

ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

Сборник научных статей

УДК 347(08)
ББК 67.404+67.410.1
ISBN 978-985-515-998-9

ЧАСТЬ 1 ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

УДК 347.261

А.Г. Ананьев

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О СЕРВИТУТАХ ПО ПРАВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Исследуются общественные отношения, возникающие по поводу установления и прекращения права пользования чужим недвижимым имуществом. Предметом исследования являются нормы законодательства и правоприменительной практики Республики Беларусь и Российской Федерации по отдельным вопросам права ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом. Исследуются общие вопросы, связанные с регулированием сервитутных отношений по законодательству Республики Беларусь и Российской Федерации. В работе исследуются общие начала в конструировании соответствующих норм. Выявлены имеющиеся различия в правовых системах по вопросам сервитутов и системе нормативных актов в этой части. Анализируются нормы действующего законодательства двух стран, связанных с порядком установления сервитутов, их целевого назначения, выявлены как общие начала, так и особенности законодательств Республики Беларусь и Российской Федерации, обусловленные правовой системой конкретного государства. Установлено, что для Российской Федерации характерна развернутая правовая регламентация отношений в области установления и прекращения права пользования чужим имуществом. Отмечается, что правовое регулирование сервитута в Российской Федерации характеризуется противоречивостью. Выявлено, что правовое регулирование рассматриваемых отношений в Республике Беларусь характеризуется логичностью и последовательностью. Проведенный сопоставительный анализ общих положений в правовом регулировании права ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом в Российской Федерации и Республике Беларусь позволил автору сделать вывод, что указанные законодательства имеют общие отправные точки и единое концептуальное понимание данного института.

Ключевые слова: законодательство, сервитут, недвижимое имущество, землепользователь, соглашение, судебное решение, государственная регистрация.

УДК 35.086.12

С. С. Бычкова, О. И. Панченко

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ И МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПОЛИЦЕЙСКИХ В УКРАИНЕ И СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ: СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

В статье на основании детального изучения научной доктрины, а также законодательства Украины (Кодекса законов о труде Украины, Гражданского кодекса Украины, Закона Украины «О Национальной полиции» и других нормативных актов) и Республики Беларусь (например, Гражданского кодекса Республики Беларусь, Трудового кодекса Республики Беларусь, Закона Республики Беларусь «Об органах внутренних дел Республики Беларусь») определены различия между гражданско-правовой и материальной ответственностью, а также проведен сравнительный анализ порядка привлечения к этим видам ответственности должностных лиц Национальной полиции в Украине и сотрудников

органов внутренних дел в Республике Беларусь. Установлено, что общие вопросы привлечения к гражданско-правовой ответственности регулируются соответствующими нормами Гражданских кодексов обеих стран. Порядок же возмещения материального и морального вреда, причиненного полицейским, определяется Законом Украины «О порядке возмещения вреда, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, досудебного следствия, прокуратуры и суда», а в Республике Беларусь – Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь.

В результате проведенного исследования вопросов гражданско-правовой и материальной ответственности полицейских в Украине и сотрудников внутренних дел в Республике Беларусь выявлены пробелы в правовом регулировании соответствующих вопросов и определены пути совершенствования законодательства в данной сфере. Определены направления совершенствования законодательства о гражданско-правовой и материальной ответственности полицейских. В частности, сделан вывод о необходимости принятия нормативного акта, который бы устанавливал основания и порядок привлечения полицейских к материальной ответственности, а также способ определения размера ущерба и его возмещения.

Ключевые слова: юридическая ответственность, гражданско-правовая ответственность, материальная ответственность, полицейский, сотрудник органов внутренних дел, гражданско-правовые отношения, трудовые правоотношения, работник, работодатель, должностное (служебное) лицо, полномочия.

УДК 347.1(476)

Н. Л. Бондаренко

ОТГРАНИЧЕНИЕ ПРАВОВЫХ ПРИНЦИПОВ ОТ ИНЫХ ПРАВОВЫХ КАТЕГОРИЙ (НА ПРИМЕРЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА)

Исследуется законодательное закрепление принципов гражданского права в качестве основных начал гражданского законодательства, которое обозначило проблему неэффективной реализации принципов в правотворческой и правоприменительной деятельности. Одной из ее причин является отсутствие четкого представления о том, какое место принципы занимают в системе гражданского права и системе гражданского законодательства. В белорусской цивилистике отсутствуют доктринальные разработки, посвященные вопросу отграничения принципов от иных правовых категорий. Это приводит к тому, что правотворческие и правоприменительные органы не имеют четких ориентиров относительно того, что такое правовые принципы, каковы их основные характеристики, каким образом они соотносятся с иными правовыми категориями и, в первую очередь, с правовыми нормами, поскольку нередко одно и то же положение позиционируется и как принцип, и как правовая норма. Как следствие, в нормативных правовых актах допускается их смешение. В качестве принципов нередко называются цели и задачи права, права и свободы личности, правовые презумпции. По той же причине незначительным остается и правоприменительное значение принципов, несмотря на то, что они являются категориями, изобретенными с практической целью – для непосредственного регулирования гражданских правоотношений. С целью ликвидации имеющегося пробела автором статьи предлагаются критерии, позволяющие отграничить гражданско-правовые принципы от метода правового регулирования, правовых презумпций и правовых норм. Сформулированы основные специфические черты, которые позволяют отличить правовые принципы от иных правовых категорий.

Ключевые слова: гражданское право, гражданское законодательство, принцип права, правовая норма, метод правового регулирования, презумпция.

УДК 346.2

Н. Е. Бодяк

ИНВЕСТИЦИОННАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

Основной целью образования некоммерческих организаций является решение социальных проблем и осуществление иной общественно полезной деятельности, однако некоммерческие организации на современном этапе могут и должны выйти на новый уровень развития. Направлениями такой деятельности должны стать повышение социальной ответственности общества, привлечение потребителей некоммерческого продукта к активной деятельности по его созданию и формированию у них способности к принятию управленческих решений. Это в определенной степени потребует расширения компетенции некоммерческих организаций. Подвергнуты правовому анализу возможности осуществления некоммерческими организациями инвестиционной деятельности способами, перечисленными в законодательстве. Цель работы – выявление и обоснование правовых форм реализации инвестиционных проектов некоммерческими организациями различных организационно-правовых форм. Анализируется понятие и признаки предпринимательской деятельности, устанавливаются основные характеристики и особенности осуществления предпринимательской деятельности отдельными организационными формами некоммерческих организаций, на основе выявления существенных признаков инвестиционной деятельности проводится соотношение инвестиционной и предпринимательской деятельности на примере некоммерческой организации, рассматриваются способы осуществления инвестиций некоммерческими организациями и в отношении некоммерческих организаций. Актуальность проведенного исследования вызвана необходимостью дальнейшего совершенствования законодательства, регламентирующего порядок привлечения и осуществления инвестиций. Научная новизна заключается в том, что впервые проведен анализ законодательства Республики Беларусь, регламентирующего отношения в сфере осуществления инвестиционной деятельности некоммерческими организациями. В заключении подведены итоги, вытекающие из данного исследования. Положения, рассмотренные в статье, могут быть использованы в образовательном процессе, для дальнейших научных

исследований, а также учтены при осуществлении нормотворчества в сфере социального предпринимательства и осуществления инвестиций в социальную сферу.

Ключевые слова: некоммерческая организация, фонд, инвестиции, инвестиционная деятельность, предпринимательская деятельность, способы осуществления инвестиций, концессия, нематериальные активы, социальный эффект.

