей частью судей по рассмотрению заявлений об ампаро и вынесению решения в сроки, установленные настоящим Законом.

**Статья 35.** Апелляция против решения, принятого в первой инстанции, рассматривается один раз. Если в течение 3 дней с принятия решения стороны прокуратура или прокуроры не подали апелляцию, решение проверяется соответствующим вышестоящим трибуналом, в который незамедлительно направляется заверенная копия решения. Указанный трибунал принимает решение в срок не более 30 дней.

**Статья 36.** Окончательное решение об ампаро порождает правовые последствия в отношении прав или гарантий объектов процесса, независимо от законных действий или средств сторон.

**Статья 37.** Отказ от предоставления ампаро не влечет правовых последствий ни для гражданской или уголовной ответственности, которую может нести причинитель вреда, ни для каких-либо любых других вопросов.

#### **Глава V. Об ампаро личной свободы и безопасности**

**Статья 38.** Заявление об ампаро о защите личной свободы и безопасности подается в соответствии с положениями, закрепленными настоящим разделом. К заявлению также применяются общие положения об ампаро настоящего Закона.

**Статья 39.** Каждое лицо, явившееся объектом лишения или ограничения его свободы, либо увидевшее угрозу его личной безопасности вместе с нарушением его конституционных гарантий, имеет право на вынесение компетентным судьей, в пределы юрисдикции которого входит место совершения действия, против которого было подано заявление, или место нахождения потерпевшего лица, решения о применении процедуры habeas corpus.

**Статья 40.** Суды первой инстанции по уголовным делам компетентны рассматривать дела в порядке ампаро о личной свободе и безопасности и принимать соответствующие решения. Вышестоящие трибуналы рассматривают их окончательные решения.

**Статья 41.** Заявление может подаваться потерпевшей стороной или любым другим лицом, действующим в ее интересах, в письменном

виде, устном либо посредством телеграфа, при этом наличие адвоката не обязательно; судья после получения начинает предварительное расследование и незамедлительно выносит распоряжение непосредственно тому должностному лицу, которое содержит под стражей потерпевшее лицо, о предоставлении в течение 24 часов информации об основаниях лишения или ограничения свободы.

Заявления, касающиеся личной безопасности, рассматриваются, если отвечают требованиям настоящей статьи.

**Статья 42.** Судья принимает решение в срок не более 96 часов после подачи заявления о незамедлительном освобождении пострадавшего лица или снятии введенных ограничений, если считает, что для нарушения или ограничения свободы нет достаточных формальных оснований. Судья в случае необходимости может при этом также принять меры предосторожности в виде запрета потерпевшему лицу покидать страну на срок не более 30 дней.

**Статья 43.** Решение о применении процедуры habeas corpus или, за недостаточностью оснований, решение об отказе в проведении, рассматривается вышестоящим судебным органом, по поводу которых он должен направить свои рекомендации в тот же день или на следующий.

Такое рассмотрение не препятствует незамедлительному исполнению решения, и вышестоящий трибунал выносит свое решение в течение 72 часов после получения акта.

**Статья 44.** Промедление в законных рамках, осуществляемое органами полиции и другими административными органами власти и по их распоряжению, не должно превышать 8 дней. По прошествии 48 часов должно быть принято мотивированное решение. Исключением в данном случае являются положения, применяемые к уголовному процессу.

**Статья 45.** Когда совершается наказуемое деяние, органы полиции, которые, в соответствии с законом, содействуют отправлению правосудия, могут принимать в качестве временных необходимых и безотлагательных мер задержание предполагаемого правонарушителя или периодическую его явку в соответствующие органы в течение времени проведения предварительного расследования. В обоих случаях распоряжение о принятии таких мер должно быть мотивированным и осуществлено в письменной форме.

**Статья 46.** В случае, определенном в предыдущей статье, задержанный должен быть освобожден распоряжением компетентного судьи в течение 8 дней.

**Статья 47.** Орган, удерживающий под стражей или охраной любое задержанное лицо, имеет своей обязанностью допускать, в соответствии с соответствующими правилами, общение его с адвокатом и ближайшими родственниками.

**Статья 48.** Будут дополнительно введены в силу вышеуказанные положения процессуальных норм.

**Статья 49.** Настоящим отменяются все правовые нормы, противоречащие настоящему Закону.

**Закон Восточной Республики Уругвай № 16.011 от 07.12.1988 о действиях в рамках ампаро (с последующими изменениями)<sup>185</sup>**

Настоящим Законом устанавливаются нормы, в соответствии с которыми любое физическое или юридическое лицо, публичное или частное, может подавать заявление об ампаро против любых фактов, действий или бездействий органов государственной власти и парагосударственных организаций, а также частных лиц, которые очевидно незаконно наносят ущерб его правам и свободам

Сенат и Палата представителей Восточной Республики Уругвай вместе с Генеральной ассамблеей постановляют:

**Статья 1.** Каждое любое физическое или юридическое лицо, публичное или частное, может подавать заявление об ампаро против любых актов, действий или бездействий органов государственной власти и парагосударственных организаций, а также частных лиц, которые фактически или потенциально, по его мнению, очевидно незаконно наносят ущерб, ограничивают, нарушают или угрожают его правам и свободам, признанным статьей 72 Конституции Уругвая, закрепленным напрямую или подразумеваемым ею, за исключением случаев, когда применяется процедура «habeas corpus».

Процедура ампаро не может применяться в следующих случаях:

a) против судебных актов любого характера вне зависимости от органа, издавшего их, равно как и актов, издаваемых органами судебной власти в дополнение к судебным актам вместе с окончательными решениями, а также всех актов в виде распоряжений судей на протяжении судебного процесса;

b) против актов Избирательного суда, вне зависимости от их характера;

<sup>185</sup> Ley de la República Oriental del Uruguay № 16.011 de 07.12.1988 «Accion de amparo» // <<http://www0.parlamento.gub.uy/leyes/ AccesoTextoLey.asp?Ley=16011&Anchor=>>.  
**Нестрогий перевод с испанского А.А. Худоешко.**

с) против законов и постановлений Правительств департаментов, имеющих законную силу в своей юрисдикции.

**Статья 2.** Заявление об ампаро может быть подано только в случае отсутствия других судебных или административных средств правовой защиты, которые могут привести к тому же результату, указанному в пункте «b» статьи 9 настоящего Закона или, если это имеет место быть, в данных конкретных обстоятельствах являются очевидно неэффективными. Если заявление об ампаро является очевидно необоснованным, судья отклоняет его без объяснений и направляет в архив дел.

**Статья 3.** В соответствии с положениями Закона № 15.750 от 24 июня 1985 г., судьи первой инстанции, являющиеся профессиональными юристами, компетентны в отношении сферы, в которой произошел факт, действие или бездействие и место, где они повлекли за собой соответствующие последствия. Очередность рассмотрения определяется датой подачи жалобы.

**Статья 4.** Заявление о применении процедуры ампаро должно быть подано непосредственно лицом, чьему праву или свободе был нанесен ущерб или в отношении чьих прав или свобод возникла угроза нарушения, однако, если само лицо не в состоянии это осуществить, от его лица может действовать какое-либо лицо, определенное статьей 158 Гражданского процессуального кодекса Уругвая, при этом, в случае если оно действует со злым умыслом или преступной небрежностью, оно подлежит ответственности.

Во всех случаях заявление об ампаро должно быть подано в течение тридцати дней с момента наступления факта, совершения действия или бездействия, указанных в статье 1 настоящего Закона. Данный срок не применяется к лицу, чьему праву или свободе был нанесен вред, которое физически не могло подать заявление.

**Статья 5.** Заявление должно быть подано в соответствии с формальными требованиями, закрепленными в Гражданском процессуальном кодексе, с указанием доказательств, которые могут быть использованы в случае необходимости.

Документальные доказательства обязательно должны быть приложены к заявлению.

**Статья 6.** За исключением случаев, указанных в последнем предложении статьи 2 настоящего Закона, судья вызывает стороны на судебное заседание в течение трех дней с момента подачи заявления.

На судебном заседании судья заслушивает объяснения ответчика, принимает доказательства и аргументы. Судья, который может отклонить доказательства как очевидно неуместные и ненужные,

председательствует на судебном заседании под угрозой отвода и допрашивает свидетелей, несмотря на то, что их в тот момент могут допрашивать адвокаты. Еще большей свободой действий в этом отношении обладает полиция и председательствующий в судебном заседании.

В любой момент могут быть приняты меры для скорейшего вынесения решения.

Окончательное решение выносится сразу непосредственно на судебном заседании либо не позднее двадцати четырех часов с момента его завершения. Только в исключительных случаях судебное заседание может быть продлено на срок не более трех дней.

Извещения могут быть переданы через полицейские органы власти. В целях реализации положений пункта «с» статьи 9 настоящего Закона, они передают их в час их издания.

**Статья 7.** Если после подачи заявления и в любой другой момент рассмотрения дела, по мнению судьи, появляется необходимость безотлагательного рассмотрения дела, то судья выносит распоряжение о принятии временных соответствующих мер в рамках ампаро в отношении права или свободы, которая полагается нарушенной.

**Статья 8.** Обстоятельства, сочтенные не относящимися к наступлению оспариваемого факта, совершения оспариваемого действия или бездействия, не мешают подаче заявления, в этом случае судья ограничен в возможном применении временных мер, установленных статьей 7 настоящего Закона, при условии, что они относятся к случаям, отличным от установленных этой нормой.

**Статья 9.** Окончательное решение о предоставлении ампаро должно содержать в себе:

а) указание конкретного органа власти или частного лица, которое осуществляло действие, акт или бездействие и против которого было подано заявление о применении процедуры ампаро;

б) точное определение того, какие действия должны быть совершены или от каких действий следует воздержаться, в течение какого срока должны действовать меры, определенные для исправления ситуации, если таковые определены;

с) срок исполнения решения, который не может превышать двадцати четырех непрерывных часов с момента передачи извещения.

Вместе с тем, отдельно могут налагаться денежные санкции в соответствии с Декретом № 14.978 от 14 декабря 1978 г.

**Статья 10.** В процессе применения процедуры ампаро может быть обжалован окончательный приговор, включая и тот, который содержит в себе отказ в применении процедуры ампаро, являющийся при этом очевидно необоснованным.

Апелляция должна быть подана в письменной форме в установленный срок не свыше трех дней. Судья начинает рассмотрение без дальнейшей передачи в вышестоящие судебные органы, если в применении процедуры было отказано очевидно необоснованно, и извещает об этом сообщением противную сторону в течение трех дней, когда оспариваемое решение является окончательным.

Трибунал принимает решение в течение трех последующих дней после получения решений. Подача обжалования не приостанавливает действие принятых мер в рамках процедуры ампаро, которые прекращаются сразу же после извещения о решении без учета срока для обжалования.

**Статья 11.** Окончательное решение является окончательным относительно объекта обжалования, однако исполнение действий, касающихся сторон, не относящихся непосредственно к ампаро, все равно продолжается.

**Статья 12.** Решение об ампаро не может следовать из предварительных споров, встречных исков или побочных вопросов. Судья по запросу одной из сторон или по собственной инициативе устраняет процессуальные ошибки в материалах дела, обеспечивая соблюдение принципа состязательности сторон.

Когда подается обжалование по поводу неконституционности, в виде исключения или официально (Закон № 13.747 от 10 июля 1969 г.), рассмотрение дела временно приостанавливается до тех пор, пока судья не вынесет распоряжение о принятии предварительных мер, определенных положениями статьи 7 настоящего Закона, либо, в случае необходимости, подробно излагает причины отсутствия необходимости в таких мерах.

**Статья 13.** Действующие процессуальные нормы имеют дополнительный характер в случае недостаточности информации или неясности в основе вышеуказанного.

**Статья 14.** Сообщение, etc.

Зал заседаний Палаты представителей в Монтевидео, 7 декабря 1988 г.

\* \* \* \* \*

### **Загхмут Т.А. О состоянии законодательства арабских государств на современном этапе (на примере Сирии)<sup>186</sup>**

В странах Ближнего Востока в связи с происходящими событиями в значительной степени требуются изменения в законодательствах, регулирующих отношения, складывающиеся, прежде всего, внутри соответствующих государств. Показатель правового уровня того или иного государства и общества, существующего и функционирующего внутри него, – это не только тщательно разработанное законодательство и его соблюдение каждой личностью, но и отношение самой личности к такому обществу и государству. Происходящие на Ближнем Востоке события показали, что существующий в большинстве арабских государств жесткий политический режим не смог удержать население (или его часть) от резких высказываний и протестов против государственной власти, местами дошедших до вооруженных столкновений.

