



РЕАЛИЗАЦИЯ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРИНЦИПОВ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

Материалы VII Международной
научно-практической
конференции

памяти академика В.Н. Кудрявцева

4-5 октября 2013

УДК 74.582.68
ББК 378:34(082.2)
Р 39

Редакционная коллегия:

Е.Е. Тонкое – доктор юридических наук, профессор
Заслуженный юрист России

М.В. Мархаев – доктор юридических наук, профессор

И.Н. Куксин – доктор юридических наук, профессор

Р 39 Реализация конституционных принципов в законодательстве на современном этапе: Материалы VII Международной научно-практической конференции, посвященной памяти академика В.Н. Кудрявцева (г. Белгород, 4-5 октября 2013 г.) – Белгород, 2013. – 612 с.

ISBN 978-5-906520-11-2

Данный сборник систематизирует материалы VII Международной научно-практической конференции «Реализация конституционных принципов в законодательстве на современном этапе», посвященной памяти академика В.Н. Кудрявцева.

В сборнике освещаются актуальные вопросы юридической науки в общетеоретическом, отраслевом, проблемно-практическом преломлении. В частности, представлены конституционные, международные, гражданско-правовые и уголовно-правовые аспекты реализации базовых принципов в законодательстве с учетом исторических, современных национальных и международных условий.

Адресован научным и практическим работникам, аспирантам, студентам, а также всем, кто интересуется проблемами отраслевой трансформации конституционных принципов развития общества и государства.

ISBN 978-5-906520-11-2

© Авторы сборника
© НИУ «БелГУ»

СОДЕРЖАНИЕ

Полухин О.Н. Философия гражданственности как идеологическая основа гражданского общества в правовом государстве	11
Абашева Е.А. Нормативно-правовое регулирование внешнеторговой политики России и Англии в 1800-1812 гг.	17
Архипцев Н.И. К вопросу об уголовной ответственности за уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или физических лиц	21
Байрамов А.А. К вопросу о роли насилия в политогенезе и правогенезе древнеиндийского общества	28
Бакирова Е.Ю. Обеспечение конституционного права на жилище в современных условиях	33
Батова О.В. Конституционное право граждан на жилище	37
Безуглый С.Н. Теоретические проблемы неоконченного преступления по российскому уголовному праву	41
Белецкая А.А. Договор инвестиционного товарищества: особенности правового регулирования	45
Бирюков П.Н. Конституционно-правовой статус Европейской конвенции 1950 г. в Австрии, Испании и России	48
Бобенко А.В. Проблемы применения электронных ресурсов в противодействии коррупции	54
Богмацера Э.В. К вопросу о месте и роли судебной практики и судебного прецедента в различных правовых системах современного мира	58
Божко Е.А., Буняева К.В. Проблема самовольного строительства в контексте развития современного города	64
Бондаренко А.В. Гражданско-правовое регулирование страхования предпринимательских рисков в России: проблемные аспекты	70
Борисов Г.А. Методологические основания науки конституционного права	75

Крикун В.Г., Подгорный В.И. Солитарное общество и конфессиональный фактор	230
Кузубова А.Ю., Соловьева Л.Л. Отечественные правовые ценности и мировые и глобализационные процессы: эволюция соотношения	236
Куксин И.Н. Пределы либерализации уголовного законодательства России ...	239
Куприяшина Е.А. Тактические особенности деятельности защитника в суде первой инстанции в рамках подготовки к судебному разбирательству	251
Кутько В.В. Судебно-конституционный процесс как вид юридического процесса	256
Левшук М.В. К вопросу о реализации пенсионных прав граждан в Российской Федерации через призму правоприменительной практики Европейского Суда по правам человека	261
Ливенцов А.А. Понятие гуманитарной интервенции в международном праве	266
Лиликова О.С. Реализация принципа законности в вопросах ответственности перевозчика за вред, причиненный жизни и здоровью пассажира при внутренних воздушных перевозках	271
Лихачева А.Г. Влияние психических расстройств на преступность в целом и особенности назначения наказания аномальным субъектам преступления	277
Логвинец Е.А., Каторгина Н.П. О классификации форм использования специальных знаний	281
Лунеев В.В. Противодействие экономической преступности	287
Луловской М.С. Гражданско-правовые способы защиты коммунальных сервитутов в России	307
Луценко Е.С. Учет как форма систематизации регионального законодательства	312
Ляхова А.И. Реализация права на получение квалифицированной юридической помощи на досудебных стадиях уголовного судопроизводства	317

