



ПРАВО НА ЖИЗНЬ, ЗДОРОВЬЕ И СОБСТВЕННОСТЬ

Монография

Новосибирск
2013

УДК 34
ББК 67
П 68

Рецензенты:

Андреева Л.А., канд. юрид. наук, доц. кафедры экономико-управленческих и правовых дисциплин филиала Российского государственного гуманитарного университета, г. Великий Новгород;

Калпинская О.Е., канд. юрид. наук, доц., зав. кафедры уголовного права и криминологии Новгородского государственного университета имени Ярослава Мудрого.

Авторы: Л.А. Андреева (предисловие); В.В. Батин (Гл. 6); К.В. Дядюн (Гл. 2); В.Г. Куранов (Гл. 1); П.П. Ланг (Гл. 5); П.В. Фадеев (Гл. 3); Л.А. Чердакова (Гл. 4).

П 68 «Право на жизнь, здоровье и собственность». Коллективная монография; [под ред. Л.А. Андреевой]. Новосибирск: Изд. «СибАК», 2013. — 160 с.

ISBN 978-5-4379-0344-5

В монографии «Право на жизнь, здоровье и собственность» представлены работы ученых России. В монографии раскрываются проблемы конституционно-правовой охраны здоровья, жизни, репродуктивные качества и гарантии, вопросы реализации конституционного права на юридическую помощь, право на муниципальную собственность и принципы ее реализации, на отдельных уровнях: федеральном, региональном, местного самоуправления, на уровне специальных предметов и институтов права. В монографии обсуждаются остро дискуссионные проблемы оценки в сфере гражданско-правовой ответственности, варианты научных подходов на уровне концепций и законотворческой деятельности, обосновывается взаимосвязь данных проблем с вопросами конституционно-правового статуса человека, права на жизнь, здоровье, собственность, защиты прав в сфере конституционных, гражданско-правовых и иных правоотношений. Книга может быть полезна юристам, научным и практическим работникам, законодателям, а также преподавателям учебных заведений всех уровней, научным работникам, магистрантам, аспирантам и докторантам, а также слушателям системы повышения квалификации и переподготовки, иным читателям, интересующимся проблемами юриспруденции.

Главный редактор: канд. юрид. наук, доц. кафедры экономико-управленческих и правовых дисциплин филиала Российского государственного гуманитарного университета, г. Великий Новгород — *Андреева Любовь Александровна*.

ББК 67

ISBN 978-5-4379-0344-5

© НП «СибАК», 2013 г.

СОДЕРЖАНИЕ:

Предисловие	6
Глава 1. Конституционное право на охрану здоровья как ядро формирования комплексной отрасли законодательства — здравоохранительного права	12
1.1. Конституционное закрепление права на охрану здоровья...	12
1.2. Научная дискуссия о понятии медицинского (здравоохранительного) права.....	19
Глава 2. Преступные посягательства, связанные с репродуктивными аспектами: вопросы регламентации ответственности	29
2.1. История регламентации уголовной ответственности за преступные посягательства, связанные с репродуктивными аспектами.....	30
2.2. Репродуктивная сфера как объект уголовно-правовой охраны.....	47
Глава 3. Некоторые проблемы реализации конституционного права на юридическую помощь	69
3.1. Проблемы правового регулирования деятельности субъектов оказания юридической помощи.....	70
3.1.1. Субъекты оказания юридической помощи в правовых актах и литературе.....	70
3.1.2. Проблемы допуска специалистов в сферу оказания квалифицированной юридической помощи.....	76

3.2. Основные признаки юридической помощи.....	79
3.2.1. Юридическая помощь как профессиональная деятельность юриста.....	81
3.2.2. Юридический характер и предмет юридической помощи.....	83
3.2.3. Правосубъектность доверителя при оказании юридической помощи и государственно-властные полномочия.....	86
3.2.4. Профессиональное представительство субъектов оказания юридической помощи.....	87
3.2.5. Частные интересы получателя при оказании юридической помощи.....	89
Глава 4. Право муниципальной собственности и принципы его осуществления.....	99
4.1. Муниципальная собственность и право муниципальной собственности: теоретический аспект и попытка унификации... ..	99
4.2. Право муниципальной собственности: понятие, особенности и принципы его осуществления	106
Глава 5. Ответственность арбитражных управляющих. Вопросы теории и практики.....	115
5.1. Взыскание с арбитражного управляющего убытков, причиненных в ходе проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве.....	117
5.2. Недобросовестные действия арбитражного управляющего при осуществлении процедур, применяемых в деле о банкротстве – основание для его отстранения от исполнения обязанностей.....	124

