


2. @ [4] [2] [1] [0]
1-43



МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ УКРАЇНИ -
НАЦІОНАЛЬНА ЮРИДИЧНА АКАДЕМІЯ УКРАЇНИ
ім. ЯРОСЛАВА МУДРОГО

**АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ
ПРАВознавства УКРАЇНИ**

Тези доповідей і наукових повідомлень
студентської наукової конференції

Харків
1996

**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ УКРАЇНИ
НАЦІОНАЛЬНА ЮРИДИЧНА АКАДЕМІЯ УКРАЇНИ
ім. ЯРОСЛАВА МУДРОГО**

**АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ
ПРАВознавства УКРАЇНИ**

**Тези доповідей і наукових повідомлень
студентської наукової конференції**

код екземпляра

33917



**Харків
1996**

Актуальні проблеми правознавства України : Тези доповідей і наук. повідомлень студ. наук. конф. / За заг. ред. проф. Панова М.І. - Харків: Національна юрид. акад. України ім Я. Мудрого. - 85 с.



1. ПРАВОВІ І СОЦІАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ФОРМУВАННЯ ОСОБИ

С.А. Ткаченко

СОЦИАЛЬНАЯ РОЛЬ РЕКЛАМЫ

Реклама находит применение во всем мире и является рентабельным способом распространения обращений, будь они рассчитанными на создание всемирного предпочтения к марке "Кока-кола", на формирования у потребителей мотивации к потреблению молока или к применению методов ограничения рождаемости.

Однако наибольшего расцвета реклама достигла в США. Отцом американской рекламы называют Бенджамина Франклина. Его "Газетт", появившаяся в 1729 г., добилась самого большого объема рекламных публикаций среди всех газет колониальной Америки.

Решающее значение, несомненно, имеет постановка задач рекламы, которая и является первым шагом в процессе разработки программы.

Реклама может решать множество конкретных задач в области коммуникаций и сбыта. В зависимости от того, предназначена ли реклама информировать, увещать или напоминать, выделяются их следующие виды: информативные, увещательные, напоминающие.

Информативная реклама преобладает в основном на этапе выведения товара на рынок, когда стоит задача создания первичного спроса. Например, производителям йогурта нужно было сначала проинформировать потребителей о питательных достоинствах и многочисленных способах использования продукции.

Увещательная реклама приобретает особую значимость на этапе роста, когда предприятием (фирмой) встает задача формирования (потребительского) спроса.

Напоминающая реклама чрезвычайно важна на этапе зрелости, для того чтобы заставить потребителя вспомнить о товаре. Так, цель дорогих объявлений "Кока-кола" в журналах - напоминать о напитке, а вовсе не о том, чтобы проинформировать или убедить их.

Следовательно, в зависимости от вида рекламы пре-

следуются различные ее цели. Информативная реклама ставит следующую цель: рассказать рынку о новинке или о новых применениях существующего товара; информировать рынок об изменении цены; описание оказываемых услуг; исправление неправильных представлений или рассеяние опасений потребителя; формирование образа предприятия (фирмы).

Научный руководитель
проф. Л.Н. Герасина

С.И Чухраев

ПРАВОСОЗНАНИЕ: СОЦИОЛОГИЧЕСКИЙ АСПЕКТ ПРОБЛЕМЫ

Изучение правосознания является одним из центральных направлений социологических исследований в праве. Правосознание играет важнейшую роль на всех этапах функционирования правовой системы. Отражая объективные условия общественного развития, взаимодействуя с другими формами сознания, правосознание является источником правотворческой инициативы. Оно оказывает влияние на процесс социального действия норм права и их эффективность, направляет и регулирует социальную деятельность людей в сфере функционирования права, само преобразуется в ходе этой деятельности, наполняется новым содержанием.

В процессе развития правосознания личности ею усваивается важная часть ценностно-нормативной ориентации общества, что и определяет в значительной степени направленность ее социальной деятельности, формирует социально полезные навыки и привычки, мотивы поведения. Изучение правосознания включает в себя и изучение внутренних мотивов поведения, того "двигателя", на который предполагает воздействовать законодатель. Необходимо знать фактические мотивы, управляющие поведением общества в целом и отдельными социальными слоями, группами. Правовые предписания действуют эффективно, если совпадают с мотивами, фактически побуждающими граждан к деятельности.

Анализ правосознания и одной из форм его проявления

- отношения к праву и правовым институтам позволяет выявить потенциальные резервы для воздействия на правовые мотивы, помогает установить, какие слои и категории населения имеют тенденцию к правомерному поведению и какие группы к отклоняющемуся поведению.

Теоретическое рассмотрение правосознания в аспекте его возможного социологического исследования, его содержания и структуры, уровней, форм существования и проявления необходимо для правильной разработки структурно-функциональной модели правосознания, методологии социологического изучения, методики измерения и оценки характера и содержания правосознания.

В настоящее время в социологических исследованиях правосознания определились два важных направления:

- а) социологические исследования правосознания лиц с поведением, отклоняющимся от требований норм права;
- б) социологические исследования правосознания лиц правомерного поведения.

*Научный руководитель
доц. Ю.И. Золотарева*

И.В. Беляева

ГУМАНИТАРИЗАЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ В США

Американские исследователи считают, что гуманитарную подготовку следует осуществлять в системе непрерывного образования. В середине 80-годов фонд Карнеги рекомендовал программу подготовки в вузы, рассчитанную на то, чтобы школьники знали иностранные языки, исторические перспективы, законы развития общества и научной мысли, были знакомы с культурой других народов и миром труда. С 1991 г. во многих вузах США введены новые вступительные тесты, направленные на изучение умения абитуриентов мыслить и письменно излагать свои мысли.

Различные профессиональные организации США составляют конкретные рекомендации по гуманитарной

підготовці в вузах різного профіля. Кожен вуз США вправі самостійно визначати зміст і обсяг гуманітарної підготовки своїх студентів з урахуванням встановлених традицій, досвіду, структури студентського, професорсько-викладацького складу і інших показників. Так, в Бруклінському коледжі, що входить до складу Нью-Йоркського університету, всі студенти, навчаючись по чотирирічним програмам з присудженням ступеня бакалавра, незалежно від профілюючої дисципліни проходять 10 стержневих курсів, 7 з яких - гуманітарні. Ці курси читаються в перші два роки навчання. В коледжі Сент-Джозефа (штат Індіана), де отримують підготовку в області ділового адміністрування, фінансів і ВТ, аналогічні курси вивчаються впродовж усіх 4-х років. В університеті Бриджпорта (штат Коннектикут) кожен студент незалежно від області спеціалізації повинен виділити 36 зачетних годин з 136, т. є. понад чверть бюджету навчального часу, на вивчення літератури, філософії, соціології, психології, мови, політичних наук і т.д.

Американським студентам пояснюють, що завданням вузу не тільки підготувати їх до того, щоб заробляти на життя, але й навчити тому, як жити, і філософія є складовою частиною цієї підготовки. Це тверда позиція більшості вузів США, її всі більше приймають і західноєвропейські вузи.

*Научний керівник
доц. Ю.Н. Розенфельд*

О. Іорданова

ІНДИВІДУАЛЬНЕ І НОРМАТИВНЕ У ПРАВОВІЙ СОЦІАЛІЗАЦІЇ ОСОБИ

Правова соціалізація особи виступає у двох видах: індивідуальна і нормативна. Індивідуальна соціалізація проходить при упорядкуванні поведінки людини за допомогою одноразових персональних регулюючих акцій щодо певного випадку, конкретної особи; нормативна соціалізація проходить за допомогою загальних правил, еталонів поведінки, що розповсюджуються на всі випадки

конкретного роду і яким повинні підкорятися всі особи, які попали в нормативно регламентовану ситуацію.

Для якості правової соціалізації має суттєве значення вибір виду. Одні і ті ж життєві проблеми можуть вирішуватись як в індивідуальному, так і в нормативному порядку. Перший має як певні переваги, так і певні недоліки. Перевагою індивідуального є, наприклад, те, що за його допомогою можна вирішити життєві проблеми з урахуванням особливої ситуації, особистих якостей людини. Але це не економічно (тим паче в ситуації сучасного стану України), не дає чіткої організованості певної "однаковості" у життєдіяльності людей, кожен проблему треба вирішувати заново, а єдиний загальний порядок відсутній.

Якість же правової соціалізації підвищується при нормативному регулюванні. Його сенс полягає в тому, що можна підпорядкувати поведінку людей загальним і однаковим умовам, що особливо потрібно зараз українському суспільству для начального вирішення проблем економіки, влади, ідеології, соціального життя в цілому. І тоді виникає додаткова можливість ефективної правової соціалізації особи, упорядковується соціальне життя, набуваються суспільна усталеність і незалежність від окремого випадку і свавілля.

Науковий керівник
проф. Н.П. Осипова

Ю.К. Овсиенко

ПОЛИТИЧЕСКИЙ РЕЖИМ В УКРАИНЕ

Крах тоталитаризма означал разрушение мессианской моноидеологии однопартийной системы, примата государства над обществом. В современных условиях институты гражданского общества еще слабы и недостаточно структурированы, формирование среднего класса находится в зародыше, существует и усиливается имущественная поляризация населения. В этих условиях равным образом недопустимо как перерастание авторитарных тенденций в диктаторские, так и пропаганда лозунга "затягивания ремней" или, наоборот, популистские

настроения и тенденции.

Между тем кризис власти возрождает в общественном сознании идею сильной руки для наведения порядка, который далеко не всегда отождествляется с правовым порядком. Порядок, устанавливаемый в обществе, не должен стать произволом, а необходимые для укрепления дисциплины авторитарные тенденции не должны превращать политический режим в диктаторский.

В Украине исторический приоритет имеет демократический режим, где лидерство носит легальный характер. Его существование не исключает потребности в сильных лидерах. Укрепление лидирующего положения отдельных лиц не может быть достигнуто за счет безграничного перераспределения полномочий между ветвями власти. По-настоящему сильной может быть лишь ветвь власти, полномочия которой четко определены в законе и не нарушаются, которая опирается на широкую общественную поддержку, способна действовать эффективно правовыми способами, а не чрезвычайными мерами, находит согласие внутри себя и в обществе в целом.

*Научный руководитель
доц. Е.В. Ставицкая*

О.И. Юхт

МОНИТОРИНГ СРЕДСТВ МАССОВОЙ ИНФОРМАЦИИ

В последнее время в связи с развитием средств массовой информации (СМИ) в Украине процедура определения рейтингов на основе массовых опросов общественного мнения стала приобретать большую популярность. Во-первых, результаты исследований на различную тематику публикуются в рекомендательных и познавательных статьях и программах и уже формируют вкусы, взгляды и предпочтения общественного мнения. Во-вторых, иницируются составления собственно рейтингов газет, радио- и телепрограмм для привлечения, с одной стороны, средств рекламодателей, с другой - для увеличения зрительной или читательской аудитории и влияния на общественное мнение.

Мониторинг - регулярний источник информации о СМИ. Мониторинг предоставляет многостороннюю и обширную информацию об аудитории СМИ. Это обычно позволяет получить достоверные данные о качественном и количественном составе аудитории отдельных СМИ, изучить предпочтение аудитории тех или иных СМИ, что дает возможность не только улучшать их качество, но и воздействовать на конкретные адресные группы.

В сфере рекламы этот мониторинг помогает вырабатывать оптимальную стратегию рекламной кампании, правильно выбирать СМИ для размещения рекламы, выяснять механизм восприятия рекламы различными группами населения, определять, кто потребляет рекламу, планировать информационную работу среди населения.

Научный руководитель
канд. соц. наук **О.Н. Кузь**

К. Твердомед,
С. Черкашина

СОЦІАЛЬНІ ВІДХИЛЕННЯ В СЕРЕДОВИЩІ МОЛОДІ, ЯКА НАВЧАЄТЬСЯ

Сьогодні, коли всі сфери суспільного життя зазнають серйозних змін, виникає збільшена девальвація колишніх норм соціальної поведінки. Найбільш сприятливою до різноманітних змін у житті суспільства є молодь. Усе виразніше стали наростати негативні явища та протиріччя в середовищі молоді, що вчиться. Це моральний занепад, зростання насилля та жорстокості, правопорушень, розповсюдження пияцтва, наркоманії, токсикоманії, проституції, наявність різних асоціальних і антисоціальних молодіжних груп тощо.

Найбільш масова форма відхилень у поведінці молоді - зловживання алкоголем. Її вивчення може бути моделлю для аналізу механізмів виштовхування індивідів до девіантного середовища. Звичка до вживання алкоголю - один з найпоширеніших чинників, що сприяють вчиненню правопорушень. Молодь, вступаючи в життя в сучасних умовах, досить критично ставиться до досвіду попередніх поколінь, а звідси - й до моральних норм суспільства.

Соціальні зв'язки сьогодні будуються на основі утилітарності, а почуття підпадають під девальвацію як загалом шкідливі. Для молоді останнім часом це стає нормою життєдіяльності. Почуття беззахисності і злиденності провокують людину на антисоціальні форми самоствердження. Інший розглядається як конкурент, ворог, який стоїть на шляху до мети. Девіантна поведінка молоді проявляється і в немотивованій жорстокості стосовно не тільки людей, але й щодо навколишнього світу, речей у самому широкому розумінні цього слова. Своєчасна й ефективна профілактика порушень поведінки серед молоді потребує вивчення сукупності чинників, які впливають на їх виникнення та розвиток.

Науковий керівник
доц. В.Д. Воднік

О.В. Гальченко-Авілов

ВІДМІННОСТІ ПРАВОВОГО І СОЦІАЛЬНОГО НЕПРАВОВОГО

З давніх-давен введення у вивчення права включало в себе розмежування права і моралі. Поняття ці протилежні, тому за першою системою має стояти примушення, за другою - лише внутрішній голос совісті. Проблема ж юридичності виникає реально лише тоді, коли йдеться про розмежування права з такими нормами, дотримання чи недотримання яких є не чимось пов'язаним лише з внутрішнім світом психології особи (як це розглядає мораль або релігія), але, як це у випадку права, є справою всього суспільства. Цю категорію норм, які не належать ні до права, ні до моралі, називають звичаєм. Це поняття широке, але і досить невизначене. Сучасні соціологи намагалися розшифрувати його. До речі, американці розділили це поняття на суто звичаї і повсякденні народні звички; такий розподіл привів до трьохланцюжкової структури, що стала класичною: право, звичаї, повсякденні народні звички.

У сучасних суспільствах проблема спростилася завдяки одній чисто формальній обставині - відсутності іншого права, крім "писаного". Тому право зливається з

документами (влади законодавчої, регламентарної тощо). Будь-яка норма поза межами писаного є неправовою. Однак це тільки на перший погляд справа така проста. Але як бути в тому разі, якщо збірники в деяких випадках посилають до звичаїв (і так у багатьох країнах світу)? Такі посилання часто бувають неявними. Наприклад, провина може виявитися в порушенні як норми права, так і звичаїв. У зв'язку з цим проблема юридичності постає в новому ракурсі: вихідний пункт - явище стосується звичаїв, а кінцевий - правове явище. І грань між ними не завжди можна провести (що часто буває в судовій практиці), бо звичаєве (сфера звичаїв) часто переходять до правового.

Науковий керівник
проф. Н.П. Осипова

О.В. Шутенко

О СВОБОДЕ

Широко распространено мнение, что дискуссия о свободе давно потеряла свою актуальность и все аргументы в ее пользу давно исчерпаны. Однако это глубокое заблуждение, ибо проблема свободы не потеряла своего значения и сейчас, а ее исследование дает возможность увидеть множество новых аспектов. Актуальность проблемы более очевидна в рамках построения обществом правового государства. Для того чтобы построить действительно свободное общество, необходимо детальное теоретическое исследование этого понятия. Прежде всего нужно признать, что весь мировой опыт прошлых веков продемонстрировал, что свобода - непреходящая ценность и основополагающая характеристика человека. Всякая попытка подавлять творческий интерес приводит к разрушительной ярости самоутверждения и слепому бунтарству. В то же время не следует понимать свободу как свободу выбора источников и способов добычи средств к существованию. Это мнение бытовало в Европе в XVIII-XIX вв.; такое понятие свободы складывается и сейчас, что само по себе показывает затравленность и бездуховность общества, где человек представляет из себя товар. По

этому поводу очень точно высказался Э. Фромм о том, что если на человека отсутствует спрос, то он никто для окружающих и для себя. При таком подходе не может быть никакого прогресса, ибо разум уйдет далеко, создав совершеннейшее оружие и технику, а сердце так и останется в каменном веке - оно останется каменным. Творчество и духовный рост личности прекратятся и общество поглотит порок. Ведь смысл свободы заключается в том, что только в ней человек может осознать собственную неповторимость и ценность, а через это прийти к пониманию неповторимости других, индивидуальности каждого из нас, а следовательно, к уважению этой индивидуальности, понимая, что уничтожение хотя бы одной личности ведет к невосполнимой и безвозвратной потере.

