

© "Адвокатская Палата"

Официальное издание
Адвокатской палаты Московской области
№ 9, сентябрь 2010
Научно-практический журнал, выходит с
01.01.2003

Издание зарегистрировано в Министерстве Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций.

Свидетельство о регистрации
ПИ-77-14492 от 27.01.2003 г.

Учредитель: Адвокатская палата Московской области

Издатель: Адвокатская палата Московской области

Главный редактор: Ю.М.Боровков

Выпускающий редактор: А.А.Горшенков

Компьютерная графика, верстка: А.А.Исупов

Адрес редакции: 111020, город Москва,

Госпитальный вал, 8/1, строение 2

Телефон редакции: (495) 360-3941, 360-8630

E-mail: apmo@bk.ru **Web:** www.apmo.ru

Подписной индекс: 82201

Отпечатано: ООО "Красногорская типография"

143000, Московская область, город Красногорск,

Коммунальный квартал, д.2

Объем: 6 п.л. **Тираж** 1000 экз. **Заказ** 2637

Редакционный Совет журнала "Адвокатская палата"

1. Председатель редакционного совета журнала
Галоганов Алексей Павлович, адвокат, президент АПМО;
2. **Ария Семен Львович**, адвокат, член АПМО;
3. **Бойков Александр Дмитриевич**, адвокат, член АПМО;
4. **Боровков Юрий Михайлович**, адвокат, первый вице-президент АПМО;
5. **Володина Светлана Игоревна**, адвокат, директор Института адвокатуры МГЮА, член Совета АПМО и ФПА РФ;
6. **Добровольская Светлана Игоревна**, адвокат, руководитель Экспертно-консультативного совета АПМО;
7. **Жаров Александр Евгеньевич**, Уполномоченный по правам человека в Московской области;
8. **Ковалева Лидия Николаевна**, адвокат, член Квалификационной комиссии АПМО;
9. **Пепеляев Сергей Геннадьевич**, адвокат, член Совета АПМО;
10. **Пилипенко Юрий Сергеевич**, адвокат, вице-президент ФПА РФ;
11. **Юрьев Сергей Сергеевич**, адвокат, председатель президиума коллегии адвокатов "Межрегион".

В номере:

События	
Калейдоскоп событий	2
Обмен опытом	
А.В. Киц Братство против рейдеров	3
Ф.Б. Шанаева Программа профессиональной переподготовки "Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) ГУ ВШЭ	6
Ю.А. Кругов Кто защитит защитника Отечества?	8
А.А. Куприянов, Ф.А. Куприянов Ошибка на потоке	13
К.Г. Миттельман Применение НЛП в консультационной деятельности адвоката	17
Дискуссия	
А.И. Бугаренко Система бесплатной юридической помощи получит законодательное закрепление	20
Д.В. Ларионов, Н.О. Никольская Новелла "О национальной политике и идеологии" в шести частях	24
Д.И. Гизатуллин Внепроцессуальные "игры" - кому выгодно?	32
Д.И. Гизатуллин Предложения о внесении изменений и уточнений в проект Федерального закона "О полиции"	33
С.С. Колобашкина Специфика адвокатской деятельности в свете конституционного права на судебную защиту и его интерпретации Конституционным Судом РФ	35
Философия права	
Э.В. Иодковский Доктринальные предпосылки соблюдения права каждого на "справедливое судебное разбирательство" в гражданском судопроизводстве	38
Литературная страница	
М.И. Фёдоров На нас шло всё железо Европы!	45
О.Д. Трушин На речке Соробе	47

Рукописи не возвращаются,
публикации не оплачиваются

КАЛЕЙДОСКОП СОБЫТИЙ

Поздравляем с победой

20 августа 2010 г. коллегия присяжных заседателей Московского областного суда вынесла оправдательный вердикт обвиняемому по громкому делу так называемого покушения на Чубайса. Оно состоялось ещё 17 марта 2005, с тех пор присяжные уже оправдывали подсудимых Квачкова, Найдёнова, Яшина и Миронова, и вот второе оправдание (не считая двух разогнанных по надуманным поводам коллегий присяжных). Этот последний процесс, длившийся с прошлого ноября, был, наверное, самым трудным из-за беспрецедентного давления стороны обвинения и суда на сторону защиты и подсудимых. Однако убедительных аргументов у следствия и прокуратуры для присяжных так и не нашлось. Достаточно сказать, что главный "вещдок" - бронированный БМВ-760 тогдашнего главы РАО "ЕЭС" никогда не представлялся следствию и суду, а был спешно отремонтирован и продан. Характер же пулевых отметин на корпусе, судя по фотографиям, говорил о том, что выстрелы производились не по движущейся машине, как утверждало обвинение, а по стоящей.

Присяжные девятью голосами против трёх оправдали обвиняемых. Торжество справедливости не состоялось бы без самоотверженной и высокопрофессиональной работы адвокатов. Среди которых трое из нашей Адвокатской палаты Московской области: Р.С. Закалочный (участвовал не весь процесс), А.В. Першин и И.Ю. Чепурная. Отрадно, что они представляют не только старшее поколение наших адвокатов, но и молодое.

Нам песня строить и жить помогает...

27-29 августа с.г. состоялись Шестой фестиваль авторской песни им. Жени Кривенко и Третья ежегодная литературная церемония, посвящённая творчеству адвокатов Московской области. По традиции мероприятия прошли в пансионате "Высотка" на берегу Истринского водохранилища. Там собралось около шестидесяти профессиональных защитников и любителей творческого слова, больше, чем в прошлые годы, что свидетельствует о развитии литературного праздника нашей палаты.

Прямбулой мероприятий стало исполнение авторских песен Ю.В. Слоновским в конференц-зале пансионата в пятницу вечером. Произведения о нашем прошлом и всём добром в нём были тепло встречены подъезжающими адвокатами. Вечер продолжился пением участников праздника под гитару и баян.

Литературная церемония началась на следующий день в семнадцать часов. Её сопредседателями снова стали член Совета АПМО, автор стихотворных сборников В.М. Шеркер и заместитель председателя Квалификационной комиссии АПМО, член Союза писателей РФ, лауреат многих литературных премий Е.А. Цуков. Первому дали слово мэтру адвокатуры С.Л. Арии, который представил третье издание своей известной автобиографической книги "Жизнь адвоката". Она вышла в свет в начале нынешнего года при помощи АПМО, ФПА РФ и Американской Ассоциации юристов. Адвокат и писатель рассказал собравшимся о том, что дополнено в новом из-

дании, о работе над книгой.

Президент АПМО, член Союза писателей России А.П. Галоганов успешно прочёл свои стихотворения, одно из них, "Земляника", вскоре было проиллюстрировано на экране видеоклипком, поставленным популярным бардом и музыкантом А. Бородой. Свою новую книгу "Путеводитель по Кремлю" представил и адвокат АПМО, лауреат премии ЦФО РФ в области литературы и искусства за 2009 г. О.Д. Трушин, прочли свои стихи ведущие мероприятия Е.А. Цуков и В.М. Шеркер, Ю.В. Слоновский, А.В. Таратухин и другие. А член Совета АПМО Н.Н. Большаков выступил со своим стихотворением для детей. Научно-публицистическую же часть мероприятия представлял заведующий филиалом № 30 Московской областной коллегии адвокатов О.Д. Ярошик со своей новой монографией о защите прав водителей.

Книги, выложенные авторами-адвокатами на церемонии, быстро разбирались, кому-то их даже не хватило. Таким слушателям было обещано предоставить нужные экземпляры в дальнейшем.

Литературная церемония продолжилась песенным фестивалем. На нём выступили авторы и исполнители лауреат прошлого года О.Ю. Комаровская, член президиума МОКА Е.А. Гречушкина, И.Н. Самусенко и другие.

Участники мероприятий получили дипломы лауреатов и участников фестиваля и церемонии. А трёх человек Союз писателей России отметил также и своими наградами. А.П. Галоганов и В.М. Шеркер были удостоены "за верное служение отечественной литературе" медали и диплома премии им. А.С. Грибоедова, О.Д. Трушин - медали и диплома премии им. А.П. Чехова. Это говорит о признании творчества наших адвокатов, литературных мероприятий АПМО ещё и профессиональным писательским сообществом.

Адвокаты против запрета критики

Ассоциация адвокатов России за права человека в нынешнем августе обратилась к Президенту РФ Д.А. Медведеву в связи с начатой кампанией по запрету критики правоохранительных органов в СМИ против независимых журналистов. Обращение, в частности, вызвано вопиющим фактом нарушения права на свободу слова и попыткой ввести цензуру на критику сотрудников милиции со стороны ГУВД по г. Москве в отношении журналистов газеты "Новые известия". В своём исковом заявлении управление внутренних дел просит суд обязать независимое издание опровергнуть сведения, которые газета опубликовала о сносе жилых домов в посёлке "Речник" г. Москвы, то есть ГУВД фактически требует опровергнуть факты нарушений прав и свобод граждан сотрудниками милиции в "Речнике".

Обращение просит Президента РФ лично вмешаться в данную ситуацию и обращает его внимание на то, что дело "Новых известий" взято под общественный контроль ААРЗПЧ.

(по материалам нашего спецкора и адвокатских СМИ)

А.В. Киц - адвокат АК "Столичный адвокат" АПМО, журналист

БРАТСТВО ПРОТИВ РЕЙДЕРОВ

В Москве произошел очередной рейдерский захват. Для статистов: одним больше - одним меньше, подумаешь какая разница. Власти говорят, - захватов стало меньше. Хотя, кто точно ведет эту статистику? Нас не касается - значит стало меньше... А то, что в 13 км на северо-восток от бронзового знака нулевого километра в самом центре Москвы, перед Воскресенскими воротами, что соединяют Красную площадь с Манежной, орудовали 30 вооруженных молодчиков, в т.ч. автоматом - правоохранителей сильно не заинтересовало, поскольку событие назвали спором директоров с применением ЧОПа. Вроде все обыденно и просто, правда, когда нас не касается. Когда коснется - вот тут-то и вспоминаются длительные дискуссии про борьбу с рейдерством. Спасибо милиции, хоть все её и ругают - это модно, но именно к ней и приходится обращаться, поскольку не все продались и превратились в оборотней. В данной рейдерской ситуации именно она, в лице Ярославского ОВД г. Москвы, вовремя и адекватно отреагировала, честь им и хвала - иначе события, возможно, пошли по другому сценарию.

Благородное братство. ЗАО "ПО "Братство" и ООО "Строим Город" были основаны братьями Константином и Петром Абрамовыми в 1995 году на базе ИЧП "Производственной фирмы "Ремесло". С 2007 г. 100% участником "Строим Город" является иностранный инвестор.

ЗАО ПО "Братство" с 1995 г. работает в системе ЖКХ, участвовало в тендерах на производство работ по капитальному ремонту жилого фонда. Около 200 сотрудников предприятия выполняли комплекс работ в обслуживании и ремонте инженерных коммуникаций, электро- и газового хозяйства, ремонте кровли, отделке фасадов, герметизации межпанельных швов. Действовала собственная производственная база по производству металлополимерных труб для холодного, горячего водоснабжения и отопления жилых и производственных зданий. Компания использует современные материалы и ресурсосберегающие технологии, что позволяет экономить энергию и тепло в зданиях. Константин Абрамов один из первых в России успешно внедрил технологию укладки "вентилируемой" кровли, применяя качественно новые, экологически безопасные материалы с уникальными эксплуатационными характеристиками, он был признан "одним из наиболее эффективных менеджеров предприятий", о чем свидетельствует сертификат Национальной энциклопедии личностей, а самому предприятию присвоен статус - "Лидер Российской экономики". В 2005 году в Женеве (Швейцария) в рамках "Программы по глобальному развитию качества" предприятию был вручен "Золотой сертификат качества". В 2007 году предприятие заняло 3-е место в окружном этапе конкурса "Московский предприниматель - 2006" в номинации "Строительство, ремонт и реставрация", входит в институт евро-

стандарта, объединяющий 1500 организаций, в числе которых такие мировые гиганты как Porsche и Boch.

Предприятие участвовало в строительстве Храма Преподобного Серафима Саровского в Медведково, Храма Святого Владимира в Свиблово, отмечено благодарственными грамотами и дипломами.

Среда обитания - среда выживания. К сожалению, высокие награды и благодарности не защищают от произвола, корысти и алчности. Бизнес и собственники в России практически ничем не защищены. Как говорят, враги не спят. Передел собственности, начатый в начале 90-х, продолжается, и коснулся не только крупных компаний, но и тех, которые представляют экономический и материальный интерес. Хороший бизнес - это лакомый кусочек для мошенников. Недвижимость и земля остаются привлекательными для нечистых на руку проходивцев, желающих поживиться за чужой счет. Чтобы успешно вести производство необходимы нормальные условия и благоприятная окружающая среда. В перечень условий входят экономические, налоговые, административные, инвестиционные - до гарантий безопасности предприятиям. Безопасности, прежде всего, не только от криминала, но и алчных чиновников и коррумпированных людей в погонах, работающих по заказу.

Окружающая среда для российского предпринимателя остается очень агрессивной, в ней очень сложно вести бизнес. Правда, большинство предпринимателей к этому привыкло, другая часть бежит в более цивилизованную обстановку за рубеж. При этом приглашаем иностранных инвесторов, которые в шоке от нашей действительности, им совершенно непонятно, как можно "положить глаз" на чужую собственность, оставаясь при этом ненаказанным. Они не понимают, как может длительное время существовать и процветать рейдерство, почему бездействуют государственные органы, почему не спасает судебная система и законы, и вообще, - почему у всех такое пренебрежительное отношение к частной собственности и слабая защищенность предпринимателя?

Операция с неуплатой налогов. Совершенно неожиданно с июня 2009 года в печатных изданиях началась травля руководства ЗАО "ПО "Братство" и ООО "Строим Город". Посыпались как из рога изобилия обвинения в неуплате налогов и фактически вымогательство денег, угрозы в отношении близких родственников. В газетах растиражировали о многомиллионной неуплате налогов.

Спустя некоторое время оперуполномоченный УНП ГУВД г. Москвы Квасов уже проводил обыск помещений ЗАО "ПО "Братство". В ходе мероприятия были взломаны сейфы, изъяты документы без составления описи, ночью вывезены с территории предприятия. В дальнейшем эти незаконные действия оказали негативное влияние при расследовании уголовного дела, возбужденного в отношении генерального директора Константина Абрамова, возбужденного в начале августа 2009 г. по п. "б", ч.2 ст. 199 УК РФ (уклонение от уплаты налогов с организации).

Скоры оказались на расправу, в один месяц управились...

В процессе общений дали понять, что как только имущество ООО "Строим город" без сопротивления Константина Абрамова перейдет рейдерам, травля в СМИ будет остановлена и проверка по, якобы, налоговым преступлениям в отношении него сразу же прекратится. Затем поступили предложения от Квасова за 5.0 миллионов долларов прекратить проведение проверок и "закреть" вопрос. Просто ужас, какие стали аппетиты! Предполагаем, что перед разгоном и сокращением многие правоохранители хотят накушаться всеми местами и "по - полной". Семье Константина порекомендовали уезжать из страны, иначе будет плохо. Без зазрения совести применили закон джунглей: "семья страдает за отца и мужа".

Кстати, через год удивительным образом после проведенного расследования и сбора доказательств при предъявлении постановления о привлечении в качестве обвиняемого генеральному директору в постановлении всплыли "один в один" те же суммы, о которых писалось ранее в газетах!?

Полагаю, цель таких действий - парализовать волю перед рейдерским захватом, затем заставить сдаться и отдать бизнес, землю, шесть производственных корпусов, оборудование, заблокировать защиту - поскольку таких сумасшедших денег не найти. Не все же имеют легко доставшиеся состояния, богатых родственников и запасные аэродромы в "теплых" странах.

Как "кинули" иностранного инвестора. Честно говоря, вспоминаешь сразу же фразу Верещагина "За державу обидно". Иностранная Компания из Кипра "LADWOOD COMMERCIAL LIMITED" ("ЛЭДВУД КОММЕРШИАЛ ЛИМИТЕД") в 2007 г. купила в России 100% долю в ООО "Строим Город" и назначила генеральным директором Петра Абрамова. В сентябре 2009 г. стало известно, в сведения ЕГРЮЛ были внесены изменения, касающиеся смены единоличного исполнительного органа и единственного участника Общества. Регистрационные действия осуществила МИ ФНС России № 46 по г. Москве, при этом документы от иностранной компании, сданные на регистрацию - не были даже апостилированы. Наталья Романова, которая принесла документы для регистрации, а в дальнейшем активно представляла интересы рейдеров в судах, до сих пор не привлечена к уголовной ответственности, впрочем, как и вся группа рейдеров. Мошенников прикрывают покровители в погонах, так называемые "силовики". Как оказалось далее, не только прикрывают, но и руководят. Сотрудники налоговых органов, допустившие незаконную регистрацию, продолжают работать в налоговых органах. В качестве "нового" участника в ЕГРЮЛ значится компания с ограниченной ответственностью "Бойпойнт Лимитед", зарегистрированная в Белизе (это на другом конце света, недалеко от Гондураса). Добраться туда и обратно стоит приблизительно 300.000 рублей. Генеральным директором в ЕГРЮЛ сначала числилась Романова, позднее Скляр. По сфальсифицированным документам иностранный инвестор вмиг лишился собственности, он и представить даже себе не мог, что такое в России возможно. У них на Кипре все по-другому, по-человечески, по закону.

Тем временем, после проведения регистрационных действий 16.09.2009 г. в 13 километрах от сердца Москвы начался вооруженный рейдерский захват ООО "Строим Город" и ЗАО "ПО Братство". Руководили захватом бывший работник милиции Сысоев, уволенный генеральный директор Осипов, его заместитель Гришин, Романова и Скляр. Силовой захват происходил организованной группой лиц, с участием около 30 молодчиков из ЧОПа с использованием специальных средств, в руках одного из захватчиков был автомат. Во время захвата были похищены значительные денежные средства и документы предприятий. В заложниках удерживалось несколько сотрудников предприятия, среди сотрудников была беременная женщина. В обоснование своих действий новое руководство представило выписку из ЕГРЮЛ и поддельную копию международного контракта купли-продажи доли в уставном капитале ООО "Строим Город". Рейдеры по телефону получали советы от Квасова. Данный факт подтверждается свидетелями.

Задача рейдеров состояла в отчуждении наиболее ликвидных активов юридического лица и перехват управления, смена исполнительного органа. Законно назначенный генеральный директор был отстранен от управления юридическим лицом, и им управлял ставленник рейдеров. Налицо ст. 159 УК РФ "Мошенничество", поскольку произошло умышленное хищение имущества, которое в процессе защиты необходимо возвращать с помощью воздействия длительной и дорогостоящей судебной машины. Длительной потому, что мнимый покупатель 100 % доли - иностранная компания в Белизе, для оповещения которой о судебных заседаниях через Минюст России требуется около 6 месяцев. С Белизом нет договора о правовой помощи. Налицо также ст. 327 УК РФ "Подделка документов" и ст. 330 УК РФ "Самоуправство". Вроде и мошенники есть, и фамилии известны, все доказательства представлены - бери, как говорится и сажай, тем более есть практика. Но не тут - то было...

Хотя и СЧ СУ при УВД по СВАО г. Москвы возбудила уголовное дело № 29129 по факту незаконного завладения 100 % доли в уставном капитале ООО "Строим Город" путем регистрации сфальсифицированного международного контракта купли-продажи доли в уставном капитале, то есть совершения преступления, предусмотренного ст. 159 УК РФ в отношении неизвестных лиц (притом, что они давно уже всем известны), - дело длится около года, мошенники спокойно ходят в суды, приносят фальшивые документы в качестве доказательств, ничего и никого не боятся. Они уверены в своей безнаказанности. Сысоев перед проведением очной ставки в кабинете у следователя предупреждал адвоката, что попытка привлечь их к ответственности тщетна, поскольку уголовное дело заберут наверх и "похоронят".

Административный ресурс в действии. 02 июля 2010 года в офис ЗАО "ПО "Братство" прибыл оперуполномоченный Квасов и, зайдя в кабинет генерального директора, начал фотографировать на свой телефон лиц, находящихся в кабинете. После чего вышел из кабинета в приемную, достал из своей папки незаполненные бланки строгой отчетности уведомлений и повесток с подписью следователя Дротьева и синей печатью ГСУ ГУВД г. Москвы, начал выписывать уведомление и повестки о

вызове на допрос.

На вопросы присутствующих лиц и многочисленных свидетелей, откуда у Вас незаполненные бланки с подписью и печатью следователя, почему они находятся у Вас в таком количестве (Вы же не следователь!) и законно ли Вы действуете, он продолжал выписывать повестку секретарю Анохиной. После выраженных претензий и обещаний обращения в прокуратуру, Квасов проконсультировался по телефону со следователем, повестку Анохиной вручать не стал, собрал все документы, переписал фамилии сотрудников и убыл из офиса, выражая крайнее недовольство.

Кадры решают все... Бог с ними, с правоохранителями - нас уже ими не удивишь. Откуда вообще берутся такие упыри - злые и враждебные люди? Кто они? Как становятся рейдерами? Например, бывший генеральный директор Осипов - молодой преподаватель из Тимирязевской сельхозакадемии. Его по рекомендации пригласили работать генеральным директором ООО "Строим Город", без испытательного срока. Как оказалось в дальнейшем - это было грубейшей ошибкой, поскольку он не имел навыков руководства производственным комплексом и достойных качеств личности. Проявились предательство, корыстолюбие, алчность, жадность, непорядочность, нечестность и лживость. Во время руководства начитался книжек по рейдерским захватам, нашел поделщиков, пытался неоднократно продать и вывести оборудование и основные средства в созданную им собственную фирму "ТрансГрупп". Уличенный в этом был уволен учредителем с работы. При увольнении украл печать, трудовые книжки работников, документы общества. Украденную печать и документы использует при подделке документов в судах и государственных органах. Подделана была даже банковская гарантия известного банка. Из пайныки - мальчика он превратился в злобного наводчика, клеветника и активного участника рейдерского захвата. Недавно собственники узнали, что в Краснодарском крае в отношении Осипова в августе 2010 года уже возбуждено уголовное дело по ч. 4 ст. 159 УК РФ "Мошенничество" по факту рейдерского захвата базы отдыха "Северянин". По Краснодарскому захвату участвуют те же лица, и их никто не может, или не хочет остановить. Московское следствие удивительным образом игнорирует факты участия группы Осипова в захвате и мошеннических действиях, даже не рассматривает Осипова в качестве подозреваемого. В течение длительного времени бездействует, и это при всей очевидности его причастности к совершенным преступлениям.

ХУ знает когда? У подъезда собственного дома был серьезно избит заместитель генерального директора ООО "Строим Город" Сергей Васильев. Он активно защищает собственника. По данному факту ОД ОВД по району Свиблово г. Москвы было возбуждено уголовное дело по ст. 116 УК РФ. Дело приостановили. Адвокатам поступали угрозы. Мошенники организовывали множество исковых заявлений с целью вывода имущества организаций, представляют безнаказанно в суды фальсифицированные документы, полагая, что находятся под защитой со стороны правоохранительных органов и это позволит им уйти от ответственности. Начались длительные судебные разбирательства. Все ар-

битражные суды и суды общей юрисдикции собственниками выиграны. Так, решением Арбитражного суда г. Москвы от 29.06.2010 г. (по делу №А40-126349/09-100-783) международный контракт купли - продажи доли признан недействительной ничтожной сделкой, а действия налоговых органов по регистрации изменений признаны незаконными.

В настоящий момент деятельность перспективного производственного, технологически оснащенного и современного предприятия ЗАО "ПО Братство" (замечу: не купи - продай) фактически остановлена, многие работники уволились. Для государства это настоящая беда! Президент страны не раз говорил и требовал, что нужно развивать бизнес и привлекать инвестиции. Только вот "на земле" эти требования и указания сплошь игнорируются. Более того, многие компаньоны по бизнесу также борются со своими проблемами, поскольку у них ситуация, как рассказывают - не лучше. Где же он этот благоприятный инвестиционный климат, которого все так давно ждут, от которого зависит экономическое положение страны и стабильность политической обстановки?

Где та правовая среда, не декларирующая, а четко указывающая права, обязанности и гарантии гражданам на занятие предпринимательской деятельностью, защищающая цивилизованных предпринимателей от противоправных действий государственных органов и их должностных лиц, адекватная перспективному развитию страны?

Тем не менее, Братство продолжает бороться, каждый помогает друг другу по мере сил. Дух братства, товарищества, чувство единодушия, сплоченности - непобедимы!

Ф.Б. Шанаева - адвокат АПМО, научный руководитель Программы

Программа профессиональной переподготовки "Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) ГУ ВШЭ

"Usus magister est optimus"
Практика лучший учитель (лат.)

Ценность профессионального сообщества заключена в возможности постоянного обучения, совершенствовании образования, восприятия нового полезного опыта. Думаю, не будет большим преувеличением заявить, что главной целью и основной причиной, по которой люди стремятся к диалогу друг с другом, является обостренное желание обрести новые знания путем совершенствования системы образования и освоения чужеземного опыта.

Основная цель предлагаемой Вашему вниманию образовательной Международной Программы профессиональной переподготовки "**Executive MBA - Управление правовыми рисками**" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) - обмен методами минимизации правовых рисков при осуществлении внешнеэкономической деятельности. **Это первая программа Executive MBA для юристов.**

В рамках Программы слушателям предоставляется уникальная возможность изучить и обобщить опыт ведущих адвокатов, аудиторов, специализирующихся в области минимизации правовых рисков в странах-участниках Программы.

Программа ориентирована на адвокатов и юристов, работающих как в российских компаниях, имеющих долгосрочные контракты с зарубежными партнерами, так и в крупных зарубежных компаниях, имеющих филиалы и представительства на территории России.

Наряду с изучением зарубежного опыта управления правовыми рисками, Программа "Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) ставит своей задачей путем обобщения опыта лучших практикующих специалистов России: адвокатов, судей, антикризисных управляющих, нотариусов, работников налоговых и правоохранительных органов, донести до каждого слушателя Программы методы оценки правовых рисков и построение правового поля как российской, так и иностранной или совместной компании на территории России.

Разработанный нами интенсивный курс обучения призван помочь адвокатам лучше ориентироваться в зарубежных правовых реалиях, хорошо представлять себе основные риски, с которыми им придется столкнуться, обслуживая внешнеэкономические проекты, научить адекватно и своевременно реагировать на потенциально проблемные ситуации. Ну и, разумеется, передать накопленный опыт оптимального правового решения особенно часто возникающих проблем.

Опытные адвокаты, специализирующиеся на международных экономических сделках, пользуются все большим спросом из-за растущей глобализации, экономической интеграции и, в перспективе, вхождения России в ВТО. Рынок труда требует от адвокатов эрудиции в сферах международного права. Рабо-

водители, работники и потенциальные клиенты рассматривают наличие комплекса знаний по минимизации правовых рисков в странах, в которые планируется инвестировать значительный капитал, как весомое доказательство опыта и осведомленности в международном законодательстве.

Наша Международная Программа "Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) даст адвокатам бесценный объем знаний и навыков, что, в свою очередь, позволит минимизировать правовые риски при осуществлении внешнеэкономической деятельности.

Слушателям Программы будет предоставлена возможность посещения Европейского суда по правам человека в Страсбурге. Также с помощью Европейской Ассоциации юристов планируется ряд встреч с ведущими адвокатами Франции и Германии, Люксембурга, Швейцарии для обмена опытом и дальнейшего плодотворного сотрудничества.

Специально для Программы разработана система тренингов, развивающих навыки быстрого реагирования в условиях попытки недружественного захвата компании; проведения переговоров по определению правовых позиций при заключении международных договоров в рамках хозяйственной деятельности; выбора правильной тактики и стратегии при рассмотрении споров в арбитражных судах на территории стран-участников Программы.

Солідные юридические компании предпочитают нанимать на работу людей, владеющих всеми тонкостями международного права. Знание системы минимизации правовых рисков при осуществлении внешнеэкономической деятельности в таких странах как Италия, Франция, Германия, ОАЭ, Гонконг - означает, что соискатель имеет узкоспециальные, даже эксклюзивные знания, и успешно может работать в международной компании. Но большинство юристов не имеют такой возможности из-за наличия языкового барьера.

Расширение спроса на использование иностранных компаний в системе международного бизнеса, который активно осваивает операции инвестиционного и эмиссионного характера, в полной мере соответствует мировым тенденциям. Использование иностранных компаний в существующей системе бизнеса - стратегически важная задача, от правильного решения которой зависит построение грамотных отношений с компаниями - контрагентами, государственными органами других стран, исполнение обязанностей по уплате налогов, заключение определенных видов договоров, ведение бухгалтерского учета и отчетности.

Российские инвесторы с интересом рассматривают варианты вложения капитала в налаженный, существующий бизнес за пределами России, оценивая, в первую очередь, экономические составляющие и просчитывая финансовые риски. При этом совершенно упускаются из вида правовые риски. Мировой кризис диктует новый подход к ведению бизнеса - более осторожный.

К сожалению, не всегда российские адвокаты могут грамотно оценить и просчитать правовые риски, вовремя отреагировать на нестандартные ситуации, а любые ошибочные изменения, внесенные в правовую схему системы, неизбежно влекут за собой изменение направления финансовых потоков.