Немалое число ученых, как российских, так и зарубежных, придерживается того мнения, что уровень развития демократии и правовой культуры государств Ближнего Востока, Северной Африки и Персидского залива находится ниже соответствующих показателей стран Западной Европы и Соединенных Штатов Америки. Однако каждое государство является в своем развитии и существовании уникальным, и здесь нельзя искать попытки «европеизации» Ближнего Востока, как это проделывают зачастую ученые в области экономики, права, политики, международных отношений и др.<sup>187</sup>

События, происходящие в последние годы в области внесения изменений в законодательства государств Ближнего Востока, Северной Африки и Персидского залива, а также складывающаяся реальная политическая обстановка опровергают мнение о том, что арабские

<sup>186</sup> **Загхмут Татьяна Анатольевна** – кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета Российского университета дружбы народов.

Статья посвящена состоянию современного законодательства Сирийской Арабской Республики, в частности, отдельным вопросам регулирования прав и свобод человека и гражданина в Сирии.

Ключевые слова: государства Ближнего Востока, мусульманская правовая система, права и свободы человека в Сирии.

*Zagkhamut T.A. About being of legislation of the Arabic states in the modern stage (on the example of Syria).*

The article is devoted to the modern law of the Syrian Arab Republic in particular, certain issues on regulation of the rights and freedoms of man and citizen of Syria.

Keywords: Middle East states, the Muslim legal system, human rights and freedoms in Syria.

<sup>187</sup> **Сатановский Е.** Как только слабеет власть, происходит революция // <<http://rus.ruvr.ru/2011/02/21/45380963.html>>. -- 21.02.2011; **Обама Б.** Неразвитая экономика привела к революциям на Ближнем Востоке // <[http://community.golosameriki.us/\\_-/video/1581536/52775.html?b](http://community.golosameriki.us/_-/video/1581536/52775.html?b)>; **Хаас Р.** Новый Ближний Восток // <[http://globalaffairs.ru/number/n\\_7755](http://globalaffairs.ru/number/n_7755)>.

страны можно подразделить на две основные категории: первая категория – страны с монархической формой правления, характеризующиеся наличием жесткого политического режима, сохранившие правовые системы, базирующиеся на религиозных источниках; вторая категория – государства, имеющие, как правило, республиканскую форму правления и демократический политический режим, а также постепенное «примыкание» к принципу светскости государства.

Для того чтобы понять систему права определенного государства, уровень развития его правовой культуры, необходимо рассмотреть и проанализировать основные права и свободы человека и гражданина, которыми наделяют личность правовые нормы, действующие в соответствующем государстве.

Рассмотрим некоторые правовые нормы Сирии.

Конституция Сирийской Арабской Республики, принятая 13 марта 1973 г., в Преамбуле признает принципы свободы человека и достоинства личности. И хотя наука конституционного права не относит Преамбулу (как часть Конституции) к нормативно-правовому материалу, имеющему прямую силу, в рассматриваемом случае можно сделать вывод о том, что отнесение таких принципов к категории основополагающих свидетельствует о признании основных прав и свобод человека и гражданина первоначальными и имеющими приоритет над всеми остальными. Подтверждением сказанному может являться провозглашение в статье 1 Конституции Сирии данного государства демократическим.

На наш взгляд, норма статьи 3 Конституции Сирии, согласно которой Глава государства должен исповедовать ислам, идет вразрез с демократическими политическими принципами.

Автор разделяет точку зрения известного ученого-конституционалиста М.А. Сапроновой, которая вполне обоснованно считает, что положение главы мусульманского государства напрямую зависит от исламской доктрины, где власть не делится на светскую и духовную, а глава принимает решения на основе норм и принципов, разработанных авторитетными богословами-правоведами<sup>188</sup>.

Сирия представляет собой государство, на территории которого на протяжении длительного времени христианство и мусульманство живут «бок о бок», а христиане составляют 10 % от общего населения Республики – это приблизительно 2,3 млн. человек.

Таким образом, более 2 млн. сирийцев не имеют возможности занять пост Главы государства, более того – выставлять свою кандидатуру на указанную должность.

Что касается вопросов регулирования отношений в области прав человека и гражданина в Сирийской Арабской Республике, то стоит отметить, что таковое законодательство в своем роде уникально:

---

<sup>188</sup> Сапронова М.А. Высшие органы государственной власти арабских республик. – М., 2007. – С. 8.

с одной стороны, оно построено на исламском праве, представляющем собой в течение длительного времени основной правовой источник; с другой стороны – базируется на общепринятых правовых началах, которые в последнее время движутся в сторону демократизации и уважения прав и свобод личности. Сирийская Арабская Республика представляет собой государство, принимающее активное участие в международной правоохранительной деятельности и являющееся членом большого количества международных организаций, осуществляющих деятельность (среди прочих) по охране и защите прав человека и гражданина. Что характерно для арабских государств, в Конституции Сирии отсутствует статья о признании за каждым человеком права на жизнь.

Сирийская Арабская Республика является участником иных международных организаций: Организации Объединенных Наций, Интерпола, Международной организации труда и др. Также Сирия ратифицировала Конвенцию ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих видов обращения и наказания, при этом не признав полномочия Комитета ООН против пыток. В 2005 году Сирийская Арабская Республика присоединилась к Международной конвенции по борьбе с финансированием терроризма, принятой Резолюцией № 54/109 Генассамблеи ООН.

В Сирии до сих пор применяется смертная казнь. Так, по данным организации «Международная амнистия», в 2010 году в Сирийской Арабской Республике эта мера применялась в отношении семи осужденных.

Указанная международная организация свидетельствует и о фактах жестокого обращения в полиции: за 2010 год в Сирийской Арабской Республике в период нахождения под стражей скончались 7 человек при невыясненных подозрительных обстоятельствах<sup>189</sup>. Кроме того, острой проблемой в Сирии до настоящего времени является сохранившийся с древних времен «институт преступлений, совершенных во имя чести», явно нарушающий права и законные интересы женской половины населения.

Нормы Конституции Сирии регулируют экономические отношения в государстве на демократических началах, о чем свидетельствует часть 3 статьи 14, закрепляющая частную собственность, подлежащую конфискации только на основании судебного решения (статья 15 Конституции).

Связь Конституции Сирии как Основного закона государства в определенной мере с религиозными нормами – мусульманским правом – проявляется в тексте Конституции относительно регулирования прав, свобод и обязанностей человека. Так, статья 25 Конституции Сирии устанавливает, что «свобода является священным правом». Нормы этой же статьи устанавливают защиту государством личной свободы,

<sup>189</sup> Доклад Amnesty international 2010. Права человека в современном мире. – М., 2010. – С. 393.

человеческого достоинства и безопасности. Что касается свободы личности, то здесь следует указать, что 1 февраля 2011 г. в Сирии вступил в силу Законодательный декрет № 3 «Преступления, относящиеся к торговле людьми». Данный Законодательный декрет разграничивает жертв на категории: его нормы в отдельные категории выделяют такие особо незащищенные слои населения, как женщин, инвалидов, детей, ставших жертвами такого рода преступлений.

Для защиты достоинства личности, чести и деловой репутации Декрет предписывает не разглашать имена лиц, подвергшихся преступлениям, связанным с торговлей людьми, а также иную информацию о жертвах таких преступлений.

В Сирийской Арабской Республике в структуре Министерства внутренних дел осуществляет деятельность Департамент, специализирующийся на борьбе с торговлей людьми. Этот Департамент призван исполнять свои функции во взаимодействии с Министерством труда и социальных дел, которое предоставляет жертвам подобных преступлений социальную, материальную и психологическую помощь.

Свобода вероисповедания является одной из значимых и гарантируемых свобод человека в арабских государствах, хотя, как правило, официально поддерживается ислам. Однако это не создает помехи правовым нормам, которые разрешают свободу выбора принадлежности той или иной религии – статья 35 Конституции Сирии. Часть 1 статьи 12 Законодательного декрета № 108 Сирийской Арабской Республики запрещает высказывание оскорблений в отношении каких бы то ни было религий и убеждений, а также препятствуют разжиганию межрелигиозной и межконфессиональной ненависти.

Право на образование урегулировано основными законодательными актами, в частности статьей 37 Конституции Сирии. В арабских странах на законодательном уровне закреплён принцип свободы выражения мнения – статья 38 Конституции Сирии; регулируется право на проведение собраний и мирных демонстраций – статья 39 Конституции Сирии. Важнейшее право личности на частную жизнь и семейную тайну закреплено в нормах принятого Законодательного декрета № 108 «О средствах массовой информации». Нормами указанного Декрета охраняются и такие права человека, как неприкосновенность жилища и частной собственности без согласия владельцев.

Указанным Декретом предписано средствам массовой информации воздерживаться при осуществлении своей деятельности от нарушений прав человека всеми возможными способами. Кроме того, нормы Декрета запрещают любым органам власти требовать у журналистов и иных работников СМИ раскрытия источников информации, а единственный орган, который может выдвинуть такое требование, – суд, при этом рассмотрение дела проходит в закрытом судебном заседании (статья 8).

Статья 14 Закона о средствах массовой информации Сирии запрещает СМИ «получать деньги в качестве бонуса или субсидии, или любые особые преимущества любой другой стороной для оказания влияния, чтобы публиковать или не публиковать ту или иную информацию».

Это далеко не полный перечень правовых источников.

В целом, законодательство Сирии достаточно подробно регулирует гарантии прав и свобод человека и гражданина. Законодатель сумел развить правовые нормы до уровня, принятого в большинстве развитых демократических стран, при этом сохранив в правовых вопросах индивидуальные моменты, присущие арабской традиционной культуре и мусульманской правовой системе. Вопрос ставится о том, чтобы создать действенный государственный механизм по точному и неуклонному соблюдению законов.

\* \* \* \* \*

## **Хидзев А.Т. Зарубежный опыт реализации государственно-частного партнерства: Великобритания**<sup>190</sup>

Успешный опыт ряда зарубежных стран наглядно показывает, что государственно-частное партнерство (далее – ГЧП) в современных условиях развития является одной из эффективных, а потому приоритетных форм осуществления функций государства по удовлетворению потребностей общества. Эксперты сходятся во мнении, что наиболее успешным и передовым опытом в области реализации ГЧП (PPP – Public-Private Partnership) обладает Великобритания. С помощью механизма ГЧП британское правительство обеспечивает продуктивное и эффективное сотрудничество государственного и частного сектора, привлекая тем самым инвестиции в строительство объектов общественной инфраструктуры и оказания услуг населению. При этом снижается и нагрузка на бюджет государства, что позволяет перенаправить высвобождающиеся ресурсы на более качественное и эффективное осуществление других программ.

Целью настоящей статьи является попытка проанализировать историю развития и правовую основу института ГЧП в Великобритании, а также показать особенности его применения с учетом специфики рассматриваемого государства.

Как отмечают исследователи, в Великобритании первые шаги по привлечению инвестиций из частного сектора были предприняты при реализации крупных национальных проектов. В качестве примеров можно привести перестройку в 1981 году портовых сооружений в Лондоне, строительство метрополитена, Евротоннеля, а также новых железнодорожных путей сообщения<sup>191</sup>. Следует отметить, что реализация механизма Public-Private Partnership приобрела особый характер и форму – PFI, «The Private Finance Initiative» («Частная финансовая инициатива», ЧФИ). Нормативно-правового регулирования данный институт не получил, в Великобритании до сих пор не существует отдельных правовых норм, регулирующих ГЧП. Это

<sup>190</sup> **Хидзев Алимбек Туземович** – слушатель магистратуры Международного института государственной службы и управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

В статье проанализирована роль государственно-частного партнерства в экономике Великобритании, его развитие и становление как правового института.

Ключевые слова: государственно-частное партнерство, экономика, модернизация, государственное управление.

*Khidzev A.T. Foreign experience in implementing public-private partnerships: the UK.*

In this article the author analyzes the role of public-private partnership in the UK economy and its development as a legal institution.

Keywords: public-private partnership, economy, modernization, public administration.

<sup>191</sup> Мировая практика институционального обеспечения ГЧП // <[http://www.ucates.ru/analytics\\_09](http://www.ucates.ru/analytics_09)>.

связывают, в первую очередь, с прецедентным характером англо-саксонской системы права и закреплением договорной основы регулирования таких отношений.<sup>192</sup> Вместе с тем можно привести некоторые «смежные» с данной областью законы, которые касаются отдельных элементов данного механизма.

