



ПЕРИОДИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ
О ГРАЖДАНСКИХ ПРАВАХ

ГРАЖДАНИН ПРАВО

и



Индекс 79800

- ✓ К вопросу о понятии нежилого помещения
- ✓ Защита прав потребителей в общественном питании
- ✓ Деятельность судов по защите прав несовершеннолетних: опыт российских регионов

7,
2011

ЖУРНАЛ О ГРАЖДАНСКИХ ПРАВАХ
**ГРАЖДАНИН
ПРАВО**

Издатель:
ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»
Издается с июля 2000 года
№ 7(102)* июль* 2011
Учредитель: ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»
Издание подготовлено
при участии членов общественного объединения
«Граждане за законность»
Свидетельство о регистрации
ПИ № 77-1326 от 10 декабря 1999 г.



Журнал удостоен знака отличия
«Золотой фонд прессы»

В НОМЕРЕ

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Р.А. Каламкрян
Российская Федерация и Европейский союз.
Значимость международно-правового взаимодействия 3

ВОПРОСЫ ТЕОРИИ

Д.М. Азми
Теория структурного строения системы права:
традиции и новации 15

Д.В. Чухвичев
Законотворческое познание
и его роль в процессе законотворчества 21

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ СОБСТВЕННОСТИ

П.В. Макеев
К вопросу о понятии нежилого помещения 33

СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

С.Е. Чаннов
Особенности привлечения к административной
ответственности отдельных субъектов 42

О.Н. Савостьянова
Проблемы реализации актов
конституционного правосудия 57

ЗАЩИТА ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

В.В. Семенихин
Защита прав потребителей в общественном питании 63

Генеральный директор
ООО «НОВАЯ
ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»
КАРПОВИЧ
Владимир
Дмитриевич

Главный редактор
ПОПОВ
Алексей
Александрович

Редакционный совет
В. ГРЕБЕННИКОВ
В. КАРПОВИЧ
Н. КЛЁН
П. ЛАХНО
С. МОГИЛЕВСКИЙ
Г. ИВЛИЕВ
Б. ТАНГИЕВ

НАУЧНЫЕ СООБЩЕНИЯ

С.В. Матияшук

Новое в правовом статусе государственных
и муниципальных учреждений
в ходе реформирования бюджетной сферы 70

Е.В. Егорова

Деятельность судов по защите прав
несовершеннолетних: опыт российских регионов 76

ДИСКУССИЯ

Ю.В. Левина

Исполнительное производство
и гражданское исполнительное право 84

ВНИМАНИЕ!

Информацию о журнале «Гражданин и право»
Вы найдете на нашем сайте: <http://www.grajdanipravo.ru>
e-mail: gip-npk@mail.ru

*Присланные в редакцию материалы не рецензируются и не возвращаются.
Редакция ведет рубрику «Отвечаем на вопросы читателей» по наиболее
актуальным и злободневным темам, не вступая в переписку с читателями.
Точка зрения авторов публикаций не всегда совпадает
с точкой зрения редакции.*

*При использовании опубликованных материалов журнала
«Гражданин и право» ссылка на него обязательна.*

Редакционная коллегия

В. КАРПОВИЧ

А. ПОПОВ

Л. БАРАНИЧЕНКО

И. ШВАРЦЕР

Б. ТАНГИЕВ

Компьютерная верстка

А. КРАСНОВСКАЯ

Е. КАМЕННАЯ

Художественный

редактор

Е. ГРИБОВ

Секретарь редакции

И. КЛОЧКОВА

*Полное или частичное воспроизведение, в том числе электронными СМИ,
а также размножение каким-либо способом материалов, опубликованных
в настоящем издании, допускаются только с письменного разрешения
редакции журнала.*

Адрес редакции: 119602, Москва, Мичуринский пр-т,
Олимпийская деревня, д. 16, офис. 3

ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА». Тел./факс: 8 (495) 437-79-49

Подписано в печать 22.06.2011

Формат 70x108 1/16. Офсетная печать. Тираж 500 экз. Заказ №
Отпечатано в ОАО «Можайский полиграфический комбинат».

143200, г. Можайск, ул. Мира, 93.

Сайт: www.oaompk.ru. Тел.: (495) 745-84-28, (496) 38-20-685

© «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА», 2011

Российская Федерация и Европейский союз. Значимость международно- правового взаимодействия

Р.А. Каламкарян,

*институт государства и права РАН, ведущий научный сотрудник,
доктор юридических наук, профессор*

Современное международное право в режиме востребованности добросовестного соблюдения международных обязательств и обеспечения права через международные судебные институты создает условия для поддержания верховенства права в системе международных отношений. Таков общий принцип прогрессивного развития науки и практики современной международной юриспруденции.