Глава 6. Элементы условного депонирования (эскроу) и обязательства из него.....	135
6.1. Стороны договора условного депонирования (эскроу) и бенефициар.....	136
6.2. Содержание обязательства из договора условного депонирования (эскроу).....	142
6.3. Исполнение договора условного депонирования (эскроу)...	148
Сведения об авторах.....	156
Список сокращений.....	157

ПРЕДИСЛОВИЕ

Одним из главных условий динамичного экономического и социального развития России, социального мира, легитимности государственной власти является справедливость общественного строя. Большинство населения признает справедливым общественное устройство государства, в котором можно рассчитывать на соблюдение законов, возможности политической и социальной активности граждан. Демократические изменения в обществе, условия рыночного хозяйствования, существенно изменили представления россиян о справедливости. Большое значение приобрели принципы индивидуальности, экономической свободы, равенства возможностей, остался в прошлом всеобъемлющий коллективизм, советский уравнивательный подход к справедливости. Здоровье — одно из высших благ человека, без которого могут утратить значение многие другие блага, возможность пользоваться другими правами (выбор профессии, свобода передвижения и др.). Российское законодательство также трактует здоровье как состояние физического, психического и социального благополучия человека, при котором отсутствуют заболевания. Очевидно, что охрана здоровья не может сводиться только к действиям отдельного индивида. Создание и развитие системы организационных, экономических и правовых мер, направленных на охрану здоровья — одна из задач государства, стремящегося действовать не в интересах отдельных социальных групп, но в интересах общества в целом.

Концептуальный подход к медицинскому праву как к комплексной отрасли законодательства является вполне оправданным, о чём свидетельствует большое количество научных работ, рассматривающих медицинское право в качестве отдельной отрасли неминуемо повлечёт за собой необходимость разработать и принять Медицинский кодекс, который бы законодательно закрепил все возникающие в рамках отрасли здравоохранения правоотношения.

Вместе с тем, и уголовно-правовая защита личности всегда в первую очередь означала и означает защиту жизни и здоровья человека. Особое значение имеет охрана репродуктивной сферы как основы развития человечества. Преступные посягательства в этой области не просто причиняют «двойной» вред, но и негативно отражаются на демографической ситуации в государстве, на развитии социально значимых институтов. Определенное значение имеет и политика уголовно-правовой охраны репродуктивной сферы, выражающаяся в гуманном отношении к женщине, совершившей

преступление в состоянии беременности или имеющей малолетних детей. Уголовно-правовая охрана репродуктивной сферы может выражаться, с одной стороны, в тщательно продуманной и обоснованной регламентации ответственности за преступные деяния, связанные с репродуктивными аспектами, в ужесточении наказания за соответствующие преступления; с другой — в целесообразной гуманизации ответственности и наказания с учетом репродуктивных особенностей. В настоящее время в российском законодательстве и правовых исследованиях репродуктивные права рассматриваются в общем и целом как правомочия на получение специальной медицинской помощи. При этом отдельные репродуктивные процессы становятся объектом отраслевого правового регулирования (преимущественно конституционного и семейного характера), в рамках которого могут формулироваться отдельные права гражданина. При этом, однако, не следует допускать и одностороннего подхода: чрезмерного гуманизма в отношении отдельных лиц на основе учета репродуктивных факторов. Уголовно-правовое воздействие весьма значимо, а потому следует избегать «перегибов» в целях минимизации ложного «материнского» отношения в рассматриваемой сфере для смягчения наказания. Кроме того, необходимо учитывать, что репродуктивная сфера не является женской монополией, и мужчины также имеют определенные права и обязанности в области охраны соответствующих прав.

В современном обществе юридическая помощь является важнейшим правовым институтом и законодательной категорией, обеспечивающей реализацию прав и законных интересов физических и юридических лиц, их охрану и защиту. Реализация права на юридическую помощь имеет свои особенности, определяемые ее характером и содержанием деятельности. Во-первых, право на юридическую помощь включено в число основных прав личности, относится к конституционным гарантиям прав и свобод человека и гарантиям правосудия; во-вторых, право на юридическую помощь, в том числе бесплатную, не конфликтует ни с одним конституционным правом; в-третьих, государство выступает гарантом получения квалифицированной юридической помощи, создает необходимые условия для осуществления защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, общества в целом; в-четвертых, юридическая помощь относится к комплексному институту, в котором переплетаются нормы конституционного, гражданского, уголовно-процессуального, гражданского процессуального, административного, финансового и других отраслей права. Исследование проблем

реализации конституционного права на юридическую помощь показало, что в настоящее время в законодательстве и литературе нет единого подхода и мнения по перечню субъектов, оказывающих юридическую помощь, а также признаков, позволяющих отличить их от иных правоохранительных органов и правозащитных организаций. Данное обстоятельство способствует неоправданному увеличению количества субъектов оказания юридической помощи, не имеющих соответствующего образования, стажа работы и квалификации, и, в общем итоге, ведет к неопределенности в вопросе обеспечения государством права граждан на юридическую помощь, закрепленного в Конституции Российской Федерации.