УДК 347.440.6

А. М. Вартамян

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ И ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ДОГОВОРА АУТСОРСИНГА

Статья посвящена вопросам понятия и правовой природы договора аутсорсинга. Отражено на все возрастающее значение аутсорсинга в сфере международной торговли. Приводятся существующие в юридической литературе точки зрения относительно понятия договора аутсорсинга. Обосновывается правовая природа правоотношений в сфере аутсорсинга. Подвергаются критическому анализу изложенные в юридической литературе точки зрения относительно того, что договор аутсорсинга является лишь разновидностью договора возмездного оказания услуг. Также рассматриваются вопросы соотношения договора аутсорсинга с договором подряда, возможности отнесения договора аутсорсинга к смешанным договорам. Указывается на отсутствие в гражданском законодательстве Республики Беларусь норм, непосредственно регулирующих договор аутсорсинга.

Автором ставится цель на основе проведенного критического анализа представленных в литературе точек зрения различных авторов, раскрыть понятие, значение и правовую природу договора аутсорсинга, в том числе с позиции особенностей законодательного регулирования аутсорсинговых правоотношений в Республике Беларусь.

В статье делается вывод о невозможности однозначной квалификации договора аутсорсинга в качестве разновидности договора возмездного оказания услуг или договора подряда. Указывается также на то, что не всегда договор аутсорсинга является смешанным договором. Возможность применения норм о договоре возмездного оказания услуг или договоре подряда к договору аутсорсинга ставится в прямую зависимость от того, что выступает в качестве предмета такого договора. Делается вывод, что только законодательное закрепление договора аутсорсинга в качестве самостоятельного гражданско-правового договора позволит разрешить существующие споры о его принадлежности к тому или иному законодательно закреплённому виду договора.

Ключевые слова: договор, аутсорсинг, возмездное оказание услуг, подряд, смешанный договор, непоименованный договор.

УДК 347.1

В. А. Витушко

ПОНЯТИЙНЫЕ ПОДХОДЫ КАК ОСНОВА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЛИЧНЫХ ОБЪЕКТОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Статья посвящена исследованию проблем, связанных с определением понятия объектов личного характера. Актуальность данного исследования заключается в том, что понятие объектов личного характера в отечественном и зарубежном гражданском праве имеет множество различных определений. Предметом исследования являются нормы гражданского законодательства Республики Беларусь, регламентирующие порядок защиты нематериальных благ. Делается вывод о том, что личные неимущественные блага и права носят комплексный межотраслевой и внутриотраслевой гражданско-правовой характер. Данное обстоятельство необходимо учитывать в процессах правотворчества и реализации личных неимущественных и связанных с ними прав. Установлено, что существует множество определений понятия объектов личного характера в отечественном и зарубежном гражданском праве. Автор также формулирует вывод о том, что в ГК Республики Беларусь и теории гражданского права имеет место двусмысленность и неопределенность понятия и статуса гражданских прав личности как самостоятельных объектов гражданского права. По существу, гражданские права как самостоятельная правовая ценность и правовое явление не получили еще должной легализации. Это указывает на отсутствие понятийного подхода к определению личных объектов в гражданском праве. Сформулирован вывод о том, что необходимо учитывать комплексный межотраслевой и внутриотраслевой гражданско-правовой характер личных неимущественных благ и прав в сфере при совершенствовании законодательства Республики Беларусь.

В статье предложены и обоснованы изменения в гражданское законодательство с целью формирования единого терминологического подхода к определению личных объектов гражданского права.

Полученные результаты исследования могут быть применены в процессе совершенствования законодательства Республики Беларусь.

Ключевые слова: личные блага, личные права, объекты гражданского права, личные неимущественные объекты.

О СВЯЗИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА ОРУЖИЯ С ГРАЖДАНСКИМ ОБОРОТОМ ОРУЖИЯ, ВИДАХ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА ОРУЖИЯ

Целью работы является разработка понятия гражданско-правового режима оружия и его видов, установление связи гражданско-правового режима с гражданским оборотом оружия. Исследование гражданско-правового режима оружия и его видов в Республике Беларусь не проводилось. Гражданско-правовой режим определяет условия, при которых объект гражданских прав (оружие) используется в гражданском обороте при совершении юридически значимых актов (заключении сделок, наследовании и т.п.). Гражданско-правовой режим оружия – это совокупность юридических правил, устанавливающих положение оружия в гражданском обороте. Разделение оружия в зависимости от вида и цели применения проводится законодателем в целях безопасности лиц, в отношении которых при тех или иных обстоятельствах может быть применено, например служебное или гражданское оружие.

Классифицирующим критерием для некоторых правовых режимов оружия может быть, критерий реализации предписаний об оборотоспособности оружия. Разрешительный гражданско-правовой режим, устанавливается для большинства видов гражданского оружия. Запретительный гражданско-правовой режим, устанавливается для оружия, полностью изъятого из гражданского оборота. Исходя из классификации видов оружия приведенных в законодательстве, можно предложить соответствующие виды гражданско-правового режима оружия: гражданско-правовой режим боевого оружия; гражданско-правовой режим служебного оружия; гражданско-правовой режим гражданского оружия.

Результаты, представленные в настоящей статье, могут быть использованы при преподавании и изучении курса гражданского права. Настоящее исследование актуально для лиц использующих оружие, как в процессе служебной деятельности, так и в качестве средства самообороны.

Ключевые слова: гражданско-правовой режим оружия, гражданско-правовой режим, оружие, гражданский оборот, вид гражданско-правового режима, оборотоспособность оружия, классификация гражданско-правового режима, классификация режима оружия.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ И ИНАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ

Проводится анализ существующих проблем государственной и иной регистрации гражданско-правовых договоров. Исследуются общественные отношения, возникающие в области государственной и иной регистрации гражданско-правовых договоров. Рассматриваются понятие и случаи государственной регистрации сделок (договоров) и другие случаи регистрации гражданско-правовых договоров.

Предметом исследования является действующее гражданское и иное законодательство Республики Беларусь, регламентирующее порядок регистрации гражданско-правовых договоров.

Установлено, что государственную регистрацию сделок (договоров) можно рассматривать или как их форму, или как стадию заключения, или как особую процедуру. Применительно к порядку заключения договоров сделан вывод, что государственная регистрация представляет особую процедуру, направленную на признание и подтверждение государством факта совершения договора. Указаны случаи и порядок государственной регистрации гражданско-правовых договоров.

Проведен сравнительный анализ законодательства в области государственной регистрации гражданско-правовых договоров таких государств, как Республика Беларусь, Российская Федерация, Республика Казахстан, Украина.

Проанализированы установленные законодательством Республики Беларусь случаи регистрации сделок (договоров) помимо регистрации сделок (договоров), названной государственной регистрацией.

Делается вывод о том, что помимо государственной регистрации необходимо вести речь и об иной регистрации сделок (договоров).

Предлагается предусмотреть в Гражданском кодексе Республики Беларусь положения об иной, нежели государственная регистрация, регистрации сделок (договоров). В случаях данной регистрации момент заключения и последствия отсутствия регистрации договора должны определяться законодательными актами.

Полученные результаты могут быть применены в процессе совершенствования законодательства Республики Беларусь.

Ключевые слова: сделка, гражданско-правовой договор, форма договора, порядок заключения договора, государственная регистрация гражданско-правовых договоров, иная регистрация гражданско-правовых договоров.