Макогон Б.В. К вопросу о структуре процессуальной нормы	321
Мамин А.С., Евтушенко И.В. Реализация правовых гарантий по поддержке конкуренции и свободы экономической деятельности в России	327
Мархгейм М.В. Правозащитные принципы: подходы к интерпретации конституционных конструкций	333
Миронюк И.В. К вопросу об уголовной ответственности за неправомерное использование инсайдерской информации (ст. 185 ⁶ УК РФ)	338
Митякина Н.М., Федорященко А.С. Преломление принципа равенства форм собственности на землю через призму особенностей определения цены земли в договорах купли-продажи	343
Мищенко М.В. Особенности регистрации Торгово-промышленной палаты Российской Федерации	347
Москаленко С.А. Обеспечение принципа равенства прав и свобод мужчин и женщин Президентом Российской Федерации	350
Никонова Л.И. Современные трансформации принципа разделения властей	356
Нифанов А.Н. Конституционно-правовое измерение муниципальной территории ...	362
Новиков О.А. Идея теократии и современная концепция «прав человека»	369
Новикова А.Е. Минимизация правозащитных рисков: зарубежный конституционно-правовой опыт	375
Олейник Н.Н. К вопросу о конституционных механизмах защиты трудовых прав в России	380
Пожарова Л.А. Защита достоинства личности особых слоев населения на современном этапе	387
Пономаренко Н.Ю. Анализ решений Европейского Суда по правам человека по делам, связанным с нарушением избирательных прав	391
Попов В.С. Субъекты уголовно-процессуальной защиты: «адвокаты» и/или «один из близких родственников обвиняемого или иное лицо»	395
Потапов В.Дж. К вопросу о предмете судебного разбирательства в апелляционном порядке уголовного судопроизводства России	402

Гипотеза обладает определенными особенностями, если в норме процессуального права, располагающей своей гипотезой, содержится указание на жизненные ситуации, приводящие ее «в рабочее состояние» и способствующие началу реализации. В доктринальных правовых источниках имеется мнение, суть которого состоит в том, что общими гипотетическими условиями для процессуальной нормы могут выступать факты, имеющие отношение к реализации или нарушению диспозиции нормы материального права. В данной связи в гипотезе процессуальной нормы как бы наличествует норма материального права, определяющая по мере своего осуществления ее частное условие⁵³⁴.

Диспозиция каждой процессуальной нормы предполагает собственные специальные условия для реализации, составляющие содержание их гипотез. Особенностью такого рода гипотез является то, что они часто таким специальным условием называют индивидуально-правовое регулирование. Целью последнего является установление наличия или отсутствия универсальных правовых обстоятельств, относящихся к фактам осуществления материально-правовых норм, т.е. к нарушению диспозиции материально-правовой нормы или указанным в ее гипотезе обстоятельствам.

Иногда гипотеза процессуальной нормы указывает на то, что должностными лицами обязаны устанавливаться такие факты и обстоятельства (хотя и имеющие отношение к фактам материально-правового характера, но предусмотренные процессуальным законодательством) после того или иного действия (волеизъявления) сугубо процессуального порядка. Так, гипотеза процессуально-правовой нормы, которая определяет порядок возбуждения уголовного дела, ориентирует на существование процессуального действия, являющегося соответствующим к тому поводом (ст. 140 УПК РФ). Одновременно присутствующее в гипотезах процессуальных норм индивидуально-правовое регулирование, исполняемое должностными лицами, может быть ориентировано на определение наличия (отсутствия) фактов и обстоятельств, обладающих только процессуальным характером.