Иностранная компания внешне действительно может выглядеть как надежный зарубежный партнер Вашей фирмы, но нельзя забывать, что это другая страна, другое правовое поле. Конечно, можно воспользоваться, и многие иностранные инвесторы так и поступают, услугами адвокатов страны, в которой планируется вложение капитала. Но и в этом случае юристы инвестора должны в полной мере представлять последовательность и правильно оценивать последствия каждого шага, с учетом национальных особенностей права. Можно подписать многомиллионный международный контракт, но, не зная всех тонкостей, национальных особенностей и правил ведения бизнеса в странах-партнерах, планируемый результат никогда не будет достигнут.

Институт Коммуникационного менеджмента Государственного Университета- Высшая школа экономики, при поддержке Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, предлагает уникальную, правовую Международную Программу профессиональной переподготовки "Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management) - главной целью создания которой является оказание содействия в получении дополнительных знаний и навыков по "национальным особенностям" права стран-участников Программы, налаживание связей с лучшими адвокатскими и аудиторскими компаниями, а также детективными агентствами мира. Программа была с успехом представлена на Всемирной выставке "Образование 2010" Дубай, ОАЭ, на Мировом форуме "Диалог Цивилизаций" в рамках секции "Образование" Родос, Греция 2009 г., на заседании Совета Адвокатской палаты Московской области 15 сентября 2010 г..

"Executive MBA - Управление правовыми рисками" (EXECUTIVE MBA - Legal Risks Management), это:

- Возможность приобретения точечных, уникальных знаний в области минимизации правовых рисков стран - участников Программы;
- Возможность вступления в члены Ассоциации Европейских юристов;
- Партнерские отношения с ведущими адвокатскими фирмами стран - участников Программы.

Цель Программы

Изучение методов минимизации правовых рисков при осуществлении внешнеэкономической деятельности, формирование современных знаний и навыков по правовой защите бизнеса путем обобщения практики лучших преподавателей и практикующих специалистов стран - участников Программы; формирование способности к управлению в нестандартных условиях, а также адекватного и своевременного реагирования на потенциально проблемные ситуации.

Особенность Программы

Слушателям предоставляется возможность изучить не классическое право стран - участников Программы, а возможные правовые риски в процессе осуществления коммерческой деятельности, как в рамках правового поля каждой отдельной страны, так и в рамках договорных отношений при осуществлении внешнеэкономической деятельности.

Универсальность Программы

Программа рассчитана на широкий круг слушателей. Программа, безусловно, полезна и интересна собственникам бизнеса и менеджерам среднего звена компаний, работающих или рассматривающих в перспективе вопрос о работе с зарубежными партнерами. Знания, полученные в процессе обучения, позволят правильно оценить и своевременно минимизировать риски и избежать потерь. Но особенно рекомендуется Международная Программа "Executive MBA - Управление правовыми рисками" для юристов (адвокатов, руководителей и сотрудников правовых управлений и департаментов, судей и т.д.). Это первая программа Executive MBA для юристов.

Уникальность Программы

Вам не потребуются знание иностранных языков: английского, французского, китайского, арабского и т.д., хотя именно таков перечень языков, на которых Вы будете слушать лекции лучших адвокатов, профессоров и юристов стран - участников Программы. Синхронный перевод стирает границы для общения и восприятия материала. Программа Executive MBA предполагает индивидуальное внимание к каждому слушателю, наша задача - обеспечить Вам возможность в полном объеме изучить материал.

Отсутствие языкового барьера даст возможность прямого диалога между преподавателем и слушателем!

По всем вопросам обращайтесь по адресу:

ГУ ВШЭ, 101000, г. Москва, ул. Мясницкая, д.20, каб.501,

Телефон/факс (495) 628- 9000, тел. (495) 621-7423.

<http://www.ikm.hse.ru>.

Менеджер проекта: Коробейникова Наталья Юрьевна.

Ю.А. Кругов - адвокат АПМО, полковник юстиции в отставке

Кто защитит защитника Отечества?

(ещё раз о некоторых проблемах оказания адвокатами бесплатной квалифицированной юридической помощи военнослужащим по призыву)

В современных условиях построения в России правового демократического государства институт адвокатуры становится одним из важнейших элементов правозащитной системы соблюдения прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц.

В соответствии с частью первой статьи 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Основания оказания юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно перечислены в статье 26 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации". Юридическая помощь гражданам Российской Федерации, среднедушевой доход семей которых ниже величины прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающим гражданам, доходы которых ниже указанной величины, оказывается бесплатно в следующих случаях:

- истцам - по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причинённого смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

- ветеранам Великой Отечественной войны - по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;

- гражданам Российской Федерации - при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;

- гражданам Российской Федерации, пострадавшим от политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Юридическая помощь оказывается во всех случаях бесплатно несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

Очевидно, что законодателем оказание бесплатной помощи определённым категориям граждан было предусмотрено именно в качестве дополнительной меры их социальной поддержки, что связано не только с их сложным материальным положением, но и месте в социальной структуре общества.

В связи с этим являются актуальными, вполне оправданными и обоснованными положения части третьей пункта 3 статьи 22 Федерального закона "О статусе военнослужащих" (в редакции, введённой в действие с 21 января 2007 года Федеральным законом от 30 декабря 2006 года). Согласно этому закону "адвокаты оказывают юридическую помощь военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами в порядке, определяемом Правительством Российской Феде-

рации". Не вызывает никаких сомнений, что юридическая помощь адвокатами также должна предоставляться без какой-либо оплаты лицами, которым она была оказана, поскольку в названном пункте статьи 22 закона речь идёт об оказании юридической помощи бесплатно.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" под военной службой понимается особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами, в Вооружённых Силах Российской Федерации, а также во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в войсках гражданской обороны, инженерно-технических и дорожно-технических воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти, Службе внешней разведки, федеральных органах государственной охраны, воинских подразделениях федеральной противопожарной службы.

Призыву на военную службу, согласно части 1 статьи 22 того же закона подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учёте и не пребывающие в запасе. Таким образом, военную службу по призыву, в подавляющем большинстве, проходят граждане, не обладающие необходимым социальным опытом, а также достаточными знаниями действующего законодательства и нормативных документов.

"Правила оказания адвокатами юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами" утверждены Постановлением Правительства РФ от 23 июля 2005 г. № 445 (в ред. Постановлений Правительства РФ от 11.09.2007 № 581, от 28.09.2007 № 695).

Названные Правила определяют порядок оказания адвокатами юридической помощи названной категории граждан, а также размеры выплат адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим.

Согласно Правилам юридическая помощь оказывается военнослужащим адвокатами, осуществляющими адвокатскую деятельность в гарнизонах, где военнослужащие проходят военную службу. Военнослужащим, находящимся в отпуске, юридическая помощь оказывается адвокатами, осуществляющими адвокатскую деятельность в гарнизонах, в военных комендатурах которых военнослужащий встал на учёт. Военнослужащим, проходящим военную службу по призыву за пределами территории Российской Федерации, юридическая помощь оказывается российскими адвокатами там, где они имеются.

Представляется, что данные положения Правил необоснованно ограничивают права военнослужащих на обращение к адвокатам, а также право адвоката на осуществление адвокатской деятельности. Целью адвокатской деятельности, в соответствии с Федеральным зако-

ном "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" является защита прав и свобод граждан, а также обеспечение им доступа к правосудию. Адвокат вправе осуществлять адвокатскую деятельность на всей территории Российской Федерации без какого-либо дополнительного разрешения (п. 1 ст. 1 и п. 5 ст. 9 названного ФЗ).

Особенности правового статуса военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, прежде всего связаны с обусловленными необходимостью поддержания боевой готовности воинских частей и подразделений ограничениями свободы передвижения. Так, например, согласно ст. 243 Устава внутренней службы Вооружённых Сил РФ, военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, вправе свободно передвигаться в расположении воинских частей и в пределах гарнизонов, в которые они уволены из расположения воинских частей. Выезд им за пределы гарнизонов (за исключением случаев убытия в отпуск или командировку) запрещён.

Однако, по мнению автора, названное обстоятельство не может лишить гражданина права выбора адвоката, которому он желал бы доверить свою проблему, равно как и ограничить право адвоката оказать юридическую помощь доверителю, пусть даже и за пределами населённого пункта, в котором находится адвокатское образование. Особо актуальным это становится тогда, когда воинские части располагаются вне пределов населённых пунктов, в закрытых военных городках и отдельно расположенных воинских гарнизонах. Кроме того, согласно п. 4 Правил, понуждение адвоката к заключению указанного соглашения на условиях, предусмотренных настоящими Правилами, не допускается.

Соглашение, на основании которого осуществляются выплаты, представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между военнослужащим (уполномоченным им лицом) и адвокатом (адвокатами), об оказании юридической помощи военнослужащему.

Выплаты осуществляются воинской частью на основании заключённых соглашений и приложенных к ним документов в порядке, установленном соответствующим федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба, путём безналичного перечисления средств на текущий (расчётный) счёт адвокатского образования. Средства для осуществления выплаты подлежат перечислению на текущий (расчётный) счёт адвокатского образования в течение 30 дней с даты получения командиром воинской части заключённого соглашения, а также подписанных сторонами актов о выполнении в соответствии с этим соглашением работ. Указанные документы прилагаются к сопроводительному письму, оформляемому на бланке адвокатского образования и заверенному печатью.

Размер выплат при оказании юридической помощи военнослужащему определяется соглашением между военнослужащим и адвокатом и составляет:

а) 1100 рублей за каждый день в случае: представления адвокатом интересов военнослужащего в конституционном судопроизводстве;

участия адвоката в качестве представителя военнослужащего в гражданском и административном судопроизводстве;

представления адвокатом интересов военнослужащего в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях.

б) 825 рублей - при оказании адвокатом письменных консультаций, составлении им справок, заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера;

в) 550 рублей - при оказании адвокатом консультаций по правовым вопросам в устной форме;

г) 275 рублей - при осуществлении адвокатом в интересах военнослужащего иных действий, предусмотренных федеральными законами.

В районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а также в других местностях, в которых законодательством Российской Федерации установлены процентные надбавки и (или) районные коэффициенты к заработной плате, размер выплат осуществляется с учётом указанных надбавок и коэффициентов.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 июля 2008 года № 555, размер выплат при оказании юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами, с 1 июля 2008 года повышен в 1,085 раза.

Компенсация расходов адвокатов, связанных с выполнением адвокатом поручения военнослужащего, не предусмотренного заключённым соглашением, Постановлением не предусмотрена.

Следует обратить внимание на то, что оплата труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда определяется в порядке и размере, установленном иным нормативным актом - Постановлением Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 (с последующими изменениями и дополнениями).

В Министерстве обороны РФ Приказом Министра обороны РФ № 430 от 13 октября 2005 года утверждена "Инструкция о порядке осуществления выплат юридическим консультациям и коллегиям адвокатов в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами". Поскольку автору пришлось в практической деятельности столкнуться в ряде случаев с полной неосведомлённостью воинских должностных лиц о существовании названного приказа, его текст приведен в конце настоящей статьи. Следует обратить внимание, что приказ был издан на момент действия прежней редакции части 3 статьи 22 ФЗ "О статусе военнослужащих", предусматривающей, в отличие от ныне действующей, оказание бесплатной юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, юридическими консультациями и коллегиями адвокатов.

В соответствии с названной "Инструкцией..." осуществление названных выплат возложено на заместителей Министра обороны Российской Федерации, начальников служб МО РФ, главнокомандующих видами ВС РФ, флотами, родами войск ВС РФ, начальников главных и центральных управлений МО РФ, командующих объединениями, командиров соединений и воинских частей, начальников (руководителей) организаций ВС РФ, а также военных комиссаров.

Расходы на осуществление указанных выплат производятся за счёт средств и в пределах ассигнований, выделяемых на эти цели по сводной смете расходов Министерства обороны РФ на соответствующий год.

Как показывает практика, названные расходы ежегодно планируются Министерством обороны РФ. Так, в 2007 году начальником Главного финансово-экономического управления МО РФ в связи с обращением одного из адвокатов в Общественную палату Российской Федерации по вопросу оказания военнослужащим по призыву доступной квалифицированной юридической помощи было разъяснено, что расходы на реализацию вышеназванного Постановления Правительства РФ осуществляются за счёт средств, предусмотренных в сводной бюджетной смете МО РФ на общехозяйственные расходы. Объёмы бюджетных ассигнований на эти цели были доведены до войск установленным порядком в полном объёме.

Порядок осуществления выплат адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, проходящим в федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, а также по иным основаниям, предусмотренным федеральными законами, определяется руководителями названных федеральных органов исполнительной власти.

Небольшой анализ, проведённый автором настоящей публикации, свидетельствует о том, что данные положения законодательства практически не применяются. Так, спустя пять лет с момента вступления в силу названного Постановления Правительства РФ (с 2005 г. по 2008 г.) в более, чем 40 воинских частях, дислоцированных в четырёх субъектах Российской Федерации (г. Москва, Московская, Калужская и Пензенская области), в которых проходило военную службу по призыву одновременно от двух до трёх тысяч военнослужащих по призыву, не было зафиксировано ни одного случая реализации ими названного права.

В чём же причина подобного положения?

Имеющийся у автора некоторый опыт работы по реализации названного законодательства свидетельствует о полной неосведомлённости военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, о предоставленном им государством праве на бесплатную квалифицированную юридическую помощь, оказываемую адвокатами. Отчасти обусловлено это тем, что командование само не знает положений названного законодательства. Кроме того, в ряде случаев, отдельные воинские начальники не заинтересованы в этом в силу различных причин: нежелания "выносить сор из избы", расходовать средства на

оплату труда адвоката, посвящать посторонних в процессы, происходящие в воинских коллективах.

При этом делается ссылка на статью 22 ФЗ "О статусе военнослужащих" о том, что юридическая помощь военнослужащим оказывается бесплатно органами военного управления и органами военной юстиции в пределах своих функциональных (должностных) обязанностей, а также органами предварительного следствия и судом, в производстве которых находится уголовное дело. Представляется, что не всегда интересы органов военного управления и органов военной юстиции, а равно органов предварительного следствия и суда совпадают с интересами конкретного солдата или сержанта, проходящего военную службу по призыву.

Более того, в ряде случаев возникает конфликт таких интересов. В моей практике имелся случай, когда рядовой, признанный следователем потерпевшим (он был избит старшим офицером) и заявивший в суд в связи с этим гражданский иск к воинской части, подвергся беспрецедентному административному давлению со стороны командования. По-видимому, перечисленные выше органы просто не стали бы заниматься этим вопросом. Мне, как адвокату - представителю потерпевшего, пришлось с целью оградить его от преследований официально обращаться в органы военного управления и в военную прокуратуру.

А как быть конкретному человеку в случае, когда командиры не предпринимают мер по обеспечению надлежащих материально-бытовых условий подчинённых, не доводят до них положенных видов довольствия, злоупотребляют дисциплинарными правами, а иногда просто занимаются укрывательством преступлений? К кому обращаться в случаях отказа в проведении медицинского освидетельствования, незаконного призыва на военную службу, несвоевременного исключения из списков воинской части по истечении срока военной службы?

Предвижу возражения оппонентов о том, что в армии достаточно различных контролирующих органов - от внутренних комиссий частей до органов военной прокуратуры. Безусловно, это так, однако лишь конкретный человек вправе решать, каким образом он желает защитить свои нарушенные права и в этой ситуации своевременная, квалифицированная, доброжелательная помощь адвоката, не связанного какими-либо корпоративными интересами, может оказаться для него воистину бесценной.

Подтверждением сказанного могут стать последние публикации в средствах массовой информации.

Так, в трети военных комиссариатов в 2009 году были зафиксированы нарушения законодательства о призыве на военную службу, сообщил заместитель Генерального прокурора РФ - Главный военный прокурор Сергей Фридинский.

Как утверждает председатель межрегионального движения "Солдатские матери" Татьяна Кузнецова: "У призывника практически нет шансов получить законную отсрочку от призыва. В маленьких городах, - продолжает она, - вообще не существует такой отсрочки, как отсрочка по состоянию здоровья. Если молодой человек находится в призывном возрасте, ему автоматически пишут, что он годен к военной службе".

Яркой иллюстрацией сказанному является случай с Евгением Немановым, которого в 2008 году призвали в армию, несмотря на имеющиеся у него диагнозы остеохондроз и позвоночная грыжа. Лишь в период расследования возбуждённого по факту самовольного оставления им воинской части уголовного дела военно-врачебная комиссия установила, что у молодого человека имелся врождённый дефект - одна почка. Своевременно и качественно оказанная последнему юридическая помощь позволила не только добиться прекращения уголовного преследования в отношении него, но и взыскать с местной администрации, занимавшейся организацией призыва, в судебном порядке компенсацию за моральный ущерб в размере 100 тысяч рублей.

Ситуация не улучшается. Весенний призыв этого года является одним из самых больших в новейшей истории России. В армию и на флот планировалось направить около 300 тысяч человек. Правозащитники ждут массовых нарушений в ходе призыва: в вооружённые силы станут призывать не только больных, но и судимых.

Отчасти опасения являются обоснованными. По оценкам Генерального штаба более 50 % сегодняшних новобранцев имели проблемы с Уголовным кодексом. Из около 300 тысяч юношей весеннего призыва 2009 года 170 тысяч - это парни с погашенной судимостью, имеющие условные сроки, а также те, кто состоял на учёте в милиции.

Ухудшается и состояние правопорядка в войсках. По сообщению председателя Военной коллегии Верховного Суда РФ Владимира Хомчика, всего в армии в 2009 году было зарегистрировано 17 тысяч преступлений, каждое четвёртое из которых было совершено офицерами. Резкий всплеск офицерской преступности - сразу на 30 % - произошёл в 2008 году, когда было объявлено о начале армейской реформы. За год было осуждено 1600 офицеров, из них 160 - в ранге командиров воинских частей. При этом более половины инкриминируемых им преступлений были корыстными: это превышение и злоупотребление должностными полномочиями, хищения, взяточничество, а также рукоприкладство. В 2009 году офицерская преступность выросла ещё на 7 %, и это притом, что в ходе военной реформы численность офицеров в Российской армии в том же 2009 году уменьшилась вдвое - с 300 тысяч до 150 тысяч человек.

Автору известен случай, когда два командира взвода, выясняя у подчинённого, откуда у того на теле оказались синяки, сами причинили ему тяжкий вред здоровью. Не изжиты случаи "продажи в рабство" командирами подчинённых, когда последние, как правило, не бескорыстно для начальников, привлекаются к различным работам, не связанным с исполнением обязанностей военной службы, в том числе в коммерческих структурах.

Между тем, факты обращений военнослужащих по призыву с требованием восстановления нарушенных прав в суд настолько редки, что по ним даже отсутствует официальная статистика.

Одной из причин того, что названная категория военнослужащих фактически не имеет реальной возможности воспользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, является закрытость войсковых частей. Отдельные командиры под предлогом режима секретности не желают допускать адвоката в расположение

части. Из десяти письменных обращений с предложением провести в расположении части приём адвокатом солдат и сержантов, направленных мной в адрес командиров войсковых частей, лишь на одно был получен ответ с благодарностью за предложенную помощь, однако каких-либо конкретных шагов от командования не последовало.

Думаю, настало время исправить подобное положение. Сегодня много говорится и пишется о гражданском контроле общества над Вооружёнными Силами, при Министерстве обороны РФ сформирован Общественный совет, при войсковых частях созданы родительские комитеты. В войсках успешно осуществляет деятельность во благо каждого конкретного человека Русская Православная церковь. Комитеты солдатских матерей стали силой, с которой вынуждены считаться министры и Главная военная прокуратура.

По-видимому, возникла настоятельная необходимость на уровне Федеральной палаты адвокатов РФ обратиться к Министру обороны РФ и руководителям иных ведомств, в которых законом предусмотрена военная служба по призыву, с предложением определить порядок осуществления адвокатской деятельности адвокатами непосредственно в воинских частях. Формы и методы этой деятельности могут быть различными, в том числе: проведение приёма военнослужащих адвокатами непосредственно в частях и подразделениях, участие адвокатов в правовой работе с личным составом. Всё это, безусловно, может способствовать не только укреплению воинской дисциплины и правопорядка в войсках и повышению социальной защищённости военнослужащих по призыву, а также значительному улучшению морального климата в воинских коллективах.

Документ

Зарегистрировано в Минюсте РФ
16 ноября 2005 г. № 7176

Министр обороны Российской Федерации

ПРИКАЗ от 13 октября 2005 г. № 430

ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ИНСТРУКЦИИ О ПОРЯДКЕ ВЫПЛАТ ЮРИДИЧЕСКИМ КОНСУЛЬТАЦИЯМ И КОЛЛЕГИЯМ АДВОКАТОВ В КАЧЕСТВЕ ВОЗНАГРАЖДЕНИЯ И (ИЛИ) КОМПЕНСАЦИИ РАСХОДОВ ПРИ ОКАЗАНИИ ИМИ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ВОЕННОСЛУЖАЩИМ, ПРОХОДЯЩИМ ВОЕННУЮ СЛУЖБУ ПО ПРИЗЫВУ, ПО ВОПРОСАМ, СВЯЗАННЫМ С ПРОХОЖДЕНИЕМ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ, А ТАКЖЕ ПО ИНЫМ ОСНОВАНИЯМ, УСТАНОВЛЕННЫМ ФЕДЕРАЛЬНЫМИ ЗАКОНАМИ

Во исполнение Постановления Правительства Российской Федерации от 23 июля 2005 г. № 445 "О порядке оказания юридическими консультациями и коллегиями адвокатов юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву,

по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также иным основаниям, установленным федеральными законами", приказываю:

1. Утвердить прилагаемую Инструкцию о порядке осуществления выплат юридическим консультациям и коллегиям адвокатов в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами.

2. Заместителям Министра обороны РФ, начальникам служб МО РФ, главнокомандующим видами Вооружённых Сил МО РФ, командующим войсками военных округов, флота, родами войск Вооружённых Сил РФ, начальникам главных и центральных управлений МО РФ, командующим объединениями, командирам соединений и воинских частей, начальникам (руководителям) организаций Вооружённых Сил РФ, военным комиссарам обеспечить с 4 августа 2005 г. выплату юридическим консультациям и коллегиям адвокатов в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами.

3. Расходы на осуществление указанных выплат производить за счёт средств и в пределах ассигнований, выделяемых на эти цели по сводной смете расходов Министерства обороны РФ на соответствующий год.

4. Контроль за выполнением настоящего Приказа возложить на Главное финансово-экономическое управление Министерства обороны РФ

Министр обороны
Российской Федерации С. Иванов

Приложение
к Приказу Министра обороны Российской Федерации
от 13 октября 2005 г. № 430

ИНСТРУКЦИЯ

О ПОРЯДКЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ВЫПЛАТ ЮРИДИЧЕСКИМ КОНСУЛЬТАЦИЯМ И КОЛЛЕГИЯМ АДВОКАТОВ В КАЧЕСТВЕ ВОЗНАГРАЖДЕНИЯ И (ИЛИ) КОМПЕНСАЦИИ РАСХОДОВ ПРИ ОКАЗАНИИ ИМИ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ВОЕННОСЛУЖАЩИМ, ПРОХОДЯЩИМ ВОЕННУЮ СЛУЖБУ ПО ПРИЗЫВУ, ПО ВОПРОСАМ, СВЯЗАННЫМ С ПРОХОЖДЕНИЕМ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ, А ТАКЖЕ ПО ИНЫМ ОСНОВАНИЯМ, УСТАНОВЛЕННЫМ ФЕДЕРАЛЬНЫМИ ЗАКОНАМИ

1. Выплаты юридическим консультациям и коллегиям адвокатов в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами (далее именуется - выплаты) осуществляются в соответствии с Правилами оказания юридическими консультациями и коллегиями адвокатов юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами, утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 июля 2005 года № 445 и настоящей Инструкцией.

2. Основанием для принятия решения командиром (начальником) органа военного управления, соединения, воинской части, организации Вооружённых Сил Российской Федерации¹ о производстве выплаты является заключённое между военнослужащим, проходящим военную службу по призыву (далее именуется - военнослужащий), или уполномоченным им лицом и адвокатом юридической консультации или коллегией адвокатов соглашение об оказании юридической помощи военнослужащему, а также подписанный сторонами акт о выполнении работ.

Указанные документы проверяются должностным лицом, ответственным за учёт личного состава воинской части, на предмет установления принадлежности военнослужащего, которому оказана юридическая помощь, к данной воинской части, а также должностным лицом финансового органа воинской части на предмет правильности применения установленных норм при оказании юридической помощи военнослужащему и расчёта сумм, подлежащих выплате в соответствии с заключённым соглашением.

3. Решение о производстве выплаты оформляется приказом командира воинской части, на основании которого финансовый орган воинской части осуществляет перечисление денежных средств на текущий (расчётный) счёт юридической консультации или коллегии адвокатов.

4. Выплаты российским юридическим консультациям и коллегиям адвокатов, находящимся за пределами Российской Федерации, за оказанную ими юридическую помощь военнослужащим, проходящим там военную службу, производятся в валюте страны пребывания по курсу Центрального Банка Российской Федерации на день фактической выплаты.

Ссылки

¹ Далее в тексте настоящей Инструкции, если не оговорено особо, для краткости органы военного управления, соединения, воинские части, организации Вооружённых Сил Российской Федерации, военные комиссариаты будут именоваться воинскими частями.

А.А. Куприянов - адвокат АПМО, почётный адвокат России, почётный юрист г. Москвы;

Ф.А. Куприянов - адвокат АПМО, к.ю.н., доцент

ОШИБКА НА ПОТОКЕ

Известно, что следственные органы любят "клонировать" уголовные дела. Вдруг в тот или иной районный суд, или даже во все суды одного региона, начинают поступать как "под копирку" однотипные обвинительные заключения. Как правило, это результат очередной компании. При Советской власти, помнится, с самогоноварением боролись, с нетрудовыми доходами, сегодня - "проверочные закупки" у наркоторговцев и торговцев контрафактом.

Казалось бы, юридические основания однотипных дел во время каждой компании должны бы уж проверяться, перепроверяться руководителями следствия и прокурорами как никогда строго. Первый раз любой типовой случай начальник следствия лично должен проконтролировать, "отработать", исключить возможные ошибки. Остальные с чистым сердцем передать подчиненным лейтенантам штамповать всех под одну гребенку, и все по накатанному проскользит до обвинительного приговора.

Случается и защитник, получая типовое дело, думает так же: "В моем суде уже десяток таких приговоров вынесли. Что тут по-новому вникать? Надо еще раз протоколы посмотреть, может какой процессуальный ляп вылезет? По характеристикам личности бумаги подобрать... Вот, и вся работа!"

Личная практика авторов говорит об обратном. Еще как надо вникать!

Поэтому все (!) три "компанейские" дела, в которых в разные годы нам пришлось принимать участие в качестве защитников, окончились прекращением по реабилитирующим основаниям или оправданием.

Помнится, уже лет десять назад в международном аэропорту Шереметьево начали задерживать и даже арестовывать граждан за контрабанду валюты при обстоятельствах, аналогичных тем, при которых наша подзащитная - бельгийская гражданка - оказалась в печально известном "транспортном" ИВС на московской ул. Нижние Мневники.

О фабуле стоит рассказать подробнее. Будущая подзащитная спокойно шла к самолету по "зеленому коридору" и посредине его на вопрос таможенника: "А нет ли у вас, мадам, с собой иностранной валюты?" Честно ответила: "Есть!" Валюты в пересчете на доллары США было тысяч семь.

"Ура! Очередного контрабандиста поймали!" - дружно возгласили таможенники.

Прокурорский следователь, увидев адвоката, порадовал последнего, что арестовывать они бельгийку, конечно, не станут: "Утром выпустим "под подписку", пусть поживет в гостинице", - но дело до приговора дойдет обязательно: "У нас таких, как она, каждую неделю - десяток, по части 1 статьи 188 УК РФ¹".

Я задал всего два вопроса: "Где в аэропорту находится таможенная граница в свете Таможенного кодекса РФ? И является декларирование в ненадлежащей устной форме признаком объективной стороны вменяемого преступления?"

Таможенной территорией России, понятно, является вся длина таможенного коридора, а декларирование в устной форме в кодексе упоминается и именно оно имело место, вместо надлежащего письменного.

Вдумчивый молодой следователь покраснел, побледнел, сбегал к начальнику, и, не ожидая дальнейших дебатов, заявил, что если у меня есть машина, то за 30 минут мы сможем успеть в изолятор: "А то сегодня уже некому будет вашу иностранку выпускать". Эту гонку напрямик через еще не застроенное тогда заснеженное Ходынское поле я запомнил на всю жизнь.

В Шереметьево такие дела тогда закончились. Правда, через год-два, говорят, возобновились, и потребовалось Постановление Верховного суда 2008 года № 6 (п. 1), чтобы они ушли в прошлое повсеместно.

Второй случай имел место в 2003 в году Тушинском суде. Как-то в нашу контору впервые пришел руководитель крупной фирмы, торгующей мобильными телефонами. Ее логотип сегодня можно видеть практически у каждой станции метро, а тогда они только разворачивались. Требовалась ему какая-то частная консультация по ведению бизнеса. К концу беседы босс пожаловался, что его первый "зам" привлечен к уголовной ответственности по делу о ненаклеивании специальных марок на мобильные телефоны. Ушла в продажу партия, на которую забыли наклеить марки. И вот завтра (!) суд.

- И сертификат у нас есть и все, что положено - есть, а марок нет. У нас это впервые, а у конкурентов подобные уголовные дела не редкость. ОБЭП так и рыщет! Компания у них по статье 171.1 УК РФ²! Ну, ничего не поделаешь, прокололись - ответим! Хорошо защитник обещает добиться "условного" срока, хотя, говорит, можно получить до 6 лет реального!