СОГЛАШЕНИЯ ОБ УСТРАНЕНИИ ИЛИ ОГРАНИЧЕНИИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Настоящая статья посвящена сравнительному анализу положений о заключении соглашений об устранении или ограничении гражданско-правовой ответственности в гражданском законодательстве Российской Федерации и Республики Беларусь. Автор статьи анализирует эти и ряд других положений обоих кодексов, отмечая близость законодательных положений Гражданского кодекса Республики Беларусь и Российской Федерации. Исследование правовой природы и условий заключения таких соглашений является основной целью настоящей работы, чья научная новизна, таким образом, содержится в раскрытии сущности соглашений об устранении или ограничении ответственности за нарушение обязательства. В статье рассматриваются пределы установления договорных условий об ограничении и освобождении от гражданско-правовой ответственности, в соответствии с принципом свободы договора. Особое внимание уделяется различным подходам, существующим в юридической литературе, к определению категорий «устранение ответственности», «ограничение ответственности», «освобождение от ответственности» и «исключение ответственности», а также их соотношению. Автор указывает, что осложняет применение пункта 4 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации то, что гражданское законодательство не определяет формы вины, не закрепляет признаки умысла и неосторожности. Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за нарушение обязательства должно оцениваться судом на предмет злоупотребления сторонами правом. Содержащиеся в статье разработки применимы для использования при дальнейшем совершенствовании законодательства, регулирующего освобождение от гражданско-правовой ответственности, а также в правовой работе коммерческих и иных организаций, деятельности судебных органов.

Ключевые слова: ограничение ответственности, освобождение от ответственности, устранение ответственности, исключение ответственности, нарушение обязательства, умысел, неосторожность, вина, гражданско-правовая ответственность, соглашение.

УДК 349.7

В. С. Каменков

ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРАВО И СИСТЕМА ЕГО ИСТОЧНИКОВ

Рассмотрены актуальные и важные для экономики практически каждого государства, для многих субъектов предпринимательства, в том числе в энергетической области, вопросы понимания значимости и правового закрепления источников энергетического права. Проведен комплексный анализ имеющегося массива законодательства об энергетике, который сосредоточен в нормативных правовых актах различного уровня и статуса, в которых одновременно сосуществуют нормы материального права, нормы процессуального права, нормы международного права.

Автором установлена значимость системного подхода для изучения источников энергетического права. На основании проведенного исследования автор формулирует вывод о том, что для энергетического права характерной особенностью его источников является их неоднородность, разнообразие, комплексность, целенаправленность и специфичность предмета правового регулирования.

Системный подход к изучению источников правового регулирования общественных отношений в сфере энергетики предоставляет лучшие возможности по демонстрации всего комплекса складывающихся в ней отношений, масштабности этой области, ее стратегической значимости для экономики страны и социальной политики, для жизнедеятельности каждого юридического и физического лица.

Автором отмечается, что системный анализ источников энергетического права дает более точное представление об этом правовом явлении, его комплексном характере и подчеркивает возможность, если не необходимость, разработки нового варианта кодифицированного правового акта – энергетического кодекса.

Сформулированные в результате исследования выводы и предложения могут быть использованы в нормотворческой деятельности с целью совершенствования законодательства Республики Беларусь об энергетике, в научно-исследовательской и правоприменительной деятельности.

Ключевые слова: энергетика, энергетическое право, правовое регулирование, источники.

УДК 347.23

ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ ИЗЪЯТИЕМ БЕСХОЗЯЙСТВЕННО СОДЕРЖИМЫХ КУЛЬТУРНЫХ ЦЕННОСТЕЙ: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Статья посвящена правовому анализу такого основания прекращения права собственности, как изъятие бесхозьяственно содержимых культурных ценностей. Анализируются категории культурных ценностей, которые могут быть изъяты у собственника, дается характеристика бесхозьяственного содержания культурных ценностей. Определяется предмет доказывания по данной категории дел. На примере конкретного судебного спора рассматриваются особенности и проблемы применения ст. 241 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Цель статьи – выявить существующие проблемы правоприменения в сфере изъятия бесхозьяственно содержимых культурных ценностей и сформулировать отдельные предложения по совершенствованию действующего законодательства.

Научная новизна статьи заключается в отсутствие комплексных правовых исследований, посвященных изучению теоретических и практических проблем изъятия бесхозьяственно содержимых культурных ценностей.

В результате исследования автор пришел к следующим выводам. Особенность историко-культурных ценностей Республики Беларусь (памятников), в отличие от других культурных ценностей, состоит в том, что историко-культурными являются те культурные ценности, которые взяты под охрану государства путем включения в Государственный список историко-культурных ценностей Республики Беларусь и в отношении которых установлен особый режим охраны и использования.

Прекращение права собственности на бесхозьяственно содержимые культурные ценности связано с наличием четко выраженного публичного интереса в их сохранении государством для нынешнего и последующих поколений.

Под культурными ценностями, отнесенными в соответствии с законодательством к особо ценным и охраняемым государством, необходимо понимать культурные ценности, которые включены в установленном порядке в Государственный список историко-культурных ценностей Республики Беларусь.

Основные выводы, сделанные автором, могут быть использованы в правоприменительной деятельности, а также в учебном процессе.

Ключевые слова: право собственности, собственник, культурная ценность, историко-культурная ценность, бесхозьяственное содержание, публичные торги.

УДК 347.51

В.М. Коссаk

К ВОПРОСУ О ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ ПО ОБЯЗАТЕЛЬСТВАМ СОЗДАВАЕМЫХ ИМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Рассматриваются проблемные вопросы имущественной ответственности органов государственной власти за действия создаваемых ими юридических лиц. Целью публикации является установление критериев объема гражданско-правовой ответственности указанных субъектов.

Критерием определения статуса государственного органа, как субъекта права, является порядок возникновения и наличия властных полномочий, необходимых для выполнения предусмотренных нормативными актами функций. Юридические лица публичного и частного права, создаваемые государством, являются самостоятельными участниками гражданского оборота. Такими же субъектами частного права будут органы государственной власти в гражданских отношениях. В этом контексте представляет интерес вопрос имущественной ответственности государства по обязательствам создаваемых им юридических лиц.

Поэтому важное значение имеет определение субъекта и размера ответственностей в отношениях с участием органов государственной власти и создаваемых ими юридических лиц публичного права. С этой целью законодатель должен установить в нормативном порядке правовой статус органов государственной власти и юридических лиц публичного права как субъектов гражданской ответственности. При этом следует определить порядок и пределы их имущественной ответственности. Органы государственной власти в случае неправомерных решений, действий или бездействия являются субъектами гражданской ответственности наравне с другими субъектами правоотношений.

В законодательстве необходимо также изменить подходы к разграничению гражданской ответственности органов государственной власти и создаваемых ими юридических лиц. В гражданских отношениях должны нести в случае необходимости субсидиарную имущественную ответственность органы государственной власти, которые в распорядительном порядке создали юридические лица публичного права по обязательствам последних.

Ключевые слова: субъект гражданской ответственности, государственный орган, объем ответственности, субсидиарная ответственность, предпосылки ответственности, пределы ответственности, статус субъекта ответственности.