⁵³⁴ См.: Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социальном обществе. — М., 1972. — С. 227.

Указанная особенность гипотезы нормы процессуального права не исключает того, что диспозиция иных процессуальных норм может быть введена в действие при более простых процессуальных обстоятельствах (в гипотезе отмечена конкретная жизненная ситуация). Примером данного тезиса может быть гипотеза, содержащаяся в норме ст. 118 ГПК РФ, в которой изменение адреса во время производства по делу является юридическим фактом, влекущим определенные последствия.

Итак, представленные рассуждения, являются общей характеристикой структуры норм процессуального права. Сами эти нормы представляют собой установленные (санкционированные) и обеспеченные государством общеобязательные правила поведения, направленные в своем единстве на регулирование объективно обособленных репрезентативных отношений, возникающих при реализации различных форм государственной деятельности в соответствии с материально-обусловленной волей, а также с учетом социальных интересов населения.

Мамин Андрей Сергеевич

к.ю.н., доцент кафедры административного
и международного права
Юридического института НИУ «БелГУ»

Евтушенко Иван Владимирович

ассистент кафедры административного
и международного права
Юридического института НИУ «БелГУ»

РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВОВЫХ ГАРАНТИЙ ПО ПОДДЕРЖКЕ КОНКУРЕНЦИИ И СВОБОДЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИИ

Одной из основ конституционного строя в Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 8 Конституции РФ признается, и гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свободы экономической деятельности. Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый

имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. На территории Российской Федерации не допускаются экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств (часть 1 статьи 74).

В настоящее время теоретическое исследование форм и методов защиты конкуренции, закономерностей экономической деятельности и функционирования товарного рынка выступает ключевой предпосылкой оптимизации экономического и правового развития Российской Федерации⁵³⁵.

В теории партономом рыночных отношений является предпринимательство – экономическая деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от производства и (или) продажи товаров, оказания услуг. Предпринимательство является важнейший атрибутом рыночной экономики, пронизывающий все её институты.

Неотъемлемой частью рыночной экономики, а, следовательно, и предпринимательской деятельности является конкурентная борьба на товарном рынке.

Конкурентная борьба или конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Стоит, отметить, что вопрос о состоянии конкуренции является принципиально важным для государства. Конкурентная среда задает тон экономике страны, формирует инвестиционный климат, для большинства отраслей служит главным внутренним стимулом развития. Здравая конкуренция способна реализовать основную целевую задачу функционирования любого направления

⁵³⁵ См.: Кинев А.Ю. Административно-правовая основа и организация защиты конкуренции в Российской Федерации. – М.: Изд-во «Элит», 2013 – С. 136.

функционирования государства и общества, обеспечить устойчивое социально-экономическое развития и качества жизни населения. Развитая (совершенная) конкуренция сферы товарного рынка, предполагает установления справедливой обоснованной цены и наилучше качества услуг (товара). Конкурентная борьба своей целью предполагает стимулирование товаропроизводителей, поставщиков товаров и услуг в борьбе за рынок сбыта или даже за конечного потребителя к следующим действиям:

- постоянному поиску и использованию в производстве новых возможностей и потенциалов;
- совершенствования техники и технологии производства или оказания услуги;
- снижению затрат (и цены) производства, дабы сделать свой конечный продукт наиболее привлекательным для потребителя и конкурентоспособным для рынка;
- конкуренция ориентирует предпринимателя на ассортимент товаров повышенного спроса;
- конкуренция повышает качество продукции, в целях ее потребительской привлекательности на рынке;
- исключает злоупотребления в отношении конечного потребителя, в конкурентно развитой среде предприниматель лишен возможности диктовать какие-то невыгодные условия своим потенциальным контрагентам, в виду возможности прямой взаимозаминяемости его товара (или услуги) на аналогичную.
- предполагает поиск, и расширение рынка сбыта производства, поиска новой сырьевой (производственной) базы и ее развития.