Так, в 1997 году для муниципалитетов был принят «Закон для местных органов власти в отношении контрактов», который, согласно исследователям, дает им право «напрямую, без оглядки на «центр», реализовывать проекты ГЧП. С одной стороны, такая свобода действий стимулирует популярность системы ЧФИ в Великобритании, однако с другой требует точного, ясного и юридически подробного составления необходимой документации и контрактов во избежание спорных моментов в процессе осуществления ГЧП»<sup>193</sup>.

Эксперты GLG (Global Legal Group) Ф. Вернон и Дж. Сандерс подчеркивают, что «...в принципе, нет никакого специального правового либо нормативного законодательства, регулирующего госзаказы в PPP/PFI. Однако там, где это применимо, действует в полной мере либо частично Директива ЕС по госзаказам № 2004/18 (как инкорпорированные в правовую систему Великобритании). Во многих секторах есть неуставные руководства, которые обеспечивают определенную форму документооборота. Существует «неписанный» процесс выбора победителя конкурса среди PFI-проектов (в рамках правил ЕС по государственным заказам)...»<sup>194</sup>. На вопрос о наличии пробелов в законодательстве касательно регулирования PFI эксперты отметили, что «в общем, существующие законы применимы к PPP/PFI-проектам, однако в некоторых областях, к примеру: несостоятельность, пенсии, строительство, налоговое законодательство, – приходится воспринимать PPP/PFI как исключение»<sup>195</sup>.

Несмотря на установившийся договорной характер правоотношений и упор на обычаи делового оборота, институт ГЧП в Великобритании прошел долгий и сложный путь апробаций и критики, прежде чем стал весьма успешной формой сотрудничества государства и частного сектора.

Впервые основополагающие идеи PFI были озвучены в 1992 году на заседании Правительства, возглавляемого консерватором Джо Мейджором, впервые были озвучены принципиальные положения PFI, что сразу навлекло на себя многочисленные возражения и жесткую критику.<sup>196</sup> Как отмечает Аллан Грэхэм, член лейбористской партии Парламента Великобритании, целью формирования PFI, согласно

<sup>192</sup> См. например <<http://www.minplan.kz/pressservice/78/35291/>>.

<sup>193</sup> О системе государственно-частного партнерства в Великобритании // <[http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/PPP\\_in\\_UK.pdf](http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/PPP_in_UK.pdf)>.

<sup>194</sup> The International Comparative Legal Guide to: PFI / PPP Projects 2007 // <<http://www.iclg.co.uk/khadmin/Publications/pdf/1033.pdf>>.

<sup>195</sup> The International Comparative Legal Guide to: PFI / PPP Projects 2007 // <<http://www.iclg.co.uk/khadmin/Publications/pdf/1033.pdf>>.

<sup>196</sup> <[http://en.wikipedia.org/wiki/Private\\_finance\\_initiative](http://en.wikipedia.org/wiki/Private_finance_initiative)>.

Постановлению Правительства (1992 Autumn Statement), было «...достижение более тесного контакта между государственным и частным сектором. Это было одним из курсов политики, проложенной Консервативным Правительством, чтобы увеличить роль частного сектора в оказании общественных услуг...»<sup>197</sup> При этом «...PFI влечет за собой передачу рисков, связанных с проектами по оказанию общественных услуг, в частичном либо полном объеме. Там, где частный сектор может лучше справиться с рисками, например в строительстве различных объектов, ответственность должна быть возложена на частных подрядчиков. В обратном случае ответственность будет возложена на плечи государства».<sup>198</sup>

При обсуждении в Палате общин лейбористы отметили, что PFI, по сути, – это отказ от приватизации, и вместо задуманной экономии средств государство столкнется с «грозными обстоятельствами по расходам».<sup>199</sup> Тем не менее, Министерство финансов поддержало данный проект и в 1997 году подтолкнуло лейбористское правительство Тони Блэра к его одобрению после выборов.<sup>200</sup>

Общие положения о ГЧП были приняты, и консенсус в Парламенте по поводу PFI был достигнут на следующих условиях:

- 1) PFI будет реализован на основе проектной деятельности;
- 2) каждый проект PFI будет утвержден только после всестороннего и тщательного анализа на предмет рентабельности, целесообразности и соответствия указанной области (учреждения);
- 3) проводится полная оценка затрат и рисков, которые распределяются между государством и частным инвестором.

На сегодняшний день разработана методика расчетов VFM (Value For Money), благодаря которой высчитываются параметры цены, издержек, соответственно количественным и качественным критериям проекта PFI. Несмотря на указанные противоречия за период с 1997 по 2003 гг. реализовывалось уже 563 проекта общей стоимостью 35,5 млрд. ф.ст. Из 563 проектов 451 были закончены, объекты введены в эксплуатацию. Ниже представлен график, показывающий распределение данных проектов по различным сферам общественной инфраструктуры и оказанию услуг населению:

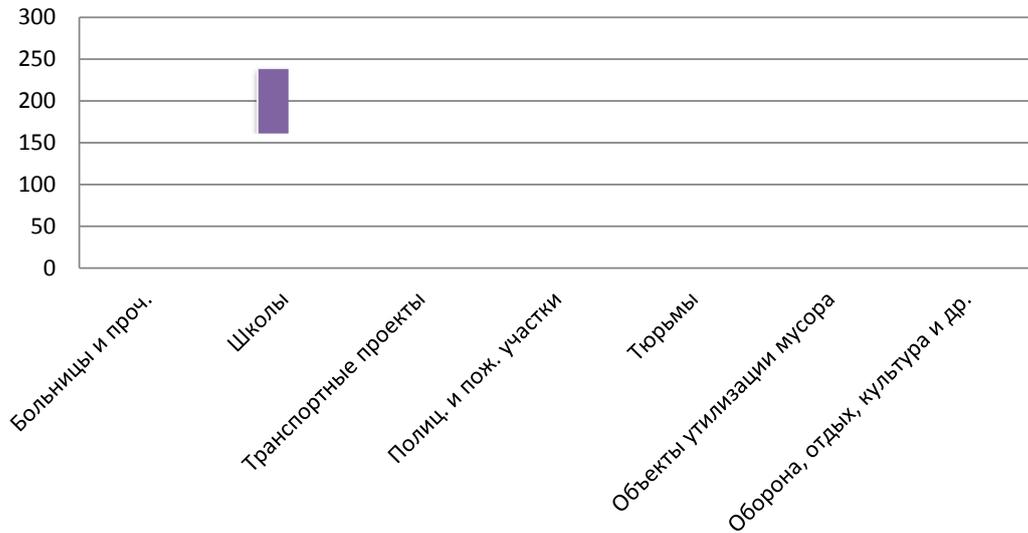
<sup>197</sup> The Private Finance Initiative (PFI). RESEARCH PAPER 01/117 18 DECEMBER 2001 // <<http://www.parliament.uk/documents/commons/lib/research/rp2001/rp01-117.pdf>>.

<sup>198</sup> The Private Finance Initiative (PFI). RESEARCH PAPER 01/117 18 DECEMBER 2001 // <<http://www.parliament.uk/documents/commons/lib/research/rp2001/rp01-117.pdf>>.

<sup>199</sup> *Monbiot G.* This great free-market experiment is more like a corporate welfare scheme // <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2007/sep/04/comment.politics>>. – 04.09.2007.

<sup>200</sup> Следует отметить, что развитие института PFI вызвало бурную реакцию и раскололо общество на сторонников реформы и оппозицию. В числе последних можно отметить некоторых членов Лейбористской партии, профсоюзы, торговые организации, Национальную партию Шотландии, партию «Зеленых», видных исследователей в лице академиков Э. Поллока, М. Холлоуэла, Дж. Шоола, Э. Белла. Сторонниками ГЧП стали Всемирный банк, МВФ и другие крупные организации.

*PFI проекты в Великобритании за 1997–2003гг.*<sup>201</sup>



Наиболее крупными заказчиками реализации программы PFI в Великобритании традиционно стали министерства: транспорта, здравоохранения, обороны, образования и правительство Шотландии.<sup>202</sup>

Всего, по расчетам International Financial Services London (агентства, вошедшего в 2010 г. в состав City UK), было создано порядка 930 ГЧП на общую сумму более 66 млрд. ф.ст. Контракты в форме ЧФИ чаще всего заключались в таких областях, как транспорт, оборона, образование, здравоохранение и правопорядок. По данным Министерства финансов, при помощи контрактов ГЧП было построено более 800 школ, 70 больниц, 45 транспортных проектов.<sup>203</sup>

<sup>201</sup> Использованы данные из следующего источника:  
<[http://www.ucates.ru/analytics\\_09](http://www.ucates.ru/analytics_09)>.

<sup>202</sup> О системе государственно-частного партнёрства в Великобритании // <[http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/GB\\_PPP.pdf](http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/GB_PPP.pdf)>.

<sup>203</sup> О системе государственно-частного партнерства в Великобритании // <[http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/PPP\\_in\\_UK.pdf](http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/PPP_in_UK.pdf)>.

### Динамика привлечения инвестиций по схеме PFI<sup>204</sup>



Источник: британская Ассоциация финансовых услуг, *PFI in the UK & PPP in Europe 2009*.

В 2010 году в Великобритании действовало четыре наиболее известных проекта государственно-частного партнерства (ГЧП), реализованных с группой частных компаний «HCA International». Летом 2010 г. был запущен самый крупный из них – государственный онкологический центр «Кристи» в Манчестере подписал соглашение с группой частных компаний HCA International, которая инвестировала в новый проект 14 миллионов фунтов стерлингов.<sup>205</sup>

Исходя из приведенных данных, видно, что схема ГЧП (PFI) оправдала себя и показала свою эффективность. Большинство объектов инфраструктуры были построены либо реконструированы совместными усилиями государства и частного сектора. Опыт Великобритании наглядно показал, что описанное сотрудничество в современных условиях не только возможно, но и необходимо для успешного и эффективного удовлетворения государством потребностей общества.

\* \* \* \* \*

<sup>204</sup> Источник: О системе государственно-частного партнёрства в Великобритании // [http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/GB\\_PPP.pdf](http://pppinrussia.ru/userfiles/upload/files/PPP%20in%20foring%20country/GB_PPP.pdf).

<sup>205</sup> <http://www.anoufrieu.ru/index.php?id=1050>.

**Редких С.В. Роль Юридического Совещания в правотворческом процессе Временного правительства 1917 года**<sup>206</sup>

В науке истории права существует устоявшееся мнение об отсутствии конституционных процедур в законотворческой деятельности Временного Правительства<sup>207</sup>. Однако анализ источников, содержащихся в архивных фондах, позволяет с определенной долей условности говорить об установлении Временным Правительством особого порядка принятия правовых актов.

В процедурном и фактическом плане правотворческая деятельность правительства состояла из определенных стадий, целью которых было определение порядка подготовки и принятия проекта правового акта.

Правотворческую процедуру Временного Правительства осуществляло Юридическое Совещание, функциональные особенности деятельности которого до сих пор остаются практически не исследованными в историко-правовой литературе. Совещание имело право законодательной инициативы, обсуждало представленные другими органами власти проекты правовых актов, принимало решение об их передаче на утверждение Временному Правительству. Законотворческая деятельность Совещания делилась на три основных направления: рассмотрение законопроектов, разработанных самим Совещанием, утверждение проектов нормативных актов, переданных Совещанию другими органами государственной власти, и собственно рассмотрение и принятие проектов. Юридическое Совещание, как орган,

<sup>206</sup> **Редких Сергей Владимирович** – соискатель ученой степени кандидата юридических наук Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (Нижегородский институт управления). В статье рассматриваются этапы правотворческой деятельности Юридического Совещания 1917 года. Сделан вывод о наличии в деятельности Временного правительства последовательной правотворческой процедуры.

Ключевые слова: Юридическое Совещание, Временное правительство, проект нормативно-правового акта, правотворческая процедура.

*Redkih S.V. Role of the Legal Council in law-making process of the Provisional Government in 1917.*

The article discusses stages of the 1917 Legal Council's law-making activity. In conclusion, the author states that a consecutive law-making procedure took place in the Provisional Government's activity.

Key words: Legal Council, Provisional Government, draft bill, law-making procedure.