УДК 347.191.3

УСТАВ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА: ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И МЕСТО В СИСТЕМЕ РЕГУЛЯТОРОВ КОРПОРАТИВНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Проводится анализ правовой природы и механизма действия устава юридического лица, выявляется соотношение устава с внутренними документами юридического лица. В процессе исследования авторы использовали теоретические и эмпирические методы познания, в том числе догматический и сравнительно-правовой методы, а также метод наблюдения. Проведено сравнение гражданского законодательства Российской Федерации и Республики Беларусь, обнаружено сходство основных используемых категорий. Исследование законодательства, этимологии слова «устав», практики правореализационной деятельности субъектов позволило сделать вывод о том, что устав есть способ выражения во внешнем виде социального образования, зарегистрированного в качестве юридического лица. С формально-юридической позиции устав является документом, что прямо отражено в законодательстве Республики Беларусь и Российской Федерации. С содержательных позиций устав представляет собой единство трех ипостасей: 1) волеизъявления учредителей; 2) волеизъявления самого юридического лица; 3) волеизъявления законодателя. Это позволило выявить три смысла понятия «устав». С точки зрения первого смысла устав можно рассматривать как приказ, если учредителем является одно лицо, или договор, если учредителями выступают два более субъектов. С позиций волеизъявления юридического лица устав можно рассматривать как декларацию, хартию. Волеизъявление законодателя отражено в статутной части устава. Выделение названных составляющих понятия устав позволило примирить различные теоретические концепции, предложенные учеными для объяснения сущности и механизма действия устава. В статье показано, что следует различать устав и акт утверждения устава. В зависимости от организационно-правовой формы юридического лица, состава и количества его учредителей, иных требований законодательства акт утверждения устава может иметь различную природу. Статья содержит научно-практические выводы, которые могут использоваться в дальнейших научных исследованиях в области корпоративного и гражданского права. В статье также сделан ряд практических предложений субъектам права по формированию положений устава и решению коллизий между уставом и внутренними документами юридического лица.

Ключевые слова: юридическое лицо, устав юридического лица, учредительный документ юридического лица, учредитель (учредители) юридического лица, учреждение юридического лица, государственная регистрация

УДК 347.63

Т. В. Краснова

ГЕНДЕРНАЯ ДИФФЕРЕНЦИАЦИЯ РОДИТЕЛЬСТВА В СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЯХ: ПОСТАНОВКА ПРОБЛЕМЫ

Рассматривается междисциплинарный подход для анализа современных проблем правового статуса родителей. Исследуется влияние гендерного фактора на возникновение и осуществление родительских прав. На основе историко-правового анализа автор показывает влияние правовых норм на формирование представлений о социальной роли отца и матери.

В статье поднимаются вопросы установления материнства и отцовства и их государственной регистрации; проблемы, возникающие при применении вспомогательных репродуктивных технологий, в том числе суррогатного материнства и постмортального оплодотворения; особенности определения места жительства детей при раздельном проживании родителей.

Целью исследования является привлечение внимания научного сообщества к проблемам гармонизации фактических семейных отношений с их правовой проекцией. Утверждается, что учет гендерных различий в правовом регулировании согласуется с идеей гендерного равенства в семье и позволяет обеспечить баланс интересов участников семейных правоотношений.

Автор полагает, что гендерная дифференциация родительства как условие совершенствования современного семейного законодательства, еще не являлась темой научных дискуссий. Принятие такого подхода за основу повлечет необходимость дальнейших психологических, социологических и юридических исследований материнства и отцовства. Результатом таких исследований будут являться предложения в адрес законодателя не только учитывающие частные интересы, но и отражающие представления общества о желаемом образе матери и отца.

Предметом критического анализа автора является российское законодательство и достижения российской юридической науки. В рамках сравнительного правоведения исследуются положения Кодекса о браке и семье Республики Беларусь. Отмечается, что с учетом общей истории формирования семейного законодательства опыт осмысления российской правовой действительности может быть интересен для представителей юридической науки Республики Беларусь.

Ключевые слова: мать, отец, родители, родительство, гендер, семейное законодательство.

УДК 346.543.4

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ С УЧАСТИЕМ ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В СФЕРЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ИНВЕСТИЦИЙ

Современная система хозяйственного партнерства государства и частного сектора охватывает все сегменты государственной собственности и основывается на фундаментальных положениях теории смешанной экономики о возможности и необходимости и результативности взаимодействия государства и бизнеса в интересах общества. Наиболее важное значение эта система имеет в периоды глубоких преобразований в экономике и коренного реформирования механизма управления государственной и коммунальной собственностью. В настоящее время инвестиционные соглашения превратились в важную составную часть партнёрства государства и частного сектора. Они являются одним из инструментов ослабления государственного монополизма, либерализации и приватизации, а в отдельных отраслях, составляющих ядро общественного сектора экономики, доминирующей формой привлечения частных инвестиций и привнесения рыночных элементов хозяйствования в ранее монопольные среды.

Рассматриваются вопросы, связанные с юридическим обеспечением привлечения инвестиций в наиболее значимые секторы экономики и коммунального хозяйства на основе инвестиционных соглашений с учётом публичных интересов и защитой прав частных инвесторов. В научном плане актуальность исследования обусловлена недостаточной разработкой в отечественной юридической литературе проблем правового регулирования отношений в сфере осуществления инвестиционной деятельности договорной основе, а также реформированием инвестиционного законодательства в Республике Беларусь. Учитывая большую потребность экономики страны в инвестициях, необходимо создать реальную правовую основу для конкурентного инвестиционного климата. Целью исследования является решение теоретических и практических проблем, возникающих в процессе заключения и исполнения инвестиционных соглашений, комплексный анализ договорных инвестиционных отношений, определение сущности и понятия данной правовой конструкции, выработка на этой основе научно обоснованных рекомендаций по совершенствованию национального законодательства в исследуемой области.

Ключевые слова: инвестиции, инвестиционный договор, правовое регулирование инвестиционной деятельности, концессия, концессионный договор, концессионер, концедент, объект концессии, государственно-частное партнерство, соглашение о государственно-частном партнерстве.

УДК 347.4

О. А. Ластовская

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СПА-УСЛУГ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

В статье рассмотрены вопросы правового регулирования возмездного оказания СПА-услуг в Республике Беларусь.

Целью работы является решение теоретических и практических правовых вопросов, возникающих в сфере правового регулирования возмездного оказания СПА-услуг. Объектом исследования являются общественные отношения в сфере оказания СПА-услуг. В качестве предмета исследования выступают нормативные правовые акты Республики Беларусь, статистические данные, судебная практика, научные подходы. Статья является одним из первых в белорусской юридической науке исследований, посвященных вопросам правового регулирования СПА-услуг.

Во введении автором определены актуальность темы исследования, новизна и круг нерешенных вопросов в данной сфере. В основной части проведен анализ развития законодательства Республики Беларусь в области регламентации СПА-услуг, выявлены проблемные вопросы в области правового регулирования, определены направления совершенствования законодательства Республики Беларусь в данной сфере. Установлено, что правовое регулирование СПА-услуг в Республике Беларусь не получило должного развития. Автором проведен анализ нормативных правовых актов Республики Беларусь, регулирующих отношения в области возмездного оказания услуг и, в частности, СПА-услуг. Установлена значимость определения места СПА-услуг среди иных услуг в законодательстве Республики Беларусь.

В заключении сформулирован вывод о необходимости определения места СПА-услуг среди иных услуг, а также вывод о целесообразности совершенствования законодательства Республики Беларусь, регулирующего СПА-услуги. Одним из направлений совершенствования законодательства может стать разработка и принятие нормативного правового акта, комплексно регулирующего отношения в сфере возмездного оказания СПА-услуг, государственного регулирования регулирования СПА-услуг.