Как раз перед этим у нас прекращением по формальным основаниям завершилось сходное дело по компьютерам и запомнилось, что в списке продукции, подлежащей обязательному маркированию, мобильных телефонов вовсе не было. Удивляюсь:

- Мобильники, вроде, маркировать не требуется?

- Правильно, их в списке из постановления правительства действительно нет, но телефон сделан на базе платы, которую милиция с подачи своих экспертов считает компьютерной. Ну, ведь, действительно, современный мобильник - это такой маленький компьютер.

С бытовой точки зрения с таким выводом можно было бы и согласиться, но для юристов существуют классификаторы. Например, Общероссийский классификатор продукции ОК 005-93 (утв. постановлением Госстандарта РФ от 30 декабря 1993 г. N 301), а в нем сотовый телефон определяется вовсе не в ряду якобы компьютерной "минитехники", а однозначно - "радиостанция носимая". А на радиостанции клеить ничего не требовалось, независимо от мнения экспертов в погонах по поводу их начинки. И сама экспертиза-то не должна была бы назначаться.

В общем, судья, выслушав наши соображения и отложив дело, прозрачно намекнула прокурору, что последнему лучше бы не портить себе статистику оправдательным приговором, а отказаться от обвинения. Обвинитель, посоветовавшись с руководством, внял, и подобные дела в Москве прекратились.

Поводом к настоящей статье стал устоявший в городском суде оправдательный приговор Симоновского районного суда Москвы опять же по "типовому" делу. Налоговыми подразделениями милиции в 2009 году была выявлена компания "привлечения" наследников, которые

долгое время не оформляли своих прав на полученные по наследству квартиры.

Очень распространенный в стране случай. Умирают родители или супруги, а их пережившие наследники не спешат к нотариусу. Живут себе, живут ... А шевелиться начинают только, когда нужна заставляющая продать наследственную квартиру или долю в ней. Тогда и начинают хлопотать.

Идут, наконец, к нотариусу. А тот или направляет таких граждан в суд или, нередко, обычно при совместном проживании наследника с наследодателем, сам выдает свидетельство о праве на наследство усопшего - через много лет после его кончины.

Наследник оформляет свои права в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии и получает свидетельство о государственной регистрации права собственности, в котором как основание указано или решение суда или вышеназванный нотариальный документ.

Наследник немедленно заключает желанную сделку отчуждения квартиры, получает за нее деньги. И далее возможны два сценария развития событий. Если сделка заключена по фиктивной стоимости, равной налогооблагаемому налогом вычету по налогу на доходы физических лиц (до недавнего времени - один миллион рублей, а сегодня - два), то ему ничего серьезного не грозит, так как милиция, хотя и сообщает ежегодно о том, что якобы начинается бороться с занижением продажной стоимости, реальных действий ввиду хлопотности доказывания пока не предпринимает.

Однако на фиктивную стоимость все чаще не соглашается покупатель, закономерно боясь потерь, если в будущем сделка будет признана недействительной, что потенциально всегда возможно. Пока на рынке недвижимости диктовал правила продавец, покупателям поневоле приходилось соглашаться на занижение цены, но когда в последние годы инициатива перешла к покупателям, а продавцы выстроились к ним в очередь, ситуация изменилась.

Цены сделок по жилью сегодня, как правило, рыночные, а, значит, у многих наследников-продавцов возникает обязанность уплатить НДФЛ, если, конечно, имущество находилось в собственности гражданина менее 3 лет.

И вот в Москве сложилась значительная группа граждан, которые лишь недавно получили свидетельство о государственной регистрации права собственности на недвижимость, но самой недвижимостью они реально владели более 3 лет после смерти наследодателя. Эти граждане, оформив свидетельства о праве собственности, тут же продали свое имущество, а в ИМНС за вычетом не обратились.

Именно они и были привлечены к уголовной ответственности по статье 198 УК РФ за неуплату налога. Со слов обвинителя таких выявлено только по одному московскому административному округу - несколько десятков человек.

Следствие ошибочно отсчитало трехлетний срок с даты выдачи ФРС свидетельства о праве собственности. И для всех привлеченных к уголовной ответственности этот срок при таком исчислении, понятно, еще не истек. Поэтому следствие сделало вывод об уклонении обвиняемых от уплаты налога.

Для примера расскажем о деле Е. Хатовой, которая первоначально обратилась к суду с ходатайством о слушании своего дела в "особом порядке". Будущая оправданная, а тогда обвиняемая, с подачи "доброго" следователя признала свою вину в полном объеме, раскаялась в содеянном и собиралась уплатить без малого миллион рублей налога. Причем дама ничтоже сумняше-

ся обошлась без адвоката: "Следователь сказал - бесполезно. Только деньги потратите".

В нашу контору Екатерина Хатова обратилась случайно. Ее направил к нам прот. Николай Соколов, священник домового храма Третьяковской галереи, ответственной сотрудницей которой являлась подзащитная. Понятно, что мы тут же перевели рассмотрение дела в общий порядок.

Судья Симоновского суда практически сразу поняла, в чем состоит ошибка следствия, но уголовный процесс шел еще целых три месяца. Обвинение использовало все шансы: и юридические аргументы, и доводы следующего характера: "А что же ваш суд теперь будет пересматривать все прежние дела? А что же нам статистику портить, десяток дел прекращать по одному округу?"

Действительно следовало все их прекратить, ведь диспозиция вменяемой Хатовой и иже с ней статьи 198 УК³ прямо указывает на важный для судьбы дела факт. Деяние, объективную сторону которого образует в частности бездействие при подаче декларации по НДФЛ, может стать преступным только тогда, когда у лица возникает отличная от нуля налогооблагаемая база.

Иначе говоря, неподача декларации может стать преступлением тогда и только тогда, когда налогоплательщик оказывается обязанным уплатить определенную сумму налога и при этом эта сумма превышает размер, который закон считает крупным⁴. Соответственно, если у гражданина нет обязанности заплатить налог, а при правильном исчислении срока для Хатовой такой обязанности не возникло, то нет и состава преступления по его объективной стороне, а именно отсутствует само событие преступления, выражающееся в уклонении от уплаты конкретно причитающейся суммы налога.

Надо было убедить суд, что у подсудимой отсутствуют невыполненные налоговые обязательства по доле в квартире, полученной ею по наследству от своего отца, умершего в 2000 году.

Заметим, что наследство открылось в дату смерти наследодателя. Наследница проживала и была зарегистрирована в одной квартире с наследодателем, то есть фактически владела ей, что подтвердил и свидетель - оперативный сотрудник милиции, допрошенный в суде. Все прошедшие годы Хатова квартиру оплачивала. Иначе говоря, вне всякого сомнения, подсудимая-наследница свое наследство приняла.

В нашем случае, подзащитная, проживая совместно с отцом-наследодателем в одной квартире и зарегистрированная там же, в силу презумпции, установленной п. 2 ст. 1153 ГК, приняла наследство без подачи заявления нотариусу. Это было ее законное право. Она не нарушила какого-либо обязательного для себя правила.

Хатова приняла наследство в момент смерти отца. А нотариус, выдав свидетельство о праве на наследство в 2007 году, этот бесспорный для нас и для нотариуса факт подтвердил. Иначе он обязан был бы отказать в выдаче свидетельства и потребовать судебного решения. Нотариальное свидетельство 2007 года, как явствует из его текста, подтвердило возникновение права собственности Хатовой на спорную долю квартиры. То есть из самого нотариального документа, выданного за неделю до госрегистрации права собственности на долю в квартире, следует, что право возникло совсем не в дату выдачи свидетельства ФРС, как это полагало обвинение, а как минимум существовало в день выдачи нотариального документа.

Важно отметить, что нотариус только подтверждает факт возникновения права на наследство. Сами нотариальные действия в силу своей специфики принципиально никогда (!) не оказывают влияния на наступление того

или иного юридического факта. Они их только фиксируют. Дата возникновения права собственности наследника при наследовании (универсальном правопреемстве) всегда в силу закона совпадает с датой открытия наследства.

Таким образом, право собственности на наследственное имущество, безусловно, возникло у Хатовой именно в 2000 году и к моменту отчуждения имущества в виде 1/4 квартиры, произошедшего в 2007 году, оно находилось в собственности подсудимой более 3 лет.

Заметим, что Налоговый кодекс РФ⁵ связывает те или иные налоговые последствия именно с датой **возникновения** права собственности.

Соответственно подсудимая независимо от факта неподдачи ею декларации имеет право на налоговый вычет в полном размере выручки (пункт 1 статьи 220 НК РФ). Таким образом, вменяемое Хатовой уклонение не имело места, так как у подзащитной не было обязанности уплатить налог, и, кроме того, отсутствует необходимое вредное последствие деяния в виде непоступления денежных средств в соответствующий бюджет.

Но обвинители думали иначе.

Правда, в обвинительном заключении не было никаких умозаключений со ссылками на нормы права в обоснование того, что право собственности на наследство якобы возникло у подзащитной лишь в день госрегистрации этого права.

Весь процесс оперативные сотрудники, эксперты МВД, три прокурора - государственных обвинителя последовательно не признавали очевидного.

Защита обратила внимание суда на то, что среди комментаторов существует отрицательное мнение о самой возможности вменения статьи 198 УК РФ в подобных случаях. Большинство ученых справедливо полагают, что лица, привлекаемые к уголовной ответственности по сходным фактам, должны оправдываться, поскольку подача или неподдача декларации в данном случае никак не влияет на процесс извещения налоговых органов о факте продажи недвижимости. Эти сведения налоговые органы в силу закона о госрегистрации недвижимости в обязательном порядке и в автоматическом режиме получают от ФРС без участия налогоплательщика. Декларация же нужна только самому налогоплательщику для заявления о причитающихся ему вычетах.

Заметим, что с 2010 года такая точка зрения возобладала, и законодатель вновь отменил, уже во второй или даже в третий раз, обязанность гражданина подавать декларацию, если отсутствует обязанность уплатить конкретную сумму НДФЛ (п.п. 2 п. 1 ст. 228 НК РФ).

Какие же действия налоговые органы в кругу своих обязанностей должны были совершить, получив в 2007 году сведения из ФРС? Они были обязаны привлечь подсудимого к налогообложению в 2008 году, направив ей соответствующий запрос. Этой обязанности посвящена целая глава 14 Налогового кодекса РФ. Но этой обязанности ИФНС не выполнила. Не привлекла она также подсудимую к административной ответственности за непредставление в срок декларации.

Посмотрим далее, каким образом органы следствия получили информацию о якобы совершенном преступлении? Конечно, из государственных баз данных. Сверили информационную базу сделок ФРС с базой поданных деклараций ФНС. Вот и вся оперативная работа.

Многие комментаторы полагают сомнительным при таких обстоятельствах осуждение лица, вовремя не подавшего декларацию именно в ФНС. Ведь получается, что наличие или отсутствие преступления зависит от качества и добросовестной работы государственной служ-

бы. Полагаю, это обстоятельство было самостоятельным основанием для оправдания.

У подсудимой, вне всякого сомнения, не было умысла на совершение вменяемого ей преступления потому, что она полагала, что налог ей платить не следует. Об том же говорит и письмо ФНС, приобщенное защитой к делу в судебном заседании⁶: *"При решении вопроса о моменте возникновения права собственности на имущество, переходящее в порядке наследования, необходимо учитывать следующее. ... Свидетельство о праве на наследство по закону или по завещанию является достаточным доказательством наличия и объема права на наследственное имущество. ... Следовательно, право собственности на наследственное имущество возникает у наследника со дня открытия наследства (дня смерти наследодателя) независимо от даты государственной регистрации этих прав"*.

Как выяснилось в ходе исследования доказательств, обвинение увидело трудность в толковании следующего абзаца вышеназванного письма: **"Реализация** права на предусмотренный подпунктом 1 пункта 1 статьи 220 НК РФ налоговый вычет ставится в зависимость от подтверждающих документов (договора купли-продажи, свидетельства о государственной регистрации права, платежных документов), а не от правоустанавливающих обстоятельств, в частности от основания и момента возникновения права собственности на соответствующее имущество налогоплательщика".

В контексте приведенных ранее цитат того же документа, не вызывающих двойного толкования, рассматриваемый абзац говорит лишь о том, что возникшее в силу закона право на налоговый вычет должно реализовываться (оформляться) только в случае предоставления полного пакета документов, в который должно входить, конечно, и свидетельство о государственной регистрации прав на недвижимость.

Правоустанавливающими же обстоятельствами в данном случае являются смерть наследодателя, родственные отношения с последним подсудимой и проживание дочери в квартире отца. Понятно, что налоговый орган не может и не должен подменять нотариат и ФРС, учитывая эти обстоятельства непосредственно.

Кроме того, лингвистическое толкование абзаца показывает, что слова "в частности от основания и момента возникновения ..." никак не относятся к периоду (части предложения) "а не от правоустанавливающих обстоятельств", так как в нем отсутствует частица "НЕ". Конец фразы относится либо к первой части рассматриваемого предложения, предшествующей союзу "а", либо имеет самостоятельное значение перечисления.

А именно, защита считает правильным следующее толкование: реализация права зависит, во-первых, от подтверждающих документов, во-вторых, не зависит от правоустанавливающих обстоятельств, в-третьих, зависит от основания и момента возникновения права собственности.

Впрочем, при любом толковании значимость исследуемого абзаца не может превзойти значимость прямого указания того же письма, данного тремя абзацами выше, потому что в исследуемом абзаце речь идет не о самом праве, что только и важно для уголовного дела, а лишь о порядке реализации этого возникшего права.

Наличие подобного разъяснения, прямо противоречащего обвинению, по мнению Верховного суда (Постановление Пленума от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" - п. п. 3 и 8⁷), исключает умысел подзащитной, а соответственно и

состав преступления по его субъективной стороне.

Показательна и другая ошибка следствия. Обвинение посчитало, что Хатова, якобы уклоняясь от уплаты налога, преследовала цель **личного** обогащения. Однако, полагая, что целью налогового преступления (любимая додумка прокуроров по налоговым делам), поскольку неуплата налогов не увеличивает размер собственного имущества субъекта ответственности.

Уплата налога, в зависимости от их размера, скорее предпосылка к разорению налогоплательщика. То есть имущественной целью неплательщика может быть его нежелание впасть в бедность (просто стать беднее) или обанкротиться. Но такое поведение криминология считает менее социально опасным, чем основанное на мотивах наживы за счет чужого имущества.

Защита просила Хатову оправдать и суд с адвокатами Куприяновыми согласился. В Московском городском суде поддерживать кассационное представление явились сразу три прокурора и человек в штатском, который на вопрос защиты о своей принадлежности ответил: "А у нас процесс открытый", и сел за стол рядом с прокурорами.

Авторов волнует вопрос. Что есть дело Хатовой? Преступное поведение всех выступавших в судах должностных лиц, заведомо для них говоривших "черное" на "белое", или полное юридическое непонимание вопроса?

Такие дела в стране получили столь широкое распространение, что высшие суды ВАС и Верховный суд вынуждены были включить разъяснение описанного выше казуса в свое совместное постановление № 10/22 от 29.04.2010. Позиция адвокатов Куприяновых при этом "обобщении судебной практики" была полностью поддержана (часть 3 пункта 11 названного постановления). Что ж, и таких дел больше возникать не должно.

Переворачивать сложившуюся судебную практику, что может быть приятнее для любого защитника?

Ссылки

¹ Статья 188 УК РФ. Контрабанда

1. Контрабанда, то есть перемещение в **крупном размере** через таможенную границу Российской Федерации товаров или иных предметов, за исключением указанных в части второй настоящей статьи, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряженное с **недекларированием** или недостоверным декларированием, -

² **Статья 171.1.** Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции

1. Производство, приобретение, хранение, перевозка в целях сбыта или сбыт немаркированных товаров и продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенные в крупном размере, -

³ 1. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере, -

наказывается штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года.

⁴ Конечно при дополнительном условии присутствия всех остальных признаков субъективной стороны состава преступления.

⁵ Статья 220 НК в ред. **на момент вменяемого преступления.**

Имущественные налоговые вычеты

1. При определении размера налоговой базы в соответствии с пунктом 3 статьи 210 настоящего Кодекса налогоплательщик имеет право на получение следующих имущественных налоговых вычетов:

1) ... При продаже жилых домов, квартир, включая приватизированные жилые помещения, дач, садовых домиков и земельных участков и долей в указанном имуществе, находившихся в собственности налогоплательщика три года и более, ..., **имущественный налоговый вычет предоставляется в сумме, полученной налогоплательщиком при продаже указанного имущества.**

⁶ **уФНС РФ по Москве от 6 июля 2007 г. N 28-10/064035.** Дата письма прямо предшествует рассматриваемым правоотношениям.

⁷ 8. ... При этом судам следует иметь в виду, что при решении вопроса о наличии у лица умысла надлежит учитывать обстоятельства, указанные в статье 111 НК РФ, исключаящие вину в налоговом правонарушении.

Статья 111 НК РФ.

Обстоятельства, исключаящие вину лица в совершении налогового правонарушения

1. Обстоятельствами, исключающими вину лица в совершении налогового правонарушения, признаются: ...

3) **выполнение налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) письменных разъяснений** о порядке исчисления, уплаты налога (сбора) или по иным вопросам применения законодательства о налогах и сборах, данных ему либо неопределенному кругу лиц финансовым, налоговым или другим уполномоченным органом государственной власти (уполномоченным должностным лицом этого органа) в пределах его компетенции (указанные обстоятельства устанавливаются при наличии соответствующего документа этого органа, по смыслу и содержанию относящегося к налоговым периодам, в которых совершено налоговое правонарушение, независимо от даты издания такого документа).

2. При наличии обстоятельств, указанных в **пункте 1** настоящей статьи, лицо не подлежит ответственности за совершение налогового правонарушения.

О компетенции - см. Письмо Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ от 21 сентября 2004 г. N 03-02-07/39 "О компетенции налоговых органов в работе по разъяснению налогового законодательства"

К.Г. Миттельман - студентка МГЮА им. О.Е. Кутафина

ПРИМЕНЕНИЕ НЛП В КОНСУЛЬТАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА

На сегодняшний день повышение психологической грамотности адвоката является первостепенной задачей адвокатского сообщества. Не каждый адвокат может иметь глубокие знания в психологии, но каждый может научиться мастерству коммуникации. Настоящая статья посвящена приемам НЛП, применение которых способствует установлению психологического контакта, атмосферы доверия и взаимопонимания, распознаванию осознанного и неосознанного искажения сообщаемой информации, изменению отношения к фактам, событиям.

Адвокатская деятельность, как психологическое явление, включает в себя коммуникативную, организационную и интеллектуальную виды деятельности. В соответствии с п.2 ст.2 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ" к видам адвокатской деятельности относятся: консультирование, представление интересов в суде, взаимодействие с государственными органами, органами местного самоуправления, общественными объединениями и т.д.¹ "Взаимодействие" - в этом слове заключается смысл адвокатской деятельности. Коммуникативный аспект является "базисом", на который достраивается организационный и интеллектуальный. А консультирование в свою очередь является одним из самых сложных видов адвокатской деятельности. За достаточно небольшой промежуток времени адвокат должен наладить психологический контакт с доверителем, достоверно узнать у него все обстоятельства дела, разъяснить на понятном ему языке нормы закона, и предложить возможные варианты решения правовой проблемы. Достаточно сложно проделать это без психологической подготовки. Психологическая компетентность это результат сочетания многолетней упорной работы, успешного наставничества и развития профессиональных способностей. Все это в большей степени стихийный, мало организованный процесс, на который уходят многие годы. НЛП предлагает ряд инструментов, которые способны повысить психологическую грамотность адвоката, тем самым повлияв на эффективность коммуникации с доверителем в ходе консультирования.

Еще Р.Гаррис в своей знаменитой "Школе адвокатуры" писал: "Вся работа адвоката идет в области человеческой природы. Люди - его рабочий прибор, люди - та нива, над которой он трудится. Измеряет ли он силы противника, настроение присяжных, оценивает ли умственные способности и добросовестность свидетеля, все равно - ключ к успеху лежит в знании человеческой природы или человеческого характера"².

Для того чтобы консультирование было проведено адвокатом на высоком уровне, он может использовать такие инструменты НЛП, как: раппорт; схема движения КГД (ключей глазного доступа); распознавание ведущей сенсорно репрезентативной системы; парафраз; рефрейминг.

Первым инструментом, используемым адвокатом во время консультирования, является раппорт.

Раппорт - динамическое состояние, возникающее во время коммуникации адвоката и доверителя, при котором увеличивается согласованность их взаимодействия, повышается взаимопонимание и появляется чувство доверия друг к другу³. Целью установления раппорта является продуктивная коммуникация адвоката с доверителем, включающая в себя установление доверительного отношения, нахождение общего языка, взаимопонимание. Зная и умея применять стратегию установления раппорта, адвокат может влиять на скорость и качество коммуникации с доверителем. Существует определенная стратегия установления раппорта, которой должен владеть адвокат:

КАЛИБРОВКА-ПОДСТРОЙКА-ВЕДЕНИЕ-РАППОРТ

Калибровка - детальное наблюдение адвоката за доверителем, либо же другим лицом, для различения мельчайших составляющих его поведения. Устанавливая контакт, адвокат, прежде всего, фокусирует внимание на особенностях поведения доверителя для того чтобы выделить параметры для подстройки.

Подстройка предполагает синхронизацию ряда элементов у партнеров по коммуникации. Параметрами для подстройки могут быть: поза, дыхание, жесты, голос, движение глаз (КГД (ключи глазного доступа)), используемые доверителем в разговоре предикаты, парафраз, ценностные слова и профессиональная лексика.

Ведение - осуществление лидирования в коммуникации, то есть применение приемов (невербальных и вербальных), которые вызывают изменение ее направления.

После проделывания адвокатом вышеперечисленных процедур - раппорт с доверителем можно считать установленным.

КГД (ключи глазного доступа)

КГД - движение глаз в определенном направлении, которое указывает на визуальный, аудиальный, двигательный и кинестетический способ мышления в данный момент. КГД позволяет определить не только репрезентативную систему, которой пользуется доверитель для доступа к нужной ему информации, но и то, находится ли эта информация в области его памяти или он конструирует / создает ее прямо сейчас⁴.

Существует схема ключей глазного доступа:



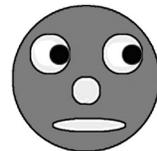
Вк (бросок глаз вверх и влево) - зона визуального конструирования. Это происходит, когда доверителю необходимо либо достроить образ, либо сконструировать новый.



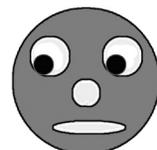
Вп (бросок глаз вверх и вправо) - зона визуальной памяти. Здесь находятся образы, которые доверитель когда-либо видел.



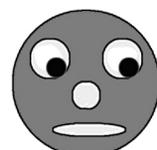
Ак (бросок глаз посередине влево) - зона аудиального конструирования. Сюда доверитель обращается, когда ему необходимо мысленно создать новые звуки.



Ап (бросок глаз посередине вправо) - зона аудиальной памяти. Здесь хранится информация о звуках, которые доверитель слышал.



К (бросок глаз вниз и влево) - зона кинестетической системы. Здесь доверитель получает доступ к ощущениям, запахам и вкусам.



Вд (бросок глаз вниз и вправо) - зона внутреннего диалога. Здесь доверитель строит оценочные суждения о полученном опыте, проговаривает внутри ключевые идеи, мысленно рассуждает с собой или другими людьми.

Изучив данную схему, адвокат может ее применять как при непосредственном общении с доверителем, так и при взаимодействии со следственными органами, в судах и т.д.

Иногда граждане сознательно или неосознанно скрывают от адвоката некоторые обстоятельства (чаще всего, конечно, неблагоприятно характеризующие их или их близких) либо, напротив, - сообщают заведомо ложные (или, по крайней мере, не соответствующие действительности) сведения. Согласно п.7 ст.10 Кодекса этики при исполнении поручения адвокат должен исходить из презумпции достоверности документов и информации, представленных доверителем, и не проводить их дополнительной проверки⁵. Поэтому, заметив несоответствие между произносимой информацией и движением глаз, адвокат может сообщить доверителю, что отсутствие достоверной информации в полном объеме не позволит дать ему правильную и полномасштабную консультацию. И на данном этапе адвокат может процитировать ст.6 Кодекса этики, указав, что соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом его деятельности.

Сенсорные репрезентативные системы

Сенсорные репрезентативные системы - это своего рода фильтры восприятия, через которые доверитель воспринимает информацию. Целью распознавания адвокатом конкретной репрезентативной системы, при помощи которой доверитель кодирует внутри себя информацию, позволяет более эффективно создавать раппорт, строить коммуникацию с учетом особенностей ее переработки и понимания, предоставлять ее в максимально удобном для него виде. Существует 4 сенсорно репре-

зентативные системы: визуальная; аудиальная; кинестетическая; аудиодигитальная. Следовательно, люди подразделяются на 3 типа: визуалы, аудиалы и кинестетики. Для визуалов наиболее веской и убедительной является информация (аргументы, доказательства, доводы, факты), которую они восприняли по зрительному каналу, для аудиалов - по слуховому, для кинестетиков - по кинестетическому каналу. Для каждой системы характерно использование специальных сенсорно-определенных слов (предикаты), указывающих на использование той или иной сенсорной-репрезентативной системы или модальности.

Речевые предикаты различных сенсорных репрезентативных систем:

Визуальные	Аудиальные	Кинестетические	Внемодальные
Ясно видеть	Слышать	Чувствовать	Понимать
В четких рамках	Вслушиваться	Ухватить	Воспринимать
Обозревать	Рассказывать	Подбивать	Повторять
Ослеплять	Повышать голос	Одуряющий	Соглашаться
Вспыхнуть	Гулко	Ощупывать	Сознавать
Показывать	Пронзительно	Пройтись еще раз	Обдумывать
Рассматривать	Скрипящий	Давить	Знать
Общая точка зрения	Громкий	Обжигающе	Убедительно

Внемодальные предикаты - слова, которые не точно отражают принадлежность информации к какой-либо конкретной сенсорной репрезентативной системе.

Адвокат при общении с доверителем может в течение первых пяти минут определить ведущую репрезентативную систему доверителя для того чтобы дальнейшее общение вести на одном уровне для обеспечения продуктивности коммуникации. Адвокату при общении необходимо учитывать сенсорный язык собеседника, давая ему возможность легко находить соответствующие репрезентации ко всем словам, сказанным адвокатом. Иначе, коммуникация подобна тому, что вы будете говорить на одном языке, используя разные наречия. В таком случае адвокат и тот, с кем он коммуницирует, большую часть сказанного поймут, о другой части догадаются по смыслу, третью же потеряют полностью.

Парафраз

Парафраз - прием активного слушания, элемент вербальной подстройки, прямое, вербальное семантическое отзеркаливание. Отзеркаливание - заимствование и копирование у партнера по общению телодвижений, поз, жестов, мимики, тона голоса, произношения слов и предложений.

Целью использования адвокатом парафраз при консультировании является:

- уточнение информации у доверителя для дачи более точного ответа;
- запоминание информации, которую сообщает доверитель;
- создание атмосферы, в которой доверитель чувствует, что адвокат его слышит и понимает;
- продумывание адвокатом собственных аргументов.

Структура парафраза

1.Помогающая фраза (Правильно ли я Вас понял, что...; Вы утверждаете что...; Говоря другими словами...; Я с вами согласен, что...; Я тоже думаю, что...; В принципе правильно, что...; Это абсолютно верно, что...; Ты говоришь, что...; Ты думаешь, что...; Насколько я вас понял...").

Пример: " Правильно ли я Вас понял, что Вы хотите получить компенсацию морального вреда с Егоровой А.М в размере 35000 рублей, а с Панфилова А.В в размере 12500?".

2.Повторение аргументов доверителя.

Пример: "То есть претензии будут основываться на том, что отель не соответствовал категории отелей, предусмотренных в договоре об оказании туристских услуг и, соответственно, Турагент не исполнил свои обязательства по договору?".

При повторении аргументов партнера важно обращать внимание и использовать маркированные (выделенные голосом) слова партнера. Также важной составляющей является интонация, с которой адвокат будет повторять слова доверителя.

3.Использование соединительного союза "и". Соединительный союз "и" дает адвокату возможность присоединить свои аргументы в более мягкой форме.

4.Своя аргументация - высказывание адвокатом своих аргументов по обсуждаемому вопросу.

Рефрейминг

Следующим инструментом, которым должен владеть адвокат, является рефрейминг.

Как известно, одни и те же факты, явления, события и ситуации можно воспринимать, интерпретировать и освещать в речи по-разному: под разными углами зрения, с разных точек зрения. При помощи подходящих слов и выражений можно изменить внутреннюю модель мира доверителя, формировать у него разные точки зрения, представления, взгляды, убеждения на определенные ситуации, явления, события и факты, являющиеся предметом речи.

Рефрейминг - отглагольное существительное от глагола "reframe", означающего "вставить в новую рамку (ту же картину), вставить в ту же рамку новую картину, заново приспособить, по-новому формулировать".

Адвокат, используя рефрейминг, способен изменить у человека (людей), с которыми он коммуницирует (доверитель, его родственники, свидетели, судья, следователь и т.д.), способ видения той или иной ситуации, события, явления, факта или проблемы, формирования новой точки зрения на внешнюю и внутреннюю реальность, нового взгляда и отношения к ним путем языкового переоп-

ределения их смысла, содержания и значения.