<sup>207</sup> См., например: *Чибиряев С.А.* История государства и права России. – М., 2001. – С. 310; *Ерошкин Н.П.* История государственных учреждений дореволюционной России. – М., 1983. – С. 317; *Белошапка Н.В.* Временное правительство 1917 г.: механизм формирования и функционирования. – М., 1998. – С. 47, 144; *Искевич И.С.* Правотворческая деятельность и конституционные проекты Временного правительства: Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – С. 46–77.

входивший в систему исполнительной власти, было наделено правом законодательной инициативы.

10 марта 1917 года на одном из первых заседаний тогда еще Юридическая Комиссия, в будущем преобразованная в Юридическое Собрание, постановила не ограничивать круг своих занятий только рассмотрением уже выработанных проектов законов, но и разрабатывать новые законоположения<sup>208</sup>. Возможность самостоятельной законодательной инициативы, позволила членам Юридического Собрания ходатайствовать о поручении им разработки законопроектов посвященных созыву Учредительного Собрания.

Временное Правительство в Декларации от 3 марта 1917 г. «О создании Временного Правительства, его составе и задачах» обозначило в качестве основной задачи подготовку к созыву Учредительного Собрания на началах всеобщего, равного, тайного и прямого голосования<sup>209</sup>. Законодательное оформление необходимых для реализации указанной задачи правовых актов было поручено Юридическому Собранию.

Наряду с самим Собранием, правотворческой инициативой обладал каждый его член. Представители Юридического Собрания могли самостоятельно разработать проект правового акта и внести его на обсуждение. Так, например, Н.И. Лазаревский самостоятельно разработал и вынес на обсуждение проект Положения «Об использовании водных сил»<sup>210</sup>.

Следующая стадия правотворческого процесса, осуществляемого Юридическим Собранием, заключалась в обсуждении внесенных в Собрание проектов правовых актов. Обсуждение осуществлялось в два этапа. Первый этап обсуждения можно условно назвать «предварительным». В методологическом плане его целесообразно выделить исключительно для проектов, разрабатываемых самим Юридическим Собранием, или же обозначать указанным понятием процедуру активного участия членов Собрания в рабочих комиссиях по разработке законопроектов. Второй этап – «основной» – представлял собой официальное обсуждение законопроектов в заседаниях Юридического Собрания. По результатам официального обсуждения выносились решения о принятии проекта правового акта и передаче его на рассмотрение и утверждение Временному Правительству или же о возвращении проекта на доработку в разработавший его орган.

Члены Юридического Собрания принимали активное участие в деятельности различных государственных структур, обладавших правом законодательной инициативы. Участие членов Юридического Собрания в составе различных вспомогательных учреждений,

<sup>208</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 8.

<sup>209</sup> Титов Ю.П. Хрестоматия по истории государства и права России. – М., 2000. – С. 292.

<sup>210</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 3. Л. 56.

разрабатывающих проекты законов, позволяло апробировать основные положения законодательных инициатив и выслушать мнение общественности по тому или иному вопросу. Затем сведения об отношении представителей общественности к вносимому на рассмотрение Совещания проекту, докладывались на заседании.

Участие представителей Юридического Совещания в разработке проектов правовых актов позволяло им осуществлять единую государственную политику в сфере правотворчества, а также получать частичную общественную экспертизу правовых актов и замечания специалистов в различных областях знаний.

Правовые акты, разработанные органами государственной власти и их вспомогательными структурами, передавались на обсуждение в заседания Юридического Совещания. С этого момента начинался основной этап официального обсуждения законопроектов. Проекты рассматривались членами Совещания и подвергались тщательному анализу, как в целом, так и постатейно. В текст проекта на заседании могли быть внесены редакционные правки. Особое внимание при обсуждении уделялось соответствию проекта общей концепции осуществления реформы и единообразию всей системы схожих законов.

Обсуждение проекта начиналось с доклада члена Совещания или приглашенного сотрудника Министерства внутренних дел, в котором обозначались основные вопросы, на которые необходимо обратить особое внимание при обсуждении законопроекта<sup>211</sup>.

Процесс обсуждения проектов правовых актов Юридическим Совещанием нередко вызывал дискуссии между его членами. Принципиальные вопросы выносились на голосование и могли быть изложены в порядке особого мнения для представления Временному Правительству. Процесс голосования и дискуссионного обсуждения проектов способствовал повышению качества законопроекта.

Обсуждение основных направлений проекта правового акта в строго обязательном порядке проходило при участии всех сторон спора – «большинства» и «меньшинства»<sup>212</sup>.

Деятельность членов Юридического Совещания была направлена на рассмотрение содержательной части проекта правового акта. Соответствие проекта принципам построения нового государства и возможность гармоничного существования в нормативно-правовой системе страны были основными критериями, обеспечивающими акту жизнеспособность.

Последняя стадия правотворческого процесса, осуществлявшаяся Юридическим Совещанием, – принятие проекта правового акта и передача его на рассмотрение Временного Правительства. Принятие законопроекта осуществлялось общим голосованием. Если большинство членов, присутствовавших на

<sup>211</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 170.

<sup>212</sup> См., например: ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 138, 138 об. ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 138 об; ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 140, 140 об.

заседании, голосовало за проект правового акта, он принимался в окончательной редакции и передавался на рассмотрение Временному Правительству. К каждому утвержденному проекту составлялась пояснительная записка и проект постановления Временного правительства об утверждении передаваемого акта.

Всего за время своей деятельности (со 2 марта по 11 декабря 1917 г.) Юридическое Собрание приняло и передало на рассмотрение Временному правительству 56 законопроектов. Среди них были такие проекты, как «О производстве выборов Гласных Городских Дум»<sup>213</sup>, «Об участковых Городских Управлениях»<sup>214</sup>, «О волостном земском управлении»<sup>215</sup>, «О выборах волостных земских гласных»<sup>216</sup>, «О производстве выборов губернских и уездных земских гласных»<sup>217</sup>, «О губернских и уездных комиссарах»<sup>218</sup> и др.

На основании изложенного можно заключить, что правотворческий процесс Российского государства периода Временного Правительства 1917 года осуществлялся по детально разработанной последовательной процедуре, ключевым участником которой было Юридическое Собрание. Установленный Временным Правительством порядок принятия правовых актов способствовал единообразному законодательному регулированию общественных отношений и обеспечению проведения единой государственной политики в сфере правотворчества.

\* \* \* \* \*

<sup>213</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 14. Л. 5-13.

<sup>214</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 2. Л. 87-96.

<sup>215</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 12. Л. 103-143.

<sup>216</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 14. Л. 5-13.

<sup>217</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 12. Л. 143-160.

<sup>218</sup> ГАРФ. Ф. 1792. Оп. 1. Д. 15. Л. 1-10.

**Филиппов Ю.М. К вопросу о развитии процедур внесудебного урегулирования налоговых споров: актуальный опыт налоговых органов США**<sup>219</sup>

Развитие эффективных процедур внесудебного урегулирования споров между гражданами и организациями, с одной стороны, и государственными органами, с другой – является одной из приоритетных задач развития правоприменения в России. Не является исключением в этом отношении и сфера налогов и сборов.

Совершенствование досудебного аудита является в настоящее время приоритетной задачей деятельности ФНС России<sup>220</sup>. Причем повышение качественных показателей рассмотрения жалоб налогоплательщиков предполагает использование в практике деятельности налоговых органов России зарубежного опыта.

В этой связи представляется небезынтесным рассмотреть опыт организации апелляционного обжалования решений, действий и бездействия налоговых органов и их должностных лиц, а также медиации по налоговым спорам, применяемый Службой внутренних доходов (Internal Revenue Service, далее – IRS) Министерства финансов США (US Department of Treasury).

Следует заметить, что имплементация американского опыта в России возможна на уровне процедур и общих принципов. Буквальное заимствование едва ли возможно, принимая во внимание различия в правовой системе России и США.

Общим правилом для всех процедур взаимодействия налогоплательщика и налогового ведомства США при разрешении спорного вопроса является стремление в относительно краткие сроки достичь соглашения, обеспечивающего добровольное исполнение налогоплательщиком обязанности по уплате налога или сбора, соответствующих пеней и штрафов, при стремлении избежать

<sup>219</sup> **Филиппов Юрий Михайлович** – помощник судьи налогового состава Арбитражного суда Московской области.

Статья посвящена актуальным вопросам развития институтов внесудебного урегулирования налоговых споров в США и возможности рецепции данного опыта в практике разрешения аналогичных споров в РФ применительно к нормам действующего законодательства о налогах и сборах.

Ключевые слова: налоговые споры, внесудебное урегулирование, апелляция, медиация, IRS.

*Filippov Yu.M. The Development of Non-Court Tax Disputes Resolution: Recent Trends in US Tax Authorities Practice.*

The article is dedicated to the recent development of tax appeals and mediation in the USA as well as to the possible reception of this experience in Russia, in line with the present Russian tax laws.

Keywords: tax disputes, settlement, tax appeals, tax mediation, IRS.

<sup>220</sup> *Мишустин М.В.* Презентация на международной конференции «Налогообложение: Современный взгляд 2011» // <[http://www.nalog.ru/conf2011/docs/Mishustin\\_FTS\\_Russia\\_rus.pdf](http://www.nalog.ru/conf2011/docs/Mishustin_FTS_Russia_rus.pdf)>.

затратного судебного разбирательства. Характерной особенностью деятельности IRS также является возможность обжалования любых действий должностных лиц службы вышестоящему должностному лицу или в специальное подразделение еще до принятия негативного для налогоплательщика решения. Такая система раннего предупреждения (early warning principle) призвана разрешить конфликт на как можно более ранней стадии.

Доступной всем налогоплательщикам и наиболее простой формой выражения несогласия с любыми действиями (бездействием) или решениями IRS является непосредственное обращение к руководителю соответствующего подразделения IRS или конкретного сотрудника – в форме личной встречи или телефонной конференции<sup>221</sup>.

В случае если желаемый результат не достигнут, налогоплательщик может обратиться в специальную Апелляционную службу (the Appeals), созданную в структуре IRS. Обращение в нее не является обязательным, однако позволяет налогоплательщику, выражающему несогласие с вынесенным решением или ищущему способ необременительного для себя способа исполнения решения, найти компромисс с IRS относительно способа исполнения решения, предполагающего взыскание, равно как и снижения определенных к взысканию денежных сумм.

Миссия Апелляционной службы IRS сформулирована как достижение приемлемого соглашения без обращения в Налоговый суд (Tax Court) или формального административного разбирательства.

Таким образом, апелляционная процедура преследует тройную цель – облегчить процедуру обжалования для налогоплательщика, исключить необходимость подготовки к процессу для самой IRS и, наконец, снизить нагрузку на суды. Это в полной мере соответствует замыслу американского законодателя снизить нагрузку на суды, максимально расширяя спектр внесудебных процедур разрешения налоговых споров<sup>222</sup>. Заметим также, что апелляционная процедура IRS в полной мере отражает исповедуемый в англо-саксонском праве принцип to settle is better than to run a trial (достижение соглашения предпочтительно, по сравнению с решением суда).

Законодательно предусмотрены два основания для обращения в Апелляционную службу:

– получение налогоплательщиком решения или проекта соглашения (IRS Agreement), содержащих указание доначисленных сумм,

– наличие в указанных документах указания на возможность обращения в Апелляционную службу.

Таким образом, процедура упрощенной апелляции доступна не всем налогоплательщикам – в том случае, если основания для

<sup>221</sup> Your Appeal Rights and How to Prepare a Protest if You Don't Agree // Publication 5 (Rev. 01-1999), Catalog Number 46074I.

<sup>222</sup> The IRS Restructuring and Reform Act of 1998 (RRA 98), P.L.105-206.

взыскания носят бесспорный характер, IRS направляет налогоплательщику счет на оплату (IRS Bill), оспаривание которого в апелляционном порядке не предусмотрено<sup>223</sup>.

Рассмотрение жалобы налогоплательщика (Protest) может быть организовано как в заочной форме (Review), так и в форме слушаний (Hearings). При этом процедура слушаний не является формализованной, а налогоплательщик может представлять свою позицию как лично, так и через представителя.

Существенно отметить, что вне зависимости от обращения в Апелляционную службу IRS, а также в ходе апелляционной процедуры налогоплательщик не лишен права обратиться за защитой своих прав и охраняемых законом интересов в суд.

Данное обстоятельство является существенным: принципиальная альтернативность (а не последовательность, как в РФ) апелляционного обжалования и обращения в суд создают у налоговой службы заинтересованность в проведении быстрого и эффективного разбирательства с тем, чтобы устраивающее обе стороны решение было достигнуто до обращения в суд.