Верховенство права как фактор соблюдения международной законности в обществе выступает общим постулатом должного поведения всех субъектов международных правоотношений. Конкретно устанавливается востребованность добросовестного соблюдения всеми задействованными в процессе международного общения субъектами всего объема международных обязательств независимо от источника их возникновения

Субъекты права призваны пользоваться своими субъективными правами таким образом, чтобы не нарушались субъективные права других субъектов права. Общим принципом здесь является недопустимость злоупотребления правом¹. Все споры, возникающие между субъектами международного права по факту недобросовестного пользования своими субъективными правами, подлежат урегулированию в международных судебно-арбитражных органах.

Взаимодействие Российской Федерацией с Европейским союзом (далее — ЕС) строится в должных параметрах верховенства права, как это предписывается в основополагающих документах ООН.

Поступательное движение мирового сообщества предметно определяет себя в формате общепризнанных упорядоченных норм должного поведения всех государств — его членов. И здесь общим принципом должного поведения выступает господство права (rule of law). Декларация тысячелетия 2000 г. и Декларация Саммита 2005 г. четко устанавливают востребованность соблюдения всеми государствами — членами мирового сообщества требований господства права. По факту подписания обозначенных юридических актов государства — члены мирового сообще-

¹ См.: Каламкарян Р.А. Господство права в международных отношениях. М., 2002. С. 256–269; Cheng B. General principles of law as applied by international courts and tribunals. L., 1953. P. 105–168; Rousseau Ch. Droit International Public. Paris, 1970. T. 1. P. 382–383.

ства подтвердили свою готовность соблюдать постулаты должного поведения в формате господства права.

Российская Федерация как правовое, социальное, демократическое государство (ст. 1 и 2 Конституции РФ 1993 г.) проводит последовательный курс на претворение в жизнь целей ООН: поддержание международного мира и безопасности; развитие дружественных отношений между нациями; осуществление международного сотрудничества в разрешении международных проблем экономического, социального, культурного и гуманитарного характера; поощрение и развитие уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии; осуществление мер по централизованному координированию действий государств на мировой арене.

В порядке заявленной в лице В.В. Путина приверженности верховенству права (Декларация тысячелетия 2000 г. и Декларация Саммита 2005 г.), впоследствии подтвержденной в лице Президента РФ Д.А. Медведева (Декларация о пяти принципах внешней политики 2008 г.), Российское государство как Великая держава, постоянный член Совета Безопасности ООН, осуществляет комплекс мер по обеспечению верховенства права в международных отношениях.

ЕС в рамках проводимой им общей внешней политики и политики безопасности зафиксировал верховенство права в качестве основополагающего принципа своей деятельности (ст. 6 Договора о ЕС 1993 г.). Российские и зарубежные юри-

сты-международники справедливо констатируют значимость выведения принципа верховенства права в разряд институционно образующих принципов ЕС².

Концептуально международно-правовой позитив регулятивного воздействия принципа верховенства права на все направления предметной деятельности ЕС прямо определяется спецификой права ЕС. Вполне обоснованно звучит констатация профессора Л.М. Энтина³ о том, что право ЕС осуществляет верховенство в отношении национальных правовых систем государств — членов ЕС, носит характер права прямого действия, а нормы права ЕС в автоматическом порядке интегрируются в национальные правовые системы государств — членов ЕС. Действительно, правовой анализ деятельности Суда Европейских сообществ, осуществляющего единообразное понимание и применение права ЕС, однозначно подтверждает верховенство права ЕС.

При обстоятельствах признанного приоритета в отношении национальных правовых систем государств — членов ЕС право ЕС осуществляет свое регулятивное воздействие в режиме верховенства права. Тем самым весь круг субъективных взаимоотношений как внутри ЕС, так и вовне предметно выстраивается в общих параметрах верховенства права.

Международно-правовое позиционирование ЕС по отношению к Российскому государству определяется значимостью России как Великой державы, постоянного члена Совета Безопасности ООН, а в юридическом аспекте проявляется общим признанием верховенства права как единообразно реаль-

² См.: Капустин А.Я. Европейский союз: интеграция и право. М., 2000; Право Европейского союза: Документы и комментарии / Под ред. проф. С.Ю. Кашкина. М., 1999; Deniau J.-F. La découverte de l'Europe. Paris, 1994; Europe after Maastricht. American and European Perspectives / Ed. by P.M. Lützel. Oxford, 1999; The European Union and the Regions / Ed. by B. Jones, M. Keating. Oxford, 1995.