*Научный руководитель
доц. О.Н. Мижирицкая*

О.Ю. Марченко

ПРОБЛЕМЫ ЛОГИЧЕСКОЙ АДЕКВАТНОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ОПРЕДЕЛЕНИЙ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ЯВЛЕНИЙ

Многие законы, принятые в период становления рыночных отношений в Украине, содержат статьи, посвященные определению используемых терминов, в том числе экономических. Однако, во-первых, в ряде законов данные статьи отсутствуют; во-вторых, определение понятий в законодательных актах не всегда полностью отражает их экономическое содержание, а иногда и противоречит последнему; в-третьих, ряд понятий, используемых хозяйственным законодательством, устарели или определяются по аналогии с законодательством, планово-государственной системы хозяйства.

В условиях становления предпринимательской системы хозяйствования в Украине важно обеспечить адекватность экономического и юридического определения понятий рыночной экономики на основе анализа юридического толкования терминов, степени их соответствия содержанию обозначаемого экономического

явления, процесса, исследования действующего хозяйственного законодательства, его адекватности объекту правового регулирования - рыночным отношениям.

Это позволит: а) выявить устаревшие юридические термины; б) добиться терминологической адекватности юридического и экономического толкования хозяйственных явлений и процессов; в) избавиться от разночтения в определении понятий, используемых различными нормативными актами.

Рассмотрим только одно понятие - "дивиденды". Как определено в законе Украины "О налогообложении прибыли предприятий", дивиденды - это прибыль, полученная плательщиками налога от осуществления корпоративных прав, включая доходы, начисленные в виде процентов на акции или на взносы в уставные фонды. Данное юридическое определение понятия "дивиденды" содержит, во-первых, логическую ошибку - тавтологию: на акцию получают не проценты, а именно дивиденды, т. е. дивиденды определены как дивиденды; во-вторых, - существенную неточность: прибыль в виде процентов на взносы в уставные фонды - это не дивиденд, а процент, получаемый участниками хозяйственных обществ (кроме акционерных), т. е. "дивиденд" отождествляется с "процентом".

Научный руководитель
проф. В.Д. Титов

II. СТАНОВЛЕННЯ ПРАВОВОЇ ДЕРЖАВИ: ІСТОРИЧНІ І ТЕОРЕТИЧНІ АСПЕКТИ

Ю.О. Бойко

НОРМАТИВНО-ПРАВОВИЙ ДОГОВІР ЯК ФОРМА РЕГУЛЮВАННЯ СУСПІЛЬНИХ ВІДНОСИН

Розвиток громадянського суспільства потребує удосконалення методів правового регулювання суспільних відносин, з чим пов'язано і вибір форм останнього. Розширення відносин, заснованих на рівності та свободі волі суб'єктів права, підвищує роль такої форми (джерела) права, як нормативно-правовий договір.

Нормативно-правовий договір - це прийнятий суб'єктами права за взаємною згодою акт-документ, який містить у собі норми права, спрямовані на врегулювання певного кола суспільних відносин. Його особливість та унікальність як форми правового регулювання полягає в тому, що, по-перше, він дає змогу найбільш оптимально задовольнити інтерес суб'єктів однієї сторони через інтерес іншої сторони; по-друге, його використання не повинно суперечити принципам та духу національного законодавства, що покладає на суб'єктів договору обов'язок враховувати інтереси суспільства і держави при його складанні та ствердженні; по-третє, коло учасників договірного процесу правоутворення практично не обмежене.

Висока ефективність та соціальна цінність договірної форми права забезпечується можливістю узгодження волі сторін, свободою їх вибору, рівністю правового положення і відповідальності як окремих громадян, так і юридичних осіб чи самостійних держав. Договір надає можливості оптимальної реалізації інтересів сторін, що, у свою чергу, вказує на його універсальність у плані необмеженої сфери його застосування (від стосунків приватних до міждержавних).

Для посилення гарантій інтересів суспільства і держави, на наш погляд, доцільно було б прийняти закон, який би регулював загальні засади та умови укладення

нормативно-правових договорів. Це сприяло б створенню юридичного механізму договірному процесу правоутворення, який би органічно включав би в себе не тільки контроль за дотриманням публічних інтересів його суб'єктами, а й передбачав би надання юридичної допомоги його учасникам.

Науковий керівник
доц. В.Д. Ткаченко

О.В. Тиховский

ВЛАСТЬ В ПРАВОВОМ ГОСУДАРСТВЕ

Ценностный смысл идеи правового государства состоит в утверждении суверенности народа как источника власти, гарантированности его свободы, в подчинении государства обществу. Формирование в Украине основ правового государства требует последовательного проведения в жизнь ряда основополагающих принципов. Главными среди них являются верховенство правового закона во всех сферах общественной жизни, связанность государства, его органов и должностных лиц правом, взаимная ответственность личности и государства.

Исследуя проблему места и роли власти в правовом государстве, следует учитывать оценки, даваемые им отечественными и западными политологами. Последние исходят из того, что такие сложные социальные явления, как государственная и политическая власти, не могут рассматриваться отдельно от другого, не менее важного в жизни общества явления - государства.

Структура органов власти, объем их полномочий, соотношение друг с другом могут быть различными в зависимости от особенностей формы правления конкретного государства. Поэтому необходимо выделить главные, общие особенности формирования и осуществления государственной власти, которые позволяли бы характеризовать ее как власть правовую. К таким особенностям можно отнести следующие: власть должна быть легитимной, иметь своим источником волю народа, иметь, по возможности, высший авторитет у населения. Необходимо самоограничение государственной власти

естественными правами человека. Недопустима монополизация власти в руках одного класса, партии, индивида; власть не может сводиться к одному только принуждению. Особенно важное значение имеет ее построение на основе принципа разделения властей.

Для Украины в период построения и конституирования системы власти очень важно, чтобы перечисленные принципы не остались лишь обобщенным опытом западных государств, а напротив, вышли за рамки теории и нашли свою связь с практикой, с реальной жизнью в Украине. Только таким путем можно поставить власти на службу гражданскому обществу.

Научный руководитель
проф. М.В. Цвик

І.В. Яковюк

ВИМОГИ ЗАКОННОСТІ (ДО ПОСТАНОВКИ ПИТАННЯ)

Вимоги законності посідають важливе місце в понятійному ряді категорії "законності". Незважаючи на це, в теорії законності не тільки не визначено їх номенклатурний статус, але й не зроблено спроби дати його визначення. В одних випадках це поняття використовується як базова категорія для визначення поняття режиму законності; в других - вони ототожуються з поняттям "принципи законності"; в третіх, характеризуються саме як вимоги законності та ін.

Вихідним пунктом усунення подібних розбіжностей і визначення поняття вимог законності може служити правильна інтерпретація принципу законності та його змісту. Принцип законності є незаперечною, категоричною вимогою правомірної поведінки (діяльності) суб'єктів суспільних відносин. Його зміст складає система вимог - менш конкретних орієнтирів тих чи інших видів правомірної поведінки (діяльності) вказаних суб'єктів. У залежності від ступеню їх нормативності та регулятивної природи вони можуть бути поділені на дві групи. Першу складають найбільш загальні вимоги, які впливають на сутності законності, відбивають закономірності її розвитку

й за традицією іменуються принципами; другу - просто вимоги законності. Останні можна визначити як нормативно-правові засади, які конкретизують ті чи інші принципи законності, служать засобом їх реалізації і виражаються в зобов'язуванні суб'єктів суспільних відносин здійснювати правомірні юридично значимі дії.

Вимоги законності відрізняються від принципів тим, що, по-перше, посідають у системі понятійного ряду категорії "законність" місце на сходінку нижче від принципів; по-друге, відрізняються за обсягом свого змісту, регулятивними якостями та сферою прояву дії; по-третє, - за засобами закріплення в законодавстві: якщо принципи отримують закріплення в самій загальній формі, то вимоги - у формі конкретних приписів; по-четверте, - за часом їх дії: якщо принципи, виникнувши разом із законністю як суспільно правовим явищем, поділяють її долю, діють безперервно і постійно, то вимоги можуть змінюватися в силу історичних обставин.

*Науковий керівник
доц. В.Д. Ткаченко*

К.Ю. Молодыко

СОВРЕМЕННЫЙ ФЕДЕРАЛИЗМ

Одним из главнейших вопросов функционирования любого государства является вопрос о распределении власти между центром и территориальными единицами, о конкуренции между ними. Еще Т. Джефферсон писал в "Федералисте", что "... правительство становится хорошим не в результате консолидации или концентрации власти, а в результате ее распределения".

В общем плане смысл федерализма видится в соединении нескольких государств в новое целое, также являющееся государством и обладающее суверенитетом, или, наоборот, в разделении (сецессии) единого государства на составные части, каждая из которых наделена признаком государственной власти.

Идейная основа современного федерализма заложена так называемым "Манифестом Вентотена", составленном в 1941 г. А. Спинелли и Э. Росси.

Как полагает В.Б. Пастухов, действительным творцом федерализма является индивид. Именно его "потребность" в расширении индивидуальной свободы может быть удовлетворена при определенных условиях за счет расщепления государственного суверинитета. Федерализм может быть понят как развитие системы разделения властей в целом и системы сдержек и противовесов в частности.

В условиях функционирования современного федеративного государства происходит распределение предметов ведения между центральной властью и властью субъектов федерации. Возникает "договорная федерация", "федерализм сотрудничества", экономическая, политическая и правовая интеграция внутри федеративных образований. Для существования федерации необходимы общие гарантии ее конституционной системы, с одной стороны, и гарантии прав и свобод субъектов федерации - с другой.

Значительный интерес представляют проекты общемировой и общеевропейской интеграции, выдвигаемые так называемыми федералистами, работающими в рамках СЕФ (Союза Европейских федералистов), ВДФ (Всемирного федералистского движения), Ниццской школы федерализма и некоторых других организаций.

В отличие от большинства других политических и правовых учений федерализм не предполагает ни переустройства мира за счет и вопреки воле других, ни "добровольного" отказа людей от каких-либо из их общепринятых прав и интересов.

Демократический федерализм способен быть стабилизирующим фактором, препятствующим власти наиболее радикальных партий. Его будущее зависит от уровня политической и правовой культуры граждан. Опыт показывает, что федерализм способен выступать демократической "золотой серединой", предполагающей переговоры, компромиссы, консенсус. Любое проявление бескомпромиссности в жизнедеятельности общества затрудняет формирование основных принципов демократического федерализма. Именно с этих позиций следует воспринимать идеи федерализма в Украине.

Научный руководитель
проф. М.В. Цвик

МОДИФІКАЦІЇ ТЕОРІЇ ЕЛІТ В ІСТОРІЇ ВІТЧИЗНЯНОЇ ПОЛІТИКО-ПРАВОВОЇ ДУМКИ

Теорія елітаризму, коріння якої простежуються ще з античного періоду (Геракліт, Платон, Арістотель), Середньовіччя (Ансельм Кентерберійський), Відродження та Просвітительства (Макіавеллі, Сковорода), як цілісна концепція своє остаточне оформлення отримує в ХХ ст. в творах соціологів Г.Моска та В. Парето. Популярність елітаризму вплинула на формування вітчизняних ідеологій представників так званого “тоталітарного напрямку”: В. Липинського, М. Сціборського, Д. Донцова. Їх загальна теза - необхідність жорстокої диференціації суспільства згідно з особистими якостями індивіда, імперативне розмежування суспільства на активну меншість (еліту) та пасивну більшість (соціум). Внаслідок цього відбувається структурування суспільства на класи, де кожний клас досконало виконує свою соціальну функцію, формує власну аристократію “на підставі власної класової традиції і класової селекції” (В.Липинський). Таке ствердження панування в абсолютній формі еліти як влада небагатьох “ліпших” (Д.Донцов) зумовило негативне ставлення українських ранньоелітаристських модифікацій до демократичних доктрин.

Післявоєнний емігрантський (Я. Стецько, П. Полтава), П пострадянський (М. Продум) розвиток українського елітаризму пов'язаний з позбавленням від тоталітарного забарвлення і спрямований на конвергенцію з положеннями демократії - висуненням концепції демократичного націоналізму аналогія з неоелітизмом - демократичним елітаризмом: не тотальність влади еліти, а спільне здійснення професійними елітами політичної влади під контролем суспільства. Численність професійних еліт, що створюють єдину національну, є засобом рівноваги та **стабільності держави**. Розширення розуміння поняття “еліта” відбувається шляхом змикання з теорією плюралістичної демократії, але на відміну від останньої - в українському елітизм є тенденція протистояння егалітаризму, протиставлення рівності та свободи.

Неоелітістське розуміння полягає в демократичному владарюванні еліт. Закріплення демократичного елітизму є ідеологічною домінантою українських консервативних та ліберальних партій.

Науковий керівник
проф. О.Ф. Скакун

А.А. Ковалева

ГОСУДАРСТВО В АНАРХИСТСКОЙ ТЕОРИИ П.А. КРОПОТКИНА И СОВРЕМЕННОСТЬ

Ставя П.А. Кропоткина (1842-1921 гг.) в один ряд с анархистами-теоретиками XIX в. Штирнером, Пруденом, М.А. Бакуниным, следует учесть, что он был идеологом анархизма начала XX в., впитал достижения гуманитарных наук и создал собственную теорию анархизма - социальную, которая во многом отличается от теории предшественника и соотечественника М.А. Бакунина. П.А. Кропоткин дал естественнонаучное обоснование этой теории, признав центром мироздания человека, живущего в обществе и руководствующегося принципами солидарности, взаимной помощи. Теория взаимопомощи, по сути, явилась альтернативой марксистскому учению о классовой борьбе как факторе исторического развития.

В дихотомии "общество - государство" П.А. Кропоткин отдаёт предпочтение обществу и отрицает государство как реакционную силу, подавляющую личность, дифференцирующую общество на классы, извращающую принципы солидарности и взаимопомощи. С формированием человека как автономной личности он связывал появление человеческого общества как природного явления. Общество как естественная форма жизни противопоставлялась государству как противоестественной форме общественной организации, характерной лишь для одной из фаз эволюции цивилизованного общества.

Общество многие тысячелетия обходилось без государства, будущее - это безгосударственное общество. По отношению к обществу государство "есть не что иное, как

вредная и бесполезная надстройка", которая для европейцев начинается с XV-XVI вв., а на Востоке, в Древних Греции и Риме - раньше. Государство, в трактовке П.А. Кропоткина, превращалось в главную мишень революционного разрушения.

Излечить общество от государства как некой социальной болезни невозможно сразу, так как государственная власть господствует над обществом. Переходной формой к безгосударственному строю он считал государственный федерализм, основанный на принципе децентрализации. Конечная цель - анархический федерализм как проявление свободы: индивидуальной, групповой, профессиональной, национальной и другой, свободы, которая наполняется различным содержанием в разных условиях при постоянном действии принципов солидарности и взаимопомощи.

Поднятые П.А. Кропоткиным проблемы не утратили своей актуальности. Идеи о соотношении общества и государства, о федерации, основанной на децентрализации, перекликаются с современной политической теорией и практикой. Что касается его анархистских идей в области государства, то они нашли определенное, правда, модифицированное отражение в идеях "новых левых" 60-х годов н.ст.

Научный руководитель
проф. О.Ф. Скакун

В.С. Смородинський

ВЛАДНІ ПОВНОВАЖЕННЯ ОРГАНІВ СУДОВОЇ ВЛАДИ

Владне повноваження у контексті теорії державної влади - це забезпечена законом орієнтуюча вимога уповноваженого суб'єкта визначеної поведінки і дій, звернена до фізичних та юридичних осіб, державних та недержавних органів. Під владними повноваженнями судових органів (органів судової влади) треба розуміти права, а також зв'язані з правами обов'язки цих органів у системі державної влади, які надаються їм законом на відповідні рішення, дії, поведінку у процесі здійснення

правосуддя.