Для определения непосредственных субъектов, оказывающих юридическую помощь, а также отграничения деятельности по оказанию юридической помощи от иных видов юридической деятельности, целесообразно в комплексе учитывать следующие признаки юридической помощи, определяющие ее сущность и особенности: юридическая помощь является профессиональной деятельностью юриста; деятельность по оказанию юридической помощи носит юридический характер и определяется ее предметом; содержание деятельности субъекта оказания юридической помощи зависит от правосубъектности доверителя и не связана с государственно-властными полномочиями; оказание юридической помощи предполагает возможность осуществления субъектами оказания юридического представительства; деятельность субъектов оказания юридической помощи связана с интересами получателя.

Приближенным в человеку и обществу в оказании юридической помощи и гарантий жизнеобеспечения представляются органы местного самоуправления. Обеспечение законодательного признания автономности муниципальных образований, и соответственно местного самоуправления возможно лишь при наличии устойчивой экономической основы и механизмов, направленных на реализацию прав муниципального образования как собственника муниципального имущества. Муниципальная собственность является отражением экономических отношений, связанных с присвоением муниципальными образованиями материальных благ, которые в своей совокупности образуют экономическую основу местного самоуправления. В настоящее время такого рода отношения претерпевают изменения в результате появления новых механизмов, призванных обеспечить провозглашенную самостоятельность муниципальных образований и, как следствие, эффективное осуществление права муниципальной собственности. Активно возрастает публично-правовая роль муниципальных образований и степень ее проник-

новения в сферу имущественных отношений. Усиление роли муниципальных образований как публичных собственников связано, в том числе, с внедрением инновационных технологий, которые могут быть использованы для восстановления экономического потенциала муниципальных образований, финансированием социальных проектов, созданием наиболее оптимальных условий для хозяйствующих субъектов, оказывающих поддержку в решении вопросов местного значения, наконец, с тем, что муниципальные образования должны обеспечивать стабильность экономических отношений, развивать материальную и духовную культуру населения с учетом его исторических и иных традиций.

Экономическая природа муниципальной собственности как отношений присвоения материальных благ, требует регулирования различных по своей отраслевой принадлежности общественных отношений, что предопределяет комплексный характер правового регулирования института муниципальной собственности. Эффективное осуществление права муниципальной собственности может быть достигнуто за счет баланса публично-правовых и частноправовых методов правового регулирования, по усмотрению населения муниципального образования.

Реализация основной идеи закона о местном самоуправлении: непосредственного участия населения в решении вопросов местного значения, становится возможной при условии теоретического обоснования необходимости выступления в гражданских правоотношениях муниципального образования как носителя интересов населения, то есть публичных интересов. Особый статус муниципального образования как субъекта гражданского правоотношения проявляет себя, в том числе, в процессе осуществления им прав собственника.

Разнообразие и сложность экономических отношений, высокая степень конкуренции, недобросовестное поведение партнеров зачастую ставят различные хозяйствующие субъекты на грань несостоятельности. Целью отстранения арбитражного управляющего является защита прав и интересов должника и его кредиторов от возможного дальнейшего недобросовестного, некомпетентного проведения процедуры несостоятельности. Если выявляются факты недобросовестного поведения арбитражного управляющего, допущенного в рамках дела о несостоятельности, то возникают обоснованные сомнения в его компетентности, добросовестности либо независимости. Отстранение является превентивной мерой, позволяющей предотвратить дальнейшие негативные последствия для должника и его кредиторов, тогда как, например, взыскание

убытков является мерой непосредственно направленной на восстановление имущественной сферы пострадавшего. Нарушения законодательства со стороны арбитражных управляющих разнообразны. Судебный контроль за деятельностью арбитражного управляющего обоснованно необходим, при этом лицам, участвующим в деле о банкротстве и в арбитражном процессе по делу о банкротстве следует проявлять активность, оспаривая действия недобросовестного арбитражного управляющего, иначе в отсутствие заявлений и жалоб заинтересованных лиц роль суда в правоотношениях несостоятельности (банкротства) будет носить формальный характер. В рассматриваемой плоскости следует отметить как положительную тенденцию расширительного толкования, устанавливающее «революционное» право арбитражного суда по собственной инициативе отказать в утверждении либо отстранить арбитражного управляющего при наличии у суда обоснованных сомнений в компетентности, добросовестности или независимости управляющего.