³ См.: Суд Европейских сообществ. Избранные решения / Отв. ред. проф. Л.М. Энтин. М., 2001. С. V–VIII.

ной и должной основы государственного строительства и взаимодействия государств — членов мирового сообщества.

О международно-правовой значимости поддержания должного уровня взаимодействия между ЕС и Российской Федерацией говорит то обстоятельство, что, в соответствии с принятым в 1999 г. в рамках общей внешней политики и политики безопасности документом под названием «Общая стратегия», осуществление тесного сотрудничества между Российской Федерацией и ЕС, как свидетельствует профессор Левенского университета Эдди де Смайтер, представляет собой единственный путь решения задач, которые стоят перед Европой⁴.

Действительно, в параметрах активного взаимодействия между Российской Федерацией и ЕС представляется реально возможным обеспечить режим верховенства права на всем пространстве европейского континента.

Общая стратегия ЕС по отношению к России, концептуально утвержденная в 1999 г., таким образом создает позитивный формат международно-правового взаимодействия между Российской Федерацией и ЕС.

Фактически вполне можно констатировать, как это делает Э. де Смайтер, существование двух этапов взаимодействия Российской Федерации и ЕС: первый обозначает себя во временном промежутке 1952–1991 гг., а второй — в рамках 1991–2000 гг. В ходе первого этапа знаковым событием во взаимодействии Российской Федерации и ЕС следует назвать предоставление Европейским союзом в 1990 г. общих торговых предпочтений российской продукции. Международно-правовой позитив взаимодействия Российской Федерации и ЕС на втором этапе сотрудничества

определяется подписанием в 1994 г. Соглашения о партнерстве и сотрудничестве (вступило в силу в 1997 г.).

Признание и последовательное превращение в жизнь общепризнанных постулатов верховенства права в рамках взаимодействия Российской Федерации и ЕС являют собой пример практической реализации положений Декларации тысячелетия 2000 г. и Декларации Саммита 2005 г.

Концепция господства права (rule of law) отнюдь не является достижением последнего времени. В конституционное и международное право концепция пришла из внутреннего, общего права Великобритании (common law). Ее основатель — известный английский юрист, профессор Оксфордского университета Альберт Венн Дайси (Albert Venn Dicey; 1835–1922).

Впервые концепция rule of law была представлена А.В. Дайси в его монографии «Введение к исследованию права конституции» в 1885 г. Впоследствии книга 75 лет (1885–1960 гг.) выдержала десять изданий. Последний выпуск датирован 1960 годом.

Что же конкретно представляет собой концепция господства права (по другой версии — правление права)? И каковы ее признаки и общие направления применения?

Первое. Отсутствие произвола власти со стороны правительства. Имеется в виду, что ни один человек не подлежит наказанию или не может подвергнуться на законных основаниях взысканию в отношении собственности и личной целостности без совершения специально обозначенного нарушения права, установленного в обычном порядке в судебных учреждениях страны. В этом смысле концепция господства права противостоит любая система правительства,

⁴ См.: Право Европейского союза... С. 17.

основывающаяся на использовании находящихся во власти лицами широкими, произвольных или дискреционных полномочий принуждения.

Второе. Суть современного гражданского общества: каждый человек вне зависимости от своего статуса является субъектом действующего права, применяемого судами общего порядка.

Третье. Специфика английских институтов. Конституция страны пронизана духом господства права в том понимании, что общие принципы конституции (например, право на личную свободу или право на свободу собраний) являются результатом судебных решений, устанавливающих права частных лиц в определенных случаях, представленных в суде. В противоположность такой постановке проблемы, согласно конституционным актам других государств, безопасность (как она понимается в общепринятом виде), предоставляемая в порядке обеспечения прав индивидов, вытекает из общих принципов конституции.

Господство права с учетом объективных качеств целостной по форме и законченной по содержанию концепции науки юриспруденции стало основой государственного конституционного строительства стран мира.

Российская Федерация как правовое государство воплотила в своем Основном законе все постулаты концепции господства права. Тем самым rule of law показало себя действенным фактором жизнедеятельного функционирования страны. Принцип юридического равенства всех граждан перед законом как первый элемент господства права в развернутом плане зафиксирован в ст. 19 Конституции РФ, которая устанавливает следующее:

«1. Все равны перед законом и судом.