Владні права у цьому контексті - це сукупність установлених Конституцією та іншими законами норм і правил, які регулюють відносини у сфері судової влади; це можливість, свобода суб'єктів займати певну позицію, вести себе відповідно до наданих їм законодавством повноважень, а також очікувати, вимагати виконання їх розпоряджень, постанов, інших офіційних та правомочних актів усіма підвладними суб'єктами. Владні обов'язки - це передусім обов'язок органів судової влади перед державою здійснювати надані їм функції, реалізувати владні права у повному обсязі, наданому законом. Таким чином, владні права надаються кожному суб'єкту судової влади для обов'язкової реалізації, він зобов'язаний здійснювати їх для забезпечення та захисту державних і суспільних інтересів, прав громадян.

Владне повноваження завжди забезпечується законом. Закріплення і регламентація владних повноважень у законодавстві обумовлюють їх зв'язаність правом. Саме закон, з одного боку, перешкоджує свавільному суб'єктивному розумінню і застосуванню правових норм, а з іншого - окреслює у той же час для органів судової влади сферу самостійних рішень та дій. Законом у нормативному порядку забезпечується система гарантій здійснення владних повноважень, без яких неможливе повноцінне функціонування судової влади. Найважливіші з них сформульовані у Конституції України, законах України "Про судоустрій", "Про статус суддів": 1) правосуддя в Україні здійснюється виключно судами. Делегування функцій іншим органам чи посадовим особам не допускається; 2) судді незмінювані і обіймають посаду безстроково; 3) судді при здійсненні правосуддя незалежні і підкоряються тільки закону. Вплив на суддів у будь-якій формі забороняється; 4) суддям гарантується недоторканність.

Владні повноваження органів судової влади знаходять своє офіційне закінчене вираження в актах, які видаються цими органами: рішеннях, постановах, вироках та ін.

Владні повноваження судової влади знаходять своє втілення в юрисдикції судових органів, зокрема: а) в суб'єктивній, юрисдикції, яка здійснюється шляхом офіційного визнання судовим органом наявності у суб'єкта

суб'єктивного права та у присудженні цьому суб'єктові усього того, що з цим правом пов'язано і навколо чого виникає судовий спір (спір з приводу права); б) в об'єктивній юрисдикції, яка здійснюється шляхом вирішення питання щодо порушення закону (порушений той чи інший конкретний закон чи ні).

Об'єктивна юрисдикція може виступати у вигляді: а) репресивної юрисдикції (констатація порушення закону і встановлення санкції за це порушення); б) відновлюваної юрисдикції (встановлення обов'язку відшкодування збитків); в) скасувальної юрисдикції (скасування протиправного юридичного акту).

*Науковий керівник
проф. М.В. Цвік .*

В.В. Решетов

ГОМСТЕД-АКТ (1862 р.) ПЕРІОДУ ГРОМАДЯНСЬКОЇ ВІЙНИ В США

Громадянська війна в США 1861-1865 рр. нарешті завершила соціально-економічне завдання буржуазної революції в Північній Америці, не тільки покінчивши з рабством негрів, але й, що було не менш важливим, вирішивши аграрне питання.

Вирішальне значення в цьому належало Гомстед-акту 1862 р., згідно з яким кожен громадянин США або іноземець, який досяг 21 року, не воював на боці Півдня проти Півночі, мав бажання прийняти громадянство США, міг отримати від уряду США ділянку землі площею до 160 акр. з виплатою тільки реєстраційного збору у розмірі 10 доларів. Під час внесення ділянки до земельного реєстру поселенець присягав у тому, що земля одержується ним для поселення та її обробки. Через 5 років по цьому поселенець повинен був підтвердити двома свідками, що він розпочав будівництво й обробляє цю землю, після чого безкоштовно отримував право власності (патент) на свою землю. Закон надавав право отримати гомстед також особам, які ще не досягли 21 року, але служили або будуть служити в армії чи флоті Сполучених Штатів на протязі 14 днів як добровольці або мобілізовані.

Таким чином, Гомстед-акт 1862 р. вирішив низку важливих проблем: а) допоміг уряду А. Лінкольна сформуванню сильного боєздатного війська, що забезпечило перемогу Півночі над Півднем; б) за рахунок вільних північнозахідних земель цей акт створив економічну основу для розвитку сталого фермерського господарства; в) проклав "американський" шлях розвитку капіталізму в сільському господарстві.

Науковий керівник
проф. М.М. Страхов

С.В. Філь

МЕЙДЗИ ІСИН

Події у Японії (або Мейдзи ісин - реставрація освітнього правління), що відбувалися в 2 пол. XIX ст., оцінювалися істориками держави і права по-різному. Одні вважали ці події буржуазною революцією, інші - двірцевим переворотом. Щоб викласти свою точку зору, потрібно звернутися до змісту реставрації Мейдзи.

До вищевказаних подій влада у державі належала Токугавському сьогунату. Однак внаслідок боротьби між силами реформації і консерваторами влада перейшла до рук імператора.

Збоку реформаторів виступали: частина вищого феодалного дворянства: дрібне та середнє самурайство; діюча у союзі з дворянством буржуазія, яка перебувала на першому етапі розвитку; селянство і міська біднота. Всі вони виступали проти дому Токугави і його васалів.

Прибравши владу до своїх рук, спираючись на середнє і дрібнє самурайство та буржуазію Японії, імператор був примушений здійснювати політику, яка створювала б сприятливі умови для розвитку капіталістичного способу виробництва. Однак ще збереглася, а в подальшому і розвинулася тенденція, спрямована на збереження привілеїв дворянства, а також на зміцнення централізованої абсолютистської влади, що скоро підтвердилось і закріпилось у конституції 1889 р., яка була майже вся переписана з реакційної конституції Прусії 1850 р.

Проаналізувавши зміст подій Мейдзи ісин можна охарактеризувати цей період в історії Японії як еволюційний перехід від феодалізму до капіталістичних відносин. Однак ці події були лише першим кроком на шляху до розвинутого капіталізму.

Науковий керівник
проф. М.М. Страхів

Т.І. Дяченко

ВИЩІ ОРГАНИ ДЕРЖАВНОЇ ВЛАДИ ПЕРІОДУ ГЕТЬМАНЩИНИ

Період Гетьманщини - Української Держави тривав з 29 квітня до 14 грудня 1918 р. Формою Української держави стало специфічне поєднання монархічної і республіканської форм правління. Політичний режим був авторитарний, а форма державного устрою - унітарною. Принцип поділу влади не застосовувався.

Уся повнота влади була зосереджена в руках гетьмана. Саме йому належало право затвердження і розпуск Кабінету Міністрів (пізніше Ради Міністрів) - вищого виконавчого органу влади держави у повному його складі. Йому ж належало право призначати Порядкуючого Генерального суддю та всіх Генеральних суддів - членів Генерального Суду. Після прийняття 8 липня 1918 р. Закону про утворення Державного Сенату, який передбачав створення замість Генерального Суду іншої вищої судової інституції - Державного Сенату і сенатори Загального Сенату, Президент Державного Сенату і сенатори Загального Зібрання призначалися наказами гетьмана після попередньої ухвали кандидата Радою Міністрів. 30 серпня 1918 р. було видано Закон про тимчасову організацію Державного Контролю, де говорилося, що Державний Контроль, який очолює вищу контрольну владу, входить на загальних підставах до Кабінету Міністрів.

Механізм Української Держави знаходився на початковій стадії формування. Система вищих органів державної влади не досягла повного розвитку. Їх компетенція не мала чіткого розмежування. Поєднувалися

судова й виконавча влада, контрольна й законодавча влада. Усі вищі державні органи визначались як тимчасові.

Науковий керівник
доц. С.А. Черниченко

Р.А. Бондаров

МІСЦЕВІ ЗВИЧАЇ ЯК ДЖЕРЕЛО ПРАВА В УКРАЇНІ В СЕРЕДИНІ ХУП СТОЛІТТЯ

Серед джерел права середини ХУП ст. досить помітне місце належало звичаям. Вони виникали і формувалися в перебігу еволюції господарчо-побутових відносин людей і спиралися на загальноприйняті давні норми поведінки людини, вироблені за різноманітних обставин. Сукупність правил, обов'язкових до виконання нарівні з законом і являло собою звичаєве право. Воно було взаємопов'язане з паралельно діючим законодавством у країні (чи окремому регіоні), яке не встигало або не могло з різних причин на той час охопити ту чи іншу сферу співжиття.

Найдовше і в найбільш традиційній формі звичаєве право проіснувало на Запоріжжі. Уся тамтешня військово-адміністративна система, а також суди спиралися на загальновироблені його норми. Ними керувалися всі - від курінних отаманів і до центрального військового суду.

Звичаєве право безпосередньо проявлялося у вчинках людей, в їх уявленнях про правду та справедливість на певному етапі суспільного розвитку. Тому реакція на якість явища і події в житті була лише показником власного бажання конкретної особи (осіб) і не могла сама по собі бути підґрунтям для нормування відносин. Звідси випливало, що творцем звичаїв ставав у цілому народ (у вузькому розумінні слова), а не окремі особи. Визвольна війна середини ХУП ст. обумовила значне поширення звичаєвого права на території всіх регіонів України, де було ліквідовано панування польської шляхти. Його норми охоплювали всі без винятку верстви населення і проникали у всі важливі сфери суспільного життя.

Науковий керівник
доц. С.А. Черниченко

ДЕРЖАВНІСТЬ ЗАПОРОЗЬКОЇ СІЧІ

Проблема державності в Запорозькій Січі давно вже є спірним питанням в історіографії. Для того, щоб висловити свою думку з цього питання, слід розглянути основи державного устрою, принципи організації життя, звичаї та закони запорозьких козаків. В основі життя козацької общини лежав звичай, за яким вони чинили суд та розправу, збиралися на раду, не допусали в Січ жінок.

Рада у запорозьких козаків була найвищим адміністративним, законодавчим та судовим органом; вирок ради був вироком всього війська. Саме на раді вони обирали свою старшину, яка, до речі, змінювалася не тільки щорічно, а й у будь-який час за бажанням товариства. Така обережність могла гарантувати політичну свободу в середовищі запорозьких козаків. До військової старшини входили: кошовий атаман, військовий суддя, есаул і писар. Кошовий атаман поєднував у своїх руках військову, адміністративну, судову та духовну владу. Але влада ця обмежувалася рішеннями військової ради. Саме тому він був лише старшим серед рівних, "батьком", "конституційною владиною". І тільки під час війни він діяв як нічим не обмежений диктатор: міг викинути неслухняного козака за борт човна або ж з мотузкою на шиї тягти його за возом. Кожен кошовий повинен був звітувати про всі свої дії, що стосуються війська. При тому, якщо під час цього звіту з'ясовувався якийсь вчинок кошового проти звичаїв товариства, його могли навіть стратити.

Детальне вивчення державного устрою дозволяє зробити висновок, що Запорозька Січ - це республіка, тільки на ранньому етапі свого розвитку, це система, яка ще не встигла повністю сформуватися, виразитись у звичних для нас рисах та ознаках.

Науковий керівник
доц. А.Н. Долженко

М.С. ГРУШЕВСЬКИЙ - ВИДАТНИЙ ДІЯЧ УКРАЇНСЬКОГО ВІДРОДЖЕННЯ

Політизоване сьогодення своїм корінням сягає глибин минулого, багато в чому своєрідно повторюється, а тому потребує осмислення для здобуття уроків на майбутнє. Особливу увагу привертають постаті, що значно вплинули на розвиток історичних подій. До них належить один з найвизначніших політичних діячів, творців української державності, голова Центральної Ради М.С. Грушевський. Не втратили актуальності деякі державницькі ідеї М.С. Грушевського, зокрема думки про місцеве самоврядування з його конституційного проекту 1905 р.

Очоливши Центральну Раду, М.С. Грушевський розпочав свою діяльність з вирішення проблеми широкого інформування про її програмні цілі і діяльність. Так народилась українська газета "Нова Рада". Голова Центральної Ради досить послідовно намагався втілити в життя свої ідеї та наукові розробки в сфері політики. Так, його ідеї федеративного устрою Росії знайшли відбиття в універсалах Центральної Ради. Віддаючи весь свій час роботі в Центральній Раді, Грушевський не діставав за це і копійки, тому мусив уривати час, щоби заробити на прожиток літературною працею. Після гетьманського перевороту 28-29 квітня 1918 р. М.С. Грушевський фактично відійшов від активної політичної діяльності, і, як сам пише, "шукав спочинку від тяжких переживань в літературно-науковій діяльності".

У 1919-1923 рр. М.С. Грушевський перебуває в еміграції. Повернувшись на Україну в 1924 р., М.С. Грушевський віддає всі свої сили науковій роботі. За порівняно невеликий час (утворення, існування і падіння Центральної Ради) Грушевський зробив внесок у побудову української держави, зазнавши тріумфу і гіркої поразки, але назавжди залишився в історії як талановитий політик, гордість українського народу.

*Науковий керівник
доц. А.Н. Долженко*

РОЛЬ ВІЙСЬКА ПРИ ПЕРЕХОДІ ВІД РЕСПУБЛІКИ ДО ІМПЕРІЇ В СТАРОДАВНЬОМУ РИМІ

Криза рабовласницької системи, що розгорнулася в Стародавньому Римі у II ст. до н.е., мала різноманітні прояви. Одним із них була зміна характеру та соціального складу римської армії. Розорення селянства, яке було основою староримського цензового війська, привело до нового принципу комплектування армії. У 107 р. до н.е. консул Парій став приймати до війська не тільки повноправних римських громадян, але й усіх вільних, сплачуючи їм за службу жалування. Так виникла професійна армія з вузькокорпоративними інтересами, армія, яка ставала слухняним знаряддям у руках полководця.

Слід мати на увазі, що зазначені зміни армії відбувалися в період громадянських війн в Римі, коли армія дуже часто ставала єдиною силою, яка була в змозі забезпечити спокій та порядок. А це призводило до того, що окремі полководці поступово концентрували у своїх руках не тільки військову, але й державну владу.

З метою посилення становища полководця в державних структурах використовувалася екстраординарна магістратура, зосередження в руках однієї особи кількох вищих магістратур тощо. Не випадково, що першими розбудову імперії розпочали такі полководці, як Сулла, Помпей, Красс, Цезар, а титул імператора, тобто носія вищої військової влади, прийняв остаточний засновник Римської імперії Октавіан. І хоч основними причинами переходу від республіки до імперії були потреба сильної централізованої влади, здатної придушити повстання рабів, невідповідність полісного державного апарату умовам величезної Римської держави, деградація соціальних груп, інтереси яких втілювала Римська республіка, вирішальну роль у процесі переходу до імператорської форми правління відіграла професійна армія.