При обращении в Апелляционную службу IRS налогоплательщик может ходатайствовать о назначении слушаний по своему делу в письме свободной формы или представив отдельную письменную жалобу (Protest). Подача такой жалобы является обязательной по спорам, связанным с пенсионными планами для сотрудников, деятельностью некоммерческих организаций, товариществ и корпораций вне зависимости от суммы доначислений, всем остальным видам споров, в которых сумма начислений по любому налоговому периоду превышает 25.000 долларов США.

Апелляционная жалоба или письмо с просьбой о назначении слушаний направляется в течение срока на обжалование, указанного в соответствующем решении или письме IRS.

В случае если размер налоговых претензий не превышает 25 000 долларов США, за исключением указанных выше категорий споров, по которым подача письменной жалобы является обязательной, налогоплательщик вправе просить о рассмотрении его обращения по упрощенной процедуре (Small Case Request). В таком случае спор не будет рассматриваться на слушаниях, решение по нему будет принято сотрудником Апелляционной службы IRS на основании изучения доводов налогоплательщика.

Обращение в Апелляционную службу IRS вне зависимости от испрашиваемой формы его рассмотрения должно быть назначено к рассмотрению в течение 90 дней с момента направления. В течение указанного срока жалоба (обращение) передается специалисту по апелляциям и разрешению споров (Appeals/Settlement Officer), который самостоятельно связывается с налогоплательщиком для выбора формы

---

<sup>223</sup> CCH Federal Taxation: Comprehensive Topics 2009. – 3211.

рассмотрения спора, истребования необходимых документов и пояснений.

Срок рассмотрения жалобы не регламентирован законодательно, и на практике занимает от 90 дней до одного года в особо сложных случаях.

Наряду со стандартной процедурой Апелляционная служба IRS также уполномочена принимать участие в ускоренном внесудебном разрешении споров с отдельными категориями налогоплательщиков – Fast Track Settlement (далее – FTS.)

FTS представляет собой внесудебное соглашение между налогоплательщиком и IRS в отношении обязанности по уплате тех или иных налогов и сборов и ее размерах.

Для компаний крупного и среднего бизнеса процедура FTS организуется совместно Апелляционной службой IRS и Управлением по работе с крупным и средним бизнесом IRS (Large and Mid-Size Business Division, далее – LMSB), в соответствии с требованиями Части IV процедурного Регламента IRS<sup>224</sup>.

Процедура LMSB FTS предусмотрена для случаев, когда в ходе осуществления налогового контроля LMSB и налогоплательщик не могут прийти к взаимопониманию и имеющиеся стандартные способы урегулирования спора (например, проведение сверок) исчерпаны. В таком случае до принятия нежелательного решения и, соответственно, до обращения в Апелляционную службу IRS или в суд налогоплательщик может просить о проведении LMSB FTS.

Основным преимуществом процедуры LMSB FTS является ее срок – спор подлежит разрешению в течение, как правило, 120-ти календарных дней. Принятие спора к рассмотрению производится уполномоченным сотрудником Апелляционной службы IRS в течение 10-ти рабочих дней. В разрешении спора принимают участие налогоплательщик, Управление по работе с крупным и средним бизнесом IRS и специально уполномоченный сотрудник Апелляционной службы IRS, утверждающий соглашение сторон. Указанное лицо, хотя и не является в рамках рассматриваемой процедуры медиатором, обеспечивает соблюдение баланса частных и публичных интересов, стремится к поиску компромисса и избежанию судебного процесса, который в условиях США является весьма обременительным для государства.

Очевидным преимуществом процедуры LMSB FTS является возможность обеспечения решения текущих проблем налогоплательщика на экспертном уровне, в том числе за счет привлечения наиболее опытных специалистов Апелляционной службы IRS.

С 2006 г. процедура FTS в тестовом режиме также доступна налогоплательщикам, представляющим малый бизнес, и самозанятым

---

<sup>224</sup> Revenue Procedure, 2003-40. См. также: Internal Revenue Manual 8.26.1. <[http://www.irs.gov/irm/part8/irm\\_08-026-001.html](http://www.irs.gov/irm/part8/irm_08-026-001.html)>.

лицам (Small Business and Self-Employed Taxpayers) в таких городах, как Чикаго (штат Иллинойс), Хьюстон (штат Техас), Сент-Поул (штат Мичиган), Филадельфия (штат Пенсильвания), центральном районе штата Нью-Джерси, а также в городах Сан-Диего, Лагуна Нигель и Риверсайд (все – штат Калифорния).

Данная программа, реализуемая совместно Апелляционной службой IRS и Управлением по работе с малым бизнесом и самозанятыми лицами IRS, носит название SB/SE FTS. Исходя из большого значения малого бизнеса и индивидуальных предпринимателей для развития американской экономики, программе ускоренного урегулирования налоговых споров в этой области придается весьма большое значение<sup>225</sup>.

Процедура рассмотрения в данном случае идентична процедуре LTSB FTS и отличается от последней сокращенными сроками. Срок рассмотрения спора не должен превышать 60-ти дней, и предполагается, что SB/SE FTS в случае успешной имплементации в тестовых городах должно стать полноценной заменой полной апелляционной процедуре и обращению в суд для большинства споров с участием малого бизнеса и индивидуальных предпринимателей.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 8.26.2.5.2 Внутреннего регламента IRS (Internal Revenue Manual), не подлежат урегулированию на основании SB/SE FTS споры, связанные с процедурой принудительного взыскания налогов и сборов, рассматриваемые в отсутствие налогоплательщика и при отсутствии сведений о месте его нахождения, возникающие в связи с моральными или религиозными взглядами лиц (применительно к вопросам налогообложения), споры, по которым в суде назначена дата судебного заседания, споры по операциям с ценными бумагами при коротких продажах, а также споры, по которым имеется преюдициальный судебный акт, окончательное соглашение по уплате налогов между налогоплательщиком и IRS или твердый прецедент.

Последнее обстоятельство свидетельствует о том, что внесудебная процедура урегулирования налоговых споров в США предполагает, тем не менее, учет сложившейся судебной практики и предупреждает ее нарушение.

Начиная с 1 декабря 2008 г. процедура FTS также распространена на некоммерческие организации и государственные и муниципальные учреждения и осуществляется Апелляционной службой IRS совместно с соответствующим Управлением IRS (Tax Exempt and Government Entities).

Процедура TE/GE FTS схожа с описанными выше процедурами LMSB FTS и SB/SE FTS, однако имеет более существенные ограничения с точки зрения предмета споров, которые могут разрешаться с ее помощью. Так, не подлежат применению TE/GE FTS споры, в рамках

---

<sup>225</sup> Steurle C.E. Contemporary US Tax Policy, 2<sup>nd</sup> ed. – Urban Institute Press, 2008. – P. 23.

которых налогоплательщик ранее уклонялся от предоставления налоговой службе документов, участвовал в программах самостоятельного исправления ошибок (Self-Correction Programs) или дополнительного аудита (Audit Closing Agreement Programs), споры, связанные с умышленным уклонением от уплаты налогов, споры, при рассмотрении которых у налоговой службы возникли обоснованные подозрения в отношении возможного совершения мошеннических действий, а также споры, связанные с предоставлением налоговых вычетов, намеченные к разрешению в судебном порядке.

Наряду с ускоренным рассмотрением налоговых споров Апелляционная служба IRS также предоставляет налогоплательщикам возможность урегулирования спора с налоговым ведомством при помощи медитативных процедур.

Представителям малого бизнеса и самозанятым лицам в качестве альтернативы SB/SE FTS предлагается процедура ускоренной медиации – Fast Track Mediation (далее – FTM). Отличие FTM от FTS заключается в том, что сотрудник Апелляционной службы IRS в данном случае выступает как незаинтересованный посредник, оценивающий аргументы сторон, а также их правовую позицию в целом. При этом вопрос о возможности урегулирования спора без суда относится исключительно на усмотрение налогоплательщика и Управления малого бизнеса и самозанятых лиц IRS.

Существенно отметить, что в роли медиатора может выступать только штатный сотрудник IRS, следовательно, даже при использовании альтернативной процедуры урегулирования налоговый спор подлежит разрешению в административном порядке должностным лицом. Именно в силу данного обстоятельства медиатору в рамках процедуры SB/SE FTM отведена активная роль – он может направлять ход рассмотрения спора для достижения взаимоприемлемого решения<sup>226</sup>.

Процедура FTM должна быть завершена в течение 40 дней, за которые сторонам предлагается прийти к соглашению по всем спорным вопросам или в их части<sup>227</sup>.

Эффективность данной процедуры весьма высока. Так, с июня 2002 г., когда FTM стала использоваться на постоянной основе, по июнь 2003 г. было рассмотрено более 200 дел, более половины из которых завершились полным урегулированием спора<sup>228</sup>.

Инициатором медиации могут быть как налогоплательщик, так и Управление малого бизнеса и самозанятых лиц IRS, однако для начала процедуры SB/SE FTM необходимо обязательное согласие второй стороны. В случае, если обе стороны согласны на медиацию, они заключают Соглашение о медиации (Agreement to Mediate), заполняют специальную форму, составляют краткое изложение спорных позиций

---

<sup>226</sup> Internal Revenue Manual 8.26.3.2.

<sup>227</sup> Revenue Procedure 2003-41.

<sup>228</sup> IRS Guidance IR-2003-72, June 03 2003.

(Summary of Issues) и направляют указанные документы в Апелляционную службу IRS.

Процедура FTM может применяться по любым спорам, кроме принятых к рассмотрению судом. По спорам на сумму свыше 100.000 долларов США Управление малого бизнеса и самозанятых лиц IRS выносит специальное заключение о возможности применения процедуры FTM.

Своеобразной формой досудебного урегулирования спора также является раннее обращение в Апелляционную службу IRS (Easy Referral). В рамках данной процедуры налогоплательщик имеет право обратиться в Апелляционную службу IRS непосредственно на этапе проведения налоговой проверки или осуществления взыскания<sup>229</sup>. Цель программы Easy Referral – совместными усилиями налогоплательщика и IRS устранить выявленные ошибки в бухгалтерском и налоговом учете на самой ранней стадии с тем, чтобы установить действительный размер налоговой обязанности и обеспечить добровольное перечисление соответствующих сумм в бюджеты различных уровней. Поскольку обращение в рамках Easy Referral является для налогоплательщика добровольным, предполагается, что он самостоятельно и без принуждения предоставит налоговым органам всю необходимую информацию и документацию по спорному вопросу<sup>230</sup>.

Результатом процедуры Easy Referral является то, что Управление Проверок и взыскания IRS (Exam/Collection) учитывает ее результаты при подготовке решения, исправленные недочеты не выносятся как нарушения.

Таким образом, современная практика налоговых органов США нацелена на максимально широкое внедрение внесудебных процедур урегулирования налоговых споров, реализуемых с участием специально созданной Апелляционной службы, являющейся независимым подразделением Службы внутренних доходов Министерства финансов США, не связанным непосредственно с другими управлениями указанного ведомства и обеспечивающей относительно быстрое и незаинтересованное рассмотрение спорных решений, действий или бездействия налоговых органов и их должностных лиц. При этом в своей деятельности апелляция служба руководствуется не только нормами законодательства о налогах и сборах, но и судебной практикой, расхождения с которой исключаются за счет изъятия из компетенции Апелляционной службы IRS споров, по которым ведется судебное разбирательство, имеются вступившее в законную силу преюдициальное решение или твердый судебный прецедент.

Представляется, что опыт США в области внесудебного урегулирования налоговых споров на стадии апелляцияционного обжалования в вышестоящий налоговый орган и налоговой медиации может быть полезен и для целей совершенствования института

<sup>229</sup> Revenue Procedure 99-28, Sections 1, 2.

<sup>230</sup> Internal Revenue Manual 8.26.4.1.

апелляционного обжалования решений, действий и бездействия налоговых органов и их должностных лиц в РФ.

Кроме того, было бы целесообразно внедрить в практику работы налоговых органов России аналог процедуры Easy Referral, что позволило бы отделить случаи неуплаты налогов и сборов, вызванные счетными и бухгалтерскими ошибками, от тех споров, когда в основе претензий к налогоплательщику лежат действия последнего, направленные на получение налоговой выгоды.