Рефрейминг бывает 2 видов:

1.Рефрейминг содержания - заключается в изменении точки зрения на реальность путем переопределения содержания (смысла) одной и той же ситуации, проблемы, события, явления, факта, обстоятельства.

2.Рефрейминг контекста - заключается в том, что определенному явлению, событию, факту, ситуации (чаще всего негативно переживаемому поведению или свойству) придается другое значение путем помещения его - чаще всего вербально - в такой контекст, в котором он выполняет позитивную функцию⁶.

Пример: По делу Максименко, которая обвинялась в отравлении мужа, обвинение настаивало на ее аморальном поведении, поскольку за ней одновременно ухаживало большое количество женихов. Защита в лице Ф.Н Плевако и Н.И Холева это утверждение опровергла. Для усиления своей аргументации и разрушения аргументации процессуального противника они применили рефрейминг: дали совершенно другую интерпретацию того же поведения потерпевшей и ее женихов, т.е. словесно переопределили смысл, содержание этого поведения.

Ф.Н Плевако: "Обвинитель отмечает, что в течение года было (у обвиняемой) до тридцати женихов... И вот это называют первыми признаками ее нравственной порчи. Но разве это так? Женихи, в такой массе попытавшиеся просить ее руки, свидетельствуют как раз о противном. Значит, она была желанная невеста для многих и спешила броситься на шею первому искателю".

Н.И Холев: "Подсудимая характеризуется (в обвинительном акте) как легкомысленная, ветреная, чуть не ежедневно меняющая свои привязанности..."

Она, молоденькая, миловидная, богатая наследница, была желанной невестой, руки которой одновременно добивались 40 женихов, способна ли она была проявить приписываемую ей распушенность?"⁷.

Овладев вышеперечисленными приемами, адвокат способен повысить уровень коммуникации и взаимодействия с доверителем и сделать его более продуктивным с минимальной затратой времени и сил.

Ссылки

¹ ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ" от 31.05.2002г. № 63-ФЗ

² Р. Гаррис. Школа адвокатуры: Руководство к ведению гражданских и уголовных дел. М., 2008., С.21

³ Плигин А.А, Герасимов А.В. Руководство к курсу НЛП-Практик. М.,2009., С 108

⁴ Плигин А.А, Герасимов А.В. Руководство к курсу НЛП-Практик., М.,2009., С 140

⁵ Макаров С.Ю. Особенности консультационной работы адвоката. М., 2006., С.26

⁶ Плигин А.А, Герасимов А.В. Руководство к курсу НЛП-Практик. М.,2009., 152-153

⁷ Трунов И.Л, Мельник В.В. Искусство речи в суде присяжных. М., 2009., С.235-236

А.И. Бугаренко - аспирант кафедры адвокатуры и нотариата Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина

Система бесплатной юридической помощи получит законодательное закрепление

Проблема получения бесплатной юридической помощи в нашей стране остро ощущается в настоящий момент. Адвокаты, государственные юридические бюро, общественные организации оказывают юридическую помощь бесплатно, однако число названных субъектов в масштабах всей страны весьма невелико, и потребность в получении такой помощи остаётся неудовлетворённой. До сих пор государством не выстроена чёткая система предоставления бесплатной юридической помощи, законодательством не регламентируется данный вопрос. Данные факторы препятствуют реализации социальной задачи по предоставлению юридической помощи населению на безвозмездной основе. Назрела необходимость принятия федерального закона, регламентирующего вышеназванные вопросы. Таким законом должен стать законопроект, подготовленный Министерством юстиции Российской Федерации.

Ключевые слова: адвокатура, бесплатная юридическая помощь, качество юридической помощи.

В настоящей статье речь пойдёт о двух законопроектах, подготовленных Министерством юстиции РФ и доработанных Правительством РФ: законопроект "О государственной системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации" (далее в тексте - законопроект 1) и более поздний законопроект (который, по-видимому, и будет взят за основу федерального закона) "О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации" (далее в тексте - законопроект 2).

Названные законопроекты определяют систему бесплатной юридической помощи. Субъектами данной системы, согласно законопроекту 1, являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы прокуратуры, избирательные комиссии, государственные юридические бюро, адвокаты, государственные организации, нотариальные палаты, торгово-промышленные палаты, саморегулируемые организации. Вызывает вопрос включение такого субъекта как "государственные организации". Данное определение весьма размыто и неконкретно, позволяет включить в него довольно широкий перечень государственных органов. Причём в дальнейшем в тексте законопроекта понятие "государственные организации" не раскрывается.

Законопроект 2 не упоминает государственные организации, устанавливая, что система бесплатной юридической помощи состоит из государственной и негосударственной систем, что, на наш взгляд, делает названную систему более понятной и определённой в сравнении с системой согласно законопроекту 1. В этой связи немного изменилось название законопроекта 2, по сравнению с законопроектом 1: из словосочетания "государственной системе" исключено слово "государственной".

Пункт 2 статьи 1 обоих законопроектов предусматривает, что действие закона "не распространяется

на случаи участия адвоката в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда". Это не согласуется с названием законопроектов, ведь невозможно говорить о завершённой системе оказания бесплатной юридической помощи, из которой, согласно законопроектам, исключаются соответствующие положения уголовно-процессуального законодательства. Представляется необходимым включить в текст законопроектов норму, ссылающуюся на соответствующие положения Уголовно-процессуального кодекса РФ и Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

Определяя правовое регулирование отношений, связанных с оказанием бесплатной юридической помощи, законопроект 2 справедливо включает сюда общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, которые не были включены в аналогичную статью законопроекта 1.

Законопроект 2, называя принципы построения и функционирования системы бесплатной юридической помощи, неоправданно исключает принцип законности, названный в законопроекте 1. Данный принцип является основополагающим для правового государства вообще и для системы бесплатной юридической помощи в частности. Кроме того, в законопроектах не назван такой важный принцип, как контроль качества со стороны государства, который характеризует квалифицированность предоставляемой юридической помощи. Необходимо включить принципы законности и контроля качества в законопроект 2 в главу I "Общие положения".

В законопроектах отсутствуют положения об обеспечении качества бесплатной юридической помощи, оказываемой разными субъектами. Представляется, что определённые стандарты качества должны соблюдаться как работниками государственных юридических бюро, так и адвокатами, работающими в рамках государственной системы юридической помощи, а также иными негосударственными организациями, включёнными в государственную систему юридической помощи. В связи с этим полагаем необходимым включить в проект федерального закона положения, предусматривающие: установление Министерством юстиции стандартов качества бесплатной юридической помощи; контроль качества бесплатной юридической помощи; обеспечение работы по поддержанию качества юридической помощи; положения об ответственности за оказание некачественной бесплатной юридической помощи.

Весьма важно, что законопроект 2 устанавливает понятие бесплатной юридической помощи - хочется верить, что, наконец, на законодательном уровне будет закреплено, что следует понимать под бесплатной юридической помощью. В целом, понятие бесплатной юридической помощи, которое даётся в законопроекте 2, является исчерпывающим. На наш взгляд, необходимо немного скорректировать данное определение: "Под бес-

платной юридической помощью понимается безвозмездное оказание государственным или муниципальным органом, государственным юридическим бюро, а также иными субъектами (в законопроекте 2 - лицами), указанными в настоящем Федеральном законе, услуг (в законопроекте 2 - консультационных услуг) юридического характера лицу, удовлетворяющему требованиям, установленным настоящим Федеральным законом, в целях содействия осуществлению прав указанного лица, защиты его интересов и повышения уровня его социальной защищённости, а также информирование населения о праве в целях повышения уровня его юридической грамотности, усиления защиты прав и свобод граждан, преодоления правового нигилизма".

Законопроекты по-разному определяют возможные формы предоставления бесплатной юридической помощи. Более удачной представляется конструкция, отражённая в законопроекте 1: а) правовая помощь в виде правового просвещения, информирования и консультирования; б) защита нарушенных прав граждан государственными органами; в) профессиональная юридическая помощь, в которую включаются консультации, составление правовых документов и представительство в суде.

Непонятно включение (в законопроекте 2) в форму бесплатной юридической помощи в виде консультирования таких самостоятельных видов юридической помощи как составление правовых документов и представительство в суде.

В законопроекте 2, по сравнению с законопроектом 1, расширен перечень лиц, которые вправе претендовать на получение бесплатной юридической помощи: в данный перечень (помимо названных в законопроекте 1 малоимущих граждан, инвалидов, ветеранов ВОВ, неработающих пенсионеров) включены многодетные родители и дети-инвалиды, что, безусловно, является положительной новеллой.

Проанализировав законопроекты, становится очевидным, что центральное место среди субъектов, оказывающих бесплатную юридическую помощь, отводится государственным юридическим бюро. Результаты проводимого в России эксперимента по созданию и функционированию бюро разработчики законопроекта, по-видимому, считают успешными и намерены внедрить систему государственных юридических бюро на всей территории Российской Федерации. И здесь возникает ряд вопросов.

Согласно законопроектам государственные юридические бюро должны размещаться в центрах субъектов Российской Федерации. Однако, учитывая большую протяжённость нашей страны и скудное транспортное сообщение, можно предположить, что юридическая помощь будет доступна лишь жителям этих центральных городов. Вряд ли граждане, нуждающиеся в бесплатной юридической помощи, смогут позволить себе затраты на дорогу в несколько сотен километров. Получается, надо создавать бюро ближе к населению - в муниципальных образованиях. Но их в стране 25 тысяч. Выходит, необходимо создать тысячи новых госучреждений с помещениями, транспортом, оргтехникой и аппаратом юристов - а это весьма солидная строка бюджета как субъекта федерации, так и федерального.

Другой вопрос - сможет ли один чиновник (сотрудник госюрбюро) защитить гражданина от произвола другого чиновника и насколько эффективна будет его помощь? Положительный ответ на эти вопросы вызывает сомнение у президента Адвокатской палаты г. Москвы Г.М. Резника и президента Гильдии российских адвокатов Г.Б. Мирзоева¹. На наш взгляд, в случае, когда лицо нуждается в юридической помощи по спору, возникшему с органом государственной власти, целесообразно предусмотреть оказание бесплатной юридической помощи только адвокатами.

Представители адвокатского сообщества также полагают, что квалифицированной юридической помощью, предоставляемая в государственных юридических бюро, будет являться только в том случае, если там будут работать настоящие профессионалы, а не "пенсионеры правоохранительных органов либо юристы, которые не в состоянии работать адвокатами", как назвал их Г.М. Резник².

Президент Федеральной палаты адвокатов Е.В. Семеняко, говоря о государственных юридических бюро, отметил следующее. Чтобы получить бесплатную помощь в госюрбюро, необходимо представить справку о среднедушевом доходе семьи. И если он окажется равным прожиточному минимуму, никто из членов семьи рассчитывать на такую помощь не сможет, разве что в порядке исключения. А этот вопрос, согласно законопроекту, отдан на усмотрение начальника госюрбюро³.

На наш взгляд, госюрбюро разумнее создавать не как самостоятельные структуры, а, как полагает член совета Федеральной палаты адвокатов РФ Г.К. Шаров, в виде отделов или служб в составе управлений юстиции на местах⁴. Это не потребует новых затрат на помещения, транспорт, прочие организационные расходы и хозяйственные нужды. Численность сотрудников бюро должна быть небольшой, сотрудники должны заниматься отбором кандидатов на бесплатную помощь, а затем заключать договор на оказание такой помощи с адвокатской палатой, коллегией или бюро. Причем с гарантированной оплатой труда адвоката, а не "компенсацией расходов", как прописано в законопроектах. При совместной работе государственных бюро и адвокатских палат финансирование деятельности по оказанию бесплатной юридической помощи будет более прозрачным и поддающимся контролю, чем в том случае, если чиновники государственных юридических бюро будут сами определять размер финансирования своей деятельности, как предлагается в законопроектах.

Законопроекты предполагают отказ в юридической помощи по вопросам, возникшим в связи с умышленным участием обратившегося за помощью лица в незаконной деятельности, в сделках, противных основам правопорядка и нравственности, и иных заведомо ничтожных сделках; при злоупотреблении правами. Однако оценка виновности лиц и ничтожности сделок является исключительной прерогативой судебных органов.

Также, согласно законопроекту 1, юридическая помощь не оказывается по малозначительным вопросам. Представляется, что данное понятие слишком широкое и субъективное, кроме того, думается, не вполне оправдано то, что бесплатная юридическая помощь не будет

оказываться по малозначительным вопросам, способным занять не так много времени и зачастую требующим только устной консультации.

В тех местностях, где транспортные расходы для лица, нуждающегося в бесплатной юридической помощи, представляются значительными, необходимо предусмотреть возможность отправки по почте копий тех документов, которые требуются для оказания бесплатной юридической помощи.

В законопроектах указано, что государственные и юридические бюро и адвокаты не могут оказывать помощь по вопросам, получившим ранее разрешение вступившим в силу решением суда. Представляется, что таким образом исключается возможность оказания помощи в рамках пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, в рамках надзорного судопроизводства. Это, безусловно, ограничивает право на справедливое судебное разбирательство.

Согласно законопроекту 1 малоимущие граждане вправе получить бесплатную юридическую помощь любого вида, а остальные категории граждан (инвалиды I и II групп, ветераны Великой Отечественной войны, неработающие пенсионеры, граждане пожилого возраста и инвалиды, проживающие в государственных учреждениях стационарного обслуживания) вправе претендовать на получение помощи только в виде устных консультаций. Последнее обстоятельство представляется неоправданным. Например, неработающий пенсионер, получающий пенсию по старости, мало чем отличается от малоимущего гражданина. Считаем, что необходимо предоставить право на получение профессиональной юридической помощи во всех видах, указанных в законопроекте, тем категориям граждан, которые в соответствии с законопроектом имеют право на получение юридической помощи в виде устных консультаций. Такое же мнение было высказано на совещании в Министерстве юстиции, где обсуждался данный проект, председателем Ассоциации юристов России П.В. Крашенинниковым и сопредседателем этой организации С.В. Степашиным⁵.

Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (далее - ФЗ "Об адвокатуре") предусматривает оказание бесплатной юридической помощи во всех случаях несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, в то время как законопроекты этого не предусматривают. Необходимо привести в соответствие закон "Об адвокатуре" и рассматриваемые законопроекты, включив в перечень лиц, которым должна оказываться бесплатная юридическая помощь, указанных несовершеннолетних.

Согласно ч. 4 ст. 15 законопроекта 1 федеральный орган юстиции определяет для каждого государственного юридического бюро максимальное количество обращений одного гражданина, допускаемых в течение одного календарного года. Полагаем, что невозможно предопределить возникновение у граждан проблемных ситуаций, а ограничение количества обращений является ограничением права на получение бесплатной юридической помощи.

В законопроекте 2, по сравнению с законопроектом 1,

увеличен срок принятия решения государственным юридическим бюро об оказании бесплатной юридической помощи до двух дней - что, на наш взгляд, не способствует оперативности разрешения проблемной ситуации обратившегося за помощью лица. В этой связи аналогичный однодневный срок, установленный законопроектом 1, представляется более целесообразным.

Позитивной новеллой можно признать определение, согласно законопроекту 2, порядка финансирования бесплатной юридической помощи. Устанавливается, что из федерального бюджета финансируется деятельность государственных юридических бюро, а из региональных бюджетов - деятельность адвокатов.

В связи с принятием федерального закона, посвященного системе бесплатной юридической помощи, необходимо привести в соответствие ФЗ "Об адвокатуре", внеся в него ряд изменений (помимо тех изменений, которые изложены в проекте Федерального закона "О внесении изменений в некоторые федеральные законы в связи с принятием Федерального закона "О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации")⁶.

В целом, анализируя и сравнивая оба законопроекта, нельзя отдать предпочтение одному из них, каждый не лишён недостатков. Представляется, что федеральный закон, который будет принят по итогам рассмотрения указанных законопроектов, станет компромиссным вариантом, вобравшим в себя достоинства двух законопроектов и, по возможности, преодолев их недостатки.

Ссылки

¹ Конкуренты для адвокатов // Новая адвокатская газета, № 10 (051), 2010 г.

² Там же.

³ Гуманитарная миссия адвокатуры // Российский адвокат, № 4, 2009 г.

⁴ Оказывать юридическую помощь должны независимые профессионалы // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ, № 1 (23), 2009 г.

⁵ Там же.

⁶ Дополнить подпункт 2 пункта 1 статьи 7 словами "и Федеральным законом "О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации".

Дополнить пункт 1 статьи 26 следующими словами:

"5) инвалидам I и II групп;

6) многодетным родителям;

7) детям-инвалидам и детям, оставшимся без попечения родителей".

Дополнить статью 26 пунктом 4 следующего содержания:

"4. Положения настоящей статьи не распространяются на случаи оказания адвокатами бесплатной юридической помощи по поручению государственных юридических бюро в соответствии с Федеральным законом "О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации".

Список литературы

Бардин Л. Адвокат выполняет госзаказ // Бизнес-адвокат, № 4, 2006 г.

Грудцына Л. Кому нужна государственная адвокатура? // Адвокат, № 10, 2006 г.

Гуманитарная миссия адвокатуры // Российский адвокат, № 4, 2009 г.

Конкуренты для адвокатов // Новая адвокатская газета, № 10 (051), 2010 г.

Неудачный эксперимент по созданию государственной системы оказания бесплатной юридической помощи малоимущим гражданам // Пробелы в российском законодательстве, № 1, 2008 г.

Оказывать юридическую помощь должны независимые профессионалы // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ, № 1 (23), 2009 г.

Пилипенко Ю. Эксперимент благих намерений // Российский адвокат, № 1, 2007 г.

Проект Федерального закона "О государственной системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации" от 25.06.2009 г.

Проект Федерального закона "О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации" от 16.11.2009 г.

Шаров А. Дорогой адвокат. Что мешает принять закон о бесплатной юридической помощи // Российская газета от 22 марта 2006 года № 57.

РЕЦЕНЗИЯ

на статью "Система бесплатной юридической помощи получит законодательное закрепление" аспиранта кафедры адвокатуры и нотариата МГЮА им. О.Е. Кутафина Бугаренко А.И.

Научный руководитель к.ю.н., доцент Володина С.И.

В представленной статье рассматриваются два законопроекта, разработанные Министерством юстиции РФ и внесённые Правительством РФ на рассмотрение в Государственную Думу РФ. Законопроекты определяют систему бесплатной юридической помощи в Российской Федерации.

Бугаренко, анализируя законопроекты, приходит к выводу, что основным субъектом, оказывающим бесплатную юридическую помощь населению, становятся государственные юридические бюро, в ущерб адвокатуры. Адвокаты могут привлекаться для оказания правовой помощи сотрудниками бюро. Автор

предлагает создать госюрбюро не как самостоятельные структуры, а в виде отделов или служб в составе управлений юстиции на местах.

Бугаренко справедливо отмечает отсутствие в законопроектах положений, регулирующих качество предоставляемой бесплатной юридической помощи, и предлагает внести в законопроекты соответствующие изменения.

Автор предлагает внести ряд изменений в Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" с целью приведения в соответствие данного закона с рассматриваемыми законопроектами.

Считаю, что указанная статья содержит самостоятельные научно-обоснованные выводы и может быть опубликована в журнале.

*Кандидат юридических наук, доцент,
директор Института адвокатуры
С.И. Володина*

Д.В. Ларионов, Н.О. Никольская - сопредседатели оргкомитета общественной организации "Сельская Россия"

НОВЕЛЛА "О НАЦИОНАЛЬНОЙ ПОЛИТИКЕ И ИДЕОЛОГИИ" В ШЕСТИ ЧАСТЯХ

Начало июня этого года было богато на события, два из которых хотелось отметить как особо значимые для понимания стратегии деятельности оргкомитета "Сельской России", разобрать, проанализировать и предложить всем на обсуждение порой неожиданные выводы.

Часть 1. Лирико-экономическая

Первое - это трехдневный визит делегации "Сельской России" в Республику Башкортостан по приглашению местного регионального отделения нашей организации. Наш визит был приурочен к проходившему в эти дни во всех районах республики традиционному сельскому празднику "Сабантуй". Значение этого праздника значительно для развития села и самих селян и на нем мы остановимся подробнее.

Рассказывает председатель регионального отделения Ильдар Суюшев: *"Сабантуй" - это древний праздник поволжских народов, проводимый по окончании успешного сева. В переводе с тюркского означает "Праздник плуга". У нас его еще называют "Свадьбой плуга" - на празднике многие молодые из разных деревень не только имеют возможность познакомиться, но и создать потом семьи. Не правда ли, очень красиво. Истоки празднования "Сабантуя" уходят в глубокую древность и связаны с аграрным культом. Праздник с нетерпением ждут селяне, готовятся с зимы. На этом празднике сельские жители имеют возможность свободного общения, преодолевая тем самым естественную территориальную "разобщенность" - расстояния между поселениями большие. На праздник съезжается практически все сельское население района, много гостей из других регионов. Каждое сельхозпредприятие или деревня на большом поле ставит свое "посольство" - юрту, где радушно принимают и угощают гостей. Для молодежи и не только устраиваются традиционные спортивные соревнования и конкурсы: скачки, бега, борьба Куреш, спортивные игры, перетягивание каната и т.д. Выиграть на этих состязаниях не только престижно, почетно, но материально выгодно. На главные состязания выставляются хорошие призы. В официальной части праздника приветственные речи уважаемых в районе людей, гостей, концерты коллективов самодеятельности, награждение передовиков сельхозпроизводства. Ближе к вечеру после официальных мероприятий праздник плавно перетекает в каждую деревню района".*

То, что мы увидели и почувствовали на этом празднике, не только подтверждает, но и красочно дополняет рассказ Ильдара. Это действительно большой сельский праздник.

Атмосферу общего подъема и радости начинаешь чувствовать уже на подъезде к полю: слышится музыка, воздух переполняют запахи разнообразной кухни. Вдалеке виднеются юрты, много торговых точек, праздничная суэта, слышится детский смех.

Проходим к одной из юрт. Нас встречает хор из четырех девушек в национальных костюмах. Замечаем, что одна из них явно славянской внешности. Однако, поют все на башкирском, потом на русском. У соседней юрты замечаем казаков в традиционных костюмах и с нагайками. Все вывески на юртах и торговых лотках на двух языках.

Поразила также доступность представителей власти для простых граждан. В Уфе нам рассказали, что Президента Республики Муртазу Рахимова можно часто встретить в центре города, прогуливающегося по улицам недалеко от его дома просто так, для здоровья. Представители районной власти ведут себя свободно, открыто приветливо, создается впечатление, что они всех жителей знают в лицо. В обоих же районах (Дюртюлинский и Гафурийский), где мы были на празднике, например, в неофициальные обязанности главы района и представителей из центра входит обязательное посещение каждой юрты на поле (а их не сосчитать), обход мероприятий и, конечно же, награждение участников от передовиков сельхозпредприятий до победителей соревнований.

При этом отметим "не шуточность" призов, предоставленных спонсорами. Так в Гафурийском районе приз сельхозпредприятию - победителю Сабантуя, был автомобиль, а награждение трех десятков передовиков различной бытовой техникой и денежными призами продолжалось более часа, и никто из зрителей не уходил, т.е. не считал это дело скучным. Видели бы вы светящиеся лица простых тружеников, которых отметили на празднике. Тут понимаешь, как ценен труд сельского жителя, и как просто его можно отблагодарить!

У современного "Сабантуя" появилась еще одна особенная черта. Его приближения с нетерпением ждут не только башкир, татарин, но и русский, чуваш, украинец. На поле мы отмечали праздничные юрты и казаков, и русских фермеров, и... латышей! Естественно, на главной сцене праздника коллективы этих предприятий и деревень также представляли свои программы, и им искренне аплодировал весь "Сабантуй".

И первый вывод, который мы сделали, это то, что **подобные сельские праздники прекрасно устанавливают обратную связь селян с властью, повышают самосознание и самооценку сельского труженика.** "Сабантуй" в республике стал межнациональным праздником, традицией, объединяющей селян, давший им возможность сплотиться в единую межнациональную общность и почувствовать себя нужными своей республике, стране.

Второй вывод связан уже с анализом более приземленных, экономических причин башкирского сельхозпроизводства и деревенского "чуда". Мы уже писали о значительной бюджетной поддержке села руководством республики, в несколько раз превышающую средние показатели по стране (но существенно ниже европейской, что вызывает чувство гордости за наших селян). Но это

не главное. Это следствие политики, проводимой руководством субъекта, которую мы рассмотрим позже.

Главное то, что республика сохранила все лучшее в сельском хозяйстве, что было построено и освоено до начала реформ 90-х годов. И в первую очередь не позволила без тщательного анализа последствий провести бездумную и поспешную приватизацию сельскохозяйственных земель, установив в 1995 году мораторий на эту, как оказалось, разрушительную для большинства сельских предприятий России "шоковую операцию". В результате была сохранена занятость на селе, инфраструктура сельских территорий и сельского хозяйства. Приватизация земель в Башкирии началась только в 2006 году после принятия пакета республиканских законов, ограничивающих спекуляцию сельхозземлями, но не препятствующих реализации индивидуальной экономической активности сельских жителей, действительно желающих вести свой индивидуальный агробизнес. Поэтому, проезжая по республике, мы не видели ни одного заброшенного куска земли, а практически в каждой деревне наблюдали строительство новых домов.

Третий вывод мы сделали уже в последний день визита, когда посетили один из десяти поселков социального жилья недалеко от Уфы. В республике **действует реальная правительственная программа деурбанизации городов.** Аналогичные проекты эксперты "Сельской России" также разрабатывают, а сама программа "Деурбанизации городов" уже предложена нами как один из разделов Программы "Сельской России". Другими словами, в республике давно идет процесс, который в стране только обсуждается, направленный на развитие сельских территорий и способствующий насыщению трудовыми и интеллектуальными ресурсами села, и снимающий социальную напряженность в перенаселенных городах.

Отметим, что уже позже, анализируя пакет республиканских законов, принятых по инициативе Правительства Башкирии региональным парламентом, и оценив те юридические трудности, которые нужно было преодолеть юристам при сопряжении этих законов с федеральными, мы поняли, что это нетипично для безынициативного российского чиновничества. Что-то здесь уникальное, требующее особого объяснения, которое мы все же нашли, но об этом ниже.

И вот после этого **четвертый вывод** у нас вдруг вырвался как-то сам из подсознания - **перед нами действующая модель эффективной национальной республики!** И тут же, вспомнив, что в составе России находится еще 32 ярко выраженных (по названию) национальных субъектов Федерации, в душе стал селиться "мерзкий холодок"! Мы поняли, что без анализа "национального вопроса" нам не обойтись. Он более чем назрел!

Часть 2. Национально-оптимистическая

"Национальное" везде в мире понимается как общенациональное, общегосударственное, общее для всех граждан страны. Только почему-то наша российская трактовка "национального" сегодня может сильно отличаться от мирового - то ли нас уже приучили к "ложной толерантности", то ли еще что-то... Нам кажется, богат русский язык! Сколько оттенков и значе-

ний можно найти в каждом слове. Как только слышим, например, национальная идея - тут же появляется в голове некий "сторожок" - то ли еврейское, то ли немецкое (чуть ли, не фашистское) или татарское, башкирское или, не дай бог, русское, "экстремистское". Не доведи, Господи, до греха...

А между тем, говоря, что в Башкирии создана, как и в большинстве стран мира, национальная республика, мы подразумеваем то же, что и принято в мире - **общество, благоприятное для проживания всех жителей Башкирии,** где общегосударственные интересы поставлены выше интересов отдельных элитных групп и отдельных национальностей. **И лидерами такого процесса в государстве выступают... сами элиты.**

При этом, как показывает история, именно национально ориентированные государства начинали достигать экономического и политического успеха, когда само государство и ее элиты переставали препятствовать гражданам **самоидентифицироваться в единую субъектно-гражданскую общность со своими национальными (общегражданскими) интересами.** "Переставали", потому что сами становились, т.е. **самоидентифицировались как национальные.** И этот процесс чаще всего связывают с национально-освободительными движениями и буржуазно-демократическими революциями (**в современном лексиконе - модернизация**), сопровождающие процесс распада империй и феодальных государств. **Запомним этот абзац для 3 главы этой статьи,** потому что из него вытекает важнейший вопрос: к какому типу государств относится современная Россия?

И как показывает тот же исторический опыт, эффективное государственное управление и само успешное государство невозможно выстроить, не имея национальной идеи и общегосударственной идеологии, иначе не возможен факт самоидентификации граждан. **Сначала гражданин, потом гражданственность!**

Примите во внимание, что нашу страну окружают 14 национальных государств из 16-ти, каждое из которых имеет свою национальную идеологию, специфику и свою национальную политику, не всегда, мягко скажем, направленную на установление с нами добрососедских отношений. Пятнадцатое - КНДР, а шестнадцатое - это США, население которого идентифицирует себя как американскую нацию (не путать с национальностью), состоящей из множества этносов.

Однако в Конституции РФ записано (п. 2 ст.13): **"Никакая идеология (от слова идея, прим. авторов) не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной"**.

То есть не должно быть никакой идеи, придающей высший смысл существования народов в составе России? Получается, что в 93 году победившие тогда либеральные родители РФ, начитавшись неизвестно чего и "наплевав" на мировую практику, прописали эту формулу нашей стране и нашим гражданам: жизнь без какой-либо национальной идеи (читай общегосударственной идеологии), объединяющей и обрусевших немцев, и башкир, и якутов, и русских? **Не должно быть у тебя, матушка Россия, ни государственной идеологии, придающей смысл этим географическим**

пространствам, самого твоего существования на таких огромных территориях, ни национальной идеи у твоих сынов разных народностей, придающей смысл жизни всем вместе в мире и согласии?"