2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражда-

нина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного или должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничений прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

3. Мужчина, женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации».

Как мы видим, принцип юридического равенства всех граждан показан предельно четко и всесторонним образом. А это обстоятельство выгодно отличает Конституцию РФ от конституций других государств.

Второй элемент господства права — принцип недопустимости произвола со стороны государства — нашел свое действительное закрепление в ст. 52: «Право потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняется законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного вреда».

Новацией конституционного подтверждения принципа недопустимости произвола со стороны государства является то обстоятельство, что Конституция РФ в реальном режиме господства права не просто декларирует в заявительном порядке недопустимость произвола со стороны государства, но и обеспечивает через суд применение санкций как за конкретное преступление, так и за злоупотребление правом. Показательны в этом плане нормы ст. 53 Конституции РФ, согласно которым предусматривается право каждого гражданина Российской Федерации на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государствен-

ной власти или их должностных лиц. Российское государство, создавая равноправные условия для всех его граждан по доступу в суд, тем самым обеспечивает компенсацию за ущерб, который явился следствием неправомерных действий (или бездействия) со стороны властных структур. По модели проф. Дайси, именно суд, как нам известно, является тем органом, который не просто принимает решение, но и делает право реальным феноменом социального уклада общества.

Судебная защита прав человека как третий элемент господства права возведена в Конституции РФ в ранг упорядоченного на основе права института. Институализация пошла как по линии целостности предмета регулирования (речь идет обо всей второй главе Конституции РФ «Права человека»), так и в направлении законченности средств защиты (имеется в виду возможность обращения и во внутригосударственные, и в международные судебные учреждения). Здесь в полной мере проявила себя новаторская роль Конституции РФ. Нигде в мире нет писаной конституционной нормы, которая бы в реальном режиме господства права делала допустимым осуществление заявительных действий на международном уровне в обеспечение прав и свобод человека. Так, в ст. 46 Конституции РФ на этот счет сказано следующее:

«1. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

2. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

3. Каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпа-

ны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты».

В порядке детализации этого общего постановочного положения статья 47 Конституции РФ устанавливает:

«1. Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

2. Обвиняемый в совершении преступления имеет право на рассмотрение его дела с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом».

Россия как демократическое правовое государство признает соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина своей обязанностью (ст. 1 и 2 Конституции РФ). Зафиксированный во второй главе Конституции РФ свод прав и свобод человека, согласно ее ст. 64, образует правовой статус личности, который, обладая всей силой конституционных постановлений, не подлежит изменению. Перевод доктринальных постулатов концепции господства права: юридического равенства всех граждан перед законом, недопустимости произвола со стороны государства, судебного обеспечения прав человека — в плоскость практических постановлений Конституции РФ позволяет обозначить место страны в современном миропорядке. Будучи постоянным членом Совета Безопасности ООН, Российское государство признано, согласно Уставу ООН (ст. 23), Великой державой. Выступая на мировой арене с позиции соблюдения верховенства права, Россия через Конституцию в полной мере обеспечила претворение в жизнь основополагающих элементов господства права в своем государственном строе и через него в системе устройства институтов государственно-го управления.

Как материальное правило должно-го поведения господство права предпи-

сывает необходимость признания человеческой личности со всем общепризнанным набором прав и свобод высшей ценностью. Государство в такой ситуации рассматривает обеспечение прав и свобод человека в порядке своего международно-правового обязательства. Российская Федерация как конкретный пример государства с установленной формой правления в режиме господства права записала в ст. 2 своей Конституции следующее положение: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства».

Как мы видим, конкретно, четко и однозначно Конституция РФ фиксирует в своем тексте оба названных нами элемента материального содержания господства права — признание человеческой личности высшей ценностью и обозначение обязательства со стороны государства обеспечивать защиту прав и свобод личности. И таковой, в принципе, призвана быть любая схема конституционного устройства господства права.

В рамках миропорядка на основе господства права все международные споры подлежат урегулированию через Международный суд. В свою очередь Международный суд как главный судебный орган призван (с учетом принципа запрета NON-LIQUET) выносить подлежащие обязательному исполнению решения. И до последнего времени Международный суд исправно осуществлял свои функции, применяя право, уточнял его значение, констатировал его эволюцию и создавал новую норму права там, где существуют «пробелы».

При этом общепризнанным фактом является следующее обстоятельство. Международное право как законченная

по форме и целостная по содержанию система права не имеет пробелов. И суд, согласно правилу запрета NON-LIQUET, не может отказаться вынести решение за отсутствием или неясностью подлежащей применению нормы права.