\* \* \* \* \*

## **Бондарев Д.В. Классификация опционного договора** <sup>231</sup>

Понятие опционного договора в настоящее время закреплено в Положении о видах производных финансовых инструментов<sup>232</sup>, которое вступило в силу 4 мая 2010 г. До этого момента понятие опционного договора содержалось в еще одном подзаконном нормативном акте – приказе ФСФР России от 24.08.2006 № 06-95/пз-н «О порядке оказания услуг, способствующих заключению срочных договоров (контрактов), а также особенностях осуществления клиринга срочных договоров (контрактов)»<sup>233</sup>. Примечателен тот факт, что с принятием положения о видах производных финансовых инструментов положение о порядке оказания услуг, способствующих заключению срочных договоров (контрактов), а также особенностях осуществления клиринга срочных договоров (контрактов) не утратило своей силы, а следовательно, в настоящий момент существует два нормативных акта, дающих определение опционного договора. Такое положение дел также не противоречит Федеральному закону «О рынке ценных бумаг»<sup>234</sup>. Посредством принятия Федерального закона от 25.11.2009 № 281-ФЗ в компетенцию ФСФР России было включено полномочие по определению видов производных финансовых инструментов, однако это никак не отразилось на действительности приказа № 06-95/пз-н<sup>235</sup>, который в свое время был также принят ФСФР России.

<sup>231</sup> **Бондарев Денис Владимирович** – руководитель отдела локального права UFS Finance.

Данная статья рассматривает понятие опционного договора через призму двух нормативных правовых актов ФСФР России. Проводится сравнительно-правовой анализ данного понятия, содержащегося в двух разных нормативных правовых актах. Осуществляется классификация опционного договора по четырем основным категориям. Ключевые слова: классификация договоров, опционный договор, приобретение права требования.

*Bondarev D.V. Classification of option contract.*

The article presents definitions of option contract in two normative acts of FSCM Russia. There is comparative law research of definition of option contract in difference normative acts. Also there is classification of option contract through four basic categories.

Keywords: classification of contracts, option contract, preliminary contract, buying legal claim.

<sup>232</sup> Об утверждении Положения о видах производных финансовых инструментов / Утв. Приказом ФСФР России от 04.03.2010 № 10-13/пз-н.

<sup>233</sup> Положение о порядке оказания услуг, способствующих заключению срочных договоров (контрактов), а также особенностях осуществления клиринга срочных договоров (контрактов) / Утв. Приказом ФСФР России от 24.08.2006 № 06-95/пз-н.

<sup>234</sup> Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 22.04.1996. – № 17. – Ст. 1918. С последующими изменениями. Текущая редакция – СПС «Гарант».

<sup>235</sup> Положение о порядке оказания услуг, способствующих заключению срочных договоров (контрактов), а также особенностях осуществления клиринга срочных договоров (контрактов) / Утв. Приказом ФСФР России от 24.08.2006 № 06-95/пз-н.

В соответствии с приказом № 06-95/пз-н опционным договором является поставочный опционный договор и расчетный опционный договор. То есть определение договора раскрывается через его виды.

Поставочными опционными договорами именуется срочные договоры (контракты), предусматривающие: обязанность одной из сторон (лица, обязанного по опционному договору (контракту)) поставить (в случае заключения контракта на покупку) или оплатить (в случае заключения контракта на продажу) другой стороне (лицу, управомоченному по опционному договору (контракту) базовый актив, установленный спецификацией опционного договора (контракта), по требованию последнего, заявленному в определенный период или в определенную дату в будущем, по цене и на иных условиях, определенных при заключении опционного договора (контракта); обязанность лица, управомоченного по опционному договору (контракту), уплатить лицу, обязанному по опционному договору (контракту), денежные средства в счет приобретаемого права требовать исполнения последним обязанности по поставке или оплате базового актива, или обязанность обеих сторон опционного договора (контракта) уплачивать вариационную маржу.

Под расчетными опционными договорами понимаются срочные договоры (контракты), предусматривающие: обязанность одной из сторон (лица, обязанного по опционному договору (контракту)) уплатить на условиях, определенных при заключении договора (контракта), другой стороне (лицу, управомоченному по опционному договору (контракту)) по ее требованию, заявленному в определенный период или в определенную дату в будущем, сумму денежных средств, определенную в соответствии с требованиями спецификации опционного договора (контракта); обязанность лица, управомоченного по опционному договору (контракту), уплатить лицу, обязанному по опционному договору (контракту), денежные средства в счет приобретаемого права требовать исполнения последним обязанности уплатить сумму денежных средств, определенную в соответствии с требованиями спецификации опционного договора (контракта), или обязанность обеих сторон опционного договора (контракта) уплачивать вариационную маржу.

Несколько по другому принципу определение опционного договора было построено в положении о видах производных финансовых инструментов.

Было дано определение понятию поставочного опционного договора, все же остальные относились к расчетным опционным договорам.

Поставочным опционным договором является договор, предусматривающий:

обязанность стороны договора на условиях, определенных при его заключении, в случае предъявления требования другой стороной купить или продать ценные бумаги, валюту или товар, являющийся

базисным (базовым) активом, в том числе путем заключения стороной (сторонами) и (или) лицом (лицами), в интересах которых был заключен опционный договор, договора купли-продажи ценных бумаг, договора купли-продажи иностранной валюты или договора поставки товара;

или

обязанность стороны договора в случае предъявления требования другой стороной заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом, который предусматривает обязанности передать, купить (продать) или поставить ценные бумаги, валюту или товар, и составляющий базисный (базовый) актив.

Расчетный опционный договор можно сформулировать как договор, предусматривающий:

обязанность стороны договора в случае предъявления требования другой стороной периодически и (или) единовременно уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цены (значения) базисного (базового) актива или наступления обстоятельства, являющегося базисным (базовым) активом,

и/или

обязанность стороны договора в случае предъявления требования другой стороной заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом, который не предусматривает обязанности передать, купить (продать) или поставить ценные бумаги, валюту или товар, и составляющий базисный (базовый) актив.

По сути определения, содержащиеся как в нормативном акте 2006 года, так и в нормативном акте 2010 года, одинаковы. В обоих случаях факт наступления обязанности должника зависит всецело от факта направления требования кредитором. Таким образом, приведенную ниже классификацию можно применять к обеим дефинициям опционного договора. За основания классификации будут взяты четыре категории:

- 1) основные и предварительные;
- 2) возмездные и безвозмездные;
- 3) реальные и консенсуальные;
- 4) односторонние и двусторонние.

И поставочный и расчетный опционный договоры содержат в своем определении обязанности по заключению в будущем либо договора купли-продажи, договора поставки, либо договора, являющегося производным финансовым инструментом. Предметом предварительного договора является также обязанность по заключению основного договора в будущем. Однако между опционным договором и стандартным предварительным договором есть одно большое отличие. При заключении типичного предварительного договора обе стороны обязуются заключить в будущем договор. Последствия отказа одной из сторон, причем любой из них, от заключения договора состоят в том, что вторая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При заключении опционного договора только одна

сторона возлагает на себя такую обязанность, причем в обмен на вознаграждение. При отказе держателя<sup>236</sup> опционного договора от своего права (ненаправлении своего требования) вторая сторона не вправе требовать понуждения к заключению договора.

Таким образом, и поставочный и опционный договор являются основными договорами.

Возмездность опционного договора положением о видах производных финансовых инструментов прямо не предусмотрена. Однако в силу положений части 3 статьи 423 ГК РФ опционный договор стоит считать возмездным. В чем же выражается такая возмездность? Обязанность по перечислению денежных средств, возникающая при изменении цены базового актива, вовсе не обозначает наличия такой возмездности. Данная обязанность теоретически может вообще не возникнуть, если цена базового актива с даты заключения опционного договора по дату прекращения его действия не изменится. Обязанность, которая существует у сторон биржевого опционного договора по внесению начальной маржи, также не стоит рассматривать как признак возмездности опционного договора. Данная начальная маржа зачисляется еще до заключения договора и является неким обеспечением исполнения обязанности по выплате вариационной маржи. Вариационная маржа в конечном итоге может быть выплачена как продавцу права, так и его покупателю. Возмездность заключается в том, что за право требования, которым наделяется одна из сторон договора, второй стороне платится вознаграждение, так называемая премия. Таким образом, предметом опционного договора является купля-продажа некоего права требования.

По общему правилу договор считается заключенным с момента получения оферентом акцепта. То есть a-priori все договоры являются консенсуальными. Если же в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества – реальный договор. Федеральное законодательство не указывает на специальный момент заключения опционного договора. Ни положение о видах производных финансовых инструментов, ни положение о порядке оказания услуг, способствующих заключению срочных договоров (контрактов), а также особенностях осуществления клиринга срочных договоров (контрактов) также ничего не говорит о моменте заключения опционного договора. Однако в правилах совершения срочных сделок сказано «срочные контракты считаются заключенными с момента регистрации соответствующих Срочных сделок в Реестре сделок в порядке, установленном настоящими Правилами. Дополнительного оформления, подтверждения или сверки заключенных Срочных

---

<sup>236</sup> В соответствии с обычаями деловой практики под держателем опционного договора понимается та сторона договора, которая имеет право требования на исполнение обязательства, заложенного в опционном контракте.

контрактов Расчетными фирмами или их Клиентами не требуется»<sup>237</sup>. Можно предположить, что биржа установила иной момент заключения, чем это предусмотрено гражданским законодательством. Но учитывая биржевую специфику, закрепить консенсус, достигнутый сторонами, иным способом не представляется возможным. Стороны, заключая сделки на бирже, не знают своих истинных контрагентов, им в этом нет никакой надобности, так как для каждой из сторон ключевым моментом является возможность найти спрос на имеющееся у нее предложение. А поэтому говорить о каких-либо предварительных договоренностях не имеет смысла. Данный механизм заключения сделок схож с механизмом заключения публичного договора. Акцепт происходит автоматически, если предложенная оферта удовлетворяет интересы сторон.

Более того, попытка отнесения опционного договора к реальным договорам противоречит самой природе опционных договоров, к моменту заключения договора стороны не только не передают предмет договора, но чаще всего в этот момент сами не обладают таким имуществом. По такому договору продавец базового актива обязывается передать имущество лишь в будущем, и именно в этом и заключается суть опционного договора. Если же говорить о расчетном опционном договоре, то в этом случае передачи имущества вовсе не происходит и договор исполняется выплатой вариационной маржи. Таким образом, опционный договор считается заключенным с момента достижения соглашения, а не с момента передачи имущества, то есть относится к консенсуальным договорам.

Учитывая тот факт, что предметом опционного договора могут выступать два обязательства: купля-продажа права требования на передачу вещи и уплата вариационной маржи в зависимости от изменения цен на базовый актив, – стоит рассмотреть оба варианта классификации.

Критерием деления на односторонние и двусторонние является наличие взаимных прав и обязанностей у каждой стороны по договору. Односторонние договоры характеризуются наличием у одной стороны только прав, у другой – только обязанностей.

Если рассматривать обязательство по приобретению права требования, то, исходя из природы самой сделки по приобретению, стоит сделать вывод о том, что опционный договор, который предусматривает обязанность стороны договора на условиях, определенных при его заключении, в случае предъявления требования другой стороной купить или продать ценные бумаги, валюту или товар, являющийся базисным (базовым) активом, является двусторонним договором. В обмен на предоставление права предоставляется вознаграждение (премия).

Обязательства по выплате вариационной маржи, на первый взгляд, стоит относить к односторонним, т.к. одна сторона обязуется

---

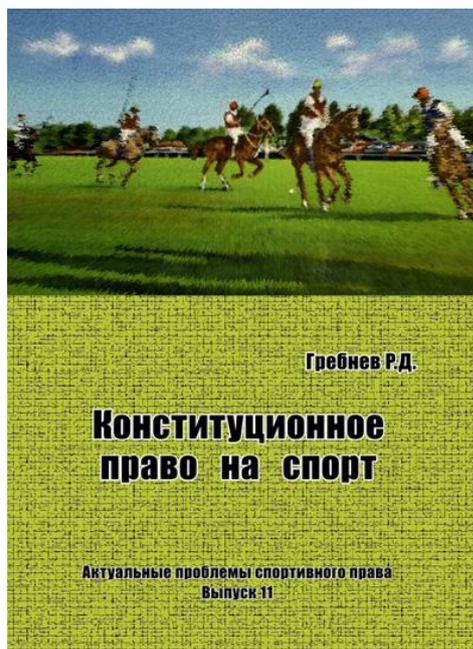
<sup>237</sup> В соответствии с данными правилами под срочными сделками понимаются, в том числе и опционные договоры.