А она есть вопреки пожеланиям и пониманию своей "либеральной" миссии гайдаров и чубайсов! И эта идея неоднократно звучала в Башкирии среди простых тружеников села разных национальностей, руководителей сельхозпредприятий и руководителей районов: **"Не будет села, не будет России, не будет и нас!"** Не мыслит себя селяне Башкирии вне государства российского!

Другими словами, как в песне: **"Будет Россия, буду и я!"** В этих словах все: и понимание, что источник духовной и генетической силы государства лежит в деревне и селе, и тревога за будущее страны, и связь времен, и решимость отстоять землю отцов, и желание, чтобы дети и внуки не покидали свое село. Настроения в республике сильно отличаются от настроений сельских жителей других регионов, уставших от безразличия власти, невнимания общества и, в большинстве своем, стремящихся перебраться в город. Мы этого, как бы ни хотели "отцы-основатели" современной России, не можем этого не замечать.

Но почему нам так нужна наша национальная идея и общегосударственная идеология? Проведем аналогию. Когда человек тяжело или смертельно болен и не имеет в голове идеи, в душе, зачем ему жить, зачем ему бороться с этой болезнью, то он умирает, никакая терапия и реанимация не поможет. Это вам подтвердит любой врач.

Сама идея, как духовная материя, повышает жизнеспособность человека!

Так и государство, не имея в носителях своих, т.е. в народе своем, идеи своего существования, теряет свою жизнеспособность и умирает. Россия уже была при смерти в 1917 году, но встала с одра, воодушевившись хоть и спорными (не об этом речь), но идеями марксизма-ленинизма, устояла в жестокой войне в 1941-1945 благодаря также идеологии, быстро восстановилась и защитила мир и себя в холодной войне от ядерной угрозы, имея свою вселенскую идею-мечту. А сейчас, учитывая в каком состоянии пребывают сельские жители (и не только) большинства регионов, у нас нет сомнения, что **жизнеспособность страны опять приближается к нулю.** Нужно разобраться в этих принципиальных вопросах...

Подходов к пониманию национальной идеи для каждого этноса, народа, нации может быть много. Нам ближе два взаимно дополняемых подхода в определении национальной российской идеи, каждый из которых приводит нас, в общем-то, к одной общей идее.

Первый подход предлагался великими русскими мыслителями и философами XIX - XX веков от Достоевского до Соловьева, Толстого и Ильина. Русская национальная идея, как идея государствообразующего народа, составляющего около 80% населения, формирует основу российской национальной идеи - **это смысл существования России в мире!** Эта идея и мысль не была повернута внутрь страны, а была обращена, в основном, вверх и вовне России. Это ответ на вопрос: **"Зачем наша страна придумана Богом или судьбой, в чем ее предназна-**

чение в рамках всего человечества, в рамках земного шара, в рамках длительной истории и будущего?"

Эта идея не этническая, эта идея вселенская, для всего человечества!

Она содержит в себе те самые высочайшие духовно-нравственные нормативы и ценности человечества, проповедуемые религиями мира, **которые возвышали человека над животным** и приближали к образу и подобию "Человека" с большой буквы, задуманному Всевышним!

Это мысль о миссии России в мире!

В этой идее не было места шкурничеству, эгоизму, наживе и стяжательству, свойственному западной индивидуалистической либеральной философии. Эта идея, к сожалению, иррациональна с точки зрения сегодняшней философии нашего государства-бизнесмена, но именно она позволила нашим российским народам собраться, освоить и **ОТСТОЯТЬ** в многочисленных войнах такие огромные территории и **ЗАЩИТИТЬ МИР** от коричневой чумы в XX веке!

Второй подход к пониманию российской национальной идеи обращен вовнутрь России и дает ответ на простой вопрос - кто мы такие, почему нас 140 миллионов таких разных и не всегда друг другу понятных, но все же собравшихся за века в единую семью на таких обширных территориях. И здесь, наверное, самое главное отличие от ментальности западного человека связано с русским языком, **что эти территории для нас** не просто географические ориентиры - границы государства, а **это наша общая РОДИНА!**

И мы своих детей, в первую очередь, приучаем к этому слову (понятию). А тот маленький мир, в котором человек рождается со своими неповторимыми запахами, звуками и оттенками, мы называем **"Малая Родина"**. Мы воспитывали и будем воспитывать детей к пониманию своей неповторимой "Малой Родины". Но почему-то эти слова - Родина/Малая Родина, очень близкие к слову **"Отечество"**, т.е. к отцам, отцам отцов, прадедам, которые жили много веков на этой земле. И это приводит к пониманию, что **нельзя забывать свою историю, в которой отражено твое Отечество,** и что завещали нам отцы, поколения наших предков. Через эти цепочки нашего миропонимания - **Родина, Малая родина, Отечество, отцы, деды и, наконец, История, - национальная идея становится единым сознанием** - мыслью для всех граждан, объединяющих на ментальном уровне и младенцев и старцев, и разные сословия, и народности, и разные вероисповедания, которая в итоге **и делает нас всех жизнеспособными только в составе единого государства.**

Жизнеспособность государства зависит от многих факторов, где **идеология**, как один из этих факторов, является решающим мобилизационным началом в критические моменты истории, каковым характеризуется сегодня настоящее. Анализируя эти два подхода, мы приходим к простой формуле **национальной российской идеи** - **"Россия должна быть ВЕЧНО!"**, подразумеваемая под этим - **БЫТЬ** и для **МИРА**, и для **ДЕТЕЙ** и **ВНУКОВ**. В этих словах и связь времен, и преемственность поколений, и продолжение Великой истории страны, и заветы отцов, и будущее, и, наконец, миссия России в мире!

Традиции как продолжение Великой истории, заветы отцов - Отечества, вот что важно для селян и России!

Башкирия сохранила традиции, а это уже национальная идеология! Причем государственная! Пятнадцать лет назад состоялся Всемирный Курултай башкир, по сути, неформальный высший "идеологический" орган, собравший представителей башкир со всего мира, давший точку опоры руководству республики в проведение своей национальной политики, не позволившей развалить уже созданное предыдущими поколениями, и давший толчок к развитию национального самосознания, культуры и многонациональной гражданской общности. В основе этой идеи развития республики лежит общность народов, ее населяющих, общинный характер самоуправления села, как и завещали отцы и деды башкир.

Это не отрицает развития экономической активности селян, разнообразия форм хозяйствования и собственности, но и **не позволяет в "одну ночь" изменить весь сельский уклад**, поставив коллективные сельхозпредприятия на грань разорения, а самих сельских жителей в неоправданно униженное состояние, когда они вынуждены вопреки своему общинному менталитету делить созданное отцами и дедами, что очень напоминает процесс **банального семейного развода!**

Вот тут мы должны прямо без реверансов в сторону федеральной власти сказать, что преимущественно от шоковых экспериментов либералов-реформаторов **пострадало русское село!** Вспомним поговорку "Что русскому хорошо, то немцу смерть". Верна и обратная формула: **"Что немцу хорошо, то русскому смерть"**. Очень точное определение для понимания и анализа причин **катастрофы РУССКОГО СЕЛА**. Реформаторы попытались "мгновенно" устои российского и русского сельского общества поменять на принципы жизнеобустройства западных демократий на основе XIX либеральных идей и форм управления. **Не прижилось.** И не могло прижиться, потому что наше государство всегда достигало успеха НА ЭТИХ ТЕРРИТОРИЯХ, исходя из собственной надмирной идеологии "единства народов и миссии России в мире" в противовес западной, индивидуалистической идеологии, атомизирующей общество. Чтобы осваивать, жить в мире на этих территориях, содержать в порядке свой дом нужно осознавать себя как единое целое. Поэтому **идеи соборности, духовности, общинного характера самоуправления своей малой родины** всегда будут возникать у нас, в противном случае нас просто здесь не будет.

"Не будет русских, не будет села, не будет России, не будет и нас!", вот что пытались до нас донести селяне в Башкирии.

Западная идеология дает ИМ успех у них ТАМ, но НЕ У НАС и НЕ ДЛЯ НАС! И в этом кроются причины **резкого падения жизнеспособности русского народа**, а значит и всего российского.

Задачей этой статьи не является поиск виноватых, хотя многие из них до сих пор у кормила власти, и мы не призываем восстанавливать прежнее российско-советское село. Этого не вернешь. Нужен поиск новых форм идентичности русского народа и российской общности в целом, вытекающих из новых экономических, политиче-

ских российских и мировых реалий.

А далее, чтобы быть научно-последовательными, мы должны рассмотреть вопрос, поставленный в начале главы: "А какого типа государство есть современная Россия и, добавим, в каком направлении нужно искать новую российскую и русскую идентичность?"

Часть 3. Национально-идентификационная

Противоречия нашего развития, возможность разрешения которых, мягко говоря, неочевидна без структурных и системных изменений экономики и политики государства, сочетающиеся с многоплановым социальным расслоением между богатыми и бедными, между городом и деревней, между регионами и этносами, могут в обозримом будущем создать серьезную угрозу существованию России.

Справиться с ситуацией, не объединив народы России в морально-психологическом плане, практически невозможно. Руководство страны это понимает, но до конца ли? Оно уже пытается создать в стране новую "идеологию", несмотря на противоречие Конституции, правда, пока заменяя ее идеологическими суррогатами и симулякрами, которая сначала вроде бы вытеснила коммунистическую, но почему-то сегодня входящую во всё более разительное противоречие с реальностью. Не прижились суррогаты, а тем временем безыдейность существования страны продолжает разрушать село, сельское хозяйство, остатки промышленности и периодически все чаще создает глубокие очаги социальной и этнической напряженности внутри и вовне страны.

Может быть, идеология должна подкрепляться соответствующей экономической политикой? Скорей всего экономика должна органично ложиться на идеологию, являющуюся **отражением ментальности народов субъектов Федерации**. Попробуем разобраться, что первично и вторично в этой связке.

Президент 19 мая 2010 г. на заседании Совета по содействию развитию институтов гражданского общества и правам человека отметил: **"Задача именно в том, чтобы создать новую российскую идентичность. Если мы её не сможем создать, то тогда судьба нашей страны очень печальна"**.

Поиск идентичности согласно классическому определению - один из процессов социальной идентификации народа, **бессознательная тенденция в поведении** (ментальность), когда две разнородные сущности (в поведении) - как внешние, так и внутренние - воспринимаются как идентичные (тождественные).

Президент, по сути, признает, что рассыпающаяся российскую идентичность нужно скреплять хоть чем-нибудь, помимо патриотического всенародного праздника 9 мая? Но неужели не понятно, что **патриотизм не может взяться ниоткуда и из ничего**, т.к. это, также как идея, **суть материи Духовные!** Базисом патриотизма может служить только идеология. Собственно патриотизм проистекает из идеологии народа, и только так.

Сплочение, единство, государственность - еще в недавнем прошлом суть основные ментальные, а значит идеологические основы - смыслы существования русского народа! До 1991 года русские были цементом, скреп-

ляющим все российские (советские) этносы в одну большую семью народов. Либералы и демократы еще первой горбачевской волны нас попытались убедить в том, что это была "тюрьма" народов, но сама история распада СССР и судьба его республик убедительно доказали, что это не так - для большинства народов СССР это был плодотворнейший период становления и самоидентификации. И эти тезисы мы неоднократно слышали от представителей разных сословий в национальных республиках России и СССР, многие из которых откровенно ностальгируют по советским временам.

Сегодня русских, в основном городских русских, разъедает "ржавчина" идеологии наживы и безудержного потребления, являющаяся следствием подражания стандартам западной культуры и модели поведения. По данным ВЦИОМ уже более 50% населения страны видят главный смысл своего существования в получении денег **ЛЮБЫМ СПОСОБОМ**, т.е. в сознании у многих уж сняты большинство этических норм, скрепляющих прежнее общество, вследствие чего мы видим нарастание аморальных, безнравственных поступков и уголовных преступлений. Не до России, куда уж там! И не удивительно, что на смену прежним идеологическим установкам то там, то тут приходят другие, чуждые российской государственности радикальные националистические и религиозные идеологические течения. И это нужно понять всем, пока не поздно.

"Цемент" единой российской (советской) общности заменили вертикалью власти и "Суверенной демократией", регионы и село посадили на иглу финансовых дотаций и сомнительной прозападной, **не национальной экономической политики**. И, как нам кажется, руководство страны стало понимать, что это **не прибавляет жизнеспособности российскому народу, государству** и ставит под сомнение будущее страны. Но полумерами и заклинаниями уже не поможешь.

Национальности "созревают" в городе, а питаются СЕЛЬСКОЙ КУЛЬТУРОЙ. Это классика. Сегодня любая форма русского национализма, как и любого другого, чаще всего является городской: за ним стоит многовековая история русской городской жизни и аристократической культуры; но без подпитки из села многие виды национализма сегодня приобретают лишь уродливые экстремистские и социальные формы, не имеющие ничего общего с корнями русской ментальности, культурной традицией, с заветами отцов. Разрушив русское село, западная идеология "наживы любой ценой" и, соответствующая ей массовая поп-культура, **разрушила традиционную русскую культуру!**

Когда же произойдет капитуляция в области русской культуры - отстраненность от опыта отцов, от национальной традиции в пользу заимной, западной, политическая и экономическая капитуляция России стала лишь вопросом времени.

Вот почему мы считаем, что **Возрождение России возможно только с Возрождением русского села!** Вот почему городской человек потянулся обратно в село, ища там Духовную силу, физическое, генетическое здоровье и **ОТКРОВЕНИЕ**.

Оценивая опыт Башкирии, у нас появилась надежда, что не все еще потеряно, **что будущая российская**

многонациональная общность может стать Великой российской Нацией. И мы предлагаем этот тезис как новый идеологический ориентир развития государства! Именно так надо понимать поиск новой российской и/или русской идентичности.

В Конституции страны слово русский встречается лишь ОДИН раз. РФ осталась последним **не национальным государством в Европе**, а **русские** сегодня единственный **народ** европейской части света, несмотря на 80 %-ную долю в структуре населения, **до сих пор не преобразовавший свою жизнь в национальные формы**, с разрушенной национальной экономикой и даже не имеющий определенной идеологии создания нации. Без чего, как мы уже показали, не возможна самоидентификация **российской Нации**.

Но в чем отличие нации от народа? Народ - арифметика, нация - высшая математика. Путать их нельзя - это совершенно разные сущностные вещи. Народ родился от рода и прирожден с природой и Родиной, а классические нации рождены принципиально новым бытийным сущим - "субъектом" (самодостаточный человек), который впервые на Земле появился как предусловие Нового Времени или Эпохи модерна (измененного общества в результате утверждения капиталистического строя, индустриализации и урбанизации), **и, что важно, появился вместе с ним!**

Это убедительно показал великий философ XX века Хайдеггер, развивая прозрения Ницше, что "субъект" характеризуется "волей к власти" над "объектом" (будь то род, природа, общество, мировое целое). Другими словами, это не только суть нашего времени, создающее здоровую конкуренцию наций, к сожалению, в последнее время отягощенного современными глобальными угрозами, но и суть **постановки цели нашего будущего**, если народы России хотят сохранить себя на этих территориях.

Нация появляется из стремления наиболее энергичных индивидов народа добиться экономической самостоятельности и тем самым политической свободы для себя или своих корпораций (фирм, компаний, артелей). Нация с самого начала являлась формой самоорганизации мелкой и средней буржуазии данной страны ("субъектов"), как инструмент борьбы "третьего сословия" с традиционной (феодальной) светской и духовной аристократией Эпохи премодерна.

Как видно отсюда, народ в своей сути - природно-естественен, а нация - человеческо-искусственна, хотя генетически происходит от одного народа (этноса) или от нескольких народов, народностей, этносов, **как, например, американская нация.**

Вот так мы опять приходим к мысли, уже высказанной в статье "Модернизация, сельская Россия. Часть 1", что в задачи назревшей модернизации в идеале входят не только права человека и свобода слова, совести, собраний и т.п., но прежде всего возвращение базиса свободного труда или экономической деятельности в национальных интересах. И определяя тип сегодняшнего государства, мы должны опять принять во внимание, что фактически сегодня мы имеем стадильно (не институционально) неофеодализм, как систему ментальных и социальных связей, в базисе и в надстройке, а значит, нам не удалось отойти от сущности имперско-феодального типа государства.

Так что первично важно для модернизационного рывка России: идеология или экономика? Как мы уже показали выше эти две "субстанции" развиваются вместе с ростом **низовой субъектности** на селе и в государстве, как бы идеология становится востребованной самим экономически-достаточным обществом. Поэтому ответ: ни то, ни другое, а, так же как в свое время американский "Билль о правах", первична новая **КОНСТИТУЦИЯ, задающая идеологический ориентир построения российского общества, определившего себя в целях своего развития, способствующая мобилизации ее народов перед лицом будущих угроз и идентифицирующая обновленную российскую нацию и русский народ!**

Часть 4. Модернизационно-элитарная

Мы уже ранее показывали на сайте, что для проведения модернизации России нужно сначала провести модернизацию элиты или на смену ей придет другая. Но какой тип элиты для осуществления модернизации востребован обществом? Несомненно, национальный тип и бизнес-, и политической элиты, осуществляющий устойчивый диалог между народом и обществом.

В Башкирии мы имеем, возможно, будущую мини модель государства российского, где элита ставит интересы государства (республики) как цель своего существования. Только при таких условиях элита может получить легитимизацию в обществе и право быть лидером развития самого общества! При такой элите жизнеспособность России сможет повыситься до состояния, способного противостоять современным глобальным вызовам. Такой вывод мы уже сделали, а в Башкирии получили подтверждение эффективности такого типа элит.

В Башкирии русское население по численности превышает башкирское, но сами русские не только изучают башкирский язык, но и на нем поют. Там хорошо живут и русским, и башкирам, и татарам, и казакам. Люди хотят там жить на селе, тянутся на село, растят детей. Мы разговаривали с одним из селян славянской внешности тридцати двух лет и с удивлением узнали, что в его селе в его возрасте уже считается "неприличным" иметь менее 3 детей!

Мы не идеализируем, а лишь констатируем тот факт, который мы увидели своими глазами. Предполагаем, что проблем в республике много, как и везде в кризисное время, **но они не видятся такими фатальными и безысходными, как в других регионах.** Поэтому не пытаемся анализировать эффективность решения других проблем.

В Башкирии сельское хозяйство живо и село живет, поддерживает и развивает свои традиции, и в этом его твердо на протяжении двадцати лет поддерживают именно руководители республики - от муниципальных образований, сельского бизнеса до правительства. Это и есть очевидный факт. В республике управляет региональная элита, поставившая себе цели сохранить народ, не ломая его, а развивая то лучшее, что накоплено веками. В самой модели управления снизу доверху присутствует то, чего добивается "Сельская Россия", российское общество - возможность устойчивого диалога общества

с властью, доступность представителей власти.

К сожалению, среди проблем Башкирии некоторые проблемы имеют тенденции в последнее время нарастать, но по причинам скорее внешним, вызванным не прекращающимся переделом собственности в России, перераспределением властных полномочий между центром и субъектами Федерации в связи с ухудшением экономической ситуации и перераспределением финансовых и бюджетных потоков.

Поэтому также как и 15 лет назад, когда нужно принять было важное для республики решения по стратегии приватизации, руководство республики созывает Всемирный Курултай башкир, состоявшийся 12 июня этого года, чтобы обсудить и согласовать важнейшие решения, не сомневаемся, в интересах всех граждан. Не правда ли, **такой подход к решению проблем можно назвать Соборным, что ранее было и в традициях Русского государства.**

Часть 5. Агро-пессимистическая

Для того чтобы разобраться в причинах Башкирского "феномена" поделимся впечатлениями, как и обещали, от другого события, на которое была приглашена делегация "Сельской России" сразу же по возвращении из Башкирии. Это 10-й юбилейный Съезд Агропромсоюза, состоявшийся 8 июня, и на который собралась аграрная элита России, "условная", т.к. объективно не самая богатая в России, но заслуженно уважаемая на селе.

Собравшиеся возлагали большие надежды на Съезд. И неспроста. Ведь в кризис сельское хозяйство - единственная отрасль в стране, не показавшая спада. Правда до этого она сильно упала, но, тем не менее, именно в этот период у села появился повод гордиться собой, своими успехами.

Аграрии надеялись, что федеральная элита, от которой зависит село, оценит, прислушается к ним. Ходили слухи, что на съезде Президент страны, якобы, может объявить о необходимости создания новой аграрной партии. Большинство аграриев, также как и мы считаем, что **сельская политическая сила в стране - насущная потребность для успешного развития России.** Но не судьба...

Вместо Президента на съезд приехали первый заместитель председателя Правительства В.Зубков, министр сельского хозяйства Е.Скрынник, вице-спикеры и председатели комитетов Госдумы. В.Зубков первым сделал небольшой доклад-приветствие съезду, в котором он дипломатично поблагодарил аграриев за работу в 2009 году и выразил надежду, что и в этом году они не подведут. После чего вице-премьер, извинившись, тут же уехал. Правда, дав наказ министру Е.Скрынник досидеть до конца съезда, т.к. наверняка к министру у аграриев много вопросов, которые надо срочно решать.

Министр выступала следом за вице-премьером. Ее доклад изобилует цифрами, планами развития отрасли, показывающими всем, что министерство героически преодолело кризис и впереди у аграриев только светлое будущее, вот только тамотрегулируем, а там подкорректируем и т.д. и т.п. После чего... тихо из зала ушла.

Последовали примеру министра многие федеральные чиновники и депутаты - отчитавшись на трибуне, не-

множко покритиковав кого-то там наверху, и, пожелав съезду успехов в работе, они тихо из зала исчезали. Во второй части зал уже был наполовину пустой.

Это вызвало, мягко скажем, недоумение. В кулуарах и во второй части съезда аграрии возмущались поведением и министра и представителей центральной власти: "Где обсуждение проблем села? Как мы можем донести до власти наши предложения?" и т.д.

Мы не сгущаем краски. Вот мнение Константина Меженцева из "Крестьянских Ведомостей": "Съезд завершил свою работу. Делегаты разъезжаются по своим не столько городам, сколько весям. А вот какую весть принесут они своим коллегам по сельскохозяйственному труду? **Ощущения уныния, скорби и брошенности властями и обществом или же чувство облегчения, что удалось хоть что-то высказать?**"

Вот где нестыковочки - **отношение федеральной элиты к базовым проблемам российской государственности - проблемам села.** Дежавю? Все это уже когда-то было в недавнем прошлом: с трибун говорят одно, а на деле получается совсем другое. Отсюда ощущение фальши, не покидавшее нас на протяжении всей официальной части съезда.

Но чего мы не могли не заметить в последнее время в СМИ и в Интернете, так это то, что манипулятивная технология воздействия на обывателя вдруг забуксовала. Слишком большая разница между победными реляциями над кризисом, доносящихся с экранов ТВ, и повседневной реальностью жизни простых людей. Манипуляции начинают потихоньку ударять по манипуляторам. И это тоже уже было в истории. Такова объективная экспертная оценка в новостных лентах этого года.

Но есть ли у большинства центральной "элиты" интерес к нашей стране? Конечно, есть, **КОММЕРЧЕСКИЙ!** Но даже самой "элите", по крайней мере, той ее части, сильно не запятнанной в громких скандалах, считающей себя оплотом государства, что-то "не уютно" связывать со страной свое будущее и будущее своих детей и внуков. **Потому что "жесткая вертикаль" создала ситуацию, когда сузился выбор для ставших субъектными представителей бизнеса.**

Оттуда, где нельзя выбрать, уезжают туда, где можно, как им кажется. Волна эмиграции - как в годы Гражданской войны. Мы имеем в виду скрытой, "суверенной", по-русски "особенной" эмиграции, получившей в последнее время хлесткое название "эмиграцией глобальных кочевников", так сказать, детище глобализации.

Богатые, которых мы сегодня пытаемся называть бизнес-элитой, уезжают тихо, без митингов, без громовых речей. Они не хлопают дверью, и даже кажется, будто они здесь: вот - на Рублёвке, на тусовке, в черешневых кустах и собственных садах... Но особняки - в Лондоне или в Дубаи, семьи - в Лондоне или Швейцарии, бизнес зарегистрирован в офшорах, самолёты круглосуточно в готовности №1. Правоохранительное "офицерство" и центральное чиновничество так дико (в смысле сильно и в смысле не всегда законно) обогатилось, что в случае чего рванёт первым, вместо того чтобы ловить "врагов народа", защищать страну вместе с народом и решать проблемы государственного обустройства. И отсюда апатия сельского и, частично, городского общества к по-

литике и судьбе страны. И они не будут защищать эту страну. За них и для них, что ли? Есть о чем задуматься.

Нет, господа, мы будем защищать нашу Родину для себя.

И элита ошибается. С разрушением России никто не может гарантировать сохранность капиталов российских бизнесменов за границей, происхождение которых вызывает сомнение согласно международным нормам. А происхождение большинства "скоропелых" крупнейших капиталов наших "элитариев" с точки зрения этических норм западного обывателя всегда будет сомнительным, и многие это уже начинают понимать. За кризисный 2009 год количество российских миллиардеров увеличилось на треть! С чего это? Достаточно вспомнить историю с олигархом Дерипаской, на которого в этом году в Испании было заведено уголовное дело. Это симптоматичный сигнал.

Создается впечатление, что идет какая-то игра - все понимают, о чем речь, но все делают вид, что речь идет совсем о другом. Это не национальная, частично, принудительно не национальная элита. Характер такой "элиты" имеет четкое определение - компрадорская (от исп. comprador - покупатель), как часть буржуазии экономически отсталых стран (как колоний, так и независимых), осуществляющая торговое посредничество с иностранными компаниями на внутреннем и внешнем рынках и тесно связанная с колонизаторами. Но кто, в таком случае, колонизатор? Транснациональные компании? Судьба большинства колоний нам известна - рано или поздно на смену компрадорам приходит национальная буржуазия, или же мы потеряем свою независимость де-юре.

Весьма характерной чертой для прошедшего всероссийского форума аграрников стал выбор места его проведения - Соборный зал Храма Христа-Спасителя. Известно, что слова крестьянин и христианин - однокоренные. Да поможет нам Бог! Больше надеяться не на кого?

В заключение этой главы приведем слова из приветствия Патриарха Московского и Всея Руси, Предстоятеля Русской православной церкви Кирилла, перекликающиеся с позицией "Сельской России" и свидетельствующие об озабоченности Патриарха и всех верующих о судьбе российского села и России:

*"Православная Церковь неизменно благословляет труд земледельцев, ибо одной из первых заповедей Божиих, данных сотворенному человеку, было возделывание земли (см. Быт 2.15). **Искони стабильности общества и сама жизнь человеческая зависят от трудов земледельца.***

Возрождение отечественного сельского хозяйства, его земледельческого переосмысления - важнейшая задача, которую нашей стране предстоит решить в ближайшее время... Но все труды органов власти могут оказаться тщетны, если само общество не осознает значение сельского хозяйства, как одного из важнейших приоритетов".

Часть 6. Заключительно-политическая

Однако Республика Башкирия не является анклавом, своего рода островком сельскохозяйственного рая на фоне удручающей действительности российского села. Ее экономика, чем дальше кризис, тем больше начинает

зависеть от центра. Сегодня лишь 30% налогов остается у субъекта, а часть остальных из 70% возвращаются в виде дотаций федерального центра и инвестиций монополий, действующих на территории республики, а платящих налог в центр, иногда уже под серьезные коммерческие проценты. Это понимают в республике и в беседах с гражданами и руководителями предприятий мы часто слышали тревогу за свое село, сельские предприятия. Люди говорят, что еще пару-тройку лет продолжения негативных тенденций и инфраструктура села начнет разрушаться, что может привести к разрушениям сельских территорий, таким же как во многих других регионах страны.

"Сабантуй", как единый сельский праздник, сегодня важнейшее морально-мобилизующее начало единой гражданской общности башкирского села. Но у этой традиции есть и яростные идеологические противники, как ни странно, и внутри, и вовне. Это и те, кто готов насадить чуждую башкирам радикальную исламистскую идеологию, для которых сей праздник является отголоском языческих традиций народа, и те, кто не прочь в республике провести новый передел, для которых данная традиция мешает распространению западных ценностей.

Ценности православной и мусульманской культуры не могут отрицать право народа на собственные традиции и память отцов!

А теперь давайте припомним, как часто упоминается в центральных СМИ Башкирия. Редко, а если и упоминается, то чаще в связи с каким-либо скандальным поводом. Странно, не правда ли? А ведь по рассказам директоров сельхозпредприятий и местных руководителей чиновники из центра самого высокого ранга, вплоть до Премьера, очень частые гости в республике. За опытом сюда приезжает много и часто разных делегаций из центральных министерств. Что это, заговор молчания? Не освещают почему-то центральные СМИ этот "сельскохозяйственный" райский уголок.

Вот и на неделе перед Всемирным Курултаем башкир была заметка в ИА РБК, явного, по нашему мнению, заказного характера, где опять стал будироваться вопрос о смене Президента Республики Муртазы Рахимова. Что это означает?

И тут мы начинаем понимать, что для многих оставшихся у власти либеральных экономистов, родителей варварских экономических реформ села, альтернативный курс республики стал своеобразным свидетельством предательства интересов российского народа, молчаливым укором и **сильнейшим политическим аргументом против прозападной либеральной экономической политики страны**, видеть который им не хотелось бы никогда. Поэтому предполагаем, что действующей элите Башкирии в сложившихся обстоятельствах еще предстоит жестко отстаивать общенациональные интересы. Предполагаем, что в этом их, в первую очередь, поддержит 40% граждан, проживающих на сельских территориях.