Вполне логично, что любой предприниматель старается от своей деятельности получить как можно больше прибыли от своей деятельности, затратив при этом как можно меньше сил и ресурсов, по возможности устранить прямых конкурентов или создать препятствия потенциально возможным. При этом соблазн воздержатся от вышеописанных антиконкурентных действий велик, в виду того, что ценой является прибыль и возможность единолично влиять (воздействовать) на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке. Доминирование ли-

бо наличие одного игрока на рынке приводит к угрозе (а зачастую является) для конечного рынка сбыта рядом негативных злоупотреблений со стороны доминирующего участника рынка. В экономической теории злоупотребление доминирующим положением является одной из форм монополистической деятельности способной разрушить основу конкурентного рынка.

Поддержание экономической свободы, конкурентных основ и содействия в развитии товарного рынка является не только приоритетным направлением, способным решить те или иные внутригосударственные задачи, но, пожалуй, является одной из первоочередных благ направленных на нормальное функционирование общественных отношений, гарантированности и реализации прав и свобод человека, обеспечении его достойной жизнедеятельности. Именно поэтому не учитывать конкуренцию как главный механизм мотивации в системе государственного управления было бы не разумным. В данном случае конституционное оформление предопределила основу законодательной защиты рыночной составляющей экономического сектора.

Организационно правовая регламентация основ защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции и недопущения, ограничения, устранения конкуренции сформировалась в условиях опережающего развития рыночной экономики и воплощена в положениях Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Целями настоящего Федерального закона стало обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков⁵³⁶. Воплощенный конституционный запрет экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, в рамках Закона «О защите конкуренции» прямо подразумевал, возможность применения мер государственного воздействия

⁵³⁶ Федеральный закон РФ от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 23.07.2013 г.) // Российская газета. – 2006, 27 июля; 2013, 31 июля.

в отношении лиц, нарушающих антимонопольное законодательство, что прямо вытекает из статьи 17 (часть 3) Конституции РФ, согласно которой осуществление прав и свобод человека и гражданина не может нарушать права и свободы других лиц, и само по себе не может рассматриваться как неправомерное ограничение конституционных прав и свобод⁵³⁷.

В положениях закона были сформулированы следующие положения устанавливающие, что вступив в гражданско-правовые отношения и являясь «игроком» товарного рынка, любой субъект должен понимать и обязан соблюдать требования антимонопольного законодательства⁵³⁸, целью которого является реализация конституционных гарантий единства экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свободы экономической деятельности⁵³⁹, не вправе отступать от правовых основ и должно осознавать ответственность за свое противоправное поведение.

Одним из условий реализацией конституционной гарантий на единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержки конкуренции, свободы экономической деятельности, несомненно, является совершенствование механизмов в содействии и защите рыночного сектора экономики.

Защита конкурентных и свободных рыночных отношений это, прежде всего исключение монополистического воздействия на участников основных и смежных рынков, исключение ограничивающего конкуренцию, поведения участников рынка. Постепенный перенос акцента в правоприменительной деятельности на выявление и прекращение нарушений на конкурентных и потенциально конкурентных рынках, способен стать государственный толчок к формированию здоровой атмосферы рынка и благоприятных

⁵³⁷ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 г. № 11-П; Определения Конституционного Суда РФ от 19.10.2010 г. № 1277-О-О и от 18.10.2012 г. № 1918-О // <http://www.consultant.ru>

⁵³⁸ См. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» // Вестник ВАС РФ. – 2008. – № 8.

⁵³⁹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ) // Российская газета. – 2009, 21 января.

условий для конкуренции. Законодательное усиление процессуальных возможностей антимонопольных органов в отношении рассмотрения дел о нарушениях законодательства и превентивных мер защиты экономической конкуренции, создание эффективных механизмов взаимодействия органов антимонопольной службы и государственных органов, имеющих полномочия на осуществление оперативно-розыскной деятельности и есть основа для мотивации и развития рынка.