уплачивать денежную сумму вне зависимости от какого-либо встречного предоставления, а только в зависимости от изменения цены базисного актива. Однако данное предложение неверно. Стороны, заключая фьючерсный договор, условились, что выплата вариационной маржи будет происходить, к примеру, в зависимости от изменения цены на ценную бумагу, составляющую базовый актив. Поскольку момент заключения договора – достижение согласия сторон, то обязанность по уплате вариационной маржи возлагается на обе стороны именно с момента заключения договора. Именно с этого момента у сторон возникает реальное обязательство по несению потенциальных убытков.

\* \* \* \* \*

**Кузнецов М.Н. Актуальный вопрос конституционного права**<sup>238</sup>

**Рецензия на научную монографию Р.Д. Гребнева «Конституционное право на спорт»**<sup>239</sup>



В контексте обсуждаемых прав лиц с ограниченными физическими возможностями на доступную и благоприятную к ним городскую среду становится особенно актуальным вопрос о доступности для таких лиц занятий спортом. Для них спорт является не только необходимостью для физического здоровья, но и важным аспектом жизненной реализации.

Не случайно Паралимпийским комитетом России в 2011 году были представлены рекомендации по улучшению государственного обеспечения социализации и реабилитации инвалидов и лиц с ограниченными возможностями здоровья

посредством физической культуры и спорта<sup>240</sup>.

В этом свете весьма важным событием видится выход в свет под эгидой Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов и Национального объединения спортивных юристов научной монографии

<sup>238</sup> **Кузнецов Михаил Николаевич** – доктор юридических наук, профессор кафедры международного права юридического факультета им. М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Статья представляет собой рецензию на научную монографию Р.Д. Гребнева «Конституционное право на спорт» (М., 2012).

Ключевые слова: конституционные права и свободы человека, конституционное право на спорт, спорт.

*Kouznetsov M.N. The actual question of constitutional law.*

Article represents review of a scientific work of R.D. Grebnev «Constitutional Law on the sport» (Moscow, 2012).

Key words: constitutional rights and freedoms, constitutional rights on sports, sports.

<sup>239</sup> **Гребнев Р.Д.** Конституционное право на спорт / Предисл. С.В. Алексеева / Комиссия по спортивному праву Ассоциации юристов России; Национальное объединение спортивных юристов. – М., 2012. – 117 с. (Серия: «Актуальные проблемы спортивного права»). Вып. 11).

<sup>240</sup> **Лукин В.П., Царик А.В.** Улучшение социализации и реабилитации инвалидов и лиц с ограниченными возможностями здоровья посредством физической культуры и спорта // <<http://www.paralymp.ru/actualno.php>>. – 10.09.2011.

заместителя декана юридического факультета Российского университета дружбы народов по науке Руслана Дмитриевича Гребнева.

В издании впервые в отечественной науке и, не побоимся предположить, что и в мировой юридической науке фундаментально и с разных точек зрения исследован вопрос обоснованности выделения самостоятельного конституционного права на спорт, природы, структуры и особенностей этого конституционного права.

Автор книги указывает: *«Конституционное право на спорт – это одно из наиболее дискуссионных конституционных прав, как мы полагаем, – в силу его комплексности и неявности (опосредованности) закрепления его компонентов и гарантий»*, подчеркивая сложность и неоднозначность исследуемой проблемы.

В рассматриваемой монографии Р.Д. Гребнева скрупулезно исследуются сложнейшие проблемные вопросы, что позволяет увидеть полную картину природы и содержания права на спорт в России, показывает, каким образом проблема гарантирования права на спорт решена в зарубежных государствах. Р.Д. Гребнев представляет развернутую авторскую концепцию структуры конституционного закрепления данного права в законодательстве Российской Федерации.

Автором тщательно проанализирован как российский федеральный и региональный опыт законодательного установления конституционного права на спорт, так и зарубежный опыт – рассмотрены свыше 100 конституций зарубежных стран (Бразилии, Венесуэлы, Гондураса, Кубы, Никарагуа, Эквадора и др.), положения законов о спорте и иных документов двадцати государств (Австрии, Болгарии, Германии, Испании, Китая, Мексики, Португалии, Франции, Чили и др.), а также нормативные акты внутригосударственных субъектов пяти государств (Австрии, Аргентины, Германии, Испании и Италии). Автором рассмотрены конституции (уставы) всех 83 субъектов Российской Федерации, помимо этого, проанализированы законодательные акты о спорте 60 субъектов РФ.

На основе такого масштабного исследования автором доказывается выдвинутая им гипотеза об интегральном характере и сложной многомерной, многоаспектной внутренней структуре, опосредованном и неявном, косвенном закреплении большей части компонентов объема данного права.

Подробно и детально раскрывается и комментируется каждый из заявленных в авторской концепции 15 компонентов конституционного права на спорт, с подкреплением примерами из российского и зарубежного опыта юридической науки и практики.

В рецензируемой монографии предложено авторское описание публичных интересов в контексте конституционного права на спорт. На основании проведенного автором сравнительно-правового анализа зарубежного и российского опыта выделяется интегральная совокупность обобщенных публичных интересов в области спорта.

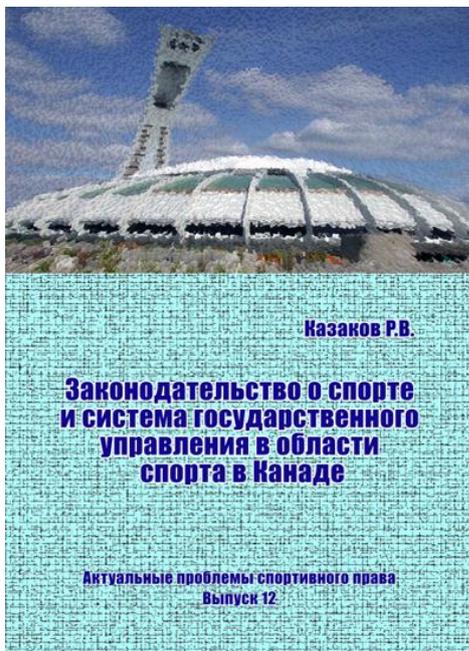
Разработанные Р.Д. Гребневым подходы в рамках проведенного исследования и изложенной авторской концепции понимания и толкования конституционного права на спорт, которые отражены в рецензируемой монографии, объективно могут быть оценены как обладающие существенной научной новизной.

Из недостатков отметим слишком скудную для такой интересной работы представленность анализа судебных решений по теме. Одних лишь отсылок и описаний проведенных на этот счет научных изысканий, полагаем, недостаточно.

Тем не менее, работа представляет значительный научный интерес, поднимая весьма сложный и актуальный вопрос конституционного права.

\* \* \* \* \*

**Берзин В.А. Залог канадских спортивных успехов**<sup>241</sup>  
**Рецензия на научную монографию Р.В. Казакова**  
**«Законодательство о спорте и система государственного**  
**управления в области спорта в Канаде» (М., 2012)**<sup>242</sup>



Научная монография Казакова Романа Викторовича, юриста, депутата Совета депутатов сельского поселения Гжельское Раменского муниципального района Московской области, являет собой образец добросовестного научного административно-правового исследования зарубежного опыта правового регулирования в определенной сфере.

Монография подготовлена на весьма актуальную научную тему, обладает значительной научной новизной и имеет практическую направленность.

Актуальность представленного комплексного административно-правового исследования, подготовленного Р.В. Казаковым, обусловлена значением

спорта в жизни человека, общества, государства, значением спорта в профилактике детской и молодежной преступности, насилия в этой среде, в воспроизводстве и трансляции нравственных ценностей, в обеспечении демографической безопасности страны.

Автор на совершенно уникальном, ранее никогда в России не представлявшемся, материале скрупулезно исследует мельчайшие особенности построения, функционирования и правового обеспечения канадской системы государственного управления в области спорта. Блестящий анализ сопровождается грамотными авторскими переводами огромного объема официальных документов канадских органов государственной власти в обозначенной сфере.

<sup>241</sup> **Берзин Владимир Александрович** – доктор юридических наук.

Статья представляет собой рецензию на научную монографию Р.В. Казакова «Законодательство о спорте и система государственного управления в области спорта в Канаде» (М., 2012).

Ключевые слова: административно-правовое регулирование в области спорта, государственное управление в области спорта, спорт, Канада.

*Berzin V.A. Source of Canadian sporting success.*

The article is a review of a scientific work of R.V. Kazakov «Legislation on the sport and the system of governance in the field of sport in Canada» (Moscow, 2012).

Keywords: administrative-legal regulation in the field of sports, public administration in the field of sport, sport, Canada.

<sup>242</sup> *Казаков Р.В.* Законодательство о спорте и система государственного управления в области спорта в Канаде. – М., 2012.

Особую ценность изданию придает то, что автор вводит в российский научный оборот (помещая в приложениях монографии) в собственных переводах 5 канадских законодательных актов – 1 федеральный и 4 региональных закона.

Существенной ценностью обладают также предложения Р.В. Казакова о совершенствовании российской системы государственного управления в области спорта на основе учета ряда удачных находок канадцев, получивших апробацию временем.

Работа не лишена недостатков. Например, автор, как нам представляется, слишком сосредоточился на анализе канадского нормативного материала и канадских официальных документов, уделив недостаточно внимания существующим научным публикациям канадских авторов по заявленной теме исследования. Есть еще некоторые недочеты, ни вместе, ни по отдельности не снижающие объективно высокого качества данного научного исследования.

Объективно вышедшая монография весьма хороша с научной точки зрения и представляет собой достойный научный вклад автора в отечественную науку административного права.

\* \* \* \* \*

**Кузнецов М.Н. Новое фундаментальное исследование сущностных характеристик конституционной свободы вероисповедания**<sup>243</sup>

**Рецензия на научную монографию А.В. Пчелинцева «Свобода вероисповедания и деятельность религиозных объединений в Российской Федерации: конституционно-правовые основы»**<sup>244</sup>

Вышедшая в свет в издательстве «Юриспруденция» научная монография кандидата юридических наук Пчелинцева Анатолия Васильевича под названием «Свобода вероисповедания и деятельность религиозных объединений в Российской Федерации: конституционно-правовые основы» написана на несомненно актуальную тему.

На фоне бесчисленного количества идеологизированных агитационных материалов, бесплодно выдаваемых за научные исследования по вопросам, касающимся свободы вероисповедания, в действительности, сегодня крайне мало фундаментальных научных юридических исследований этого сложнейшего круга вопросов<sup>245</sup>.

<sup>243</sup> **Кузнецов Михаил Николаевич** – доктор юридических наук, профессор кафедры международного права юридического факультета им. М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ.

Статья представляет собой рецензию на научную монографию А.В. Пчелинцева «Свобода вероисповедания и деятельность религиозных объединений в Российской Федерации: конституционно-правовые основы» (М.: Юриспруденция, 2012).

Ключевые слова: конституционные права и свободы человека, свобода вероисповедания, отношения между государством и религиозными объединениями.

*Kouznetsov M.N. The new fundamental research of the essential characteristics of the constitutional freedom of religion.*

The article is a review of the scientific monograph of A.V. Pchelintsev «Freedom of religion and religious associations in the Russian Federation: the constitutional-legal bases» (Moscow, 2012).

Keywords: constitutional rights and freedoms, freedom of religion, the relationship between state and religious associations.

<sup>244</sup> **Пчелинцев А.В.** Свобода вероисповедания и деятельность религиозных объединений в Российской Федерации: конституционно-правовые основы: Монография. – М.: Юриспруденция, 2012.

<sup>245</sup> Как положительные примеры см.: **Понкин И.В.** Современное светское государство: конституционно-правовое исследование: Дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.02 / Рос. акад. гос. службы при Президенте РФ. – М., 2004. – 362 с.; **Понкин И.В.** Светскость: конституционно-правовое исследование. – М., 2002. – 308 с.; **Понкин И.В.** Правовые основы светскости государства и образования. – М.: Про-Пресс, 2003. – 416 с.; **Понкин И.В.** Светскость государства и образования во Франции: взгляд на 2002–2003 гг. – М.: Институт государственно-конфессиональных отношений и права, 2004. – 148 с.; **Понкин И.В.** Ислам во Франции. – М.: УНЦ ДО, 2005. – 196 с.; **Понкин И.В.** Современное светское государство: конструктивная светскость. Конституционно-правовое исследование. – М.: Инст. гос.-конфес. отношений и права, 2006. – 390 с.; **Шахов М.О.** Реализация принципа светскости государственной гражданской службы в Российской Федерации: Лекция. – М.: Изд-во РАГС, 2006. – 44 с.; **Шахов М.О.** Конституционно-правовые основы государственно-конфессиональных отношений в Российской Федерации: Учебное пособие. – М.: Изд-во

В современной России, вообще, чтобы браться за такую работу, надо обладать не только очень серьезными юридическими познаниями на этом поле, но и изрядной смелостью. Слишком остра эта тема, настолько остра, что с какой бы стороны к ней ни подошел объективный исследователь, он обязательно рискует получить в свой адрес порцию нелицеприятных высказываний, обусловленных просто иными взглядами критика.