Еще немного о феномене доступности элиты в Башкирии, которая свидетельствует об устойчивой обратной связи с населением и обществом, так необходимой для эффективного государственного управления. В Московской области глав района можно увидеть только на сове-

щениях в правительстве МО, а на официальных праздниках к ним не подступиться - у большинства из них охрана и свита. При этом праздники какие-то искусственные, не искренние, официальные, сами селяне на них массово не ходят, предпочитают праздновать дома. Земли крестьян, где обманом, где скупкой за гроши на волне предкризисного ажиотажа давно уже перешли в собственность непрофильным финансовым структурам. И эти финансовые структуры сегодня не знают, что с этими землями делать. Поэтому в Подмосковье уже не обрабатывается, по некоторым данным, около 70% сельхозземель, а самой распространенной культурой на полях стал агрессивный сорняк - борщевик.

Вспоминается из далекого детства. Господи, а ведь и в России проводились ранее массовые сельские праздники, где-то весной и осенью. И там поздравляли селян и веселились ничуть не хуже, чем сейчас в Башкирии. А слово "сабантуй" знакомо русским. А ведь кому-то нужно было убить в нашей деревне эту традицию еще в 70-х годах?

Традиции устраивать деревенские праздники уже почти утеряны, да и крестьяне в Подмосковье уже давно не крестьяне, а наемные рабочие. Но сельские жители в деревнях остались, и большинство из них ведет свое подсобное хозяйство. Это внутренний потенциал развития территорий. Значит, с расширением финансовых возможностей местного самоуправления и появлением экономических стимулов они могут приступить к обработке заброшенной земли. И многие городские жители не откажутся от своего собственного уголка в деревне, если им передавать также как и в Башкирии под социальное жилье участки в собственность.

Надо начинать всем вместе возрождать наши традиции. **Почему бы не провести в Башкирии Всероссийский сельский сход** представителей сельских территорий России и приурочить его к очередному Сабантую! Чтобы вдохновить селян России, а заодно поддержать сельскую политику республики. Что-то нам подсказывает, что в Башкирии поддержат нашу инициативу...

Вот так "Сабантуй", как и сама Башкирия, для нас могут стать важным политическим и фактором, и аргументом, и возможным вектором будущей новой экономической политики российского села.

Д.И. Гизатуллин - адвокат АПМО

Внепроцессуальные "игры" - кому выгодно?

Адвокатам, практикующим в сфере защиты интересов хозяйствующих субъектов, часто попадают в руки запросы документов, исходящих от экономических подразделений органов внутренних дел - УБЭП, УНП, ДЭБ и прочих. Как правило, запрашивается вся бухгалтерская документация, да еще за несколько лет.

Разные они вызывают чувства и устремления. У одних коммерсантов возникает желание все и сразу, желательна на всю жизнь, "порешать". И начинают они обивать различные пороги, засылать ходячков, и порой достигают цели, находя покровителей и становясь их дойными коровами.

У других чувства горечи и досады. На государственном уровне ликвидируются административные барьеры для бизнеса (1), исключаются внепроцессуальные полномочия органов внутренних дел (2, 3), а вот и ныне там. Ну не хотят почему-то милиционеры работать по процессуальным законам.

И начинаются внепроцессуальные "игры". Сотрудники милиции ждут - "авось, да небось". Коммерсанты несут, порой бегут или ничего не делают. Другие предприниматели на подобные запросы направляют "макулатурные" ответы, с приложением документов, не представляющих для милиционеров какого-либо интереса. Значимые документы ... И продолжают эти "игры" порой годами. Примеров этому предостаточно.

А, вообще, с точки зрения государственных и общественных интересов, зачем заподозренных лиц заблаговременно извещать о проводимых в отношении них мероприятиях? Неужели всерьез можно рассчитывать на то, что они сами предоставят компрометирующие документы и не воспользуются массой способов от них избавиться? Следовательно, оперативно-значимой информацией органы не располагают, проводят подобные массовые рассылки как неведом по морю. А зачем тогда преждевременно беспокоить предпринимателей, создавать им ненужный стресс? Не лучше ли собрать, проверить негласным путем информацию, получив реальные сведения о признаках преступлений, зарегистрировать их как положено по Инструкции (4). Затем, в соответствии с пунктом 1 статьи 15 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" и положениями статьи 144 УПК РФ, провести уже гласные оперативно-розыскные мероприятия с составлением протоколов в соответствии с уголовно-процессуальным законом, проверить полученные сведения, в том числе путем назначения документальных проверок и ревизий, и принять процессуальное решение в строго контролируемые сроки от трех до 30 суток. Многие сотрудники милиции так и делают, их работа намного эффективнее. В практике встречаются примеры многолетней оперативной разработки экономических преступлений, вызывающие профессиональный интерес и уважение.

Однако внепроцессуальные методы работы милиции все еще преобладают над вдумчивой, кропотливой работой. И тому масса различных причин.

Не имея целью все их исследовать, полагаем, что исключение внепроцессуальных полномочий органов внутренних дел возможно законодательным путем. Для этого предлагаем:

- признать утратившим силу в части 1 статьи 11 Закона "О милиции" пункт 4 о праве милиции получать от граждан и должностных лиц необходимые объяснения, сведения, справки, документы и копии с них;

- статью 6 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" дополнить частью 10 следующего содержания: "Гласные оперативно-розыскные мероприятия могут проводиться только при наличии оснований, предусмотренных пунктом 1, подпунктами 2-4 пункта 2, пунктами 3-6 части первой статьи 7 настоящего Федерального закона".

Таким образом, сотрудники экономических подразделений милиции для выявления правонарушений и преступлений будут вправе пользоваться только процессуальными полномочиями, предоставляемыми КоАП, УПК, ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", которых предостаточно. Будет исключена возможность проводить гласные мероприятия при отсутствии достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Литература

(1) Указ Президента Российской Федерации от 15 мая 2008 года № 797 "О неотложных мерах по ликвидации административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности".

(2) Федеральный закон от 26 декабря 2008 года № 293-ФЗ "О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности".

(3) Приказ МВД России от 8 января 2009 г. N 12 "О признании утратившими силу отдельных нормативных правовых актов МВД России", которым были признаны утратившими силу Приказы МВД России от 16 марта 2004 г. N 177 "Об утверждении Инструкции о порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства Российской Федерации о налогах и сборах", и от 2 августа 2005 г. N 636 "Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками милиции проверок и ревизий финансовой, хозяйственной, предпринимательской и торговой деятельности".

(4) Приказ МВД РФ от 04.05.2010 N 333 "Об утверждении инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации заявлений, сообщений и иной информации о происшествиях".

Д.И. Гизатуллин - адвокат АПМО

Предложения о внесении изменений и уточнений в проект Федерального закона "О полиции"

Общая концепция разработчиков закона, попытавшихся на базе прежних правополномочий милиции создать полицию с теми же задачами и сверхполномочиями, представляется нецелесообразной, неоправданной многолетней практикой работы милиции.

В тексте законопроекта попытка его реализации выглядит противоречиво. С одной стороны, в части 7 статьи 18 законопроекта упоминаются лица рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, не являющиеся сотрудниками полиции. Следовательно, имеется в виду, что кроме полиции будет существовать и еще какой-то орган в этой сфере. С другой стороны, во все непонятно, что это за должностные лица, по какому закону они будут работать, тогда как Закон "О милиции" утрачивает силу в соответствии со статьей 55 законопроекта. По-видимому, указанные лица будут являться сотрудниками федерального органа исполнительной власти в сфере внутренних дел, упомянутого в части 1 статьи 1 законопроекта. Но хотелось бы получить уже сейчас внятный ответ, что это за орган, с какими задачами, полномочиями, и по какому закону он будет функционировать, и обсуждать эти намерения и проекты в системной взаимосвязи.

Полагаем целесообразным создание федеральной полиции, призванной заниматься противодействием организованной преступности, коррупции, терроризму и экстремизму, незаконному обороту наркотиков, экономическим и другим преступлениям, имеющим повышенную общественную опасность. А также милиции или полиции общественной безопасности, на которую возложить охрану общественного порядка, обеспечение безопасности дорожного движения, контроль за оборотом оружия, контроль за частной детективной и охранной деятельностью, профилактику и пресечение преступлений небольшой тяжести.

Выглядит излишней закрепление в части 2 статьи 2 законопроекта в качестве принципа о соблюдении прав и свобод граждан обязанности полиции прекратить деятельность, ограничивающую права и свободы граждан, при достижении законной цели. Это законоположение может вызывать неоднозначное толкование и привести к возобладанию тезиса - "цель оправдывает средства", к тому, что полиция не будет стеснена в выборе средств. Раскрытие указанного общеправового принципа в частях 1, 3-5 законопроекта представляются вполне достаточным.

Норма части 8 статьи 9 законопроекта об учете мнения граждан о деятельности полиции в качестве основного критерия официальной оценки ее работы представляется декларативной. Более того, она отсылает к некоей официальной статистике, критерии которой неизвестны. На практике их установление самой полицией, как это есть сейчас, может привести к "палочному", формальному подходу к оценке ее деятельности. Поэтому необходимо данную позитивную норму изложить в бо-

лее развернутом виде, определить хотя бы границы указанных официальных критериев.

В законопроекте не получил свое развитие социальный и государственный заказ на ликвидацию административных барьеров для бизнеса и несвойственных функций, исключение внепроцессуальных полномочий правоохранительных органов (1-4).

Возложение на полицию и милицию в качестве основных задач охраны имущества и объектов по договорам, оказание помощи гражданам и организациям, на наш взгляд, представляется излишним. Зачем нужны сторожа в погонах, аморфная и непонятная помощь. От полиции и милиции необходима не помощь по их произвольному усмотрению, а четкое и неукоснительное исполнение обязанностей.

В этой связи, полагаем, необходимо исключить из статей 2, 12 и 13 законопроекта основные направления и вытекающие из них права, обязанности полиции, такие как обеспечение общественного порядка (часть 7 и 8 статьи 12), осуществление административного производства (часть 16 статьи 12), контроль за дорожным движением, лицензирование, инспектирование (части 18-20, 22-25 статьи 12, пункты 24-26 части 1 статьи 13), исполнение решений суда об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, конвоирование, осуществление контроля за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (части 26-28 статьи 12), оказание содействия избирательным комиссиям (часть 33 статьи 12), контроль за регистрацией граждан (часть 35 статьи 12), оказание содействия органам здравоохранения в доставке граждан, государственным органам, депутатам в осуществлении их деятельности (части 38 и 39 статьи 12), проверка и запросы документов у организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, их проверка и ревизии (пункты 2, 4, 5 и 11 части 1 статьи 13) и другие избыточные для полиции функции. Вытекающие из указанных основных обязанностей полномочия предлагаем вывести из государственных функций, а те, которые нельзя вывести, перераспределить между государственными органами.

Вообще, обращает на себя внимание попытка разработчиков закона реанимировать внепроцессуальные полномочия полиции в виде проверок документов, проверок и ревизий организаций и предпринимателей. Сотрудники милиции упорно не желают пользоваться полномочиями, предусмотренными пунктом 1 статьи 15 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности", и положениями статьи 144 УПК РФ об изъятии документов, проверках и ревизиях в соответствии с уголовно-процессуальным законом, предписывающие проверять полученные сведения о правонарушениях и принимать по ним процессуальные решения в строго контролируемые сроки от трех до 30 суток. Об этом мы подробно писали раньше, останавливаться на этом не будем.

Предоставление полиции прав ограничивать свободу передвижения граждан на улицах и в общественных

местах, беспрепятственно по усмотрению любого сотрудника входить (проникать) в жилые и иные помещения граждан, организаций, в том числе с их повреждением с помощью огнестрельного оружия, задерживать лиц, находящихся в розыске, до передачи их соответствующим органам (пункты 14, 34 части 1 статьи 13, пункт 4 части 1 статьи 14, статья 15, пункт 4 части 3 статьи 23), считаем преждевременным, несоответствующим имеющимся реальным условиям жизнедеятельности общества и сотрудников, способным причинить больше вреда, чем пользы. Для решения вопроса о предоставлении этих сверхполномочий полиции, которых нет ни у одного органа, необходимо сначала создать подготовленную для наделения ими структуру, подготовить полностью профессионально и морально готовых к их реализации сотрудников, тщательно разработать и регламентировать эти новые правовые институты, закрепив их процессуальными законами.

Для исполнения стоящих перед правоохранительными органами задач вполне достаточно имеющихся в настоящее время процедур, предусмотренных законодательством об административном производстве и уголовно-процессуальным законом.

Литература

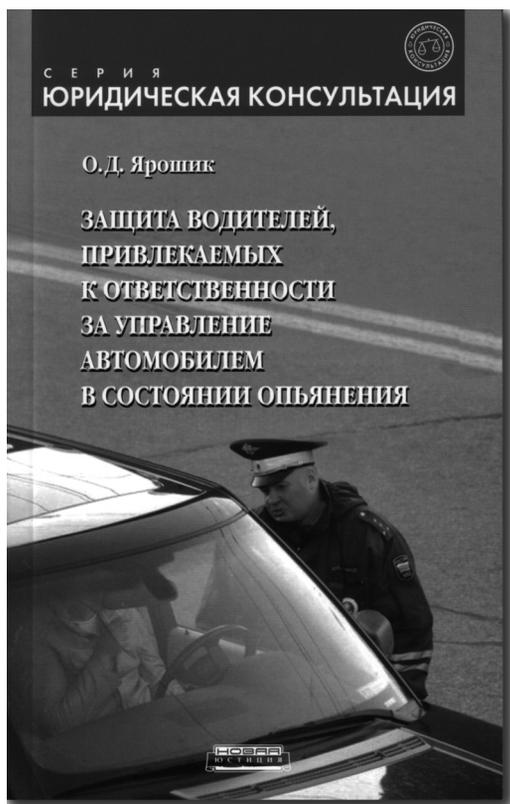
(1) Указ Президента Российской Федерации от 15 мая 2008 года № 797 "О неотложных мерах по ликвидации

административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности".

(2) Федеральный закон от 26 декабря 2008 года № 293-ФЗ "О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности".

(3) Приказ МВД России от 8 января 2009 г. N 12 "О признании утратившими силу отдельных нормативных правовых актов МВД России", которым были признаны утратившими силу Приказы МВД России от 16 марта 2004 г. N 177 "Об утверждении Инструкции о порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства Российской Федерации о налогах и сборах", и от 2 августа 2005 г. N 636 "Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками милиции проверок и ревизий финансовой, хозяйственной, предпринимательской и торговой деятельности".

(4) Указ Президента Российской Федерации от 24 декабря 2009 года "О мерах по совершенствованию деятельности органов внутренних дел Российской Федерации".



Ярошик О.Д.

Защита водителей, привлекаемых к ответственности за управление автомобилем в состоянии опьянения: методическое пособие

Автор рассматривает юридические, медицинские и иные аспекты ответственности водителей за управление автомобилем в состоянии опьянения.

В настоящей публикации на основе рассмотрения реальных дел представлены рекомендации, которые помогут водителю защитить его законные права и интересы в различных ситуациях.

Предлагаемое издание - это практическое пособие по защите прав гражданина в административном производстве, в котором содержится определенная информация и даны рекомендации водителям.

В книге приведены материалы из судебной практики Верховного Суда РФ по административным делам.

Пособие адресовано водителям для защиты своих прав в ГИБДД и в суде, а также адвокатам, стажерам, помощникам адвокатов.

Книга издается в авторской редакции.

С.С. Колобашкина - аспирант кафедры адвокатуры и нотариата МГЮА им. О.Е. Кутафина

СПЕЦИФИКА АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СВЕТЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ И ЕГО ИНТЕРПРЕТАЦИИ КОНСТИТУЦИОННЫМ СУДОМ РФ

Применительно к праву на судебную защиту принято выделять материальный и процессуальный его аспекты, что характеризует специфику его структуры. Судебная защита в материальном смысле - это свершившееся правосудие, признание и восстановление нарушенных прав, компенсация причиненного вреда. В процессуальном смысле судебная защита - это деятельность суда по рассмотрению уголовного дела, жалобы, ходатайства¹. Таким образом, можно сделать вывод о том, что материальный аспект права на судебную защиту - это фактический результат, состоящий в восстановлении, защите нарушенного или оспариваемого права, охраняемого законом интереса, порождении состояния правовой определенности для сторон спорного правоотношения. Аналогичная точка зрения уже предложена в доктрине гражданского процессуального права. Как отмечает Д.А. Туманов, "реализовать право на правосудие означает достигнуть конечной цели судопроизводства - защиты нарушенного или оспоренного права (охраняемого законом интереса)"². Процессуальный же аспект может быть интерпретирован как деятельность суда, лежащая в основе данного результата, отвечающая требованиям законности и эффективности ее осуществления. Рассматриваемый аспект напрямую связан с обеспечением доступа к правосудию, поскольку деятельность суда невозможна без обращения в суд и возбуждения им дела в гражданском судопроизводстве, и без возбуждения уголовного дела и эффективного досудебного производства - в уголовном судопроизводстве. По мнению автора, интерпретация конституционного права на судебную защиту "как межотраслевого правового института, имеющего сложное содержание, реализующегося трансформируясь в комплексное отраслевое субъективное право, важнейшими элементами которого являются: право беспрепятственного обращения в суд за защитой нарушенного права, право на рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, право гражданина на личное участие в рассмотрении судом его дела, право на справедливую судебную процедуру, включающую в себя справедливое, публичное и компетентное судебное разбирательство дела беспристрастным судьей в разумный срок, с соблюдением принципов равноправия и состязательности сторон, право на справедливое судебное решение и его исполнение, право на обжалование в вышестоящую судебную инстанцию любого судебного акта"³ сопряжена с фактическим отождествлением всего конституционного права на судебную защиту (включая его сочетание с конституционным правом на доступ к правосудию) и его процессуального аспекта как элемента структуры.

В связи с рассматриваемыми аспектами качественную специфику имеет адвокатская деятельность. Для ее характеристики уместно обратиться к дефиниции, приведенной в п. 1 ст. 1 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации". Согласно данной норме права адвокатской деятельностью является квали-

фицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. По мнению автора, приведенное положение закона позволяет сделать вывод о том, что материальный аспект конституционного права на судебную защиту закреплен в ней опосредованно - через указание на защиту прав, свобод и интересов доверителей, причем данная защита одновременно является целью деятельности самостоятельного субъекта - адвоката и используется именно в этом понимании в приведенной норме права, а также не исключает ее осуществления в качестве самостоятельной деятельности доверителя. В отношении процессуального аспекта конституционного права на судебную защиту из приведенной дефиниции можно сделать вывод о том, что он закреплен более непосредственно, чем материальный аспект данного права, - через указание на обеспечение доступа к правосудию, интерпретация и соотношение которого с правом на судебную защиту приведены в настоящем исследовании. Таким образом, основой для рассмотренной качественной специфики адвокатской деятельности выступает законодательно определенное понимание категории цели такой деятельности.

Целесообразным по мнению автора следует признать анализ правовых позиций Конституционного суда РФ, сформулированных применительно к рассматриваемому праву. Интерпретация Конституционным Судом России права на судебную защиту происходит в результате казуального толкования ч. 1 ст. 46 Конституции. Благодаря этому данная норма приобретает не абстрактное значение, а реальное содержание и смысл⁴. При этом судья Конституционного суда РФ Г. Гаджиев так охарактеризовал разницу между результатом казуального толкования и юридическими нормами: "Представления о конституционных принципах, возникшие при рассмотрении конкретного дела и носящие в связи с этим казуальный характер, содержат в себе общую юридическую норму, обладающую принципиально иной нормативностью. В отличие от обычных юридических норм, право из принципов не обладает традиционными формально-юридическими признаками и, прежде всего, формальной определенностью. По сути, это не признанная официально нетрадиционная форма существования права"⁵. Суд высказывал правовые позиции о природе права на судебную защиту, о его месте в системе прав и свобод человека и гражданина, о гарантиях данного права и других его аспектах⁶.

Право каждого на судебную защиту его прав и свобод как основное неотчуждаемое право человека закреплено в статье 46 (часть 1) Конституции Российской Федерации, оно признается и гарантируется в Российской Федерации согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конститу-

цией Российской Федерации, и реализуется на основе принципа равенства всех перед законом и судом (статья 17, части 1 и 2; статья 19, часть 1, Конституции Российской Федерации)⁷.

Согласно Конституции Российской Федерации это право не может быть ограничено. Допустимые ограничения конституционных прав в соответствии со статьей 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации могут быть введены законодателем только в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Право на судебную защиту ни в каком случае не может вступить в противоречие с данными целями и, следовательно, не подлежит ограничению⁸. Препятствием для реализации данного права Конституционный Суд назвал ситуацию, при которой суд, придя к выводу о несоответствии Конституции закона, примененного или подлежащего применению в рассматриваемом им деле, не обратится в Конституционный Суд России с запросом о проверке его конституционности⁹.

Ряд правовых позиций, сформулированных Конституционным судом РФ, характеризуют место рассматриваемого права в системе конституционных прав и свобод человека и гражданина. Право на судебную защиту выступает как гарантия в отношении всех конституционных прав и свобод¹⁰. Конкретизируя гарантии права на судебную защиту в соответствии с общеправовыми принципами справедливости и равенства, Конституция Российской Федерации устанавливает, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом (статья 118, часть 1), судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (статья 120, часть 1), каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда (статья 49, часть 1), и никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (статья 47, часть 1)¹¹.

Вместе с тем, отмечается, что право на судебную защиту предполагает конкретные гарантии эффективного восстановления в правах посредством правосудия, отвечающего требованиям справедливости; из статьи 46 Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее статьями 19 (часть 1), 47 (часть 1) и 123 (часть 3), закрепляющими равенство всех перед законом и судом, право каждого на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, и принцип осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, следует, что конституционное право на судебную защиту - это не только право на обращение в суд, но и возможность получения реальной судебной защиты в форме восстановления нарушенных прав и свобод в соответствии с законодательно закрепленными критериями. Которые в нормативной форме (в виде общего правила) предопределяют, в каком суде и в какой процедуре подлежит рассмотрению конкретное дело, что позволяет суду (судье), сторонам, другим участникам процесса, а также иным заинтересованным лицам избежать правовой неопределенности в этом вопросе.

По смыслу приведенных правовых позиций и исходя из взаимосвязанных положений статей 1, 2, 18, 45 и 118 Конституции Российской Федерации, обязывающих Российскую Федерацию как правовое государство создать эффективную систему гарантирования защиты прав и свобод человека и гражданина посредством правосудия, неотъемлемым элементом нормативного содержания права на судебную защиту, имеющего универсальный характер, является правомочие заинтересованных лиц. В том числе не привлеченных к участию в деле, на обращение в суд за защитой своих прав и свобод, нарушенных неправомерным судебным решением¹².

В литературе отмечается, что в практике конституционного правосудия выработаны подходы к определению системы гарантий права на судебную защиту, которые позволяли бы реализовать его в полном объеме. К числу таких гарантий относится доступность правосудия; требование рассмотрения дел законно установленным, а не произвольно выбранным составом суда, без предубеждения, полно, всесторонне и объективно; соблюдение правил о подсудности; наличие института судебного представительства; обеспечение состязательности и равноправия сторон, в том числе наделение сторон достаточными процессуальными правомочиями для защиты своих интересов при осуществлении всех процессуальных действий; предоставление государством возможности пересмотра дела вышестоящим судом в случае судебной ошибки; обеспеченность со стороны государства исполнения судебного решения и другие¹³.

По смыслу статьи 46 Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее статьями 15 (часть 4) и 17 (часть 1), а также со статьей 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, одним из неотъемлемых свойств права на судебную защиту и необходимым условием справедливого судебного разбирательства является право на объективный суд, предполагающее отсутствие предубеждения и пристрастности судей. Кроме того, по мнению Европейского Суда по правам человека, беспристрастность суда в контексте статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод находится на первом месте (Постановление от 26 октября 1984 года по делу "Де Кюббер (De Cubber) против Бельгии"); принципы независимости и беспристрастности распространяются равным образом как на профессиональных судей, так и на присяжных заседателей (Постановление от 23 апреля 1996 года "Ранли (Remli) против Франции"); любой суд, включая суд с участием присяжных, должен быть беспристрастным как с субъективной, так и с объективной точки зрения (Постановление от 9 мая 2000 года "Сэндер (Sander) против Соединенного Королевства")¹⁴. Интересно отметить и то, что в соответствии с практикой Европейского Суда по правам человека требование беспристрастности имеет два аспекта.

Во-первых, суд должен быть субъективно беспристрастным, то есть ни один из членов суда, включая присяжных, не должен иметь предубеждение либо предвзятое мнение. Личная беспристрастность презюмируется до тех пор, пока не будет доказано обратное. Это отражает важный элемент принципа верховенства права, заключающийся в том, что решения судов, в частности судов присяжных, являются окончательными и обязательными

ми для исполнения, если они не отменены вышестоящим судом по причине их незаконности или несправедливости (Puller V. The United Kingdom, Judgment of 10 June 1996. Reports. 1996-III. Par. 32).

Во-вторых, суд должен быть беспристрастным с объективной точки зрения, что означает наличие достаточных гарантий исключения любых обоснованных сомнений в беспристрастности¹⁵.

Федеральный орган конституционного контроля обратился и к вопросу о субъектах, которым принадлежит право на судебную защиту. Он констатировал, что указанное право равным образом распространяется на индивидов (граждан России, иностранцев и лиц без гражданства) и на объединения граждан, в том числе на юридические лица и муниципальные образования. При этом на объединения граждан распространяются конституционные права и свободы человека и гражданина, закрепленные в гл. 2 Конституции Российской Федерации, в том числе и права в сфере правосудия, в той степени, в какой эти права по своей природе могут быть к ним применимы¹⁶.

Следующим аспектом, в отношении которого применительно к рассматриваемому праву высказывался Конституционный суд РФ, можно назвать то, что охватывается нормативным содержанием данного права и подлежит защите, т.е. объект права. Суд пришел к выводу о том, что в рамках осуществления судебной защиты прав и свобод возможно обжалование в суд решений и действий (или бездействия) любых государственных органов, включая судебные (Постановления от 2 июля 1998 года N 20-П по делу о проверке конституционности отдельных положений статей 331 и 464 УПК РСФСР и от 6 июля 1998 года N 21-П по делу о проверке конституционности части пятой статьи 325 УПК РСФСР)¹⁷. Суд неоднократно отмечал, что судебная защита обеспечивает охрану прав и законных интересов не только от произвола законодательной и исполнительной власти, но и от ошибочных решений самого суда, так как незаконный и необоснованный судебный акт означает отказ в судебной защите. При этом отсутствие в действующем законодательстве прямых указаний на возможность судебного рассмотрения дел по жалобам юридических лиц, граждан и их объединений на действия (бездействие) органов государственной власти не может парализовать само это право¹⁸.

Таким образом, доступ к правосудию - обязательная предпосылка получения судебной защиты и в тоже время одна из его процессуальных гарантий¹⁹. Следовательно, ситуация затрудненности доступа к правосудию, складывающаяся не только из нормативного регулирования соответствующих вопросов и аспектов, но также и из правоприменительной практики, приводит к отсутствию реальной судебной защиты прав, свобод и интересов граждан, поскольку нарушение или ненадлежащее обеспечение одного из взаимосвязанных аспектов приводит с необходимостью к нарушению или фактическому отрицанию другого аспекта.