Поступательное и непрерывное экономическое развитие Российской Федерации, как важнейший фактор благополучного существования государства и общества, является основной целью поставленной перед публичной властью. Представляется, что основным методом достижения поставленной цели будет создание государственной властью сбалансированных, выверенных правовых актов регулирующих имущественные отношения. С одной стороны, введением новых правовых форм получают закрепление и регулирование фактически сложившиеся имущественные отношения, с другой, законодательство имеет и тенденциозный характер и представляет собой вектор развития общественных отношений. Юридическая конструкция договора условного депонирования (эскроу) предложенная проектом ГК РФ — это и государственная защита фактически действующих в Российской Федерации эскроу-подобных отношений, и тенденция, стимул развития устойчивых экономических связей внутри страны, как основного критерия инвестиционной конкурентоспособности государства на мировой арене. Являясь абсолютной новеллой российского гражданского законодательства договор условного депонирования (эскроу) широко применяется в ряде стран с развитой и инвестиционно привлекательной экономикой (например США, ОАЭ).

Анализ экономического содержания изучаемого правового явления позволил выявить те его существенные характеристики, появление которых вызваны усложняющимися экономическими условиями и не нашли должного отражения ни в правовой доктрине, ни в законодательстве, были определены особенности правового

регулирования отношений, вытекающих из договора условного депонирования (эскроу); раскрыт правовой статус его субъектов; дана характеристика профессиональных или квалифицированных эскроу-агентов с точки зрения их правового статуса в эскроу-отношениях; разработаны критерии надлежащего исполнения договора условного депонирования (эскроу).

Разносторонняя направленность существующих в настоящее время эскроу-подобных отношений (аккредитив, банковская ячейка, брокерская деятельность) приводит к повышенному вниманию в отношении этого правового явления и обуславливает необходимость его законодательного закрепления. Попытка регулирования эскроу-подобных отношений, возникающих в различных отраслях экономики традиционными правовыми средствами, в частности при помощи смешанных договоров поручения, хранения и т. д. представляется ошибочной, так как при анализе таких общественных отношений выясняется их специфика и несоответствие сложившимся правовым конструкциям.

Государство в своей политике, прежде всего, должна исходить из фундаментального принципа социальной справедливости, гармоничного сочетания принципов либерализма, гуманизма и социальной поддержки населения. При этом, на государство возлагается обязанность обеспечивать равенство всех перед законом, оказывать поддержку и помощь слабым, кто в силу объективных обстоятельств при любых стараниях не может самостоятельно решить свои жизненные проблемы. Вместе с тем, государство не только не должно мешать самостоятельным и сильным зарабатывать себе на жизнь, но всемерно поддерживать и поощрять правомерную частную инициативу и социальную активность граждан. Социальный мир невозможен и без ясных ориентиров жизненного успеха, правильных образцов для подражания.

Авторы попытались рассмотреть самостоятельные и актуальные в научном плане проблемы, имеющие концептуальный характер, в частности проблемы права на жизнь, здоровье, собственность в конституционном, государственном, муниципальном, гражданском и уголовном праве и процессе, внесли предложения по совершенствованию законодательства и дали оценку действующим нормативным актам, внесли предложения по совершенствованию российского законодательства.

Андреева Любовь Александровна

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ

Батин Валерий Викторович — юрисконсульт, Юридическая фирма «Дипломат» (г. Рязань, Россия);

Дядюн Кристина Владимировна — канд. юрид. наук, доцент, кафедра уголовно-правовых дисциплин Владивостокского филиала Российской аموженной академии (г. Владивосток, Россия);

Куранов Владимир Григорьевич — заведующий курсом правоведения, Пермская государственная медицинская академия им. ак. Е.А. Вагнера (г. Пермь, Россия);

Ланг Петр Петрович — помощник судьи, советник юстиции 3 класса, Арбитражный суд Самарской области, г. Самара преподаватель кафедры государственно-правовых и общегуманитарных дисциплин, НОАНО ВПО «Самарский институт бизнеса и управления» (г. Самара, Россия);

Фадеев Павел Владимирович — канд. юрид. наук, доцент, докторант Московский университет МВД России (г. Москва, Россия);

Чердакова Лариса Анатольевна — доцент кафедры гражданского права, Восточно-Сибирский филиал Федерального Государственного Бюджетного Образовательного Учреждения Высшего Профессионального Образования «Российская академия правосудия» (г. Иркутск, Россия).

Монография

ПРАВО НА ЖИЗНЬ, ЗДОРОВЬЕ И СОБСТВЕННОСТЬ

Под редакцией канд. юрид. наук — Л.А. Андреевой

Подписано в печать 29.10.13. Формат бумаги 60x84/16.
Бумага офсет №1. Гарнитура Times. Печать цифровая.
Усл. печ. л. 10. Тираж 550 экз.

Издательство «СибАК»
630075, г. Новосибирск, Залесского 5/1, оф. 605
E-mail: mail@sibac.info

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленного
оригинал-макета в типографии «Allprint»
630004, г. Новосибирск, Вокзальная магистраль, 3