На сегодняшний день эффективность международных судебных институтов такова. Постоянная палата третейского суда за столетний период своего существования (Палата создана во исполнение Гаагской конвенции 1899 г. о мирном решении международных столкновений и начала работу в 1902 г.) рассмотрела около 30 дел и по-прежнему существует. По состоянию на 2000 г. сторонами Конвенции являются 90 государств⁵.

Постоянная палата международного правосудия за период с 1922 по 1944 г. вынесла решения по 29 спорным делам между государствами и 27 консультативных заключений, из которых практически все были добросовестно выполнены⁶.

Международный суд за время своего создания в 1946 г. рассмотрел более 120 дел⁷. Из этого общего числа 80% составляют споры между государствами и 20% образуют консультативные заключения, вынесенные по запросу органов или специализированных учреждений ООН.

Начало III тысячелетия характеризуется повышенной активностью Международного суда. Такая активность объясняется просто. Государства — члены мирового сообщества (и при этом не только члены ООН), понимая все преимущества юридически обязательного решения, все с большей готовностью обращаются в Международный суд с целью нахождения окончательного решения спора.

Работа Международного суда не ограничена только государствами — чле-

⁵ См.: Международный суд. Нью-Йорк, 2001. С. 4–5.

⁶ Там же. С. 6–7.

⁷ Там же. С. 50–51.

нами ООН. Согласно п. 2 ст. 93 Устава, Суд открыт и для государств, не являющихся членами ООН, но которые могут стать участниками Статута Международного суда. Так, Науру, согласно резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 42/21 от 18 ноября 1987 г. и на основе представленного 29 января 1988 г. Документа, стала участником Статута. Соответственно и Швейцария, согласно резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 91/1 от 11 декабря 1946 г. и на основе представленного 28 июля 1948 г. Акта, также стала участником Статута Международного суда.

Международный суд, в свою очередь, открыт для государств, которые, не будучи участниками его Статута, передали секретарю Суда специальную декларацию о признании юрисдикции Суда. В соответствии с п. 2 ст. 35 Статута и во исполнение резолюции 9/1946 от 15 октября 1946 г. Совет Безопасности ООН определил условия, подлежащие исполнению заинтересованными государствами.

По состоянию на сегодняшний день, декларации особого содержания о признании юрисдикции Суда представили Албания и Италия. А декларации общего характера о признании юрисдикции Суда поступили от Камбоджи, Шри-Ланки, Финляндии, Италии, Японии, Лаоса, ФРГ и Вьетнама.

Открытость Международного суда для государств, не являющихся участниками Статута, и сама декларируемая в его тексте возможность стать участником Статута делают Международный суд действительно мировым судом. В этом плане мы целиком согласны с мнением председателя Суда М. Беджауи, высказанным в его докладе перед Междуна-

родным судом: ресурсы института или скрытое лицо консесуализма» в Шестом (правовом) комитете Генеральной Ассамблеи 4 ноября 1996 г.⁸ Обозначение Международного суда в качестве мирового призвано отличить главный судебный орган ООН от других судебных учреждений специального или регионального назначения, количество которых неуклонно растет.

Готовность государств, причем как членов, так и не членов ООН, обращаться в Международный суд с целью разрешения возникающих споров свидетельствует о стремлении всех членов международного сообщества содействовать построению миропорядка на основе господства права.

Вхождение человечества в новое тысячелетие сопряжено с повышением роли международного права в системе межгосударственных взаимоотношений. Важнейшей задачей мирового сообщества является установление господства (верховенства) права в международных делах. Данное направление деятельности ООН было особо подчеркнуто в годовом отчете Генерального секретаря ООН за 2000 г.⁹ В порядке констатации указывается на необходимость выполнения взятых государствами международных обязательств исключительно на основе принципа добросовестности, т.е. не формально, а с должным учетом буквы и духа международного договора.

Российская Федерация как Великая держава, постоянный член Совета Безопасности ООН однозначно подтвердила свою приверженность верховенству права¹⁰.

Концепция господства права в формате современного международного пра-

⁸ См.: Cour Internationale de Justice. Annuaire 1996–1997. La Haue, 1997. P. 234.

⁹ См.: Годовой отчет о работе Организации Объединенных Наций за 2000 г. Нью-Йорк, 2000. С. 99–103.

¹⁰ См.: *Иванов И.С.* Верховенство права в международных отношениях // Международная жизнь. 2000. № 12. С. 62–67.