Ключевые слова: правовое регулирование, законодательство, договор возмездного оказания услуг, спа, СПА-услуги.

УДК 346.26:719:341.355.22

И. Э. Мартыненко

ОБЕСПЕЧЕНИЕ СОХРАНЕНИЯ НЕДВИЖИМЫХ МАТЕРИАЛЬНЫХ ИСТОРИКО-КУЛЬТУРНЫХ ЦЕННОСТЕЙ: НОВЫЕ ПОДХОДЫ В КОДЕКСЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ О КУЛЬТУРЕ

Рассматриваются особенности владения и пользования историко-культурными ценностями. С учетом положений Кодекса Республики Беларусь о культуре 2016 г., раскрывается содержание институтов охранного зонирования и охранного обязательства, комментируя новые подходы законодателя в этой сфере. Автор доказывает, что основная специфика правового режима недвижимого имущества состоит в том, что его отчуждение и установление на него вещных прав происходят в особом порядке, который требует соблюдения обязательной письменной нотариальной формы и регистрации в органе учета недвижимости, чем обеспечивается гласность вещных прав на недвижимость. Исходя из анализа действующего законодательства, выделены шесть видов охранного зонирования недвижимых историко-культурных ценностей: архитектурно-градостроительное, историческое, археологическое, пространственное или культурно-ландшафтное, художественное и комплексное, которые основаны на типологической принадлежности того или иного конкретного памятника к определенному виду. Комплексное зонирование объединяет в себе два и более типологических подхода и является наиболее точным, полным и целостным. Развивая теорию исковой формы защиты права, автор доказывает возможности заявления превентивных исков в целях пресечения деятельности, создающей угрозу существования недвижимым историко-культурным ценностям (памятникам архитектуры и градостроительства, археологическим объектам, памятникам истории). Анализ аналогичного законодательства зарубежных стран позволил сформулировать предложения по установлению уголовно-правового запрета на непринятие мер по обеспечению сохранения историко-культурных ценностей, в связи с чем обоснована диспозиция новой уголовно-правовой нормы (ст. 345-1 УК Республики Беларусь).

Работа адресуется специалистам в области охраны историко-культурного наследия. Основные положения могут быть учтены в ходе совершенствования законодательства с учетом первого опыта применения Кодекса Республики Беларусь о культуре.

Ключевые слова: недвижимое имущество, недвижимые историко-культурные ценности, градостроительное зонирование, исковая форма защиты права.

УДК 341.91

Е. Г. Маховенко

КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ЛИТОВСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА 1918–1920 ГГ.

Закрепленная во временных конституциях Литвы 1918–1920 г. рецепция довоенного права обеспечила непрерывность и преемственность правового регулирования, устранила опасность правового вакуума. Рецепция права породила партикуляризм частного права в Литве, который был натуральным проявлением свойственного Западной правовой традиции плюрализма – важнейшего признака и движущей силы этой традиции. Сочетание в литовской правовой системе подсистем общероссийского, местного российского, французского и немецкого частного права в тактическом плане означало возможность субъектов частного права пользоваться привычным регулированием и, при необходимости, выбирать подходящую юрисдикцию. В стратегическом плане этот же партикуляризм давал богатейший нормативный и практический материал для сравнительного анализа, что гипотетически создавало возможность выявления и соединения положительных черт этих вариантов частного-правового регулирования и поднятие его на качественно более высокий уровень. Однако, эта возможность осталась нереализованной. Отказ от рецепции норм 1914–1915 гг., вызванных войной, был оправданным и благоприятным для развития частного-правовых отношений. Временные конституции Литвы обеспечили равенство всех граждан перед законом и отмену сословных привилегий, гарантировали естественные права и свободы человека и обеспечили их судебную защиту. В 1918–1920 г. были созданы конституционные положения, необходимые для развития частного-правовых отношений и восстановления хозяйства Литвы. В заключении автором сформулированы выводы, определяющие тенденции развития литовского частного права, непрерывность и преемственность правового регулирования, особенности создания конституционных основ частного права в 1918–1920 годах.

Ключевые слова: частное право, история права, временные конституции Литвы, рецепция права, западная традиция права, Учредительный Сейм Литвы, Совет Литовского государства, права человека.

УДК 34.096

А. Н. Панфилов

ПРАВОВЫЕ ПОНЯТИЯ «ОБЪЕКТ АРХЕОЛОГИЧЕСКОГО НАСЛЕДИЯ», «АРХЕОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕДМЕТЫ», «КУЛЬТУРНЫЙ СЛОЙ» В РОССИЙСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И ПРОБЛЕМЫ ИХ ПРАВОВОЙ ОПРЕДЕЛЁННОСТИ

В статье с учетом последних изменений в законодательстве, исследуются вопросы современного состояния правовой охраны объектов археологического наследия в Российской Федерации. Задачей исследования является анализ содержащихся в дефиниции существенных признаков правового понятия «объект археологического наследия».

Автором затрагивается проблема смысловой неопределенности ряда юридических норм Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации». Речь идет главным образом о нормах-дефинициях, раскрывающих содержание базовых понятий: «объект археологического наследия», «археологические предметы», «культурный слой» и др. Также в работе уделяется внимание проблеме установления верхней хронологической границы археологии, формулируются предложения по совершенствованию правовых дефиниций. В статье аргументируется позиция автора, что объектом археологического наследия могут являться не все следы существования человека в прошлых эпохах, а только те из них, информация о которых может быть получена исключительно либо преимущественно посредством проведения археологических полевых работ. Автор считает, что если указанные следы принадлежат эпохе, о которой современный человек имеет достаточно полное представление, опираясь на письменные и иные документы, то они не могут быть отнесены к числу археологических. В заключение автором сделан вывод о необходимости уточнения определений ключевых понятий в области археологии в российском законодательстве, а также пересмотра возрастного признака объекта археологического наследия.

Ключевые слова: объект археологического наследия, археология, незаконная деятельность в области археологии, правовая охрана объектов археологического наследия, археологические предметы, культурный слой.

УДК 347.73

В.Ф. Попондопуло, Е.В. Силина

ПРИРОДА РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКРОТСТВЕ И ТЕНДЕНЦИИ ЕГО РАЗВИТИЯ

В статье рассматриваются вопросы истории развития российского законодательства о несостоятельности (банкротстве), его современное состояние и перспективы развития, основные дискуссионные вопросы. Определяются природа этого законодательства и его структура. Показано соотношение законодательства о банкротстве со смежными законодательными массивами: гражданским законодательством, законодательством об исполнительном производстве, законодательством, регламентирующим судопроизводство по делам о банкротстве, некоторыми другими законодательными массивами. Обосновывается характер законодательства о банкротстве как специального комплексного законодательства, что не в полной мере реализовано в российской законодательной практике.

В качестве задач исследования выступают: разработка теоретических основ экономической несостоятельности (банкротства); выявление тенденций и перспектив развития законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве); установление места законодательства о банкротстве в системе законодательства.

Автор констатирует тенденцию поступательного развития российского законодательства о банкротстве, постепенного приведения его в соответствие с лучшими образцами законодательного регулирования отношений банкротства в развитых рыночных экономиках.