Науковий керівник
проф. М.М. Страхів

III. ПРОБЛЕМИ ДЕМОКРАТИЗАЦІЇ ПРОЦЕСУ ФОРМУВАННЯ ТА ЗДІЙСНЕННЯ ВЛАДИ

І.А. Биля

ДО ПРОБЛЕМИ ТЛУМАЧЕННЯ НОРМ, ЩО РЕГУЛЮЮТЬ ПРАВОВУ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ ОБ'ЄДНАНЬ ГРОМАДЯН

Закон України "Про об'єднання громадян" від 16.06.92 р. передбачає випадки, коли держава може втручатись у діяльність об'єднань громадян. Це випадки, наприклад, коли вони порушили чинне законодавство України. У Законі передбачаються такі види стягнень, що можуть бути застосовані до громадських об'єднань у такому разі: 1. Попередження. У письмовій формі його виносить легалізуючий орган при вчиненні об'єднанням громадян правопорушень, які не тягнуть обов'язкового застосування іншого виду стягнення, приміром, проведення несанкціонованого мітингу, причому, коли таке порушення не набрало системного характеру. 2. Штраф. Його може бути накладено тільки у судовому порядку за поданням легалізуючого органу або прокурора у разі грубого або систематичного вчинення об'єднанням громадян правопорушень (ст. 185-1, 185-2 Кодексу України про адміністративні правопорушення). 3. Тимчасова заборона (зупинення) окремих видів або всієї діяльності об'єднання громадян. Підставою для неї може бути систематичне порушення ним законодавства України, незважаючи на застосування попередніх стягнень, а також, як уявляється, порушення законів України "Про інформацію", "Про друковані засоби масової інформації (пресу)", ст.22 Закону України "Про об'єднання громадян" та ін. За поданням легалізуючого органу або прокурора суд своїм рішенням може заборонити проведення масових заходів (зборів, мітингів, демонстрацій тощо), здійснення видавничої діяльності, проведення банківських операцій, операцій з матеріальними цінностями тощо терміном до 3-х місяців. 4. Щодо норм, які регулюють примусовий розпуск (ліквідацію) об'єднань громадян, то вони роз'яснені в

*Науковий керівник
доц. С.Ю. Лукаш*

Д.В. Лукьянов

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ИСТОЧНИКОВ ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОЛИТИЧЕСКИХ ПАРТИЙ

Статья 24 закона Украины "Об объединении граждан" устанавливает, что в целях выполнения уставных задач объединения граждан осуществляют хозяйственную деятельность. Политические партии не имеют права учреждать предприятия, кроме средств массовой информации, и заниматься хозяйственной и иной коммерческой деятельностью, за исключением продажи общественно-политической литературы, изделий с собственной символикой и т.п. Закон не указывает, какие конкретно товары с символикой могут продаваться. Следовательно, все? Где же в этом логика? На мой взгляд, партии поставлены в условия, когда они вынуждены заниматься коммерцией, чтобы быть материально способными добиваться своих целей и задач. В конечном итоге целью политических партий является не получение прибыли, а представительство в органах государственной власти и выработка общенациональных программ развития. Поэтому я предлагаю запретить партиям заниматься любой хозяйственной или коммерческой деятельностью, но вместе с тем предусмотреть институт государственного финансирования партий. Финансирование партий в мировой политической практике существует двух видов: прямое, т.е. перечисление денежных сумм на их счета, и косвенное - предоставление различных выгод имущественного характера. Если прямое финансирование осуществляется пропорционально голосам граждан, отдавших голоса за партию, то косвенное, наоборот, должно быть равным для всех политических партий. В систему косвенного финансирования следует включить: налоговые льготы, бесплатную пересылку корреспонденции и предоставление всем партиям

безплатного часу на телеканалах — во время избирательной кампании. Прямое финансирование базируется на принципе демократичности: чем больше голосов получила партия, тем больше денег ей перечислено. Косвенное финансирование призвано поддерживать политический плюрализм. Все партии (как господствующие, так и оппозиционные), таким образом, получают равные льготы и имеют равные стартовые возможности для пропаганды своих идей.

*Научный руководитель
доц. С.Ю. Лукаш*

В.І. Полевий

ПРАВОВИЙ СТАТУС НАРОДНОГО ДЕПУТАТА УКРАЇНИ ЗА КОНСТИТУЦІЄЮ УКРАЇНИ

Конституція України зробила твердий поступ у напрямку регулювання питання про статус народного депутата України. Цій проблемі відведено значний перелік статей (ст.78-81, 86, 93), що дає змогу поставити на твердий конституційний фундамент одну з вирішальних проблем у побудові української системи парламентаризму. Народні депутати України мають виконувати свої обов'язки на засадах законності, професіоналізму, депутатської недоторканності та відсутності імперативного мандату (як висновок із ст.78).

Серед нових досягнень у справі правового регулювання статусу народного депутата України необхідно відзначити: а) представницький мандат, що надає народному обранцю більшої свободи і можливостей на законодавчій ниві (ст.78); б) складення представниками народу присяги, текст якої додається (ст.79), що примушує депутатів по-новому розглядати свою діяльність у Верховній Раді України.

Дієздатність же другого аспекту ставиться під сумнів подальшим існуванням інституту депутатської недоторканності (ст.80). Таким чином, діюча Конституція зміцнила правовий статус народного депутата України, сподіваючись лише на справедливість волевиявлення виборців, але не наважилася на прогресивні засоби контролю за діяльністю народних обранців. Добре це, чи

ні - покаже час. Проте ні для кого не є таємницею, що для закріпленої в Конституції системи парламентаризму (представницький мандат) необхідною є розвинута система політичних партій при пропорційній системі виборів, чого ми, на жаль, ще не маємо.

*Науковий керівник
доц. С.Ю. Лукаш*

О.А. Парфіло

ЩОДО ПРОБЛЕМИ ЗАХИСТУ КОНСТИТУЦІЇ УКРАЇНИ

З прийняттям Конституції на Україні починається якісно новий етап у державному будівництві. В Основному Законі України відводиться значне місце органам правосуддя (розд. 8), що мають забезпечити дію принципу верховенства права. У третій частині цього розділу йдеться про те, що судочинство в Україні здійснюється Конституційним Судом України та судами загальної юрисдикції. Конституційному Суду України присвячено цілий розділ (12), що значно піднімає роль нової для нас форми конституційного судочинства, яке спрямоване на захист Конституції.

Як відомо, численні спроби створити діючий Конституційний Суд України раніше успіху не мали. Це стало наслідком і причиною загострення загальної політичної ситуації в Україні. Конституційний Суд формується об'єднаними зусиллями трьох гілок державної влади. Таким чином, має місце продуктивне вирішення багатьох завдань. Серед них - забезпечення верховенства права, попередження і вирішення конфліктів між гілками влади тощо.

Основний закон України надає Конституційному Суду досить широкі повноваження:

- вирішувати питання про відповідність (конституційність) законів та інших правових актів Конституції України;
- офіційно тлумачити Конституцію України та закони України;
- вирішувати питання, пов'язані з відповідністю чинних

міжнародних договорів України Конституції України;

- давати висновки щодо додержання конституційної процедури розслідування і розгляду справи про усунення Президента України з поста в порядку імпічменту.

З самого механізму утворення і компетенції Конституційного Суду України видно, що цей орган покликаний бути тим єдиним незалежним "арбітром", який стоятиме на захисті Основного Закону і конституційного ладу України.

*Науковий керівник
доц. С.Ю. Лукаш*

Є.Є. Файницький

ПРАВОВІ ГАРАНТІЇ СВОБОДИ СОВІСТІ ЗА КОНСТИТУЦІЄЮ УКРАЇНИ

Конституція України вперше в історії українського народу проголошує свободу совісті як "право на свободу світогляду та віросповідання" (ст.35). Вона утверджує це право як "свободу сповідувати будь-яку релігію або не сповідувати ніякої, безперешкодно відправляти одноособово чи колективно релігійні культи і ритуальні обряди, вести релігійну діяльність".

Ці принципові положення Конституції України є базою для правових гарантій свободи совісті - сукупності відповідних норм державного, адміністративного, цивільного, фінансового та іншого законодавства. Ними забезпечується реалізація права на свободу совісті і регулювання відносин, що виникають з цього приводу. Але для проведення в життя свободи совісті, як і інших свобод людини, одних юридичних основ цих свобод та їх правових гарантій недостатньо. Повне забезпечення свободи совісті можливе при наявності передумов, гарантій економічного, політичного, соціального, духовного, організаційного порядку, яких з об'єктивних причин явно недостатньо для того, щоб у повному обсязі реалізувати цю свободу совісті.

Важливою правовою гарантією свободи совісті є заборона нав'язування (чи встановлення) обов'язкових переконань і світогляду, як це було у недалекому минулому. "Жодна релігія, - говорить у ст.35 Конституції

України, - не може бути визнана державою як обов'язкова". Конкретизуючи це положення, Основний Закон держави забороняє будь-який до будь-кого у будь-якій формі примус. При визначенні особою свого ставлення до релігії, до сповідання чи відмови від її сповідання релігії, до участі чи неучасті в богослужінні, до участі або неучасті в обрядах чи церемоніях, до навчання релігії. Цим ще раз підтверджується, що релігія - це справа совісті кожної людини. Їй і тільки їй надано право вирішувати питання пов'язані з релігією, з переконаннями людини, з її світоглядом і діяти так, як підказує їй власне сумління.

*Науковий керівник
доц. С.Ю. Лукаш*

М.В. Романенко

ДО ПИТАННЯ ПРО ІНСТИТУТ ПРЕЗИДЕНТСТВА В УКРАЇНІ

Зміна геополітичного становища України, утвердження її як суверенної держави викликали необхідність створення і прийняття принципово нового Основного Закону, який став правовою базою входження України до сім'ї цивілізованих народів Європи та світу, сприяє модернізації українського суспільства на засадах демократії та верховенства права.

Серед питань конституційного устрою України було й залишається гострим питання щодо форми правління, з якого конституційні проекти досить послідовно відбивають політичну кон'юнктуру, що існувала під час їх написання. Такий вплив можна простежити на прикладі трансформації інституту президента: якщо проект 1992 р. визначав президента як голову держави та виконавчої влади, то вже проект 1993 р. залишив за президентом лише статус голови держави, а проект 1994 р., який ліг потім у основу Конституційного Договору, знову повернувся до визначення президента як голови держави та виконавчої влади. Таке коливання пов'язано в першу чергу з розстановкою політичних сил на державному олімпі України. Послаблення президентської влади та її авторитету призвело до того, що у 1993 р. з'явився проект,

який фактично був спрямований на створення в Україні парламентської республіки з "номінальним" президентом, і навпаки, посилення президентської влади та її авторитету в зв'язку з приходом нового президента у 1994 р. призвело до зміни вектора державотворення на користь президентської республіки.

Аналіз статусу президента, його впливу на формування уряду, судової влади, прокуратури, влади на місцях, таких інститутів, як право вето, імпичмент, право розпуску парламента, дозволяє зробити висновок, що форма правління видозмінювалася в конституційних проєктах від змішаної, яка була більш орієнтована на президентський інститут (за проєктом 1992 р.), до парламентської форми (за проєктом 1993 р.) і до суто президентської форми правління (за проєктом 1994 р.). Останній у дещо зміненому варіанті затвердив президентську модель в Україні у формі Конституційного договору.

Особливу увагу привертає вплив президента і парламента на формування та діяльність уряду, що найбільш чітко дозволяє встановити основну спрямованість того чи іншого конституційного проєкту. Так, за проєктом 1992 р. президент і парламента мали б у цілому рівний вплив на уряд, в проєкті 1993 р. цей вплив явно був на боці законодавчої гілки влади, а проєкт 1994 р. надавав президенту більшої можливості впливу на уряд.

Конституція України 1996 р. встановила змішану форму правління, надала президенту значні владні повноваження, але не дала відповіді на запитання, яку ж гілку влади він уособлює, адже його визнано лише главою держави.

*Науковий керівник
доц. В.П. Колісник*

И.Т. Ли

СООТНОШЕНИЕ КАТЕГОРИЙ "ЧЕЛОВЕК" И "ЧЕЛОВЕЧЕСТВО" В АКСИОЛОГИЧЕСКОМ И ПРАВОВОМ АСПЕКТАХ

Категории "человек" и "человечество" в ценностном аспекте соотносятся как элемент и множество, поэтому

свойства множества (с известными оговорками) представляется возможным распространить на отношения человека и человечества. Провозгласив человека и человечество как ценности, мы должны сказать, что ценно как множество в целом, так и его элемент, в частности. Из свойств множества ясно, что человек и человечество одинаково ценны. По словам А. Швейцера, они представляют собой высшие ценности (А. Швейцер. Благоговенье перед жизнью.-М.: Прогресс, 1990.-С.230). Поэтому говорить о предпочтительности одной из них нельзя, поскольку это две равновеликие и при этом высшие ценности. Свойства элемента детерминируют свойства множества. У сильного, стабильного и богатого государства - богатые и независимые граждане, поскольку они свободны в экономическом и политическом отношении. В правовом государстве каждый гражданин находится под защитой закона, что обеспечивает правовую защищенность и самого государства. Отсюда вытекает тот факт, что, не охраняя права отдельного человека, невозможно защитить права человечества в целом. Поэтому ясно, что ценны и подлежат охране как человек, так и человечество в равной степени.

Права человека первичны по отношению к правам человечества, поэтому для того, чтобы защитить права человечества, нужно сначала защитить права каждого человека в рамках конкретного государства. Это одна из задач, которые пытается решить мировое сообщество и государства на современном этапе. Несомненно, что в ближайшем будущем актуальной станет задача защиты прав гражданина не отдельного государства, но гражданина человечества (мира). Подтверждением тому служат сегодняшние операции вооруженных сил ООН, когда международные вооруженные формирования на основании решения всех или большинства государств в рамках универсальной международной организации ООН, при наличии обязательного согласия членов Совета Безопасности ООН защищают в горячих точках мирных жителей, рассматриваемых, таким образом, в качестве граждан мира.

Пока нельзя с уверенностью сказать, чем закончатся такого рода инициативы международного сообщества, однако несомненно то, что с углублением осознания

ценностей человека и человечества будет расти их правовая защищенность.

Научный руководитель
проф. В.С. Семенов

IV. ПРОБЛЕМИ ПРАВОВОГО РЕГУЛЮВАННЯ РИНКОВИХ ВІДНОСИН

О.А. Первомайский

ПРАВО НА ИСК О ЗАЩИТЕ ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА ИЛИ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ

Честь, достоинство, деловая репутация лиц подлежат защите в судебном порядке при наличии нескольких условий (оснований). Ими являются: а) распространение сведений; б) порочащий характер сведений, причинение ими вреда; в) ложность сведений.

В гражданском праве под термином “порочащие сведения” понимаются сведения, которые умаляют честь, достоинство или деловую репутацию лица в общественном мнении, в мнении коллектива или отдельных лиц с точки зрения соблюдения законов и норм морали. “Порочащие сведения” можна разделить на: а) носящие порочащий характер в абсолютном большинстве случаев, и б) порочащие при конкретной обстановке, конкретное лицо и т.п. Более сложной является ситуация, когда сведения приобретают порочащий характер только при совокупности определенных фактов. Здесь суд, используя все имеющиеся у него средства и способы, анализируя фактический материал, обязан выяснить истину.

Пример из судебной практики: Гражданин А. обратился с иском к газете “Россия” и журналисту К. В статье “Рожден быть каскадером” о нем упоминалось как о “некто А.” Истец посчитал это посягательство на свою честь и достоинство. Суд, ссылаясь на словари русского языка, которые считают выражение “некто” эквивалентом “не кто иной, как”, отказал в удовлетворении иска.

Во множестве случаев суд стоит перед сложнейшей

задачей: оценить, было ли посягательство на честь, достоинство или деловую репутацию конкретного человека, ни на минуту не забывая, что воплощение в действительность общих понятий "честь", "достоинство", "деловая репутация" индивидуально и многообразно. Для одних людей это наибольшая ценность, для некоторых они навсегда останутся пустым звуком.

*Научный руководитель
доц. И.В. Спасибо*

Е.В. Бойко

КРЕСТЬЯНСКОЕ (ФЕРМЕРСКОЕ) ХОЗЯЙСТВО

Закон "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" от 20.12.91 г. определяет экономические, социальные и правовые основы создания и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств в Украине. Под крестьянским (фермерским) хозяйством понимается форма предпринимательства граждан Украины, изъявивших желание производить товарную сельскохозяйственную продукцию, заниматься ее переработкой и реализацией. Данный закон определяет порядок предоставления земельных участков, их размеры, регистрацию крестьянских (фермерских) хозяйств, их деятельность, взаимоотношения с учреждениями банков, страховыми органами и бюджетом, прекращение деятельности и другие важные вопросы.

Однако наряду с определенными положениями в законе противоречиво раскрывается понятие собственности в крестьянском (фермерском) хозяйстве. Так, в соответствии с законом, в собственности лиц, ведущих крестьянское (фермерское) хозяйство, могут быть земля и иное имущество, принадлежащее им на праве общей совместной собственности. В законе указано, что крестьянское (фермерское) хозяйство имеет право распоряжаться принадлежащим ему на праве собственности имуществом. При этом закон не определяет, какое же имущество находится в собственности крестьянского (фермерского) хозяйства, если все оно принадлежит его членам, и на каком праве закрепляется за хозяйством как за юридическим лицом это имущество. Не урегулирован в

законе и вопрос о том, что является учредительным документом для крестьянского (фермерского) хозяйства. Хотя закон и не устанавливает, однако устав для хозяйства необходим, поскольку нужно точно определить, каким образом будет осуществляться управление им, будет ли имущество принадлежать его членам на праве общей либо на праве общей долевой собственности, каков порядок выхода из крестьянского (фермерского) хозяйства его членов. Представляется, что законодательная база по созданию и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств требует усовершенствования.