Ссылки

¹ Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную защиту: Дисс. канд. юрид. наук. Самара, 2004. С. 38

² Туманов Д.А. Пробелы в гражданском процессуальном праве. М., 2008. С. 158-159

³ Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную защиту: Дисс. канд. юрид. наук. Самара, 2004. С. 8

⁴ Адзинова Е.А., Кряжкова О.Н. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

⁵ Гаджиев Г. Принципы права и право из принципов. // Сравнительное конституционное обозрение, 2008, N 2. СПС "Консультант+"

⁶ Адзинова Е.А., Кряжкова О.Н. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

⁷ Постановление Конституционного суда РФ от 19 апреля 2010 г. N 8-П "По делу о проверке конституционности пунктов 2 и 3 части второй статьи 30 и части второй статьи 325 УПК РФ в связи с жалобами граждан Р.Р. Заинагутдинова, Р.В. Кудаева, Ф.Р. Фаизулина, А.Д. Хасанова, А.И. Шаваева и запросом Свердловского областного суда". СПС "Консультант+"

⁸ Постановление Конституционного суда РФ от 3 мая 1995 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности статей 220.1 и 220.2 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.А. Аветяна". СПС "Консультант+"

⁹ Е.А. Адзинова, О.Н. Кряжкова. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

¹⁰ Постановление Конституционного суда РФ от 3 мая 1995 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности статей 220.1 и 220.2 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.А. Аветяна". СПС "Консультант+"

¹¹ Постановление Конституционного суда РФ от 19 апреля 2010 г. N 8-П "По делу о проверке конституционности пунктов 2 и 3 части второй статьи 30 и части второй статьи 325 УПК РФ в связи с жалобами граждан Р.Р. Заинагутдинова, Р.В. Кудаева, Ф.Р. Фаизулина, А.Д. Хасанова, А.И. Шаваева и запросом Свердловского областного суда". СПС "Консультант+"

¹² Постановление Конституционного суда РФ от 20 февраля 2006 г. N 1-П по делу о проверке конституционности положения статьи 336 ГПК Российской Федерации в связи с жалобами граждан К.А. Инешина и Н.С. Никонова и ОАО "Нижнекамскнефтехим". СПС "Консультант+"

¹³ Адзинова Е.А., Кряжкова О.Н. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

¹⁴ Постановление Конституционного суда РФ от 19 апреля 2010 г. N 8-П "По делу о проверке конституционности пунктов 2 и 3 части второй статьи 30 и части второй статьи 325 УПК РФ в связи с жалобами граждан Р.Р. Заинагутдинова, Р.В. Кудаева, Ф.Р. Фаизулина, А.Д. Хасанова, А.И. Шаваева и запросом Свердловского областного суда". СПС "Консультант+"

¹⁵ Особое мнение судьи Конституционного суда РФ Г.А. Гаджиева по делу о проверке конституционности пунктов 2 и 3 части второй статьи 30 и части второй статьи 325 УПК РФ в связи с жалобами граждан Р.Р. Заинагутдинова, Р.В. Кудаева, Ф.Р. Фаизулина, А.Д. Хасанова, А.И. Шаваева и запросом Свердловского областного суда, СПС "Консультант+"

¹⁶ Адзинова Е.А., Кряжкова О.Н. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

¹⁷ Постановление Конституционного суда РФ от 17 ноября 2005 г. N 11-П по делу о проверке конституционности части 3 статьи 292 АПК Российской Федерации в связи с жалобами государственного учреждения культуры "Дом культуры им. Октябрьской революции", ОАО "Центрнефтехимремстрой", гражданина А.А. Лысогора и Администрации Тульской области, СПС "Консультант+"

¹⁸ Адзинова Е.А., Кряжкова О.Н. Право на судебную защиту: регулирование и интерпретация // Конституционное и муниципальное право, 2006, N 7. СПС "Консультант+"

¹⁹ Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную защиту: Дисс. канд. юрид. наук. Самара, 2004. С. 8

ДОКТРИНАЛЬНЫЕ ПРЕДПОСЫЛКИ СОБЛЮДЕНИЯ ПРАВА КАЖДОГО НА "СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО" В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Установление в ряде международных правовых актов: в ст. 6 "Конвенции о защите прав человека и основных свобод"¹; ст.10 "Всеобщей Декларации прав человека"²; ч.1 ст. 14 "Международного пакта о гражданских и политических правах"³, обязанности государств-участников соблюдать в гражданском судопроизводстве право каждого на "справедливое судебное разбирательство" свидетельствует о том, что международное сообщество признаёт указанное право одним из фундаментальных прав человека.

Право на справедливое судебное разбирательство в приведенных выше международных правовых актах имеет примерно одинаковое содержание: "Каждый человек имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона"⁴. Данное установление относится, в том числе, и к гражданскому процессу, в котором при отправлении судом правосудия возникают вопросы, касающиеся соблюдения справедливости в гражданском судопроизводстве. По мнению Т.Г. Морщаковой, это, по сути, не требование разрешения материально-правового спора по справедливости, а требование именно обеспечения каждому справедливых процедур рассмотрения его конфликта⁵. Однако, сложно согласиться, что вынесение справедливого решения стоит как-то вне гражданского процесса, поскольку именно судебный акт является венцом рассмотрения гражданского спора, его конечным результатом. И здесь возникает проблема при ответе на вопросы: "Что понимать под справедливым судебным разбирательством и что означает принцип справедливости в гражданском (арбитражном) процессе?"; "Каким критериям должно соответствовать справедливое судебное постановление?".

Понимание ответов на поставленные вопросы требует научного подхода в изучении категории "справедливость" как в целом в правовой системе, так и в гражданском судопроизводстве в частности. Неопределенность критериев, по которым можно квалифицировать юридическое понятие "справедливость" в материальном праве, порождает еще большую неопределенность при определении юридического понятия "справедливость" в гражданском процессуальном праве. В настоящей статье сделана попытка показать взгляды ученых гуманитарных наук, частных научных мнений в науке гражданского процессуального права при определении критериев понятия "справедливый" применительно к гражданскому (арбитражному) процессу.

Для выяснения значений слов "справедливость"; "справедливый" обратимся к фундаментальному труду Владимира Ивановича Даля. В своем исследовании "Толковый словарь живого великорусского языка"

В.И. Даль определяет справедливость как: "Справедливость ж. состояние и свойство по прилаг., правда, правосудие"⁶. Под правосудием В.И. Даль определяет: "Правосуд м. правосудие ср. правосудность ж. правосудство ср. стар. правый суд, справедливый приговор, решенье по закону, по совести, или правда"⁷. Для понимания термина правосудие следует обратить внимание на термин "правосудный", определяемый как: "кто судит право, по правде; что содержит в себе правдивое, праведное суждение или приговор, или к сему относится"⁸. При этом термины "провосудить", "правосудствовать или -судничать", означают: "судить по всей правде, творить суд и правду, суд по правде, быть праведным судьей"⁹.

Относительно правды Даль В.И. дает следующее определение: "Правда ж. истина на деле, истина в образе, в благе"¹⁰. Слово правдивый определяется как: "Правдивый, не уклоняющийся от правды, на ней основанный"¹¹. Близкое по звучанию слово праведный, в пояснениях В.И. Даля имеет дополнительную смысловую нагрузку: "Праведный, оправданный житием, правдивый на деле, безгрешный"¹².

Фактически, В.И. Даль устанавливает взаимосвязи семантических полей слов справедливость; правда; истина; праведный; правый; правосудие, и, соответственно, смысл слова справедливость определяется через совокупность понятий, обозначенных указанными терминами.

Попробуем выделить критерии прилагательного "справедливый" сообразно его толкованию, приведенному в словаре В.И. Даля. "Справедливый" определяется как: "Справедливый, правильный, сделанный законно, по правде, по совести, по правоте"¹³. Во-первых, определим значение критерия "правильный", который означает "по правилам сделанный"¹⁴. Во-вторых, уясним содержание "сделанный законно", что означает "согласный с законом"¹⁵. Следует отметить, что слово "сделанный" в данном случае имеет как материальную составляющую, т.е. указание на конечный продукт деятельности либо действия, так и процессуальную составляющую, т.е. соблюдение определенного порядка осуществления действий. В третьих, уясним содержание критерия "сделанный по правде", что означает сделанный по истине на деле, в образе, в благе"¹⁶.

Следует отдельно проанализировать критерий "сделанный по правде". Из разъяснений, которые дает В.И. Даль, усматривается, что данный критерий представляет собой соблюдение совокупности требований, а именно, соответствие реальной действительности или имевшим быть место фактическим обстоятельствам; соответствие образу, т.е. соответствие виду, внешности, очертаниям объекта реального или идеального мира; соответствие добру, полезному, служащему к нашему счастью¹⁷. Думается, что указанное В.И. Далем соответствие "сделанного по правде" полезному, служащему к нашему счастью, согласуется с определением критериев справедливости Д. Роулза в его работе "Теория справед-

ливости" в части определения второго принципа справедливости: социальные и экономические неравенства должны быть устроены так, чтобы: (а) от них можно было бы разумно ожидать преимуществ для всех, и (б) доступ к положениям (positions) и должностям был бы открыт всем¹⁸.

В четвертых, содержание критерия "сделанный по совести" означает соответствие нравственному чутью или внутреннему сознанию добра и зла¹⁹. В пятых, содержание критерия "сделанный по правоте", в приведенном В.И. Далем церковном (теологическом) понимании, означает свойство невиновности, неповинности²⁰.

Таким образом, в русском языке содержание прилагательного "справедливый" в том понимании, которое дано в словаре В.И. Даля, можно уяснить опосредованно, через проявление совокупности ряда критериев, под которыми В.И. Даль понимает "верные признаки распознавания истины"²¹. Итак, оценочное понятие "справедливый" включает в себя следующие критерии: сделанный по правилам; соответствующий закону; соответствующий реальной действительности (имевшим быть место фактическим обстоятельствам); соответствующий виду, внешности, очертаниям объекта реального или идеального мира; соответствующий добру, полезному, служащему к нашему счастью; соответствующий нравственному чутью или внутреннему сознанию добра и зла; обладающий свойством невиновности и неповинности.

В отношении характеристики "справедливого" судьи В.И. Даль указывает: "Справедливый - человек, судья, творящий правдивый, праведный суд, идущий по всей правде, неподкупный"²².

Выявленное значение слова "справедливый", приведенное в словаре В.И. Даля, согласуется с определением, данным авторами толкового словаря русского языка С.И. Ожеговым и Н.Ю. Шведовой, которые понимали под "справедливым": 1) действующий беспристрастно; соответствующий истине; 2) осуществляемый на законных основаниях²³.

Приведенный анализ значения понятий "справедливость", "справедливый", свидетельствует о том, что в русском языке они характеризуют человеческие действия не только в простой жизни, но и напрямую связаны с правосудием, напрямую олицетворяемым с правдой и непогрешимостью. Совокупность критериев, через которые проявляются "справедливость"; "справедливый" в русском языке, думается, будет иметь значение для уяснения понятия "справедливый" применительно к гражданскому судопроизводству.

Проблемы справедливости в гражданском (арбитражном) процессе неоднократно освящались в трудах известных российских ученых-процессуалистов. При этом, затрагивались вопросы не только "справедливого" судопроизводства, но и "справедливого" судебного постановления, а также "справедливость" применяемого закона.

Относительно критериев, которым должно соответствовать справедливое судебное постановление, высказались в своей статье "Категории справедливости в советском гражданском процессуальном праве. Материальное право и процессуальные средства его защиты" Н.А. Чечина и А.И. Экимов. Несправедливость судеб-

ного решения, по их мнению, возможна в следующих случаях: "1. Если норма, которая применяется судом, является несправедливой. 2. Если судом была избрана "не та" норма права. 3. Если суд не установил в необходимой степени обстоятельства дела. 4. Если юридическая норма, хотя и была избрана правильно, но неверно истолкована"²⁴. С подобным широким толкованием понятия "справедливость" не согласился А.Т. Боннер, поскольку по существу почти полностью стирается грань между понятиями законности и справедливости²⁵. В своей монографии "Законность и справедливость" А.Т. Боннер высказал мнение, что категория справедливости крайне необходима для уточнения отдельных характеристик судебных постановлений в тех случаях, когда решение суда либо по существу, либо по форме соответствует требованиям закона. Учитывая приведенное условия, А.Т. Боннер указывает три случая, когда решение должно быть признано несправедливым: "1. Во-первых, это ситуация, когда суд не мог вынести справедливого решения, в связи с тем, что сама норма права в той или иной части несправедлива. 2. Другим видом несправедливости судебного решения следует признать ситуацию, когда в рамках закона суд не нашел наиболее оптимального, применительно к особенностям конкретного случая, варианта разрешения дела. 3. И, наконец, третьим случаем вынесения несправедливого судебного решения нужно признать вариант, когда оно соответствует рассчитанной на данный случай правовой норме, однако вынесено без учета других положений отрасли права..."²⁶.

В выводе А.Т. Боннера относительно справедливости судебного решения: "Справедливым же в рамках закона может быть признано единственно возможное в конкретном случае, наиболее оптимальное, разумное и гуманное решение. Оно может быть найдено на базе правильного установления обстоятельств дела, их верной правовой и социальной оценки и истолкования конкретной правовой нормы в системе других норм данной отрасли права, а при необходимости - и всего права в целом"²⁷ фактически установлены критерии, по которым "справедливое" решение можно отличить от "несправедливого".

Отчасти Фокина М. повторяет правовую позицию А.Т. Боннера, когда в своей статье указывает, что решение по делу будет законным и обоснованным и справедливым только тогда, когда к правильно установленным фактическим обстоятельствам дела будут правильно применены нормы права²⁸.

При определении "справедливости" судебного решения ряд учёных учитывают такое сложное понятие как "судейское усмотрение". Например, Папкова О.А. относит юридическое значение справедливости с нормами-целями, установленными Конституцией РФ, при применении судейского усмотрения в случаях, когда законодатель делает ссылку на справедливость как на нравственную категорию. Так, она указывает, что если суд при правильном установлении обстоятельств дела применяет правовую норму, предназначенную для регулирования спорных правоотношений, то это не всегда означает справедливость решения, поскольку примененная норма может не соответствовать принципам, смыслу

и содержанию права, выраженным в Конституции РФ и других, не противоречащих ей законах²⁹.

В соответствии с правовой позицией Г.А. Жилина решение суда может быть законным, но не справедливым в правовом понимании, и наоборот³⁰. Данный проблемный вопрос встает в концепции позитивистского правового понимания, в соответствии с которой любая правовая норма, принятая государством, признается частью права. Однако, существует другая точка зрения, когда к праву следует относить нормативные правовые акты, соответствующие смыслу и содержанию права как общеобязательной формы равенства, свободы и справедливости, тогда справедливость представляется внутренним свойством права, и данный проблемный вопрос теряет смысл³¹.

По данной проблеме в своей докторской диссертации высказался В.М. Жуйков и ввел понятие "правового закона": "Правовым законом может признаваться только такой закон, который отвечает целям и задачам, определенным Конституцией РФ. Образно говоря, правовой закон - это закон, возведённый в степень нравственности, разумности и справедливости"³². Думается, что позиция В.М. Жуйкова, выраженная в его диссертации, когда он указывает, что Конституция РФ "...обязывает законодателя издавать, а суды - применять только правовые законы"³³, устанавливает одну из основ соблюдения права каждого на справедливое судебное разбирательство.

Относительно определения критериев "справедливости" гражданского судопроизводства высказывали свои частные мнения известные ученые-процессуалисты.

Например, в соответствии с мнением Ю.А. Поповой непременным условием гарантии законности и справедливости всего гражданского судопроизводства по любому гражданско-правовому спору является правильное определение лиц, участвующих в деле³⁴.

Небесспорными представляются суждения Фокиной М. относительно справедливости гражданского судопроизводства. Фокина М. считает, что наличие процессуальных льгот исключает равноправие сторон и затрудняет реализацию состязательного начала в гражданском судопроизводстве, а доказательственные презумпции, процессуальные фикции, иммунитеты и финансовые льготы создают наиболее благоприятные условия для защиты интересов отдельных категорий истцов. При этом, по мнению М. Фокиной, различная правовая регламентация правового статуса истца и ответчика ориентирует суд на защиту прав и интересов только одной стороны, что является нарушением принципа социальной справедливости³⁵. По сути, Фокина М. ставит под сомнение тот факт, что право, в том числе и гражданское процессуальное, исходя из понимания социальной справедливости, призвано отчасти компенсировать изначально неравенство сторон. В гражданском процессуальном праве это осуществляется путем неравного распределения между сторонами по делу бремени доказывания, например, в отношениях между потребителем и исполнителем, в трудовых правоотношениях, в публичных правоотношениях и т.д. Таким образом, в доктрине имеются различные подходы к пониманию реализации "социальной справедливости" в гражданском судопроизводстве.

Проблемные вопросы: "категория справедливости в гражданском и арбитражном процессах; юридическая справедливость в гражданском и арбитражном судопроизводстве" исследовала в своей работе "Усмотрение суда" Папкова О.А. В своих выводах она указывает, что примененная норма может не соответствовать принципам, смыслу и содержанию права, выраженным в Конституции РФ и других, не противоречащих ей законам³⁶. Интересна ее позиция, которая определяет справедливость как специальный предел выбора при осуществлении судьейского усмотрения. В своей работе "Усмотрение суда" Папкова О.А. дает определение справедливости: "...поиск определения справедливости как исторически обусловленного измерения социального факта, представляющего собой форму истинного соотношения меры свободы и равенства в человеческих отношениях"³⁷.

Г.А. Жилин в своей статье "Понятие целевых установок в гражданском судопроизводстве"³⁸ справедливо указывает, что рассмотрение дела в соответствии с требованиями права означает и справедливое его рассмотрение, поэтому сформулированная в ст. 2 ГПК задача правильного рассмотрения дела как более широкое понятие включает в себя и требование справедливости гражданского судопроизводства. Однако трудно согласиться с его выводом, что не следует специально формулировать в процессуальном законодательстве требование справедливости в качестве самостоятельной целевой установки, как это, например, предлагал И.М. Зайцев³⁹. Думается, что мнение А.Т. Боннера, высказанное в его статье "Законность и справедливость в правоприменительной деятельности", когда он указывает, что правосудие по гражданским делам должно обеспечивать именно правовую, а не какую-либо иную справедливость⁴⁰, свидетельствует как раз о необходимости законодательного закрепления принципа справедливости в гражданском судопроизводстве.

В гражданском процессе при разрешении ряда вопросов законодатель прямо указывает на необходимость учета судом требований разумности и справедливости, например, ст.ст. 91, 92, 99, 100, 128 ГПК РФ. Аналогичные нормы имеются и в арбитражном процессе. Объективным критерием их справедливого правоприменения выступает само право, концентрированно выраженное в его принципах, требованиях, смысле и содержании. И здесь возникает проблема справедливого судьейского усмотрения. По мнению Г.А. Жилина, все это в судебной практике при рассмотрении гражданских дел не может не вызывать серьезных трудностей, связанных прежде всего с тем, что справедливость, разумность и целесообразность, как правовые явления вытекают из объективных требований права, но при толковании юридической нормы судья не может не исходить из своего правосознания, в том числе и из субъективных представлений о содержании названных категорий⁴¹.

В данном случае нельзя не отметить положения диалектического материализма в части определения сознания бытием. Ведь в каких условиях, созданных государством, будет он (судья) работать, такое и будет формироваться у него правосознание, которое несомненно будет зависеть от независимости самого судьи. То, что это

напрямую связано с гражданским процессом, указывал в своей статье "Истина как проблема судебного права" ещё Э.М. Мурадян, который связывал возможность реализации принципа состязательности в гражданском судопроизводстве, в том числе, и со справедливостью, непредвзятостью судей⁴².

В диалогах второго "круглого стола", состоявшегося 02.03.09г. в Москве на тему: "Верховенство права как основной фактор, обеспечивающий единство правоприменения" ряд российских и зарубежных ученых высказались по поводу справедливости гражданского судопроизводства.

Так, Мерия Норос (заместитель начальника отдела международных дел Министерства юстиции Финляндии) выразил мнение: "Применительно к Гаагским конвенциям очень просто можно сказать, что вручение документов - это как первый шаг к справедливому судебному процессу, к правосудию. Без вручения, мы знаем, судопроизводство не начинается и не имеет значения"⁴³.

На указанном выше "круглом столе" Тамара Георгиевна Морщакова высказала правовую позицию, в соответствии с которой вопросы справедливого судебного разбирательства связаны, в том числе, и с проблемой независимости судей: "Суд - это независимый суд, правосудие - это справедливое правосудие. А не какое-нибудь другое, названное этим словом"⁴⁴. Сделав подробный анализ объективной реальности, в которой существует судья: "Три года судью, как у нас любит говорить судья Конституционного Суда, Гадис Абдуллаевич Гаджиев, подвергают "рихтовке". Он учиться быть таким, как надо, подходить по всем параметрам. Ноги длинные, значит, ноги надо подгибать. Голова мешает, значит, голову надо наклонять. Это происходит. И за это время он учится ценности послушания"⁴⁵, - Тамара Георгиевна утверждает, - Я для того все это говорю, чтобы прийти к простому выводу: власть не создала условий для независимого правосудия у нас"⁴⁶. Данный вывод имеет для и для науки, и для правоприменительной практики, прежде всего, практическое значение, а именно, указывает теоретические основания для нормативного изменения организационных условий подготовки судебных кадров, подбора, назначения на должность судьи, назначения на должность председателя районного суда, необходимости организационных изменений работы квалификационных коллегий судей и т.д., в целях выполнения конституционных и международно-правовых требований по созданию действительно независимого суда.

В своей докторской диссертации В.М. Жуйков напрямую не говорит о справедливости гражданского процесса, однако, указанная выше его правовая позиция, касающаяся применяемого судом закона: "суд должен не только истолковывать закон, но и оценить его на предмет соответствия Конституции РФ, общепризнанным принципам и нормам международного права, которые имеют над ним приоритет, чтобы в тех случаях, когда законодатель принял закон с их нарушением, воспрепятствовать реализации его воли, отказав в применении такого закона"⁴⁷, по сути, устанавливает один из критериев справедливости отправления правосудия в гражданском судопроизводстве.

В своей работе "Верховенство права и конституционные основы единообразия судебного правоприменения" Т.Г. Морщакова поднимает проблему судебной системы России, выражающуюся в различных подходах Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ по вопросам неприменения судами нормативно-правовых актов, не соответствующих Конституции. В связи с правовой позицией ВС РФ, выраженной в Постановлении №8 от 31.10.1995г. "О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия", согласно которой любой суд, обнаружив противоречие закона Конституции, вправе дисквалифицировать его, Тамара Георгиевна указывает, что остается открытым вопрос о том, насколько оценка закона как противоречащего Конституции значима за пределами данного дела, в котором закон (как неконституционный) не был применен судом, и может ли она быть признана обязательной для других судов⁴⁸. Т.Г. Морщакова выражает мнение, что "суд не может и не должен подчиняться неконституционному закону, но он не вправе оставить открытым вопрос о судьбе закона"⁴⁹, которое согласуется с правовой позицией КС РФ, выраженной в Постановлении КС РФ от 16 июня 1998 года: "Отказ от применения в конкретном деле закона, неконституционного с точки зрения суда, без обращения в связи с этим в Конституционный Суд Российской Федерации, противоречил бы и конституционным положениям, согласно которым законы действуют единообразно на всей территории Российской Федерации (ст.4, 15 и 76), и в то же время ставил бы под сомнение верховенство Конституции Российской Федерации, так как оно не может быть реализовано, если допускается разноречивое толкование различными судами конституционных норм"⁵⁰.

Проанализировав указанную выше системную проблему правоприменения, Т.Г. Морщакова формулирует принцип "справедливого правосудия": "Этот принцип справедливого правосудия, закрепленный в международном и национальном конституционном праве (ст. 47, 118, 120, 128 Конституции РФ), как и в отраслевом законодательстве, подразумевает законодательное определение не только территориальной и инстанционной, но, прежде всего, предметной подсудности дел в широком её смысле, включая разграничение компетенции между судами различного вида юрисдикции"⁵¹.

Из приведенных частных мнений ученых процессуалистов можно сделать вывод, что "право на справедливое судебное разбирательство" касается не только судебной процедуры, но и судебного постановления, и "справедливого" закона.

Думается, что не последнюю роль в соблюдении права на справедливый суд играет способ толкования судом применяемой правовой нормы. По словам В.Д. Зорькина, спор о смысле норм - это спор о конкретной действительности и право не может быть оторвано от исторического и культурного состояния общества...⁵². Не представляется возможным считать, что право каждого на справедливый суд будет соблюдено, если суд при толковании норм права не будет исходить из принципа верховенства права, и основываться на выявлении смысла, логики и взаимосвязи применяемой правовой нормы с установлениями Конституции, общепризнанными принци-

пами международного права. Понимание и соблюдение права каждого на справедливое судебное разбирательство в гражданском судопроизводстве должно происходить не произвольно, а исходя из принципов, смысла и содержания права. В правоприменительной практике, при соблюдении права каждого на справедливое судебное разбирательство, судья обязан обращаться к своему сформированному на основе принципа верховенства права "нравственному чутью" или внутреннему сознанию добра и зла. По данной проблеме справедливого правоприменения высказался в своей работе "Руководство к толкованию и применению законов. Для начинающих юристов" дореволюционный русский учёный процессуалист проф. Е.В.Васьковский. Он указывал: "из двух одинаково возможных смыслов нормы... отдавать предпочтение тому, при котором норма представляется более справедливой..."⁵³.

Анализ доктрины позволяет вывести критерии, по которым можно судить о соблюдении или несоблюдении судом права каждого на справедливое судебное разбирательство в гражданском судопроизводстве:

1. непрерывная оценка судом применяемого закона на соответствие его Конституции, общепризнанным принципам международного права, международным договорам, заключенным Россией, и, соответственно, неприменение судом "неправового" закона с одновременным определением его судьбы путем соответствующего запроса в Конституционный Суд РФ;

2. правильное установление судом фактических обстоятельств дела;

3. правильная юридическая квалификация судом обстоятельств дела;

4. правильное, исходя из требований принципа верховенства права, толкование судом применяемой правовой нормы;

5. применение судом оптимального варианта разрешения гражданского спора;

6. комплексный учет судом всех положений отрасли права (и права в целом) при вынесении решения;

7. правильное определение судом лиц, участвующих в деле;

8. независимость и непредвзятость судей;

9. правильное, исходя из принципа верховенства права, осуществление судьейского усмотрения;

10. правильное определение подсудности и подведомственности при рассмотрении гражданского дела;

11. надлежащее вручение документов по делу лицам, участвующим в деле.

Анализ доктрины позволяет сделать выводы, что выполнение судами обозначенных доктриной критериев соблюдения права на справедливое судебное разбирательство невозможно без обеспечения законодательной и исполнительной ветвями власти соответствующих организационно-правовых условий деятельности судов. Во-первых, это обеспечение государством условий по созданию действительно независимого и беспристрастного суда: подбор, подготовка судейских кадров, назначение на должность судьи, прекращение полномочий судьи, деятельность квалификационных коллегий судей и т.д. Во-вторых, материальное обеспечение судей, которое представляется в силу их статуса, является явно не-

достаточным. Думается, это достаточно глубокий вопрос, который требует серьезной работы, в целях исключения даже намека на какую-либо зависимость судебной власти от чьей либо воли, кроме воли народа, изложенной в Конституции РФ. В-третьих, осуществление комплекса мероприятий по приведению в соответствие с требованиями Конституции существующей судебной системы в действительно единую судебную систему. Проблема единой судебной системы напрямую связана с единством правоприменительной практики и правильного, исходя из требований принципа верховенства права, единого толкования правовых норм.

Право на справедливое судебное разбирательство тесно связано с идеей "социальной справедливости". Сравнивая критерии справедливого, как они выражены в толковом словаре великого русского языка В.И.Даля, с критериями справедливого в доктрине, можно увидеть их смысловую идентичность, и, думается, при разрешении правовых коллизий следует согласиться со словами А.Т. Боннера: "...чувство справедливости и в наше время должно помогать суду при разрешении сложных правовых вопросов"⁵⁴.

Значение научной доктрины для правовой системы России трудно переоценить. Спустя четыре месяца после проведения, указанного выше, 02.03.09г. в Москве "круглого стола", на котором Т.Г. Морщакова выразила своё критичное мнение относительно независимости суда, вероятно законодатель "услышал" прозвучавшую критику, и, соответственно, были внесены соответствующие изменения. Так, Федеральным законом от 17.07.2009 N 157-ФЗ была лишена юридической силы ч.2 ст. 11 Закона РФ от 26.06.1992 N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации", которая устанавливала назначение впервые на должность судьи федерального суда сроком на три года, по истечении которого он может быть назначен на ту же должность без ограничения срока полномочий до достижения им предельного возраста пребывания в должности судьи.

Таким образом, мнения учёных-правоведов и сейчас оказывают значительное влияние на формирование правильного правосознания всего юридического сообщества; на укрепление принципа верховенства права в нашем государстве, и, в конечном счёте, способствуют соблюдению права каждого на справедливое судебное разбирательство в гражданском судопроизводстве.

ИСПОЛЬЗУЕМЫЕ ИСТОЧНИКИ

Литература:

1. Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009.

2. Боннер А.Т. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб.: Издательство Дом С.-Петербур. Гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та. 2005.

3. Васьковский Е.В. "Руководство к толкованию и применению законов. Для начинающих юристов". М., 1913. с. 96-97.

4. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004.

5. Джон Роулз "Теория справедливости", перевод с английского, Издательство Новосибирского университета, 1995.

6. Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Городец, 2000. с.26-27.

7. Жилин Г.А. Статья: Понятие целевых установок в гражданском судопроизводстве. ("Журнал российского права", N 6, 1998)

8. Жуйков В.М. Теоретические и практические проблемы конституционного права на судебную защиту. Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. М., 1997. с.29.

9. Зайцев И.М. Целевые установки гражданского судопроизводства // Проблемы реформы гражданского процессуального права и практики его применения. Свердловск, 1990.

10. Кутафин О.Е., Лебедев В.М., Семигин Г.Ю. "Судебная власть в России: История, документы" (в 6 т.т.). М.: Мысль. 2003. Т. 1: Начала формирования судебной власти. Т. 2: Период абсолютизма. Т. 3: От Свода законов к судебной реформе 1864 г.

11. Мурадян Э.М. Истина как проблема судебного права. М.: Юрист, 2004. С. 60 - 61.

12. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999.

13. Папкова О.А. "Усмотрение суда" "Статут", 2005 (информационная правовая система "Консультант +").

14. Попова Ю.А. Судопроизводство по делам, возникающим из публично-правовых отношений (теоретические проблемы). Краснодар, 2002. С. 90. (информационная правовая система "Консультант +").

15. Фокина М. Статья: Система Целей доказывания в гражданском и арбитражном процессе. Общие положения ("Арбитражный и гражданский процесс", 2006, N 4) ("Арбитражный и гражданский процесс", 2006, N 5).

16. Чечина Н.А., Экимов А.И. Категории справедливости в советском гражданском процессуальном праве. Материальное право и процессуальные средства его защиты. Межвузовский тематический сборник. - Калинин: Изд-во Калинин. ун-та, 1981. - С. 14-20 С.

Международные нормативно-правовые акты.