Включение функций по развитию конкуренции в приоритеты деятельности органов исполнительной власти является первоочередным направлением в реализации национального рынка, усиление внимания государственных органов, осуществляющих отраслевое и территориальное управления и регулирование инфраструктурных сфер, к вопросам внедрения и развития в них конкурентных основ первоочередная задача организационной функции государства. Этап исключения стереотипов протекционизма и ликвидация неопределенной тяги к «ручному управлению» сегментом рынка, исключения предоставления аффилированным организациям преимущества в конкурентной борьбе все это функциональная практика, которая является основой для развития конкуренции по средствам государственного управления.

Отметим что содействие в развитии свободы рыночных отношений неотъемлемая часть конституционной гарантии.

Отказ и управленческое содействие в нем от «естественно монополистических» участников рынка, стереотипов изолированного формирования товарного рынка и введение положений связанных с недискриминационным доступом к производственным мощностям и материальным потенциалам направления экономики-правовой работы в нынешнее время.

Оценивая в целом перспективы осуществляемой управленческой политики в призме настоящей конституционной гарантии, важно отметить, что антимонопольный контроль и содействие в развитии экономической концентрации оставаться важным фактором, обеспечивающим надлежащее внедрение законодательных нововведений в сфере защиты экономической конкуренции и поддержки экономико-юридических феноменов рынка.

Мархгейм Марина Васильевна
д.ю.н., профессор, заведующая кафедрой
конституционного и муниципального права
Юридического института НИУ «БелГУ»

ПРАВООЩИТНЫЕ ПРИНЦИПЫ: ПОДХОДЫ К ИНТЕРПРЕТАЦИИ КОНСТИТУЦИОННЫХ КОНСТРУКЦИЙ⁵⁴⁰

Принципы как основополагающие начала, обеспечивающие устойчивость разного рода систем, выступают сущностными элементами и конституционной системы защиты прав и свобод человека и гражданина. Они способствуют раскрытию специфики того или иного правового феномена. Их основу составляет мировоззренческая позиция, закономерность, выявленная практикой, или умозрительное положение как плод научной мысли⁵⁴¹. Они, будучи «доктринальными источниками права»⁵⁴², выполняют задачу основных направляющих векторов правового воздействия.

Осветить весь перечень правозащитных принципов невозможно, поскольку мы имеем дело с развивающимся явлением. Они содержатся в различных правовых актах. Так, принципы справедливости⁵⁴³, честности⁵⁴⁴, уважения⁵⁴⁵ и другие активно используются как в декларативных документах, так и в конституционных актах. Они выступают исходными началами и нравственным фоном концепции защиты прав и свобод человека. Опора на принципы из морально-этической сферы (например, ч.1 ст.2 Основного закона ФРГ⁵⁴⁶ обращается к нравственному закону; ст.19 Конституции Италии апеллирует к добрым нравам, а ее ст.29 вы-

⁵⁴⁰ Работа выполнена в рамках государственного задания; регистрационный номер 6.2962.2011.

⁵⁴¹ См.: Богданова Н.А. Система науки конституционного права. — М.: Юрист, 2001. — С. 166.

⁵⁴² См.: Бошно С.В. Доктринальные и другие нетрадиционные формы права // Журнал российского права. — 2003. — № 1.

⁵⁴³ См.: Конституции США // Конституции зарубежных государств. — М.: БЕК, 1996. — С. 26; Конституция Испании // Конституции государств Европейского Союза. — М.: НОРМА, 1999. — С. 371.

⁵⁴⁴ См.: Конституция Литвы. // Конституции стран СНГ и Балтии. — М.: Юрист, 1999. — Ст. 38. — С. 561; Конституция Великого Герцогства Люксембург // Конституции государств Европейского Союза. — М.: НОРМА, 1999. — С. 467.

⁵⁴⁵ См.: Основной закон Федеративной Республики Германии // Конституции зарубежных государств. — М.: Издательство БЕК, 1996. — С. 153; Конституция Республики Кыргызстан // Конституции стран СНГ и Балтии. — М.: Юрист, 1999. — С. 255.

⁵⁴⁶ См.: Основной закон Федеративной Республики Германии... — С. 154.