А.В. Пчелинцев – один из немногих сегодня стремящихся максимально объективно и взвешенно обращаться к исследуемой тематике авторов, занимающихся вопросами свободы вероисповедания. И хотя далеко не со всеми его тезисами в рецензируемой монографии мы считаем возможным согласиться (немало тезисов носит дискуссионный характер), а отдельные мы просто не разделяем, совершенно очевидны фундаментальный характер рецензируемой монографии, ее научная новизна и научно-теоретическая значимость.

Представляется чрезвычайно важным, что автор не только вышел далеко за рамки столь, к сожалению, частого в последнее время пересказывания норм законов, представив уникальное исследование конституционно-правовой природы, содержания, структуры и особенностей свободы вероисповедания, но и разработал объемную сложнейшую концептуальную научно-юридическую (конституционно-правовую) и исследовательско-методологическую конструкцию, которая не только соединяет в себе многие новаторские авторские подходы, научные идеи и выкладки автора, но и выступает определенного рода научной матрицей, в рамках и на основе которой открываются возможности повышения качества гарантий свободы вероисповедания в России.

В рецензируемой монографии представлена вызывающая серьезный академический интерес авторская концепция описания структуры правовых гарантий этой конституционной свободы как сложноструктурной и многоуровневой системы нормативной регламентации общественных отношений в сфере религии, а также структуры самой свободы вероисповедания. Автор раскрывает такие важные аспекты реализации свободы вероисповедания, как миссионерская деятельность, религиозная тайна, гарантированность прав верующих военнослужащих и др.

Представляет интерес авторский критический разбор недостатков, в том числе правовых пробелов, Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Работа не лишена недостатков. К таковым мы считаем обоснованным отнести недостаточную проработанность авторских выводов, касающихся механизмов государственной религиозно-экспертизы. В настоящее время к проведению таковой зачастую привлекаются лица с очень сомнительной квалификацией, что

---

РАГС, 2005. – 108 с.; Шахов М.О. Правовые основы деятельности религиозных объединений в Российской Федерации. – М.: Изд-во Сретенского монастыря, 2011. – 349 с.

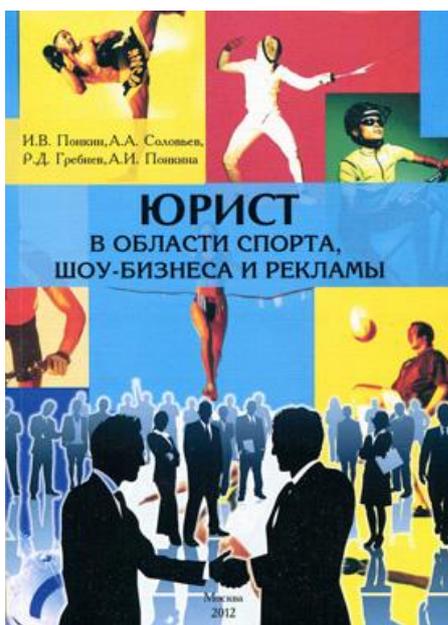
превращает этот институт в неэффективный. И идеи А.В. Пчелинцева относительно путей совершенствования механизмов государственной религиоведческой экспертизы выглядят пока не убедительно. Кроме того, автор недостаточно, на наш взгляд, обращается к вопросам специфики реализации свободы вероисповедания в системе образования.

Перечисленные недостатки не снижают высокой положительной оценки рецензируемой монографии, находятся в поле обычной научной дискуссии.

Научная монография А.В. Пчелинцева, несомненно, будет интересна не только для специалистов и экспертов, но и для более широкой аудитории читателей.

\* \* \* \* \*

**Догадайло Е.Ю. Спортивно-правовая подготовка магистрантов в Российском университете дружбы народов**<sup>246</sup>  
**Рецензия на учебно-методический комплекс образовательной программы магистерской подготовки «Юрист в области спорта, шоу-бизнеса и рекламы»**<sup>247</sup>



Отечественное юридическое образование сегодня ищет новые формы, которые могли бы сделать его более конкурентоспособным в сравнении с лучшими зарубежными юридическими школами, ищет формы, которые позволили бы поднять качество подготовки будущих юристов на существенно более высокий уровень. И в этом смысле невозможно обойти вниманием выпущенный юридическим факультетом Российского университета дружбы народов учебно-методический комплекс магистерской программы подготовки юристов со специализацией «Юрист в области спорта, шоу-бизнеса и рекламы».

Издание представляет учебно-методический комплекс, предназначенный для учебно-методического обеспечения образовательной программы магистерской подготовки по направлению 030900 «Юриспруденция» со специализацией «Юрист в области спорта, шоу-бизнеса и рекламы», и включает учебный план указанной магистерской образовательной программы и программы 19 учебных курсов, входящих в ее состав, а именно следующих: «Актуальные проблемы спортивного права»; «Основы правового регулирования в области спорта. Спортивное право»; «Субъекты

<sup>246</sup> **Догадайло Екатерина Юрьевна**, кандидат юридических наук, доцент кафедры теории государства и права юридического факультета им. М.М. Сперанского РАНХиГС при Президенте РФ, доцент.

Статья представляет собой рецензию на учебно-методический комплекс образовательной программы магистерской подготовки «Юрист в области спорта, шоу-бизнеса и рекламы» по направлению 030900 «Юриспруденция». Ключевые слова: юридическое образование, спорт, спортивное право, магистратура.

The article is a review of educational and methodical complex educational program «Lawyer in the field of sports, entertainment and advertising» (Master's degree) in the direction 030900 «Law».

Keywords: legal education, sports, sports law, Master's degree.

<sup>247</sup> **Понкин И.В., Соловьев А.А., Гребнев Р.Д., Понкина А.И.** Юрист в области спорта, шоу-бизнеса и рекламы: Образовательная программа магистерской подготовки по направлению 030900 «Юриспруденция»: Учебно-методический комплекс / ФГБОУ «Российский университет дружбы народов», Юридический факультет. – М.: Изд-во РУДН, 2012. – 759 с.

спортивных правоотношений»; «Международное спортивное право. Олимпийское право»; «Правовое регулирование трудовых отношений и социальной защиты в области спорта»; «Зарубежное спортивное право. Модуль 1»; «Зарубежное спортивное право. Модуль 2»; «Разрешение конфликтов и споров в спорте. Спортивный арбитраж. Модуль 1»; «Разрешение конфликтов и споров в спорте. Спортивный арбитраж. Модуль 2»; «Правовое регулирование охраны здоровья спортсменов и борьбы с применением допинга в спорте»; из первого блока дисциплин по выбору обучающихся вариативной части: «Правовое обеспечение спортивной индустрии»; «Имущественные и финансовые правоотношения, налогообложение в области спорта»; «Правовое регулирование рекламной деятельности»; «Правовое регулирование спортивной инфраструктуры»; «Право интеллектуальной собственности в области спорта»; «Правовое обеспечение шоу-бизнеса»; из второго блока дисциплин по выбору обучающихся вариативной части: «Государственное и муниципальное управление в области спорта»; «Правовые основы обеспечения безопасности в спорте»; «Правовые основы рекламной деятельности и шоу-бизнеса».

С учебно-методической точки зрения рецензируемое издание является образцовым. Очень продуманно выстроены образовательные траектории. Грамотно распределены темы занятий и их содержательные вопросы. Прекрасно подготовленные на очень высоком профессиональном уровне подборки рекомендуемых обучающимся документов, нормативных актов и научной литературы далеки от формализма, показывают высокую компетентность авторов магистерской программы в заявленной профессиональной сфере и действительно позволяют будущим магистрантам самостоятельно готовиться к практическим занятиям на должном уровне. Акценты на прикладном характере образовательной программы подготовки магистрантов гармонично уживаются с научным акцентом, одновременно реализованным в этой магистерской программе.

Следует также отметить сугубо авторский характер этой магистерской программы, что определяется отнюдь не только тем, что написана она заявленными авторами (что, собственно, понятно и ожидаемо), но тем, в первую очередь, что программа основана на значительном объеме уникальных авторских переводов и комментариев зарубежного законодательства о спорте, подготовленных авторами рецензируемой образовательной программы. Каждый из авторов программы уже вписал свое имя в историю отечественного научного направления спортивного права своими признанными научными работами по этой тематике.

\* \* \* \* \*

### **Сведения об авторах**

**Абраменкова Вера Васильевна** – доктор психологических наук, член-корр. Международной академии наук педагогического образования, заведующая лабораторией Института психолого-педагогических проблем детства Российской академии образования, профессор МГППУ. Конт. адрес эл. почты: verabram@mail.ru.

**Берзин Владимир Александрович** – доктор юридических наук. Конт. адрес эл. почты: уроims1@yandex.ru.

**Бондарев Денис Владимирович** – руководитель отдела локального права UFS Finance. Конт. адрес эл. почты: denibond@rambler.ru.

**Догадайло Екатерина Юрьевна**, кандидат юридических наук, доцент кафедры теории государства и права юридического факультета им. М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, доцент. Конт. адрес эл. почты: yourfac@ane.ru.

**Емелина Людмила Анатольевна** – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса юридического факультета имени М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации. Конт. адрес эл. почты: ugconsul@rambler.ru.

**Епанчина Мария Петровна** – слушатель юридического факультета имени М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации. Конт. адрес эл. почты: eranchina@gmail.com.

**Загхмут Татьяна Анатольевна** – кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета Российского университета дружбы народов. Конт. адрес эл. почты: f111l@mail.ru.

**Казаков Роман Викторович** – юрист, депутат Совета депутатов сельского поселения Гжельское Раменского муниципального района Московской области, член Ассоциации юристов России. Конт. адрес эл. почты: romkazakov@mail.ru.

**Капицын Владимир Михайлович** – доктор политических наук, профессор МГУ им. М.В. Ломоносова, профессор. Конт. адрес эл. почты: kapizin@yandex.ru.

**Кузнецов Михаил Николаевич** – доктор юридических наук, профессор кафедры международного права юридического факультета им. М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, профессор, почетный работник высшего профессионального образования. Конт. адрес эл. почты: kouznetsov-40@mail.ru.

**Редких Сергей Владимирович** – соискатель ученой степени кандидата юридических наук Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (Нижегородский институт управления). Конт. адрес эл. почты: red-s@mail.ru.

**Семиволкова Анастасия Михайловна** – кандидат юридических наук, юрисконсульт Московского Союза художников. Конт. адрес эл. почты: n.semivolkova@hotmail.co.uk.

**Филиппов Юрий Михайлович** – помощник судьи налогового состава Арбитражного суда Московской области. Конт. адрес эл. почты: ymfilippov01@gmail.com.

**Хидзев Алимбек Туземович** – слушатель магистратуры Международного института государственной службы и управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ. Конт. адрес эл. почты: alimbek.hidzev@gmail.com.

**Худоешко Анастасия Александровна** – аспирант кафедры теории государства и права юридического факультета имени М.М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ. Конт. адрес эл. почты: a\_khudoeshko@mail.ru.

*Нравственные  
императивы в праве*

**2012  
№ 1**

Научный юридический журнал (г. Москва)

**«Impératifs moraux du Droit»**

**«Moral imperatives of Law»**

**«Imperativi morali del Diritto»**

**«Imperativos morales de Derecho»**

**«Imperativos morais do Direito»**

Подписано в печать **10.02.2012.**

Формат 60x90/16

Гарнитура «Arial». Бумага офсетная № 1.

В оформлении журнала использован шрифт Mistral.

Усл. печ. л. 8,875.

Тираж **250** экз. Заказ № 759.

Отпечатано в цифровой типографии «Буки Веди»

на оборудовании Konica Minolta

ООО «Ваш полиграфический партнер»

ул. Ильменский пр-д, д. 1, корп. 6

Тел.: (495) 926-63-96, [www.bukivedi.com](http://www.bukivedi.com), [info@bukivedi.com](mailto:info@bukivedi.com)