Научный руководитель
доц. И.В. Спасибо

О.В. Тимошенко,
Я.В. Грудина

ПРОБЛЕМЫ ПРАВА КОЛЛЕКТИВНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Установление Законом Украины "О собственности" права коллективной собственности породило ряд спорных теоретических и практических вопросов. Правовой статус коллективной собственности противоречив. Так, ст.3 Закона провозглашает, что субъектами права собственности в Украине являются: народ Украины, граждане, юридические лица и государство. Ст.20 этого же закона дополняет этот перечень, включая в него трудовые коллективы государственных предприятий. Трудовой коллектив государственных предприятий и коллектив арендаторов, не будучи субъектами гражданского права, не могут быть субъектами права собственности. У трудового коллектива может быть собственность, но правовой режим ее должен быть установлен, как для общей собственности, и субъектами ее должны быть отдельные члены трудового коллектива.

Наличие понятия права коллективной собственности приводит к неразрешимым проблемам в правоприменительной деятельности. Проект нового Гражданского кодекса Украины исключил из форм собственности собственность коллективную, что является прогрессивным

шагом в усовершенствовании законодательства.

Анализ содержания коллективной собственности свидетельствует о том, что эта форма не имеет исчерпывающего набора необходимых признаков самостоятельной формы собственности и зачастую совпадает с общей собственностью, участниками которой являются граждане и юридические лица.

Так, имущество, приобретенное вследствие общего труда граждан, объединившихся для совместной деятельности, является их общей долевой собственностью, если иное не установлено письменным договором между ними ч.2 ст.17 Закона "О собственности". Речь идет об объединении не только труда, но и капитала. Участники могут осуществлять общую деятельность и приобретать необходимое имущество, получать доход не только по договору о совместной деятельности, но и путем создания по сути частных юридических лиц кооперативного и корпоративного типов.

Противоречия Закона усматриваются также в том, что он относит к общей долевой собственности то же самое, что далее именуется коллективной формой собственности в Украине.

*Научный руководитель
доц. И.В. Спасибо*

А.Н. Соловьев

АКЦИОНЕРНЫЕ ОБЩЕСТВА, СОЗДАВАЕМЫЕ В ПРОЦЕССЕ ПРИВАТИЗАЦИИ

Преобразование государственных предприятий в открытые акционерные общества (АО) представляет собой один из способов приватизации - акционирование (или продажа) долей акций, паев, принадлежащих государству в имуществе хозяйственных обществ, и является специальным порядком образования АО.

Общий порядок создания АО предусмотрен Законом Украины "О хозяйственных обществах" и включает в себя следующие этапы: а) заключение учредительного договора; б) публикация в прессе сообщения о намерении создать АО; в) регистрация информации в финансовом органе о

выпуске акций и осуществление соответствующих публикаций в прессе; г) заключение договоров купли-продажи акций и их оплата; д) проведение учредительного собрания, которое принимает решение о создании АО, утверждает его Устав, избирает исполнительные органы и т.д.; е) регистрация АО в исполкоме местного Совета народных депутатов, после чего оно приобретает статус юридического лица.

Специальный порядок образования АО в процессе приватизации является таковым вследствие ряда отличительных черт, а именно:

- решение о преобразовании государственного предприятия в открытое АО принимается государственным органом приватизации. Он же выступает учредителем образуемого АО, разрабатывает и утверждает Устав общества;

- ввиду того, что учредителем АО выступает Фонд госимущества, учредительный договор в таком АО отсутствует;

- государственный орган приватизации (учредитель АО) устанавливает количество, сроки продажи акций (с учетом льготного приобретения акций членами трудового коллектива), а также порядок внесения платежей; на него не распространяется требование быть держателем 25%-ного уставного фонда сроком не менее 2-х лет;

- до продажи 60% акций открытого АО осуществление полномочий этого общества и его председателя возлагается, на определенных учредителем АО должностных лиц предприятий и на его руководителя;

- регистрация такого АО осуществляется в упрощенном порядке (в более короткий срок и без взимания платы).

Итак, представленные наиболее значимые отличия в процедурах создания АО связаны с неодинаковой степенью участия государства в вышеуказанных процессах. Если в процедуре, основанной на Законе Украины "О приватизации имущества государственных предприятий" и ряде подзаконных актов, связанных с вопросами приватизации, государство играет определенную роль, то в создании АО по общему порядку вмешательство в этот процесс государства (за исключением государствен-

ной регистрации) не допускается.

Научный руководитель
доц. И.В. Спасибо

Д.Е. Серпутько

О БАНКРОТСТВЕ

Производство по делам о банкротстве регламентирует условия и процедуру признания юридических лиц банкротами, а не процесс разрешения споров, поэтому к нему не применяются правила доарбитражного урегулирования хозяйственных споров и оно не является исковым. Данное производство более похоже на особое производство, существующее в гражданском процессе, чем на исковое.

После принятия заявления арбитражный суд не позднее 5-ти дней со дня его поступления выносит постановление о возбуждении производства по делу и высылает должнику, кредитору и соответственным банкам. Рассмотрение дел о признании банкротом осуществляется арбитражным судом в составе председательствующего арбитра, кредиторов, должника и других участников производства. В случае необходимости арбитражный суд по результатам предварительного заседания может назначить распорядителя имущества должника. Спецификой суда является участие в нем санаторов, которыми могут быть граждане или юридические лица, изъявившие желание удовлетворить требования кредиторов к должнику. Взамен они получают право предлагать в свою пользу условия оздоровления должника с возможной его реорганизацией (приватизацией) и с учетом своих интересов. Выбор условий санаций остается за должником, если он сам обратился в арбитражный суд с заявлением о признании его банкротом.

Особенности банкротства банков заключаются в том, что они могут переводиться в режим финансового оздоровления, в который включается комплекс мер по возвращению кредитов, считающихся сомнительными, удовлетворительными или безнадежными. Претензионная работа ведется через арбитражный суд. Когда у клиента

денег нет, вступает в силу имущественный залог. Предусмотрены операции с высоколиквидными бумагами. Наличные деньги переводятся в безналичные и пополняют остаток на корреспондентском счете в НБУ. С целью защиты интересов вкладчиков по первому их требованию средства с расчетных счетов переводятся в другой банк. Для того, чтобы банкротство банков не сказывалось на общем состоянии банковской системы страны, существуют механизмы "бескровного" устранения банкротов, а также эффективная система оповещения через рейтинги о возможном падении того или иного банка.

Научный руководитель
доц. И.В. Спасибо

Р.Б. Хорольский

ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ СИСТЕМЫ ВАЛЮТНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В УКРАИНЕ

В настоящее время основным нормативным актом, определяющим валютное регулирование в Украине, является декрет Кабинета Министров Украины "О системе валютного регулирования и валютного контроля" от 19 февраля 1993 г. № 15-93. Одной из целей декрета является установление общих принципов валютного регулирования, однако текст нормативного акта не содержит статьи, посвященной данному вопросу.

На основании анализа вышеупомянутого декрета, а также иных нормативных актов, приходим к выводу, что валютное регулирование в Украине определяется следующими принципами: 1) суверенность Украины в определении валютной политики, создании собственной системы валютного регулирования; 2) верховенство закона - осуществление операций с валютными ценностями регулируется только законами Украины; 3) главными органами, осуществляющими государственную валютную политику, является Кабинет Министров Украины и Национальный банк Украины; 4) валюта Украины является единственным законным средством платежа на территории Украины, принимается без ограничений для оплаты любых требований и операций. Национальный банк

Украины обязан проводить политику, направленную на поддержание валюты Украины; 5) равенство перед законом всех участников системы валютного регулирования, равная защита интересов государства, юридических и физических лиц как на территории Украины, так и за ее пределами в соответствии с нормами национального и международного законодательства; 6) отсутствие монополии государства на обладание валютными ценностями и осуществление операций с ними - физические и юридические лица (как резиденты, так и нерезиденты) вправе быть собственниками валютных ценностей, находящихся на территории Украины и за ее пределами, осуществлять с ними валютные операции, ввозить, переводить и пересылать валюту через границу в установленном законодательством порядке и объеме, иметь текущие счета в иностранной валюте и по своему усмотрению распоряжаться средствами, находящимися на них; 7) разрешительное регулирование - валютные операции осуществляются через уполномоченные банки и другие кредитно-финансовые учреждения, получившие соответствующую лицензию в НБУ; 8) постоянный контроль уполномоченных органов государства за осуществлением операций с валютными ценностями.

Представляется, что новый Закон Украины "О системе валютного регулирования" должен иметь статью, содержащую перечень принципов, поскольку это упрощает понимание содержания, сущности, задач и перспектив валютного регулирования.

*Научный руководитель
доц. Д.В. Задыхайло*

С.П. Погребняк

О ФОРМЕ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОГО ДОГОВОРА

В сфере международной торговли действует принцип свободы формы заключения договора. Договор может заключаться и подтверждаться как в письменной или устной форме, так и путем совершения действий, свидетельствующих о намерении сторон его заключить (конклюдентные действия). Например, Конвенция ООН о

договорах международной купли-продажи товаров не устанавливает каких-либо требований в отношении формы договора купли-продажи. В частности, ст.11 предусматривает, что не требуется какого-либо письменного соглашения для заключения договора. Законодательство Украины также признает право выбора у лица, совершающего сделку, между устной и письменной формой. Письменная форма обязательна только в случаях, когда на этот счет имеется прямое указание в законе либо соглашение сторон.

Гражданский кодекс Украины (ст.45) предусматривает, что внешнеторговые сделки должны, во-первых, совершаться письменно и, во-вторых, подписываться в установленном порядке. Последний определен ст.6 закона Украины от 16.04.1991 г. "О внешнеэкономической деятельности" и предполагает наличие со стороны субъекта внешнеэкономической деятельности (ВЭД) - юридического лица непременно двух подписей: лица, обладающего таким правом согласно должности, и лица, уполномоченного доверенностью, выданной за подписью руководителя субъекта ВЭД. Наличие одной подписи достаточно только при подписании внешнеэкономического договора физическим лицом - субъектом предпринимательской деятельности. Несоблюдение этих требований влечет за собой недействительность сделки.

Этими нормами Украина руководствуется и при заключении международных договоров. Например, при ратификации Конвенции ООН о международных договорах купли-продажи Украина на основании ст.96 заявила, что положения Конвенции, которые допускают, чтобы договор или его изменение или прекращение соглашением сторон либо любое выражение намерения совершались не в письменной форме, неприменимы, если хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в Украине.

Что собой представляет понятие "письменная форма"? Согласно Принципам международных коммерческих договоров (разработаны Международным институтом унификации частного права) "письменная форма" означает любой вид сообщения, который сохраняет запись информации, содержащейся в нем, и способен быть воспроизведенным в осязаемом виде. Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного

документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Считаю необходимым сохранить в законодательстве требование о соблюдении только письменной формы внешнеэкономических сделок, не устанавливая императивный порядок их совершения как неоправданное "наследие" советского законодательства в условиях либерализации ВЭД.

Научный руководитель
доц. Д.В. Задыхайло

Е.В. Гринева

КВАЛИФИКАЦИЯ ИНОСТРАННОЙ ИНВЕСТИЦИИ: РАЗВИТИЕ ВОПРОСА В НАЦИОНАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Закон определял квалификационную иностранную инвестицию как установленную законодательством долю вноса иностранного инвестора в уставный фонд предприятия. Понятие квалификационной инвестиции было введено декретом Кабинета министров "О режиме иностранного инвестирования". В действующем законе "О режиме иностранного инвестирования" понятие квалификационной инвестиции отсутствует.

В ходе развития законодательства менялись и требования к количественной доле иностранного капитала. Закон "Об иностранных инвестициях" определял квалификационную иностранную инвестицию в 20% от уставного капитала или долей, составляющей не менее 100000 USD. Принятый 20.05.93 г. декрет Кабинета министров Украины "О режиме иностранного инвестирования" ужесточил политику в отношении квалификационных иностранных инвестиций классифицированием их по видам и увеличил долю участия иностранного инвестора. При осуществлении им инвестиции в виде имущества, прав интеллектуальной собственности и прав на осуществление хозяйственной

деятельности квалификационная инвестиция не могла быть меньше суммы, эквивалентной 100000 USD - для банков, и 50000 USD - для иных предприятий. Если инвестор вносит в уставный фонд свободно конвертируемую валюту, валюту Украины - при реинвестициях, ценные бумаги и денежные требования, то квалификационная инвестиция не может быть менее 1000000 USD - для банков и 500000 USD - для иных предприятий.

Эти меры были приняты для того, чтобы избежать фиктивных инвестиций, при осуществлении которых создавалось предприятие с минимальным уставным фондом, вносилась ничтожно малая инвестиция, после чего предприятие, получив налоговые льготы, осуществляло деятельность без реального инвестирования в экономику Украины.

Несмотря на это, жесткая политика квалификационной иностранной инвестиции компенсировалась льготами предприятиям при налогообложении (освобождение от режима лицензирования и квотирования при экспорте, освобождение от налога на прибыль в течение 5 лет - для некоторых видов предприятий, гарантии от введения новых налогов).

Современное законодательство, снижающее параметры квалификации иностранной инвестиции как таковой обусловлено тем, что на данном этапе Украина подписала с рядом зарубежных стран договоры, предусматривающие избежание двойного налогообложения прибыли иностранного инвестора. Более того, ныне действующий закон "О режиме иностранного инвестирования" от 19.03.96 г. не содержит в себе каких-либо льгот в отношении налогообложения предприятий с иностранными инвестициями. Эта мера направлена на снижение числа фиктивных инвестиций и утверждает в полной мере национальный режим функционирования иностранного инвестора. В этой ситуации проблема привлечения иностранных инвестиций состоит в существенном улучшении самой правовой среды предпринимательства в Украине как такового.

*Научный руководитель
доц. Д.В. Задыхайло*

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Процесс перераспределения собственности, идущий в нашей стране, сопряжен с криминальной активностью в сфере внешнеэкономической деятельности. В связи с этим государство издало ряд нормативных актов, направленных, помимо основной цели - упорядочение внешнеэкономической деятельности, также и на пресечение экономических преступлений. К таким нормативным актам, в частности, относится положение "О форме внешнеэкономического договора". В нем устанавливаются обязательная письменная форма договора и определенный порядок его подписания. Если внешнеэкономический контракт заключается физическим лицом, необходима подпись только этого лица; от имени иных субъектов внешнеэкономической деятельности внешнеэкономический договор подписывают два лица: лицо, имеющее такое право согласно должности в соответствии с учредительными документами, и лицо, уполномоченное доверенностью, выданной за подписью руководителя субъекта внешнеэкономической деятельности единолично, если учредительные документы не предусматривают иного. Такой порядок в некоторой степени предупреждает произвол одного лица.

Наряду с вышеперечисленными условиями в договоре должно быть указано место подписания договора, так как по месту заключения договора определяются права и обязанности сторон. В договоре должны быть отражены базисные условия поставок товаров в соответствии с "Международными правилами ИНКОТЕРМС", позволяющие установить субъекта, ответственного за транспортировку; установлен момент перехода рисков и конкретный срок поставки товаров; отмечены условия и сроки выполненных работ (услуг). В договоре должны содержаться условия платежей, т. е. определены способ, порядок и сроки финансовых расчетов и гарантии выполнения сторонами взаимных платежных обязательств для пресечения возможности злоупотреблений при

платежах. Ведь использование аккредитивной или инкассовой формы расчетов позволяют проследить движение денежных средств и делают коммерческие банки ответственными за возможные нарушения. Также в договоре должны быть указаны форс-мажорные обстоятельства - только при указанных обстоятельствах стороны могут отказаться от выполнения условий контракта либо могут быть освобождены от ответственности на срок действия этих обстоятельств. Такая подробная регламентация также служит пресечению возможности злоупотреблений. В разделе "санкции и рекламации" должны быть четко определены размеры штрафов, сроки, на протяжении которых рекламация может быть заявлена. Должно быть указано место нахождения арбитражного суда или обусловлены случаи, в которых стороны могут обратиться в суд. Уточнение этих вопросов играет важное значение для применения правовых средств возвращения имущества субъектов Украины из-за рубежа, если оно попало туда в результате экономических преступлений. Должны быть указаны юридические адреса, почтовые и платежные реквизиты сторон.