1. "Конвенция о защите прав человека и основных свобод", (Заклучена в г. Риме 04.11.1950), (с изм. и доп. от 19.03.1985), Собрание законодательства РФ. 18 мая 1998 г. N 20. Ст. 2143;

2. "ВСЕОБЩАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА" (Принята 10.12.1948 Генеральной Ассамблеей ООН), Российская газета. 1995. 5 апреля;

3. "МЕЖДУНАРОДНЫЙ ПАКТ О ГРАЖДАНСКИХ И ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРАВАХ" (Принят 16.12.1966г. Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН), Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII.- М.,

1978. С. 44 - 58.

Постановления высших судебных инстанций России.

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.1998 N 19-П "По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации".

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 N 8 (ред. от 06.02.2007) "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия".

Интернет-ресурсы

1. сайт <http://lib.rus.ec/b/105621/read> (28.08.10г., 18ч. 21м.) В.И. Даль. Толковый словарь живого великорусского языка.

Ссылки

¹ "Конвенция о защите прав человека и основных свобод", (Заклучена в г. Риме 04.11.1950), (с изм. и доп. от 19.03.1985), Собрание законодательства РФ. 18 мая 1998 г. N 20. Ст. 2143.

² "ВСЕОБЩАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА" (Принята 10.12.1948 Генеральной Ассамблеей ООН), Российская газета. 1995. 5 апреля.

³ "МЕЖДУНАРОДНЫЙ ПАКТ О ГРАЖДАНСКИХ И ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРАВАХ" (Принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН), Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII.- М., 1978. С. 44 - 58.

⁴ Часть 1, статьи 6 "Конвенции о защите прав человека и основных свобод", (Заклучена в г. Риме 04.11.1950), (с изм. и доп. от 19.03.1985), Собрание законодательства РФ. 18 мая 1998 г. N 20. Ст. 2143.

⁵ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Моршакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.88

⁶ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004. с.583.

⁷ С сайта <http://lib.rus.ec/b/105621/read> (28.08.10г., 18ч. 21м.) В.И. Даль. Толковый словарь живого великорусского языка.

⁸ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004. с.473

⁹ С сайта <http://lib.rus.ec/b/105621/read> (28.08.10г., 18ч. 21м.) В.И. Даль. Толковый словарь живого великорусского языка.

¹⁰ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004. с.473

¹¹ См. там же. с.473

¹² См. там же. с.473

¹³ См. там же. с.583

¹⁴ См. там же. с. 473

¹⁵ См. там же. с.218.

¹⁶ См. там же с.473.

¹⁷ См. там же. с.78

¹⁸ Джон Роулз "Теория справедливости", перевод с английского, Издательство Новосибирского университета, 1995, с.66.

¹⁹ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка:

Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004, с.572.

²⁰ См. там же. с.473.

²¹ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: Избранные статьи. Под ред. Л.В. Беловинского - М.: ОЛМА-ПРЕСС; ОАО ПФ "Красный пролетарий", 2004, с.273.

²² См. там же. с.583.

²³ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1999. С. 757.

²⁴ Чечина Н.А., Экимов А.И. Категории справедливости в советском гражданском процессуальном праве // Материальное право и процессуальные средства его защиты. Межвузовский тематический сборник. - Калинин: Изд-во Калинин. ун-та, 1981. - С. 14-20 С. 19.

²⁵ Боннер А.Т. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб.: Издательство Дом С.-Петербург. Гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербург. гос. ун-та. 2005. "Законность и справедливость в правоприменительной деятельности". с.521.

²⁶ Боннер А.Т. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб.: Издательство Дом С.-Петербург. Гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербург. гос. ун-та. 2005. с. 526.

²⁷ См. там же. с. 523.

²⁸ Фокина М. Статья: Система Целей доказывания в гражданском и арбитражном процессе. Общие положения ("Арбитражный и гражданский процесс", 2006, № 4; № 5).

²⁹ Папкова О.А. "Усмотрение суда" "Статут", 2005 (информационная правовая система "Консультант +").

³⁰ Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Городец, 2000. с.26-27.

³¹ Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Городец, 2000. с.26-27.

³² Жуйков В.М. Теоретические и практические проблемы конституционного права на судебную защиту. Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. М.: МГЮА, 1997. с.29.

³³ См. там же. с.29.

³⁴ Попова Ю.А. Судопроизводство по делам, возникающим из публично-правовых отношений (теоретические проблемы). Краснодар, 2002. С. 90. (информационная правовая система "Консультант +").

³⁵ Фокина М. Статья: "Система Целей доказывания в гражданском и арбитражном процессе. Общие положения". ("Арбитражный и гражданский процесс", 2006, №4; №5).

³⁶ Папкова О.А. "Усмотрение суда" "Статут", 2005 (информационная правовая система "Консультант +").

³⁷ Папкова О.А. "Усмотрение суда" "Статут", 2005 (информационная правовая система "Консультант +").

³⁸ Жилин Г.А. Статья: "Понятие целевых установок в гражданском судопроизводстве". ("Журнал российского права", № 6, 1998).

³⁹ Зайцев И.М. "Целевые установки гражданского судопроизводства. Проблемы реформы гражданского процессуального права и практики его применения". Свердловск, 1990. С. 15.

⁴⁰ Боннер А.Т. Законность и справедливость в правоприменительной деятельности. М.: Российское право. 1992. С. 82.

⁴¹ Жилин Г.А. "Понятие целевых установок в гражданском судопроизводстве" "Журнал российского права", 1998, № 6.

⁴² Мурадян Э.М. Истина как проблема судебного права. М.: Юрист, 2004. С. 60 - 61.

⁴³ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.255.

⁴⁴ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.237.

⁴⁵ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Междуна-

родная коллективная монография". М.: Статут, 2009. с.230.

⁴⁶ См. там же. с.228.

⁴⁷ Жуйков В.М. Теоретические и практические проблемы конституционного права на судебную защиту. Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. М.: МГЮА, 1997. с.32.

⁴⁸ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.314.

⁴⁹ См. там же. с.314.

⁵⁰ Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.1998 N 19-П "По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации", "Вестник Конституционного Суда РФ", 1998, N 5.

⁵¹ Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.316.

⁵² Авторский коллектив: Е.В. Новикова; А.В. Наумов, А.Г. Федотов, А.В. Рахмилович, Т.Г. Морщакова, В.Ф. Яковлев, В.М. Жуйков, В.И. Лафитский. "Верховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Международная коллективная монография". М.: Статут, 2009. С.11.

⁵³ Васьковский Е.В. "Руководство к толкованию и применению законов. Для начинающих юристов". М., 1913. с. 96-97. (Боннер А.Т. "Законность и справедливость в правоприменительной деятельности" Избранные труды по гражданскому процессу. СПб.: Издательство Дом С.-Петербург. Гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербург. гос. ун-та. 2005. с.523).

⁵⁴ Боннер А.Т. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб.: Издательство Дом С.-Петербург. Гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербург. гос. ун-та. 2005. "Законность и справедливость в правоприменительной деятельности". с.523.

М.И. Фёдоров - адвокат, преподаватель Воронежского экономико-правового института, член Союза писателей России

НА НАС ШЛО ВСЁ ЖЕЛЕЗО ЕВРОПЫ!

В преддверии 9 мая 2010 года воронежский писатель и адвокат, автор нашего журнала Михаил Фёдоров встретился с Героем Социалистического труда, лауреатом Ленинской премии, участником Великой Отечественной войны, известным поэтом Егором Исаевым. Разговор с Егором Александровичем, мысли одного из старейших русских литераторов о войне, о нашей памяти в год юбилея Великой Победы представляют, несомненно, большой интерес.

Михаил Фёдоров: *Егор Александрович! Скоро 65 лет Победы в Великой Отечественной войне. Каково Ваше восприятие этих 65-ти дат?*

Егор Исаев: Мое восприятие? А восприятие, что это не только 65 дат. Моё восприятие войны оно и было и остаётся восприятием войны. 65 дат, праздник, всё это к месту и все это не очень к месту. Когда уж слишком много помпеза, я начинаю себя чувствовать неловко. 65 лет Победы! Американцев, англичан и французов пригласили на парад. Ну а хочется спросить, а почему не пригласить югославов? Ведь Европа почти не сопротивлялась Гитлеру. В начале. Почти не сопротивлялась. Надо больше поражаться не столько нашей победой на фронтах, а цене: жизням миллионов, которых мы положили на алтарь Победы. Надо поражаться, как мы вообще победили. Мы победили всей страной! Всем нашим народом. Всей нашей экономикой. Всем политическим строем. Вот чему надо поражаться.

На нас шло всё железо Европы!

Всё!!!

Старой Европы...

Да минус еще наши потери Донбасса, Кривого Рога, промышленных центров всей нашей вообще Западной Российской Европы. Если уж говорить по направлению. И поражаться, откуда у нас появилось такое железо. Такая броня. Магнитка. Откуда? Это не только даты... Активного сопротивления фашизму в Европе не было. Вот так надо сказать прямо. Не было. В начале. Это сопротивление началось с линии Сталинграда. Да, было определенное сопротивление Англии. Ее мощи и технической, и мужество ее народа, но ведь в Англии был Ламанш. А у нас не было Ламанша! Вот чудо! Надо поражаться, удивляться и благодарить время, и благодарить тех людей, которые уже почти век в нашей земле, за то, как они все это сделали.

Михаил Фёдоров: *Мне кажется, зря умалчивают, многое умалчивают. Умалчивают о Верховном главнокомандующем. Какой бы то ни было, он-то был.*

Егор Исаев: Вот видишь, это наша история. А то получается, мы победили без руководства. Какого врага и без руководства. У нас не было главнокомандующего, это всё равно, что не было руководителя государства. В Англии не было Черчилля, Рузвельта в Америке, не было де Голля во Франции, который организовал сопротив-

ление и вместе с союзниками ударил.

Михаил Фёдоров: *Егор Александрович, и все-таки, что такое для Вас 65 дат?*

Егор Исаев: Опять 65 дат! Это не даты. Это 65 лет живой ежедневно-секундно-годово-вечной памяти. 65 лет! Даты - это не договорено. Даты не имеют своё лицо. Ты понимаешь, вот есть лицо у памяти о добрых поступках, у воистину вечной памяти. И вот 65 этим годам и будущим секундам, минутам, месяцам, годам, столетиям мы должны отнестись с ВЕЧНОЮ ПАМЯТЬЮ!

Вот мое отношение. Это больше, чем праздник. Это надо не просто праздновать, это всегда переживать. Всегда думать об этом. Вот какая победа? За этой победой стоит сорок миллионов убиенных. И каждый, каждая единица имела свое лицо, имела свою жизнь. Вот и нужно проникнуться этой памятью. Этой памятью проникнуть в будущее поколение. Чтобы человечество не ушло к своему концу. Если мы проникнемся этой памятью, мир будет спасен.

Михаил Фёдоров: *Егор Александрович! Вы заговорили о железе войны.*

Егор Исаев: Да. Видишь ли, есть закон брони. Вот, когда я был на Прохоровском поле, был там генерал армии Ротмистров, он командовал танковой армией во время сражения. Его сделали почётным гражданином Прохоровки... Так вот, его там люди окружили, а потом не поймешь, то ли тракторист, то ли еще кто: замасленный козырек, я чувствую - механизатор. Он на меня смотрит с прищуром, я на него, и спрашивает меня: "Служил?" Я: "Служил". "Ну, а где?" - "Начал под Смоленском" - "А ты знаешь, что такое броня?" Видимо, он танкистом был. В армии Ротмистрова. И в этом Прохоровском сражении участвовал. Ну а потом вернулся и здесь остался, он в селе живет. И теперь работал на этой земле: в фуфайке, и тем более видно, что ему пообщаться хочется и тем более тут его командарм. Так вот он: "А ты знаешь, что такое броня?" Я: "Конечно, знаю" - "А какой она должна быть?" - "Броня должна быть крепкой" - "Да, должна быть крепкой. Но перекрепчать нельзя" - "Толстой" - "Но перетяжелеть нельзя". И я его: "Ну а какой должна быть броня?" Он: "Глубокой".

Михаил Фёдоров: *Глубокой?*

Егор Исаев: Да. Я: "Ну, это ж тебе не колодец!" Он: "Когда броня тяжелая, на ходу сказывается, в маневре. Когда броня перекрепченная, она не пустит снаряд, а своими осколками убьет своего же танкиста, то есть расколется и убьет. А глубокая, снаряд застрянет, остановится". Я говорю: "Так как же делали броню?" Он: "Вот делали. Отольют башню, а потом на саму башню натягивают сетку и пропускают по ней особый ток". Но это было засекречено. Когда пропускают ток, он по сетке опускается в броню и получается кольчуга: кольцо связь в связь. Так вот, как мажут дранки. Так вот из этой проволоки и возникает эта глубина. Так вот, с глубиной не страшно. Вот я и подхожу к ответу на твой вопрос о "же-

лезе" войны. Нужно не перекрепчать, чтобы не развалилось на куски. Не перетяжелить, чтобы не задавились значительностью, тогда будет неспособность к маневру, нужна глубина!

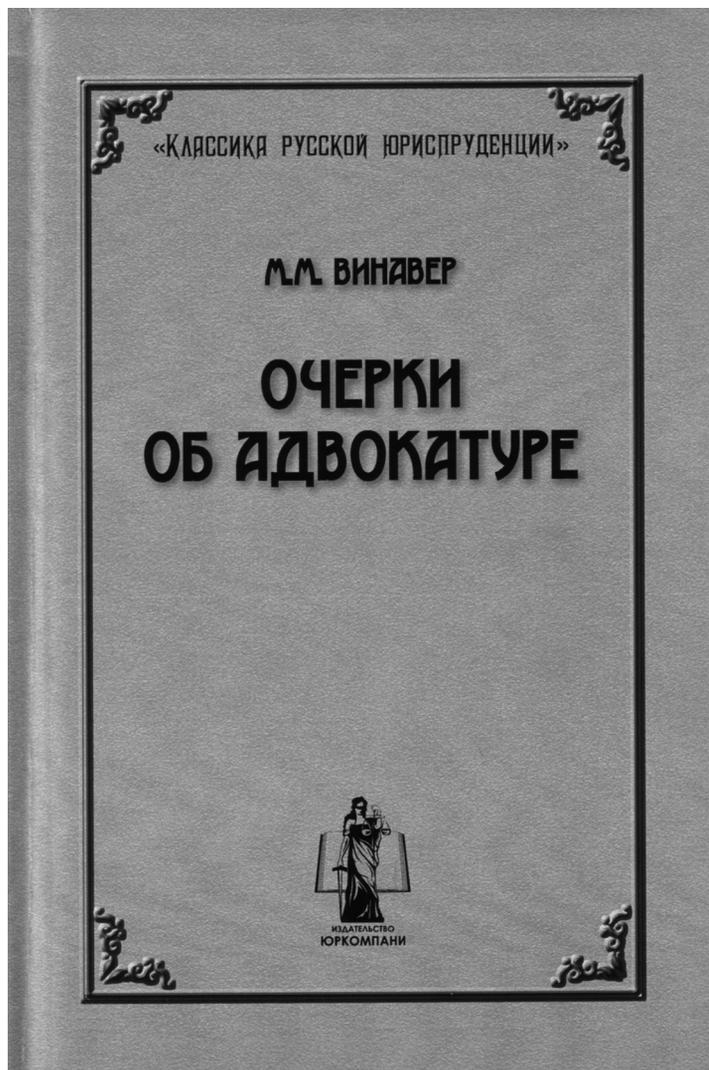
Михаил Фёдоров: *Вы говорите, там был Ротмистров.*

Егор Исаев: Да, я спрашиваю у Ротмистрова про его армию, а она доформировывалась, чинилась под Кантемировкой: "Ну а как же вы из-под Кантемировки на Прохоровку попали?" Ротмистров: "Звонит Сталин и спрашивает: как вы считаете, товарищ Ротмистров, когда вы можете успеть - а надо срочно! - когда вы можете передислоцировать танковую армию на Курскую дугу? Поездом, эшелонами или своим ходом?" Ротмистров: "Прошу дать мне время подумать". И он думает: "Ну да, поездом конечно быстрее, поставил танки на платформы и железной дорогой. А если взорвут мост?" Он у моста будет

стоять целую неделю, пока мост восстановят. А к сроку не поспеешь. И тогда он решил идти своим ходом. Надо только горячее приготовить и такое передвижение секретнее. Тут по расстоянию чуть подальше и подольше, но такого катастрофического опоздания быть не может, его армия в любом случае дойдёт. И его танки пришли вовремя. Тигры уже рвали нашу оборону в клочья, как танки Ротмистрова сходу вступили в бой. И сломали хребет фашистам.

Михаил Фёдоров: *Получается, не перекрепчать, не перетяжелить, знать глубину и иметь с полководческим талантом командующего.*

Егор Исаев: Ну а как же...



Винавер М.М.
Очерки об адвокатуре.
Серия "Классика русской юриспруденции".

Книга Максима Моисеевича Винавера "Очерки об адвокатуре" востребована сегодняшним днем, которым живет современная российская адвокатура. Адвокаты XXI века обязаны знать, чтить и черпать все самое лучшее из своего прошлого, чтобы развивать институт адвокатуры.

Книга будет интересна юристам, адвокатам, судьям, государственным служащим, студентам, аспирантам и преподавателям юридических вузов и факультетов, а также всем, кто интересуется вопросами дореволюционного состояния русской юриспруденции и традициями русской адвокатуры.

Сочинение М.М. Винавера "Очерки об адвокатуре" издано в соответствии с орфографическими нормами современного литературного русского языка, но с сохранением авторской пунктуации.

Издательство выражает искреннюю благодарность литературному редактору Елене Николаевне Петровой за помощь в подготовке текста книги к изданию и интеллектуальную поддержку в создании этой серии.

О.Д. Трушин - адвокат АПМО, член Союза писателей России

НА РЕЧКЕ СОРОКЕ

Много разных встреч подарила мне охота. Помогла научиться разбираться в людях, понимать их. Какие-то встречи забылись, выскользнув из памяти, а какие-то крепко-накрепко врезались в неё как, к примеру, вот эта, о которой я и хочу рассказать. Вроде бы и ничего особенного, повстречал в лесу человека, разговорились. Но есть в этой встрече своя особенная, без которой она и не состоялась бы.

Весна в тот год запаздывала. Словно взбеленившаяся девица на выданье никак не шла в объятия к месяцу апрелю. Холодила. Посыпала снеговыми дождями, играла холодными ветрами, душила пробуждающую природу крепкими ночными заморозками. По утру снег настился, и не отпуская до самого полдня. Каждый шаг по лесу был за версту слышен. Даже к вербному воскресенью молчала цветом верба, не добрый знак - весь год насмарку, - поговаривали в деревне.

Хоть и холод стоял, а весна всё одно день ото дня подтягивалась. Ночью мороз, а утром когда выглядывало солнце, просыпался в птичьей пении лес. Наперебой, словно соревнуясь между собой, барабанили по сушнякам пёстрые дятлы, где-то в глубине леса, устроившись на маковках самых высоких сухар, ворковали вяхири. Тянулись с юга гусиные караваны и на заснеженных болотах будили весну вернувшиеся с зимовок журавли. К полудню накрывала дали лёгкая сизая дымка и воздух дрожал от солнечного тепла и нежно фиолетовыми казались кроны берёз. Сорочье таскало в клювах хворост - подправляя старые, да выстраивая новые гнезда. Суетились воробьи, купаясь в лужах талого снега.

Холода крепко попрдержали вальдшнепиные тяги. Я упористо ходил каждый вечер на поляны, что теперь тянулись по мелколесью у речки Сороки, где некогда были раздольные сенокосные луга. И почти всегда возвращался домой порожний, вешал на вешалку не пригодившийся ягдташ, убирая ружьё до следующей вечерки. Я исправно ходил на тягу в надежде попасть под пролётного вальдшнепа. Но удача не шла мне в руки. Всё больше случалось так, что я вовсе не видел тянущего вальдшнепа. Высыпали звёзды, вырисовывался чёткой жёлтой нитью, словно выведенный изящным вальдшнепиным пером растущий месяц, вновь наступала ночь, и я уходил домой.

И в тот последний день охотничьего сезона я вновь пришёл к Сороке, чтобы уже проститься с ней до будущей весны или дай бог до осенней грибной поры. Неторопливо, по кладям перешёл речку Щуровку и, обходя малинник, спустился с бугра вниз. Ещё с самого раннего утра до полудня шёл дождь, и всё вокруг было вымочено им до нитки. С голых ветвей ольх наземь сыпались капли и оттого окружающий лес словно всхлипывал и стонал и было как-то по-особому зябко и промозгло.

До зорьки оставалось с час короткого апрельского предвечерья, и я решил пройтись верхом берегового вала чтобы несколько согреться.

На вершине высокой ольхи одиноко пел чёрный дрозд. Над поляной, стремительно цвиркая в полёте, промчал-

ся кем-то стронутый с болотной мочажины кулик-перевозчик. Воздух стыл и к ночи обещался лёгкий заморозок. В ельнике, что тянулся вдаль речки по правую сторону, где ещё кое-где белели островки "измятого" весной снега, пересвистывались рябчики. Я бы так незаметно и прошёл эту небольшую слегка вдающуюся в молодой березняк полянку, если бы не фигура охотника у большой одиноко растущей ольхи.

Меня заприметили намного раньше - выдали плотные кусты корьяжника, через которые я начал продираться, как только выбрался к Сороке и стал огибать ручеек-протоку. Под моими сапогами шуршала прошлогодняя примятая снегом, иссохшая трава. На голых мочажинах, разбросанных по поляне, цвела неприметная на первый взгляд пушица.

До начала тяги было чуть более получаса. У горизонта, провожая на покой солнце, разлилась малиновым цветом вечерка. Где-то у берегового отвала в бобровой плотине надрывно ойкал невидимый мне бекас.

Незнакомцем оказалась женщина. Моё появление тут нисколько не удивило её. А чего удивляться-то впрочем! Сразу было видно, что охотник. А вот она? Зачем тут? Что привело её сюда на берега заброшенной речки Сороки, на эти зарастающие лесным сором поляны. Кто она? Я никогда прежде её не встречал, хоть и хожу на это тяговое место каждую весну вот уже не один десяток лет.

- Не удивляйтесь, я тоже охотница, - встретила меня восклицанием незнакомка, понимая моё удивление и, по-видимому, стараясь опередить меня в вопросе.

- А ружьё? - выпалил я.

- Я душой охотница, - вновь промолвила она и, разрешая мне присесть рядом на иссохший берёзовый кряж, слегка подвинулась.

На вид ей было чуть больше сорока. Небольшого роста, с чёрными как смоль глазами. Одета по-лесному - в поношенной теплушке на запах. В брюках цвета хаки, да в полусапожках.

Я с нескрываемым удивлением разглядывал незнакомку. И нет, видимо, у неё страха нет перед лесом и наступающей ночью - ведь возвращаться-то придётся в полной темноте. Да и от деревни - версты четыре будет.

- Небось думаете как я тут оказалась?

Я кивнул головой.

Хорошо я эти места знаю. Вон там по речке, чуть левее, большие омота будут - с них частенько селезней поднимаешь, а вон там, ближе к большой излучине реки Щуровки, старые барсучьи норы.

- А вы давненько сюда приходите? - обратилась она ко мне.

- Каждую весну. Лучше здешних вальдшнепиных полянок во всей округе нет, - заметил я.

Ранний майский жук, грузно поднявшись с земли, наткнувшись на ольховую ветку, и словно оторвавшийся жёлудь, рухнул вниз, затерявшись в серости прошлогодней травы.

Моё внимание отвлекла малиновка, что перепархива-

ла в изломанном лосями кусту корьяжника и почему-то никак не хотела с него слетать. Она то слетала в самую гущу нижних ветвей, то вновь выпархивала наверх, суе-тилась, любопытничала, зорко и настороженно посматривая в нашу сторону, словно стараясь разобраться в том, кто мы такие и зачем тут оказались в столь поздний час. В глубине леса хрипло заворковал вяхирь и, прямо над нашими головами держа интервал, пересвистываясь, пронеслась стайка чирков.

Какое-то время мы вновь сидели молча, словно боясь своим разговором нарушить спокойствие апрельского вечера, думая каждый о своём. До начала тяги оставались считанные минуты. На лес наседали густые сумерки, и уже даль начинала сливаться одним единым чёрным пятном.

- Валешень, - нараспев, мягко произнесла она, смотря по-прежнему в глубину лесной вырубki, туда, где уже начинали садиться сумерки угасающего дня, - Он никогда не называл их полностью, а всегда вот так, ласково, с какой-то загадочностью в слове, перемешанной с искренним любопытством и трогательностью к этой птице. Ведь правда интересная птица? - обратилась она ко мне за ответом.

Я понял, что "им" она называет какого-то близкого ей человека. Но почему его нет рядом с ней? Вопрос личный и просто так его не задашь.

Над речкой, что была чуть в стороне от нас, над самыми верхушками кряжистых ольх протянул первый вальдшнеп.

- Что же вы сидите? Тяга началась? - словно очнувшись от глубокой думы, выпалила она. - Сейчас вернётся. Пройдёт над ближним берегом. Ступайте!

Я в какое-то мгновение подумал, что не отправься я сейчас же на то место, где только что протянул вальдшнеп, она сама ринется туда.

Поздний вечер спешно переходил в ночь. Смолкли певчие птицы. За Щуровкой в ельнике ухала неясить, и стонала какая-то неведомая мне ночная птица. Огромная луна выбралась над самыми маковками вершин ночного леса.

- Знаете, тогда был точно такой же вечер. С прохладцей, тихий, и луна была вот такая же, огромная, яркая в цвете, с морозным ободком.

- Да вы знаете, - вновь обратилась она ко мне, - я и о тяге впервые услышала от него, от мужа. Ярым вальдшнепником был! В первую нашу с ним совместную весну он взял меня на вечерку. Я ещё тогда противилась, - на какую ещё такую тягу ты меня тащишь? Он меня тогда почти силком привёл. Как раз вон там и стояли мы. И она показала рукой в ту сторону, где рос уже молодой берёзовый мелятник, прихвативший за десяток прошедших лет добрый угол лесной закрайки.

- Местечко-то было тогда чистое. Вальдшнепы как раз тянули над самой Сорокой, а затем, подворачивая на сторону, проходили над руслом Щуровки.

Незнакомка засмеялась.

- Я тогда частенько вальдшнепихой была, и моей задачей было шапку подкидывать, подманивая пролетающего кулика. Получалось. Муж хвалил. Сперва, правда, опаздывала немного, а потом, ничего, приновилась. Вальдшнеп при хорошем броске шапки-ушанки тянул прямо на меня.

- Надо же, тянул. Не летел, не пролетал, а именно тянул.

На какое-то мгновение она замолкала, пристально всматриваясь в густоту надвигающихся сумерек.

Пропустив за разговорами пару долгоносиков краем поляны, я так и не встал под тягу. Централка так и осталась незаряжённой и тихо стояла за моей спиной, прислонённая к ольхе.

- А вы знаете, вальдшнеп необычная птица. Словно не от мира сего. Скрытен. Загадочен. И глаза у него какие-то особенные, человечные, смотришь в них и словно растворяешься во взгляде. Да и в тяге своя загадка! Тянуть начинают, словно женихи на вечернюю гулянку выходят. Не правда ли? - От этих своих слов она смущённо улыбнулась.

Над лесом прохоркал невидимый вальдшнеп и резко смолк.

- Наверно, самочку заприметил и сел, - пояснила она. Смотришь на тянущего валешеня - словно огромный ночной бражник порхает.

Бывало, возьмёт меня на тягу, посадит рядом на стульчик-складень, а сам рядом стоит весь в ожидании тяги.

Смотрела я на мужа, на то, как он ожидал тяги, и всегда ему завидовала. Завидовала его страсти.

Четыре года тому назад погиб он у меня в автомобильной катастрофе. Судили потом того, кто сбил, да что толку, - к жизни-то моего Сашку уже не вернёшь. - Она замолчала, тяжело вздохнув. А потом добавила, - Вот и прихожу сюда каждый апрель. Приеду к родителям, а сама на вечерку сюда, словно к нему бегу, словно ждёт он меня тут.

Воздух резанул свистом промчавшийся чирочьей стайки.

Сумерки налегли, и ночная темень накрыла лес.

- Вот и ночь наступила, - произнесла незнакомка, - И нам пора к дому ближе.

В остановленном ручье старки, чавкая молодой порослью нюньки, копошилась ондатра. Заслышав наше приближение, она замолчала, а затем шумно ушла под воду. Вдалеке шумела перекатами старая бобровая плотина, ухала сова и, тревожно застрекотав, слетел с ели потревоженный нами чёрный дрозд.

Мы перешли речку по огромной ольхашине, удачно сваленной бобрами и зацепившей оба берега. Неспешно с полчаса, прошагав лесной тропкой, освещая себе путь фонариком, вышли в край поля, на той стороне которого мерцали яркие огоньки уличных фонарей.

- Прощайте. До следующей весны, - обратилась ко мне моя попутчица. А спустя минуты по полю в кромешной темноте слышались удаляющиеся шаги, да мелькал лучик её фонаря.

Немного постояв, побрёл и я ближе к дому, прижимаясь к лесу, обходя стороной деревню и выправляя свой путь на старую лесную дорогу. Спустя ещё полчаса был и я дома.

Всю дорогу до дому я думал об этой встрече. Надо же, даже имени незнакомки не спросил. Словно и не было её со мной в этот тяговый вечер.

А всё же, как же нужно любить человека, чтобы вот так храня память о нём, каждую весну приходиться на то место, где были счастливы вместе. Прийти и зная, что ты тут одна, просто-напросто под хорканье и цыканье вальдшнепов скоротать вечерку и возвратиться домой словно со свидания, с дорогой сердцу встречи...