В качестве вывода отмечается, что для дальнейшего повышения эффективности правового регулирования отношений банкротства необходимо усиление законодательной защиты интересов конкурсных кредиторов неплатежеспособного должника. Приоритет должен быть отдан процедуре ликвидации должника – юридического лица с возможностью выхода из нее посредством заключения должником и кредиторами мирового соглашения, включая соглашение, направленное на реабилитацию должника. Кроме того, должны быть полностью уравнены возможности участия в конкурсе на имущество должника-банкрота конкурсных кредиторов, преследующих свои частные интересы, и уполномоченных органов, представляющих интересы государства.

Ключевые слова: несостоятельность, банкротство, гражданское законодательство, процессуальное законодательство, трудовое законодательство, налоговое законодательство, законодательство об исполнительном производстве.

УДК 347.19

О.А. Серова

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ КАК НОВАЯ НАУЧНО-ОБРАЗОВАТЕЛЬНАЯ МОДЕЛЬ: ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Социально-экономические изменения в обществе оказали существенное влияние на формирование новой модели организации университетов. Данная модель получила название «Университет 3.0», «предпринимательский

университет». Вузы должны стать центрами предпринимательской экосистемы регионов. Цель работы состоит в определении ключевых проблем правового статуса университетов для реализации программы перехода к новой модели университета. Несмотря на активное обсуждение развития концепции предпринимательского университета в России и зарубежных странах, проблемы правового обеспечения данного процесса не стали предметом научной дискуссии. Правовое положение университетов в России как государственных учреждений не соответствует задаче развития вузов как центров создания инноваций.

В качестве вывода автор отмечает, что изменение гражданско-правового положения современного университета с позиции организационно-правовой формы юридического лица позволит соотнести задачи по формированию эффективной правовой модели с потребностями экономики. Учитывая, что в России подавляющее число вузов, занятых в инновационных сферах деятельности, являются государственными, необходима детальная проработка условий взаимодействия университетов, представителей академического сообщества, различных инновационных организаций, учреждаемых вузами, требований к системе управления и контроля за деятельностью хозяйственных обществ и партнерств, где университету принадлежит доля в уставном (складочном) капитале. Задача современных университетов, особенно в регионах, связана с активизацией и стимулированием экономического роста. Тем не менее, вопросы правового обеспечения перехода к новой модели функционирования университетов в современном обществе являются недостаточно изученными.

Ключевые слова: предпринимательский университет, коммерциализация результатов научной деятельности, инновации, государственные учреждения.

УДК 347.513

Я. И. Функ

О ВЗЫСКАНИИ УПУЩЕННОЙ ВЫГОДЫ: ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЯВЛЕНИЯ

Целью работы является решение теоретических и практических правовых вопросов, возникающих в связи с взысканием упущенной выгоды, и определением ее места среди иных мер гражданской правовой ответственности.

Настоящая статья посвящена вопросам существа и природы упущенной выгоды в праве Республики Беларусь, в правовых системах иных государств, в международном праве, а также в правоприменительной практике международных арбитражных судов по рассмотрению требований о взыскании упущенной выгоды.

Автором рассмотрены такие виды мер гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в праве Республики Беларусь, как взыскание убытков, взыскание неустойки, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами.

Определено понятие убытков в праве Республики Беларусь, понятие убытков в международном праве. Рассмотрено понятие убытков в праве таких иностранных государств, как Российская Федерация, Республика Казахстан, Украина, Франция. Проведен анализ порядка определения упущенной выгоды в соответствии с гражданским законодательством Республики Беларусь.

Установлено сходство в области правового регулирования убытков, реального ущерба, упущенной выгоды в Республике Беларусь и в Российской Федерации. Отмечена значимость международного правового регулирования гражданской правовой ответственности, важная роль в котором принадлежит Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров. Определены обстоятельства, которые необходимо доказывать для взыскания упущенной выгоды.

Сформулирован вывод о сложности доказывания обстоятельств, необходимых для взыскания упущенной выгоды, что подтверждает преимущество такой меры гражданской правовой ответственности, как неустойка.

Ключевые слова: ущерб, убытки, гражданско-правовая ответственность, пеня, штраф, упущенная выгода, кредитор, должник.

УДК 347.411

О.А. Халабуденко

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ «ОБЯЗАТЕЛЬСТВО» И СИСТЕМАТИЗАЦИИ ПРАВОВОГО МАТЕРИАЛА, ПОСВЯЩЕННОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОМУ ПРАВУ, В ЕВРОПЕЙСКОЙ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЕ

Автор анализирует становление понятия «обязательство» в Европейской правовой культуре. Исследует определение рассматриваемого понятия, сложившееся в науке гражданского права начиная с римского права и получившее закрепление во всех право порядках континентального права. Осуществляет анализ нормативного определения понятия «обязательство» по акту мягкой унификации (DCFR), а также по законодательству Республики Молдова, Германии, Российской Федерации, Румынии, Украины, Франции, Австрии. Делает вывод о том, что определение рассматриваемого понятия следует осуществлять через призму права на исполнения, которым наделен кредитор.

В статье анализируется право на исполнение и утверждается, что это право может быть включено, в том числе и в вещно-правовые конструкции, будучи акцессорно связанным с правами, определяющими соответствующую конструкцию.

Автор анализирует систематику обязательств в зависимости от доктрины, определившей организацию правового материала, посвященного им.

Проведено исследование доктрин консенсуализма, абстрактной традиции и каузальной традиции, оказавших решающее значение на представлении о месте и роли обязательств в системе гражданского права и гражданского законодательства отдельных юрисдикций.

Установлено, что независимо от различий в подходах к изложению правового материала, относящегося к обязательственному праву, следует признать, что развитой гражданский оборот немислим без институтов, сложившихся в рассматриваемой сфере правовой действительности. Нормы, адресованные обязательственным отношениям, составляют значительную часть нормативных предписаний, содержащихся в гражданских кодексах стран с кодифицированным законодательством.

Автор приходит к выводу о том, что наиболее приемлемой с точки зрения защиты прав и интересов традента, рецепиента и третьих лиц может служить система каузальной традиции.

Ключевые слова: обязательство, обязательственное право, виды обязательства, стороны обязательства, кредитор, должник.

УДК 347.472 (477)

Н. И. Чудык-Белюсова

ИСТОРИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ СТАНОВЛЕНИЯ ДОГОВОРНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ В СФЕРЕ СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ УКРАИНЫ

Целью исследования является анализ истории применения договорных механизмов для регулирования отношений в сфере социального обеспечения.

Актуальность исследования обусловлена тем, что социальное обеспечение на территории Украины осуществлялось преимущественно в разных формах благотворительности. Анализ истории становления законодательства о предоставлении социального обеспечения произведен включительно со времен Киевской Руси, начиная от начала десятого века. Исследовано законодательство о предоставлении социального обеспечения княжеских времен, времен функционирования братств, времен правления казачества, времен царствования российских монархов, законодательство советского периода.

Доказано, что в советский период деятельность благотворительных организаций была признана ненужной. На законодательном уровне договорное регулирование отношений в сфере социального обеспечения введено после провозглашения независимости путем внедрения негосударственного социального обеспечения. Договорное регулирование отношений в сфере социального обеспечения позволяет дополнительно урегулировать определенную группу общественных отношений и определяет режим благоприятствования лицу в реализации его права на социальное обеспечение на соответствующих, определенных по взаимному согласию началах. В современных условиях наблюдается тенденция возвращения благотворительности как формы предоставления социального обеспечения.