Указ Президента "Об учете отдельных видов внешнеэкономических договоров (контрактов) в Украине" от 7.11.94 г., помимо задач избежания антидемпинговых судебных процессов и соблюдения квот на экспорт отечественными субъектами внешнеэкономической деятельности, в конечном итоге установил серьезный государственный контроль в этой сфере. Важное предупредительное значение в сложившихся экономических условиях имеет также введение индикативных цен, в особенности на экспортные операции. Их деятельность за последние три года позволила предотвратить массовый вывоз материальных ценностей за границу за бесценок.

Предупреждение экономических преступлений необходимо осуществлять не только через их криминализацию в УК или установлением более строгих санкций, но главным образом через направленное совершенствование предпринимательского законодательства.

*Научный руководитель
доц. Д.В. Задыхайло*

ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ

Финансовая аренда (лизинг) - хозяйственная операция субъекта предпринимательской деятельности, предусматривающая приобретение арендодателем материальных ценностей по заказу арендатора у поставщика с последующей передачей права пользования этими ценностями арендатору на срок, соответствующий, как правило, сроку их полной амортизации.

В отличие от обычной аренды, в отношениях финансового найма участвуют не только арендодатель и арендатор, но и третья сторона - изготовитель (поставщик) оборудования, с которой и арендодатель, и арендатор могут вступать в непосредственные правоотношения.

Договор лизинга оформляет и регулирует отношения по долгосрочной аренде различного дорогостоящего оборудования. Его основными особенностями являются:

- участие в договорных отношениях трех сторон: арендодателя, арендатора и поставщика;
- возможность выкупа оборудования арендатором по истечении срока аренды.

Договор финансовой аренды широко распространен в международной коммерческой практике, о чем свидетельствует принятие в 1988 г. Международной конвенции о финансовом лизинге. Внедрение в хозяйственную практику Украины указанного договора позволит значительно упростить для предпринимателей процесс ресурсного обеспечения производства, удовлетворить интересы всех его участников: арендатора, который, не имея средств для приобретения оборудования, получает его в пользование; арендодателя, который выгодно размещает свободные средства под арендный процент; изготовителя (поставщика) оборудования, для которого расширяется рынок сбыта продукции.

Научный руководитель
доц. О.С. Марченко

ПРИЧИНЫ ИНФЛЯЦИИ В УКРАИНЕ

Среди наиболее важных причин инфляции в странах СНГ, в том числе в Украине, следует назвать, во-первых, глубокую деформацию основных пропорций народного хозяйства между товарами народного потребления и другими товарами, во-вторых, чрезмерную милитаризацию экономики. С распадом СССР и возникновением суверенной Украины милитаризация остается одной из важных причин инфляции, поскольку 25% военно-промышленного комплекса бывшего Союза приходилось на долю Украины. Третьей причиной инфляционных процессов в суверенной Украине есть значительная монополизация экономики. Не менее важной причиной есть дотации нерентабельным предприятиям, колхозам и совхозам, на неэффективное капитальное строительство.

Специфической для Украины причиной расширения инфляционных процессов в 1992 г. были популистские и экономически недостаточно обоснованные постановления Верховного Совета, а также наличие множества посредников между производителями и потребителями. Внешним фактором инфляции выступают и структурные мировые кризисы (энергетический, ресурсный и т.д.).

Следует отметить, что инфляция не есть абсолютное зло в переходные периоды. Стремление остановить инфляцию любой ценой является принципиальной ошибкой, ибо остановив ее мы утратим возможность структурной перестройки экономики. Поэтому речь может идти лишь о контроле над инфляцией и недопущении гиперинфляции.

*Научный руководитель
доц. В.П. Халин*

А.Б. Дяченко

ПРОБЛЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ БАНКОВСКОЙ СИСТЕМЫ УКРАИНЫ

Созданием Национального банка Украины (НБУ) в

сентябре 1991 г. заложены основы классической двухуровневой структуры банковской системы, которая включает, с одной стороны, центральный банк как главный банковский институт, с другой - банковскую систему, представленную сетью коммерческих банков и квазибанковских учреждений. В условиях переходной экономики основные задачи НБУ как банка независимого государства состоят в обеспечении стабильности национальной денежной системы, поддержке платежеспособности населения и приоритетных отраслей производства и т.д. Для выполнения этих задач чрезвычайно важным является вопрос независимости Национального банка как центрального стержня банковской системы.

Наряду со статусной независимостью центрального банка включает в себя независимость денежной политики, результатом проведения которой является доверие общественности к решениям центрального банка.

Формирование стабильной банковской системы возможно лишь при эффективном регулировании инфляционных процессов. Такое регулирование, с одной стороны, является условием стабильности кредитной системы, а с другой - может осуществляться только с участием банков. Банковская деятельность в этом плане может быть представлена следующими направлениями в политике НБУ: а) регулированием принципов эмиссионной политики в Украине; б) ограничением денежной массы через официальную ставку рефинансирования и резервные требования; в) продажей кредитных ресурсов коммерческим банкам только через аукцион; г) обеспечением кредитной поддержки производства; д) защитой вкладов населения на уровне близком к учетной ставке Национального банка Украины; е) проведением жесткой денежно-кредитной политики; обеспечением надежности платежной системы Украины; ж) усовершенствованием системы межбанковских расчетов с иностранными государствами; з) упорядочением кассового обслуживания, привлечением свободных средств населения; и) регулированием деятельности коммерческих банков через систему нормативов.

*Научный руководитель
ассист. Г.Ю. Дарноных*

ИСТОРИЯ ЭКОНОМИЧЕСКИХ КРИЗИСОВ

Будучи свидетелями кризиса, разразившегося в Украине, мы тем не менее связываем свое лучшее будущее с превращением Украины из социалистической в капиталистическую державу. Но был и остается ли капитализм, внушающий доверие?

История свидетельствует: наиболее выразительными и разрушительными были кризисы 1825, 1837, 1848, 1857, 1866, 1873, 1882, 1890, 1900, 1907, 1913, 1920, 1929-1934, 1948, 1957, 1974-1975 годов. Все они являются циклическими, т.е. практически одинаковые кризисные явления повторялись через определенные промежутки времени (чаще всего через 8-10 лет). Промежуточные кризисы характеризуются тем, что они не начинают новый цикл, а только на некоторый срок прерывают фазу подъема или оживления.

Можно выделить наиболее характерные, общие этапы разворачивания кризисов. Первый этап характеризуется неравномерным ростом отраслей промышленности категории А и Б, экспансией товаров и кредитов. Второй этап - увеличением спекуляции и грюндерства, вздутием курсов акции и цен, наполнением внешних и внутренних рынков товарами. Третьему - свойственно замедление процесса превращения товара в деньги, рост запасов, увеличение спекулятивного импорта при снижении экспорта. Таким образом, третий этап - этап перепроизводства. В четвертом - мы наблюдаем финансовые потрясения, многочисленные банкротства, крах спекуляции, переполнение рынков товарами. Последний этап - падение цен, сокращение производства, импорта и экспорта.

Капитализм во всем периоде своего развития условно можно подразделить на домонополистический и монополистический. Поэтому в период домонополизма кризисы были вызваны деятельностью многочисленных участников экономических отношений, которые ради извлечения высоких прибылей производили огромное количество товаров и упорно искали рынки сбыта, насильно форсировали экспорт, тем самым вызывали

переполнение рынков, которое, в свою очередь, влекло за собой перепроизводство. С начала XX века значительное место в экономических отношениях занимают монополии: синдикаты, тресты, картели, концерны.

*Научный руководитель
доц. В.П. Халин*

Р. Копійко

РОЗДЕРЖАВЛЕННЯ ВЛАСНОСТІ: МЕХАНІЗМ, ШЛЯХИ, ФОРМИ

Роздержавлення - перехід державної власності у приватну, колективну, індивідуальну, сімейну або змішану, як правило, акціонерну, це процес зміни форми власності. Роздержавлення покликано надати державному сектору більшої ефективності та динамічності, перенести увагу на фінансові результати роботи.

Однією з форм роздержавлення є приватизація. Приватизація майна державних підприємств України - це відчуження майна, яке знаходиться у загальнодержавній республіканській (Республіки Крим) та комунальній власності, на користь фізичних та недержавних юридичних осіб. Механізм, організація, характер, глибина та темпи приватизації підприємств з самого початку повинні бути підпорядковані досягненню її головної, кінцевої мети - відродженню реального власника, господаря, як головної умови стабілізації та подолання соціально-економічної кризи, а у майбутньому - вихід України у число великих, багатих держав.

Світова практика показує, що приватизацію можна здійснювати трьома основними шляхами: а) відмовленням від володіння, при якому державна власність або права держави на управління підприємством передаються або продаються іншим володарям, якими можуть бути: приватні особи або фірми, акціонери, працівники підприємств, про яке йдеться мова, або комбінація цих варіантів; б) методом контрактів; в) системою ваучерів (документів, які підтверджують одержання кредиту). За такою системою держава дає окремим громадянам можливість підвищити їх купівельну можливість. Як

правило, це робиться у формі сертифікатів, за які у держави, або приватних підприємств можна придбати чітко визначені товари та послуги.

Науковий керівник
доц. О.В. Роздайбіда

Т.В. Рябоштанова

ТОВАРНЕ ВИРОБНИЦТВО: ХАРАКТЕРНІ РИСИ ТА ГЕНЕЗИС

Осмислення сьогодишніх вітчизняних проблем через призму світового досвіду становлення та розвитку товарного виробництва і ринкових відносин має суттєве значення для теорії і практики ринкової трансформації України.

Основні загальні ознаки товарного виробництва не залежать від специфіки економічної системи. До них належать: суспільний поділ праці; економічна відокремленість виробників; еквівалентність відносин; ринковий зв'язок між виробниками та споживачами; визначення суспільного характеру праці через ринок; здійснення економічних процесів у товарно-грошових формах шляхом купівлі-продажу; конкуренція.

Для товарного виробництва характерна економічна свобода товаровиробників. Економіка України не може успішно розвиватися, не спираючись на рушійні сили розвитку товарного виробництва, систему його законів. Життєвість такого підходу була перевірена досвідом багатьох країн Заходу.

Науковий керівник
доц. А.М. Задихайло

V. ПРОБЛЕМИ ЗДІЙСНЕННЯ ПРАВОСУДДЯ І ВДОСКОНАЛЕННЯ ПРАВОВОЇ БАЗИ БОРОТЬБИ ЗІ ЗЛОЧИННІСТЮ

Ю.А. Пономаренко

ЮРИДИЧНА ОСОБА ЯК СУБ'ЄКТ ЗЛОЧИНУ

Дискусія про можливість визнання юридичної особи суб'єктом злочину особливо поживалась останнім часом у зв'язку з підготовкою проектів кримінальних кодексів у країнах СНД. Приводяться доводи як на користь, так і проти такого визнання. Прибічники обґрунтовують принципи особистої і винної відповідальності юридичної особи, визнають принцип розподілу кримінальної відповідальності юридичної і фізичної осіб.

Про необхідність встановлення кримінальної відповідальності юридичних осіб свідчать: а) численні випадки порушення закону; б) наявність випадків притягнення до відповідальності невинної фізичної особи за діяння, вчинені юридичною особою (об'єктивне ставлення в провину); в) визнання юридичної особи суб'єктом правомірних діянь, а також суб'єктом адміністративної та фінансової відповідальності; г) наявність у чинному законодавстві щодо юридичних осіб санкцій, які фактично мають кримінально-правовий характер; д) практика та досвід зарубіжних країн.

Відносно юридичних осіб зберігається принцип особистої відповідальності, однак він має свою специфіку. Юридична особа несе відповідальність лише за діяння, вчинене нею. Злочин так само, як і правомірне діяння, вважається вчиненим юридичною особою, якщо він вчинений її органом, посадовою особою чи працівником при виконанні ним своїх службових повноважень та в інтересах юридичної особи.

Зберігається й інший важливий принцип кримінального права - принцип винної відповідальності. Діяння вважається вчиненим винно юридичною особою, якщо воно вчинено фізичною особою, коли вона діяла від імені юридичної особи. Таким чином, виключається відповідальність за невинне заподіяння шкоди як фізичною, так і юридичною особою.

Відповідальність юридичних осіб за винні діяння фізичних осіб уже давно відома цивільному праву. Слід відрізнити кримінальну відповідальність юридичної і фізичної особи. Якщо в діянні фізичної особи, за яке до відповідальності притягається юридична особа, є склад злочину, передбаченого КК, то фізична особа підлягає відповідальності на загальних підставах незалежно від відповідальності юридичної особи. Факт притягнення до відповідальності юридичної особи не пом'якшує і не обтяжує відповідальності фізичної особи.

Враховуючи, що зведення в КК норм про відповідальність фізичних і юридичних осіб може призвести до неоднозначного тлумачення деяких понять, заплутаного викладення та ускладнень у застосуванні окремих норм, уявляється доцільним встановлення кримінальної відповідальності юридичних осіб в окремому правовому акті, а саме в Законі "Про кримінальну відповідальність юридичних осіб". Цей закон міг би стати підґрунтям кримінально-правової політики держави щодо юридичних осіб. Він мав би велике превентивне значення, гарантував би захист суспільства від злочинів, учинюваних юридичними особами, а також захист юридичних осіб від сваволі держави при притягненні їх до відповідальності за вчинення правопорушення.

*Науковий керівник
проф. Ю.В. Баулін*

А.А. Мамалуй

ОТГРАНИЧЕНИЕ РАЗБОЯ ОТ ГРАБЕЖА

В настоящее время в следственной и судебной практике нередко ошибки в отграничении разбоя от смежных составов преступлений, в частности от грабежа. Рассмотрим основные отличия этих преступных деяний.

Разбой всегда посягает не только на собственность, но и на личность; это преступление двуобъектное. При совершении разбойного нападения насилие либо угроза его применения является конститутивным признаком состава. При отсутствии физического или психического насилия над потерпевшим нет и разбоя. Напротив, при совершении

грабежа насилие выступает лишь в качестве квалифицирующего признака, создающего квалифицированный, более тяжкий состав преступления. Насилие при разбое является опасным для жизни или здоровья потерпевшего (причинение легкого телесного повреждения, повлекшего кратковременное расстройство здоровья или кратковременную утрату трудоспособности; нанесение средней тяжести или тяжкого телесного повреждения; насилие, опасное для жизни или здоровья в момент причинения). При грабеже насилие не носит опасного для жизни или здоровья характера (легкое телесное повреждение без вышеуказанных последствий; причинение физической боли; ограничение свободы потерпевшего). Разбой считается оконченным преступлением с момента начала нападения, соединенного с насилием или с угрозой его применения, вне зависимости от того, завладел ли преступник имуществом. И напротив, грабеж признается оконченным с момента завладения имуществом, т.е. с появлением реальной начальной возможности распорядиться похищенным у преступника (вынести, спрятать и т.п.). Грабеж - открытое похищение имущества. Потерпевшие либо иные лица понимают сущность и значение преступных действий виновного. При совершении разбоя нападение может быть не только открытым, но и тайным (неосознаваемым потерпевшим). Таковы основные отличия разбоя от хищения путем грабежа, которые необходимо учитывать и исследовать.

*Научный руководитель
доц. Г.Н. Бражник*

Т.В. Нос

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ОЦЕНКА ИСПОЛНЕНИЯ ПРЕСТУПНОГО ПРИКАЗА

Уголовно-правовая оценка исполнения преступного приказа связана с решением проблем определения приказа, в том числе и преступного, его видов в зависимости от субъективного отношения к нему лица, издавшего и исполнившего его.

Признаками приказа являются его подзаконность,

властный характер, обязательность и предусмотрительность юридических последствий. Приказ - это акт должностного лица или органа управления, отданный в пределах его компетенции, содержащий властные предписания, имеющий повелительный характер и обязательный к исполнению лицами, которым он адресован, порождающий юридические последствия.

С точки зрения правомерности приказы подразделяются на законные и незаконные. Законным признается приказ, если он отдан уполномоченным лицом в установленном порядке и в пределах его компетенции. Исполнение данного приказа является одним из обстоятельств, исключающих преступность деяния. Незаконным признается приказ, предписывающий совершение правонарушения.

В зависимости от того, совершение какого незаконного деяния предписывает незаконный приказ, следует различать преступный и не преступный приказы. Не преступным является незаконный приказ, содержание которого предписывает совершение проступка; преступным же признается приказ, предписывающий исполнителю совершение преступления.