В заключении отмечается, что договорное регулирование отношений в сфере социального обеспечения не только позволяет дополнительно урегулировать отдельные группы общественных отношений, но и способствует нуждающемуся лицу в реализации его права на социальное обеспечение на определенных по взаимному согласию договорных началах. Такие договорные отношения характеризуются диспозитивностью, свободой договора, юридическим равенством и самостоятельной имущественной ответственностью субъектов отношений.

Ключевые слова: исторические источники, законодательство, благотворительность, социальное обеспечение, договорное регулирование, договор, договор о социальном обеспечении.

ЧАСТЬ 2 ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

УДК 347.965.1

Н.А. Акопян

АДВОКАТ – ПРЕДСТАВИТЕЛЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ РЕСПУБЛИКИ АРМЕНИЯ

В статье рассматриваются вопросы участия адвоката в гражданском процессе Республики Армения, и подчеркивается, что в Республике Армения кардинально обновилось законодательство об адвокатуре и гражданское процессуальное право.

Главная цель исследования - выявить суть и предмет адвокатской деятельности, представить основные права и обязанности адвоката, особенности основных прав и обязанностей адвоката при участии в гражданском процессе. В качестве объекта исследования выступают общественные отношения, возникающие в связи с участием адвоката в гражданском процессе.

В статье также представлены процессуальные полномочия и процессуальные основы деятельности адвоката-представителя в гражданском судопроизводстве, правовые основания судебного представительства, понятие, содержание и значение его процессуального статуса, особенности процессуального статуса адвоката-представителя в гражданском процессе Республики Армения. Установлена значимость роли адвоката в гражданском процессе.

Излагая деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса, автор подчеркивает, что адвокат вправе производить действия вне стадии судебного разбирательства, в частности собрать и представить необходимые доказательства при подготовке дела к судебному разбирательству, и в гражданском процессе он является самостоятельным субъектом обязанности доказывания.

Отмечая важность роли адвоката при участии в судебном разбирательстве, автор представляет его действия в судебном разбирательстве: заявка отводов, участие в исследовании материалов дела, представление ходатайства и представление своих доводов и т.д.

Подчеркивая особую роль адвоката в процессе пересмотра гражданских дел, автор излагает процессуальные полномочия адвоката в апелляционной и кассационной инстанциях.

Ключевые слова: адвокат, адвокатская деятельность, судебное представительство, исковое заявление, процессуальное полномочие, апелляционный и кассационный протест.

УДК 347.91/.95

Е.А. Борисова

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Статья посвящена анализу и поиску решения некоторых проблем реализации права на судебную защиту в гражданском процессе.

Актуальность исследования данного вопроса заключается в том, что право на судебную защиту предполагает наличие конкретных гарантий, позволяющих реализовать его в полном объеме, а правосудие по своей сути может признаваться таковым, только если оно отвечает требованиям справедливости и обеспечивает эффективное восстановление в правах. В настоящее время проблемы реализации права на судебную защиту в гражданском (и административном) судопроизводстве возникают, главным образом, в связи с отсутствием процессуальных гарантий или снижением их уровня.

Целью данной статьи является рассмотрение теоретико-практических вопросов обеспечения эффективной судебной защиты по гражданским делам, обозначение проблем организационного правового, финансово-экономического характера, требующих своего решения в целях облегчения реализации права на судебную защиту, повышения гарантий правосудия по гражданским делам.

В основной части работы автор последовательно освещает обозначенные проблемы. Установлена значимость выявления проблем, которые затрудняют реализацию права на судебную защиту. Предложена классификация проблем реализации права судебную защиту: организационные, финансово-экономические, юридические проблемы. Проведен анализ организационных и финансово-экономических проблем реализации права на судебную защиту и предложены направления решения обозначенных проблем.

В заключении автором отмечено, что решение проблем, затрудняющих реализацию права на судебную защиту, позволит усилить гарантии судебной защиты гражданских прав, повысить эффективность правосудия по гражданским делам, обеспечить справедливое судебное разбирательство.

Ключевые слова: право на судебную защиту, процессуальные гарантии, судебная система, мировые судьи, специализация судов, гражданский процесс, судебная экспертиза, доступ в суд.

ПРИМЕНЕНИЕ ТЕХНИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ФИКСАЦИИ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ: АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Статья посвящена актуальным проблемам, связанным с оптимизацией судопроизводства в гражданском и хозяйственном судопроизводстве, в частности проблемам, связанным с применением технических средств фиксации судебного заседания – аудио- и видеозаписи судебных процессов. Целью настоящей статьи является исследование проблем и перспектив обязательного аудио- и видеофиксирования судебных заседаний, а также определение правового статуса лиц, ответственных за проведение фиксации хода судебного процесса.

Во введении автор обосновывает значимость создания эффективной системы судопроизводства. Установлено, что важная роль при осуществлении правосудия принадлежит информационным технологиям.

Основная часть посвящена последовательному анализу проблем, связанных с применением в Республике Беларусь технических средств фиксации судебного заседания. Проведен анализ законодательства Республики Беларусь, регламентирующего применение информационных технологий в гражданском и хозяйственном судопроизводстве. Установлено, что одним из актуальных направлений в совершенствовании судопроизводства по различным категориям дел является аудио-, видеофиксация судебных заседаний. Автором анализируется положительный опыт Российской Федерации и других стран в данном вопросе.

В заключении изложены некоторые суждения относительно перспектив внедрения обязательной аудио- и видеофиксации хода судебного процесса, сделаны предложения относительно правового статуса лиц, ответственных за проведение записи судебного процесса. Предложенный подход позволит должным образом оптимизировать нагрузку секретаря судебного заседания, а также повысить эффективность судопроизводства по различным категориям дел.

Выводы и предложения, сформулированные в статье, могут быть использованы для дальнейшего совершенствования гражданского процессуального и хозяйственного процессуального законодательства Республики Беларусь.

Ключевые слова: информационные технологии, судебное заседание, секретарь судебного заседания, протокол судебного заседания, аудиозапись, видеозапись.

УДК 347.91

О.Н. Здрок

СОДЕРЖАНИЕ И ОБЪЕМ ПОНЯТИЯ «ПРИМИРИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ»

В статье исследуются актуальные вопросы, связанные с научной разработкой понятия «примирительные процедуры». Цель статьи – теоретическая разработка понятия «примирительные процедуры». На основе критического анализа высказанных в юридической литературе точек зрения по вопросу отнесения отдельных альтернативных способов разрешения споров к числу примирительных процедур уточнены объем и содержание данного понятия, обобщены существенные признаки обозначаемых им явлений.

Во введении отмечается актуальность научной разработки понятия «примирительные процедуры» и существование различных подходов по вопросу отнесения к примирительным процедурам третейского разбирательства, переговоров, претензионного порядка. Установлено, что разработка научного понятия «примирительные процедуры» имеет важное практическое значение для развития законодательства Республики Беларусь о примирительных процедурах.

В основной части проведен анализ научной дискуссии о правовой природе примирительных процедур, а так же об отнесении к примирительным процедурам переговоров и претензионного порядка. Установлены существенные признаки примирительных процедур, составляющие содержание данного понятия. Определена значимость отграничения признаков примирительных процедур от принципов их правового регулирования. Проведен анализ содержания и объема понятия «примирительные процедуры».

В заключении на основе проведенного анализа сформулировано понятие «примирительные процедуры» и определены существенные признаки примирительных процедур, которые могут быть учтены при совершенствовании законодательства Республики Беларусь.