Решение вопроса об ответственности за издание и исполнение преступного приказа зависит от субъективного отношения начальника и подчиненного к его содержанию. Должностное лицо, издавшее преступный приказ, осознает его преступный характер. Психическое отношение исполнителя к приказу может быть различным. В зависимости от этого можно выделить три вида преступных приказов: 1) явно преступный приказ, преступный характер которого исполнитель осознает с достоверностью; 2) неосознанно-преступный приказ, преступный характер которого исполнитель хотя и не осознает, но должен был и мог осознавать; 3) казусный приказ, преступный характер которого исполнитель не осознает и не мог осознавать. Ответственность за исполнение каждого из названных видов приказа имеет свою специфику.

При исполнении явно преступного приказа, исполнитель, достоверно осознавая его преступный характер, знает, что его исполнение является преступлением. В данном случае исполнитель подлежит

ответственности за фактически содеянное, т.е. за преступление, которое он совершил во исполнение приказа начальника, однако это обстоятельство должно учитываться судом в качестве смягчающего ответственность при назначении наказания. Начальник в данном случае является подстрекателем к преступлению, совершенному исполнителем приказ, а при наличии определенных условий может быть признан организатором или соисполнителем данного преступления. Кроме того, начальник подлежит ответственности за превышение власти или служебных полномочий. В отдельных случаях (в частности в Вооруженных силах) исполнение явно преступного приказа может быть оправдано состоянием крайней необходимости. В таких случаях ответственности за исполнение преступления подлежит лицо, отдавшее преступный приказ.

Неосознанно-преступный приказ предполагает, что исполнитель не осознает его преступного характера, но в силу определенных обстоятельств должен был и мог это осознавать. Исполнитель неосознанно-преступного приказа подлежит ответственности только в случаях, когда в его действиях содержится состав неосторожного преступления. Лицо, отдавшее такой приказ, является опосредованным исполнителем преступления, где непосредственный исполнитель выступает лишь в качестве своеобразного "орудия" совершения преступления.

Казусный приказ является обстоятельством, исключая ответственность исполнителя, поскольку он не осознавал и в силу определенных обстоятельств не мог осознавать его преступный характер. Начальник в данном случае подлежит ответственности как посредственный исполнитель преступления.

Научный руководитель
проф. Ю.В. Баулин

А.А. Чаричанский

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С ОТМЫВАНИЕМ ДЕНЕГ

создает благоприятную почву для роста преступности в сфере экономики. В последнее время все чаще наблюдаются ситуации, в которых организаторами предпринимательской деятельности выступают криминальные элементы. Нередко их деятельность соединена с размещением средств, добытых преступным путем в легальном бизнесе. Осуществляется противоправное изъятие капитала из обращения и перемещение его за пределы Украины, а также (что непосредственно с этим связано) проникновение иностранных капиталов незаконного происхождения, которые, в свою очередь, подвергаются процессу легализации, или так называемому процессу "отмывания денег".

Происходит не только легализация незаконно полученных средств, но и сокрытие от государства источника получения этих средств. В результате этого незаконный доход не учитывается государством и не подвергается воздействию налоговой политики и иных институтов государственного регулирования экономических отношений, что наносит существенный вред как экономическим интересам государства вообще, так и финансовой системе государства. Опасность данного деяния выражается также в использовании легализованных незаконно полученных средств легальной предпринимательской деятельности. Указанные операции наносят ущерб в виду неучтенности используемых так называемых "отмытых средств".

В действующем уголовном законодательстве Украины отсутствуют нормы, предусматривающие конкретные составы, необходимые для борьбы с легализацией незаконно полученных средств.

Практика применения уголовного права при возникновении спорных ситуаций по указанным вопросам ограничивается нормами, которые имеют лишь косвенное отношение к проблеме, например, ст.148-4 УК Украины (фиктивное предпринимательство), ст.187 (недонесение), ст.213 (приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем), ст.229-12 (использование в обороте средств, добытых от незаконного обращения наркотиков).

Однако деяние может быть признано преступлением только в случае предусмотренности его в уголовном законе.

Кроме того, не учитывается повышенная общественная опасность именно такого деяния, как "отмывание денег". Так, по данным программы ООН по международному контролю за наркотиками, в Украине действует международная наркомафия. Ее основной деятельностью наряду с наркооперациями является легализация "наркодолларов". Легализованные средства идут как на развитие самой криминальной экономики, так и на приобретение недвижимости и т.п. Если сегодня представители такой "теневой экономики" займут различные государственные посты, то будем иметь дело не с рыночной, а с криминальной экономикой (по примеру колумбийской или боливийской)

Между тем зарубежное законодательство (к примеру, таких стран, как США, Великобритания, Италия, Австралия, Люксембург) предусматривает уголовную ответственность за "отмывание денег". За указанные деяния предусмотрены жесткие санкции: в США - 20-летнее заключение и штраф до 500 тыс. долларов; в Великобритании - лишение свободы на срок до четырнадцати лет; во Франции - до 10 лет и штраф от 50 тыс. до 500 тыс. франков; в Италии - до 10 лет и штраф от 2 до 30 млн. лир. Некоторые страны (Бельгия, Германия, Швеция) в настоящее время также создают механизмы защиты своих финансовых систем от "отмывания денег".

Представляется, что и в законодательстве Украины необходимо предусмотреть специальную норму за это общественно опасное деяние. Можно было бы предложить следующую статью в УК Украины.

Статья ... Легализация незаконно полученных средств.

Умышленное совершение на территории Украины либо за ее пределами незаконных финансовых операций с целью сокрытия источника получения дохода и легализации средств, - полученных от преступной деятельности, а равно использование таких средств в легальной предпринимательской либо иной экономической деятельности, -

наказываются ...

Те же действия, совершенные повторно, либо по предварительному сговору группой лиц, либо в крупных размерах, -

наказываются ...

Действия, предусмотренные ч.1 настоящей статьи, если они совершены организованной группой, либо лицом, ранее судимым за такие действия, либо совершенные в особо крупных размерах, - наказываются ...

Примечание: Освобождается от уголовной ответственности лицо, которое содействовало совершению данного преступления, но добровольно заявило о содеянном органам власти.

*Научный руководитель
ассист. Я.М. Кураш*

Б.В. Лизогуб

СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ УГОЛОВНО-ПРАВОВЫХ НОРМ, НАПРАВЛЕННЫХ НА БОРЬБУ С ОРГАНИЗОВАННОЙ ПРЕСТУПНОСТЬЮ

В ст.3 Конституции Украины закреплено, что человек, его жизнь и здоровье, честь и достоинство, неприкосновенность и безопасность признаются наивысшей социальной ценностью и что права и свободы человека и их гарантии определяют содержание и направленность деятельности государства. В связи с этим особое значение приобретает защита граждан от преступных посягательств, в том числе и уголовно-правовыми средствами.

Особую важность эта задача приобретает в связи с ростом преступности, и особенно организованной. Организованными преступными объединениями совершается большое количество преступных посягательств как корыстной, так и насильственной направленности. Их существование создает угрозу правам и свободам граждан, экономической, политической системе, самому государству.

Следует отметить, что, несмотря на повышенную общественную опасность организованной преступности, уголовный закон не предусматривает специальных норм, определяющих те формы соучастия, которые являются проявлением организованной преступности. Общая же норма о соучастии не позволяет учесть специфической

опасности преступных объединений.

При отсутствии в теории единой позиции по вопросу классификации различных форм соучастия все же наиболее приемлемой представляется классификация по структуре соучастия, т.е. по выполняемым соучастниками ролям (объективный критерий) и степени сплоченности соучастников (субъективный критерий). Именно из этих двух критериев следует исходить при определении различных форм соучастия.

Изложенное позволяет сделать вывод о необходимости совершенствования уголовного закона в плане внесения в него дополнений в виде нормы, которая явилась бы юридической базой для решения вопроса об усилении борьбы с организованной преступностью.

Представляется возможным установить в предлагаемой норме уголовную ответственность за организацию объединений двух или более лиц по предварительному сговору для совместной преступной деятельности, а также за организацию устойчивых объединений двух или более лиц по предварительному сговору для совместной преступной деятельности. Нормы, предусмотренные в ст.69, 69-1 и 184-6 действующего УК Украины, в этом случае вводятся в состав предлагаемой нормы как предусматривающие ответственность за создание устойчивого преступного объединения, обладающего своими специфическими признаками: во-первых, вооруженностью преступного объединения, во-вторых, действием преступного объединения в местах лишения свободы, в-третьих, признаками характеризующими незаконное военизированное формирование. Кроме того, следует установить ответственность за организацию особо устойчивых, обладающих коррумпированными связями преступных объединений, а также за руководство указанными преступными объединениями и совершение каких-либо действий в интересах этих преступных объединений. Необходимым также является и введение поощрительной нормы, действующей в случае сообщения лицом в органы власти о существовании преступного объединения и содействия его ликвидации либо раскрытию.

Данные нормы позволят производить квалификацию ряда преступлений по совокупности, например,

вымогательства и организованной преступной деятельности, и устраняют необходимость во многих статьях Особенной части предусматривать виды преступных объединений в качестве квалифицирующего признака.

Научный руководитель
проф. Л.Н. Кривоченко

В.Ф. Оболенцев

ЛАТЕНТНАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ: ПРОБЛЕМЫ СУЩЕСТВОВАНИЯ И ИЗУЧЕНИЯ

В литературе приводятся различные определения понятия латентной преступности. Наиболее приемлемо, на наш взгляд, определение латентной преступности, данное на Международном семинаре "Латентная преступность: познание, политика и стратегия", проведенном МВД РФ и Римским межрегиональным научно-исследовательским институтом по проблемам преступности и правосудия (ЮНИКРИ) 3-5 июня 1993 г.: это "... деяния, которые не были заявлены или зарегистрированы правоохранительными органами, или деяния, в отношении которых со стороны системы уголовного правосудия не было принято никаких последующих действий". Латентная преступность: познание, политика, стратегия. (Сб. матер. междунаро. семинара - М.: ВНИИ МВД России, 1993.-С.24).

Изучение явления латентной преступности является важной и актуальной проблемой. Учет латентных показателей преступности, во-первых, делает результаты криминологических исследований более достоверными, а, во-вторых, позволяет проводить борьбу с преступностью более целенаправленно и результативно.

С другой стороны, учет латентности преступных показателей имеет существенное значение для развития правовой системы. В некоторых случаях наличие латентных преступлений свидетельствует о противоречии правовых норм изменившимся общественным отношениям. Примером тому может служить история редакции ст.154 УК Украины "Спекуляция". В соответствии с ней наказуемым до 25.06.91 г. была любая нажива от перепродажи товаров гражданами, хотя к тому времени

уже существовало понятие предпринимательской деятельности как в союзном, так и в украинском законодательстве.

В некотором смысле можно согласиться с мнением С.Б. Босхолова и А.К. Заморина о том, что "в латентности, как особом специфическом явлении, присущем преступности имманентно, кроется, как это не парадоксально, и некоторый позитивный смысл. Состоит он, в частности, в том, что латентность является своего рода реальной преградой, барьером на пути к избыточной уголовной репрессии". (Там же. - С.269).

Говоря о неоднозначности явлений латентной преступности, необходимо указать, что в некоторых случаях латентность одних преступлений может свидетельствовать о наличии и масштабах более тяжких преступлений. Речь идет о том, что одной из причин умолчания потерпевших о преступных посягательствах на их собственность является преступный способ образования или приобретения этой собственности. Таким образом, масштабы латентности преступлений против этой собственности косвенным образом могут свидетельствовать о масштабах иных преступлений, связанных с ее образованием.

Двумя главными причинами существования латентных преступлений является несообщение потерпевших и свидетелей преступления в правоохранительные органы и отсутствие реакции самих органов, борющихся с преступностью. Мотивы как первого, так и второго, различны: неверие в силы охраны правопорядка, боязнь мести, получение потерпевшим компенсации; невозможность правоохранительных органов, имеющимися средствами изобличить преступника, злоупотребление представителями власти и т.д.

Наиболее действенными методами оценки и прогнозирования уровня латентной преступности является опрос, метод экспертных оценок, сравнительный метод.

*Научный руководитель
проф. И.Н. Даньшин*

ТРУДОВОЕ ВОСПИТАНИЕ ОСУЖДЕННЫХ: ПУТИ ПОВЫШЕНИЯ ЕГО ЭФФЕКТИВНОСТИ В МЕСТАХ ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

Трудовое воспитание осужденных - не легкая, но решаемая задача. До заключения осужденных в учреждения по исполнению наказания (УИН) большинство из них (более 80%) получили определенную профессию и специальные навыки, занимались различными видами трудовой деятельности.

В местах лишения свободы трудовая деятельность осужденных имеет специфические особенности и не отличается высокой эффективностью, а следовательно, далеко не всегда выполняет воспитательную функцию с целью исправления преступника, возвращения его к нормальной жизни.

Представляется, что основными путями повышения эффективности трудового воспитания осужденных в УИН являются:

- разработка новой модели организации и стимулирования производственной деятельности в системе УИН;
- подготовка и переподготовка осужденных в соответствии с производственным профилем предприятий УИН;
- размещение УИН с учетом потребности регионов в специалистах, обеспечивающих соответствующие отрасли;
- техническое переоснащение предприятий УИН современным высокопроизводительным оборудованием и т.д.

*Научный руководитель
ассист. Е.Н. Сахань*

С.М. Гаврилюк

ПРОБЛЕМИ ВИХОВАННЯ НЕПОВНОЛІТНІХ ПРАВОПОРУШНИКІВ

Злочинність неповнолітніх більшою мірою, ніж злочинність дорослих, являє собою патологічне, неприпустиме явище. У той же час, виявивши провинність підлітка, державні органи прагнуть застосувати заходи примусу,

забуваючи, що, караючи неповнолітнього, тим самим принижують його власну гідність, що є непоправною втратою у вихованні.

Виховання підлітків не можна ставити під контроль представників влади, органів внутрішніх справ. Втручання державних органів у вирішення життєвих проблем неповнолітніх не завжди є виправданим. Наприклад, відвідування працівником міліції, уособлюючого державний примус, сім'ї "важкого" підлітка тільки стимулює існуючі там руйнівні процеси. Правда, треба констатувати, що сьогодні в нашій державі органи внутрішніх справ заповнюють той вакуум, що існує в організації та проведенні виховної роботи з неповнолітніми. Кримінальна міліція, органи внутрішніх справ повинні розкривати злочини, здійснювати розшук підлітків, що втекли з дому, повертати їх у сім'ю, а не займатися виховною роботою.

Організацією та здійсненням виховної роботи з неповнолітніми, роботою з їх батьками мають займатися педагоги, психологи, лікарі-психіатри. Не варто виховну роботу з неповнолітніми цілком перекладати і на педагогічні колективи шкіл, училищ, ліцеїв, бо це їм і непосильно.

Виховною роботою з неповнолітніми повинні займатися (як це робиться у всіх цивілізованих країнах) спеціальні служби - хоча б, наприклад, спеціальні служби захисту й допомоги неповнолітнім, соціальні працівники (куратори), органи опіки і піклування, які знаходяться на бюджеті у міських органів влади. Вони змогли б на високому професіональному рівні виявляти небажані прояви вікових особливостей у їх поведінці і психіці, своєчасно усувати і попереджувати злочинні прояви. Серед органів і служб у справах неповнолітніх, спеціальних установ, передбачених Законом України від 24 січня 1995 р., які здійснюють соціальний захист і профілактику правопорушень серед неповнолітніх, ми не зустрічаємо подібних фахівців. У ст.6, правда, згадується інститут судових вихователів, але їх функції - "здійснювати контроль за виконанням судових рішень" дуже звужені.

Виховні колонії для неповнолітніх, загальноосвітні школи і професійні училища соціальної реабілітації обов'яз-

ково мають існувати у кожній області. Відбування покарання підлітком в іншому регіоні необхідно повністю виключити. За рахунок постійних побачень він повинен зберегти зв'язки з домом, родиною і думати, як швидше звільнитися і повернутися до нормального життя на волі.

Застосовуючи запобіжний захід - взяття під варту і тримаючи неповнолітніх у слідчих ізоляторах, треба повністю ізолювати їх від дорослих злочинців. Адже, як показує практика, одні з них обов'язково підлягають насильству, інші, навпаки, успішно проходять курс "злочинної науки".