Полученные результаты исследования могут быть полезны не только в теоретическом аспекте, в частности для обеспечения стройности понятийного аппарата юридической науки, но также в совершенствовании законодательства в области примирительных процедур.

Ключевые слова: примирение, примирительные процедуры, альтернативные способы разрешения споров, соглашение, медиация, юридическая процедура

НАПРАВЛЕНИЯ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ НОТАРИАТА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Современный нотариат призван обеспечивать стабильность и законность гражданского оборота, защищать субъективные права и охраняемые законом интересы граждан, юридических лиц и государства. Сегодня нотариат в Республике Беларусь способен более эффективно решать возложенные на него задачи. Совершенствование нотариального законодательства должно носить системный характер. Для успешного и эффективного функционирования института нотариата в Республике Беларусь необходимо расширять компетенцию белорусских нотариусов. Нотариат Республики Беларусь должен занимать активную позицию по оказанию юридической помощи заинтересованным лицам. В законодательстве Республики Беларусь нет четкого определения юридического статуса нотариального акта, отсутствует определение «нотариальный акт». В законодательстве также не урегулированы вопросы, касающиеся придания нотариальному акту повышенной доказательственной и исполнительной силы. Придание нотариальному акту повышенной доказательственной и исполнительной силы позволит повысить эффективность нотариальной деятельности, позволит разгрузить систему правоохранительных органов, в том числе суды общей юрисдикции.

Цель данного научного исследования заключается в определении направлений повышения эффективности деятельности нотариата в Республике Беларусь. В научной статье автором сформулированы конкретные предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь, направленные на расширение компетенции белорусских нотариусов, повышение доказательственного значения нотариального акта и придания ему исполнительной силы. Результаты проведенного исследования могут быть использованы в законотворческой деятельности для совершенствования действующего законодательства, в практической деятельности нотариусов и послужат развитию научных дискуссий.

Ключевые слова: нотариат, нотариусы, предметная компетенция нотариусов, нотариальный акт, нотариальная форма, латинский нотариат, доказательственная сила, исполнительная сила.

ПРИНЯТИЕ ЕДИНОГО ГК: ВЕРНЫЙ ЛИ ПУТЬ РЕФОРМИРОВАНИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА?

Автором рассматривается одно из предлагаемых направлений совершенствования законодательства Республики Беларусь – принятие единого ГК Республики Беларусь, который будет определять порядок рассмотрения как гражданских, так и экономических дел. В статье исследуется вопрос о целесообразности принятия в Республике Беларусь единого Гражданского процессуального кодекса.

Автор показывает, что в настоящее время объективных предпосылок для разработки такого правового акта нет. В подтверждение этого тезиса приводятся следующие аргументы: реформа судостроительства не может обуславливать реформу процессуального законодательства; отсутствуют кардинальные изменения общественных отношений в сфере процессуального права; при совершенствовании национальной правовой системы должны учитываться сложившиеся в ней традиции; множественность процессуальных кодексов есть закономерный результат исторической дифференциации судебной процессуальной формы; значительно снизилось качество нормативных правовых актов по вопросам процессуального права; вопрос унификации процессуального права не обсуждался на доктринальном уровне; разработка единого ГК далеко не самая актуальная проблема отечественной системы права; судебная система должна отдохнуть от недавно проведенных реформ.

Проведен анализ процессуального законодательства Украины, Российской Федерации и ряда иных зарубежных государств.

В заключении отмечается, что объективных предпосылок и насущной потребности для замены ГК и ХПК одним новым процессуальным кодексом нет. Дальнейшее развитие процессуального законодательства должно идти по пути постепенного и последовательного сближения данных процессуальных кодексов.

Выводы, сформулированные в результате проведенного исследования, могут быть использованы при совершенствовании процессуального законодательства Республики Беларусь.

Ключевые слова: реформа процессуального законодательства, реформа судостроительства, система судов общей юрисдикции, гражданское судопроизводство, хозяйственное судопроизводство, единый ГК.

НОВЫЕ ВИДЫ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В СУДЕБНОМ ПРОЦЕССЕ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

В статье рассматриваются вопросы, касающиеся использования новых средств доказывания в юридической практике в области судебной деятельности. Цель работы – ее научная задача – в изучении проблематики, связанной с необходимостью адаптации судопроизводства к использованию современных электронных технологий. Речь идет о внедрении в процесс судебного доказывания отдельных нетипичных доказательств, таких как: материалы интернет-архива Wayback Machine и лог-файлы. По мысли авторов статьи, мы являемся свидетелями меняющейся парадигмы процесса. В этой новой «процессуальной обстановке» становится все очевиднее, что для правильного разрешения гражданских, уголовных и административных дел суды могут и должны использовать все современные приемы и методы исследования и оценки электронных(цифровых) доказательств. В этом смысле, с учетом российского и международного юридического опыта обосновывается тезис о том, что аргументы в отношении толкования правовых норм и политики доказательственного права должны отыскиваться не только в рамках действующего процессуального и материального законодательства. Идея о междисциплинарном характере института судебного доказывания и современная правовая доктрина как нельзя лучше вписываются в эту схему: вместо того, чтобы удаляться друг от друга, различные науки (о процессе и криминалистика, гуманитарные, социальные, естественные научные знания) должны теперь находиться в состоянии взаимного проникновения, сравнения полученных результатов и обмена ими во имя общих целей.

Ключевые слова: гражданский процесс, арбитражный процесс, междисциплинарный характер, доказательства, электронные (цифровые) доказательства, интернет-архив Wayback Machine, лог-файлы.

УДК 347.93

Т.С. Таранова

УРЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВЫХ СПОРОВ В РАМКАХ ВСЕМИРНОЙ ТОРГОВОЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Целью исследования является разработка теоретических основ урегулирования международных торговых споров в рамках Всемирной торговой организации.

Урегулирование международных споров имеет свои особенности, связанные с необходимостью поиска соответствующих средств, позволяющих предотвратить эскалацию конфликтов между государствами, и предоставляющих доступ к процедурам, в которых производится интерпретация и применение норм международного права. В статье рассматриваются особенности урегулирования международных торговых споров в рамках Всемирной торговой организации (ВТО), автор анализирует механизм урегулирования международных торговых споров в рамках Всемирной торговой организации.

Автором проанализировано развитие, формирование и становление механизма урегулирования международных торговых споров в рамках Всемирной торговой организации. Установлена значимость эффективного механизма разрешения международных торговых споров. Проанализированы компетенция и порядок разрешения споров органом, на который возлагается обязанность по урегулированию споров в рамках ВТО. Установлена значимость консультаций сторон конфликта, выступающих обязательным элементом в механизме урегулирования споров в рамках ВТО. Проведен анализ норм Соглашения об учреждении Всемирной торговой организации, регламентирующих механизм и порядок урегулирования международных торговых споров.

В заключении отмечается, что исследование вопросов о сложившейся системе урегулирования споров в рамках Всемирной торговой организации, применении норм Договоренности о правилах и процедурах, регулирующих разрешение споров, практике защиты интересов государств, присоединившихся к ВТО, последствиях нарушения международных торговых соглашений имеет актуальное значение для Республики Беларусь, находящейся на этапе переговорного процесса о присоединении к Всемирной торговой организации.

Ключевые слова: торговый спор, Всемирная торговая организация, орган по разрешению споров, механизм урегулирования спора.

Учреждение образования «Гродненский государственный университет имени Янки Купалы», 2017