Запобігання рецидиву і правовому нігілізму у підлітковому віці є важливою проблемою ефективності покарання, застосованого до неповнолітніх. Особливу увагу заслуговує питання підвищення ефективності застосування до неповнолітніх покарання у вигляді позбавлення волі. Слід розробити проекти законів, які регламентують порядок і умови виконання і відбування покарання у вигляді позбавлення волі, побудовані на принципах законності, гуманізму, моралі і справедливості, поєднання заходів переконання та примусу.

Особливо гостро стоять проблеми соціальної адаптації неповнолітніх після звільнення від покарання. Треба створити систему заходів, які сприяли б успішному проходженню соціальної адаптації підлітків, звільнених з місць позбавлення волі.

Науковий керівник
проф. В.М. Трубников

К.В. Гусаров

ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Поскольку содержание гражданских процессуальных действий, а также порядок их осуществления регулируются нормами гражданского процессуального права, эти отношения являются способом реализации норм гражданского процессуального права.

В науке гражданского процессуального права относительно понятия гражданских процессуальных правоотно-

шений не существует единой точки зрения (Джа-лилов Д.Р., Комаров В.В., Мельников А.А., Мозолин В.П., Штефан М.И. и др.). Более обоснованным представляется подход к определению гражданских процессуальных правоотношений как общественных отношений, урегулированных нормами гражданского процессуального права.

Существенной чертой правоотношений является то, что они выражают индивидуализированную правовую связь между конкретными субъектами гражданского процесса. Понимание правоотношений как конкретных отношений раскрывает их роль в механизме правового регулирования.

Гражданские процессуальные правоотношения возникают только на основе норм гражданского процессуального права.

В теории гражданского процессуального права дискутируется вопрос о том, сколько правоотношений возникает в конкретном гражданском деле. Гурвич М.А., Мозолин В.П., Щеглов В.Н., Юдельсон К.С. полагают, что в гражданском процессе возникает одно-единое многосубъектное процессуальное правоотношение, которое развивается во время судебной деятельности. Как представляется, более обоснованной является иная точка зрения, которая заключается в том, что гражданские процессуальные правоотношения всегда составляют систему конкретных индивидуализированных правовых связей, которые развиваются во время движения гражданского дела от возникновения решения до пересмотра незаконных постановлений и исполнительного производства, вступления или привлечения в процесс заинтересованных лиц.

Научный руководитель
проф. В.В. Комаров

А.А. Сатаповский

Ф.Н. ПЛЕВАКО - ВЫДАЮЩИЙСЯ АДВОКАТ ДОРЕВОЛЮЦИОННОЙ РОССИИ

ПЛЕВАКО Федор Никифорович (1842-1908гг.) - крупнейший дореволюционный адвокат, имя которого хорошо известно не только в России, но и далеко за ее пределами.

Юридическое образование Плевако Ф.Н. получил в Московском университете и вскоре вступил в адвокатуру при Московской судебной палате. Постепенно, от процесса к процессу, своими деловыми, грамотными, умными, проникновенными речами он завоевал широкое признание и славу выдающегося судебного оратора. Его судебные речи отличались большой психологической глубиной, доходчивостью и простотой. В них адвокат не ограничивался освещением только юридической стороны рассматриваемого дела. В ряде судебных выступлений Ф.Н. Плевако затрагивал актуальные социальные вопросы, которые находились в поле зрения передовой общественности и волновали ее. Выступая в защиту лютеранских крестьян, восставших против нечеловеческой эксплуатации и безмерных поборов, он произнес: "Мы, когда с нас взыскивают недолжное, волнуемся, теряем самообладание... Но у мужика редок рубль и дорого ему достается. С отнятым кровным рублем у него уходит нередко счастье и будущность семьи, начинается вечное рабство, вечная зависимость перед мироедами и богачами. Раз разбитое хозяйство умирает и батрак осужден всю жизнь искать, как благоденствия, работы у сильных и лобзать руку, дающую ему грош за труд, доставляющий другому выгоды на сотни рублей, лобзать руку благодетеля, и плакать, и просить нового благоденствия, нового кабального труда за крохи хлеба и жалкие лохмотья".

Этот человек никогда не рассчитывал только на свой талант. В основе его успеха лежало большое трудолюбие, настойчивая работа над словом и мыслью. Ф.Н. Плевако - большой мастер понимать людей и проникать в настроение судебной аудитории. Поэтому не только присяжные поддавались обаянию его большого таланта, но и коронные судьи нередко оказывались в плену сильного и тонкого психологического воздействия его речей.

Научный руководитель
доц. З.М. Онищук

ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ИНСТИТУТА ВОЗМЕЩЕНИЯ УЩЕРБА, ПРИЧИНЕННОГО НЕЗАКОННЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ ОРГАНОВ ДОЗНАНИЯ, ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ, ПРОКУРАТУРЫ И СУДА

Декларация о государственном суверенитете Украины от 16 июля 1990 г. закрепила, что "Украинская ССР признает преимущество общечеловеческих ценностей над классовыми, приоритет общепризнанных норм международного права перед нормами общегосударственного права". В развитие этого принципиального положения закон Украины от 12 сентября 1991 г. "О правопреемстве в Украине" указывает, что наше государство подтверждает свои обязательства из международных договоров, заключенных Украинской ССР до провозглашения независимости. Украина является правопреемником прав и обязанностей из международных договоров СССР, которые не противоречат Конституции Украины и интересам республики. Среди них: Всеобщая Декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 г., Международный пакт о гражданских и политических правах, вступивший в силу 23 марта 1976 г. и др.

Придерживаясь общепризнанных принципов международного права в области прав человека, Конституция Украины в ст.56 закрепила право каждого гражданина на возмещение за счет государства или органов местного самоуправления материального и морального ущерба, причиненного незаконными решениями, действиями или бездействием органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц при осуществлении ими своих полномочий. Часть 4 ст.62 Основного Закона Украины предусматривает, что в случае отмены приговора суда как неправоудного государство возмещает материальный и моральный ущерб, причиненный безосновательным осуждением.

Механизм воплощения в практику данного предписания Конституции закреплён в законе Украины "О порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного

следствия, прокуратуры и суда”, а также в утвержденном совместным приказом Министерства юстиции, Генеральной прокуратуры и Министерства финансов Положении о применении данного закона.

Однако для создания действенного и эффективного механизма воплощения в практику нормы о возмещении ущерба, причиненного гражданину судебными органами, некоторые вопросы нуждаются в дальнейшей регламентации, теоретической и практической разработке.

Проиллюстрировать сказанное можно следующими примерами. Одной из важных проблем как для ученых, так и законодателя является необходимость совершенствования понятийного аппарата института возмещения ущерба. Неопределенность понятий “ущерб”, “вред”, а еще большая неопределенность понятий “имущественный ущерб (вред)” и “материальный ущерб (вред)” вызывают неоднозначность толкования у правоприменительных органов, граждан, что, в свою очередь, приводит к путанице, неясности, затрудняет выяснение существа дела.

Анализ законодательства показывает, что бремя возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, лежит на государстве в лице его финансовых органов. Отсюда целесообразно введение института регрессного требования государства к своим должностным лицам и органам за совершение незаконных действий в отношении граждан Украины.

В юридической литературе длительное время оставался дискуссионным вопрос о возможности и необходимости возмещения морального вреда. Однако в последнее время побеждает точка зрения о том, что моральный ущерб должен быть возмещен. По этому пути пошел и законодатель.

Для наиболее эффективного применения института возмещения ущерба необходимо усовершенствовать само понятие морального вреда, субъектов, имеющих на него право, а также механизм его исчисления.

**Научный руководитель
доктор Ю.В. Наплива**

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО - ГЛАВНАЯ СТАДИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Судебное разбирательство - это совокупность процессуальных действий, урегулированных нормами гражданского процессуального права и направленных на охрану прав и законных интересов физических, юридических лиц, государства, которые совершаются в судебном заседании судом и другими участниками процесса, путем всестороннего рассмотрения и разрешения гражданских дел в полном соответствии с действующим законодательством. Судебное разбирательство достигает своей цели только в том случае, если оно проводится в точно определенных процессуальных формах, соблюдение которых обеспечивает всестороннее, полное и объективное выяснение судом действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон и других лиц, участвующих в деле.

Судебное заседание, в котором проходит судебное разбирательство, состоит из четырех частей: подготовительной, исследования обстоятельств дела и проверки доказательств, судебных прений, постановления и провозглашения решения. Каждая из этих частей имеет свое назначение и содержание, но находятся они в тесной связи друг с другом и в совокупности составляют единый процесс судебного разбирательства.

Деятельность суда и других участников процесса по рассмотрению гражданских дел регулируется ст.159-197 ГПК Украины, анализ которых позволяет сделать вывод, что стадию судебного разбирательства нельзя рассматривать в отрыве от других стадий гражданского процесса. Их взаимосвязанность проявляется в обеспечении всеми другими стадиями выполнения целей и задач, стоящих перед судебным разбирательством.

Научный руководитель
доц. П.И. Радченко

ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ РЕФОРМИРОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

Создание независимой системы осуществления правосудия в хозяйственных делах - одна из важнейших задач государства. В связи с этим нуждаются в корректировке определенные нормативно-правовые акты, зачастую не успевающие за бурным ростом и развитием новых хозяйственных отношений. Так, уже давно стали довольно-таки активными участниками хозяйственных отношений граждане-предприниматели, что наталкивает на мысль об их включении в состав субъектов, названных в ст.1 АПК Украины. Тем более, что в условиях СНГ законодательство, регулирующее хозяйственную деятельность, нуждается в унификации. (Например, ст.2 АПК РФ включает в субъекты, имеющие право на защиту в арбитражном суде, граждан-предпринимателей).

Название закона "Об Арбитражном суде", как и название всей системы судов, по-моему, нуждается в изменении, так как все задачи, сформулированные в ст.3 Закона Украины "Об Арбитражном суде", подразумевают в качестве объекта воздействия хозяйственные отношения, поэтому было бы целесообразно переименовать систему Арбитражных судов в систему хозяйственных судов, тем самым подчеркнув их специализацию.

В юридической литературе вызывает споры и трактовка некоторых принципов арбитражного судопроизводства, в частности, понятие центрального принципа - принципа арбитражного. И.М. Зайцев подчеркивает, что стороны вместе вырабатывают решение, но оно сводится лишь к обсуждению основных его положений. Но последнее слово все-таки принадлежит арбитру и разрешать дело, по-моему, должен арбитр, а стороны могут лишь оказывать помощь как заинтересованные участники. Нельзя ставить стороны в одно положение с арбитром, так как суд - орган государства, специально созданный для разрешения споров, а не для помощи в достижении соглашения между сторонами, как об этом сказано в ст.73 АПК.

Необходимо отметить и положительные характеристики

ки АПК, Украины. Одна из них состоит в том, что стороны могут обратиться за проверкой решения лишь в порядке надзора. Например гл. XIII АПК РФ устанавливает кассационный порядок пересмотра решения. Я считаю, что подобная конструкция слишком громоздка, и вполне достаточно пересмотра в надзорной инстанции. Таким образом достигается оперативность вмешательства, что несомненно, служит защите прав лиц, чьи права нарушены.

Научный руководитель
проф. В.И. Тертышников

Д.А. Дьяченко

АРБИТРАЖНЫЙ РЕГЛАМЕНТ ЮНСИТРАЛ

Развитие международно-договорного регулирования коммерческого арбитража выразилось в унификации арбитражной процедуры и оснований его деятельности. При этом следует выделить международные регламенты ЮНСИТРАЛ, ЕЭК, ЭКАДВ.

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ, в отличие от иных международных регламентов, является документом, содержащим универсальные правила арбитражной процедуры, которые характеризуют ее как относительно завершенное процессуальное производство.

Согласно ст.1 Регламента, определяющий сферу его применения, если стороны в договоре согласились в письменной форме, что споры, относящиеся к этому договору, будут переданы на рассмотрение в арбитраже согласно Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ, такие споры подлежат разрешению в соответствии с настоящим Регламентом с теми изменениями, о которых стороны могут договориться в письменной форме.

Согласно ст.15 Регламента арбитраж может вести арбитражное разбирательство таким образом, каким он считает надлежащим, при условии равного отношения к сторонам и предоставления каждой из них на любой стадии процесса всех возможностей для изложения своей позиции.

Наряду с тем, что Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ

закрепляет правила процедуры, он предусматривает механизм безусловного осуществления арбитражного соглашения. Речь идет о положениях Регламента, предусматривающих порядок назначения арбитров и позволяющих обеспечить порядок формирования состава арбитража; когда стороны не определили его при заключении арбитражного соглашения и не согласовали его впоследствии (ст.6-8).

Механизм безусловного осуществления арбитражного соглашения предполагает также определение компетентного органа для назначения арбитров.

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ определяет и другие функции компетентного органа, в частности решение вопроса об отводе и замене арбитра (ст.12, 13), консультативные функции при определении размера гонорара арбитражного суда (ст.39) и авансов на покрытие издержек суда (ст.41).

Научный руководитель
проф. В.В. Комаров

Б.П. Тимченко

ПРИМЕНЕНИЕ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА СУДАМИ

Применение норм международного права (МП) судами представляет собой характерную тенденцию развития этой правовой системы. Повышение роли судов определяется возрастанием роли международных отношений и их влиянием на внутреннюю жизнь государства, все более тесным переплетением международных и внутренних связей, углублением взаимодействия международного и национального права.

В современном МП существенно возрос удельный вес норм, которые в конечном счете должны реализоваться в отношениях с участием субъектов национального права. Имеются в виду нормы, регулирующие экономическую деятельность, связь, транспорт, права человека и т.д. Эффективность международного института прав человека существенно зависит от наличия средств их обеспечения в самих государствах и не в последнюю очередь

соответствующей судебной системы.

Применение судами международно-правовых норм должно регулироваться национальным правом. В Украине был принят закон "О действии международных договоров на территории Украины" от 10.12.91 г. Особый интерес представляет изучение судами применения и толкования международного права.

Применение норм МП судами в общем не отличается от применения норм национального права, но вместе с тем обладает определенной спецификой. В этом отношении применение норм МП в конкретном деле заключается в следующем: а) в установлении фактических обстоятельств дела; б) в правовой квалификации фактических обстоятельств; в) в определении юридических характеристик относящихся к делу норм, сферы их действия, особенно в отношении данных субъектов; г) в установлении содержания нормы; д) в принятии решения о способе применения норм к данным фактическим обстоятельствам; е) в действиях по обеспечению реализации принятого решения.

Вместе с тем следует обратить внимание на то, что специфика применения норм МП зависит от признанного в той или иной правовой системе механизма их имплементации. В связи с чем нельзя не согласиться с проф. Буткевичем, который утверждает, что еще как минимум 5-8 лет суды Украины не будут применять нормы МП. Законодательная база, существующая сейчас в Украине, явно недостаточна, ибо не дает ответ на ряд вопросов, которые возникнут в правоприменительной деятельности. Представляется, что необходимо кроме принятого закона "О действии международных договоров на территории Украины" издавать специальные разъяснения судам, как необходимо применять нормы МП.

Научный руководитель
проф. В.В. Комаров

ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПОНЯТИЯ “ПРЕСТУПЛЕНИЕ” В ПРОЕКТЕ НОВОГО УК

Согласно наиболее распространенному взгляду под преступлением в науке уголовного права понимается запрещенное уголовным законом общественно-опасное, виновное, наказуемое деяние - действие или бездействие, посягающее на охраняемые законом общественные отношения. Исходя из данного определения следует сформулировано и понятие “преступление” в новом Уголовном кодексе Украины. Это понятие включает в себя все наиболее существенные признаки, имманентно присущие преступлению как явлению реальной действительности. Данные признаки должны отражать не только фактические и юридические свойства (уголовная противоправность, виновность, наказуемость), но и социальное свойство преступления - его общественную опасность.

Однако в последнее время в литературе высказывается мнение о том, что при формулировании понятия преступления нет оснований включать в это определение такой признак, как общественная опасность действия либо бездействия. Эта же позиция нашла отражение в проекте Уголовного кодекса Украины, разработанного рабочей группой комиссии Верховного Совета Украины по вопросам правопорядка и борьбы с преступностью. Отмеченный подход к определению понятия преступления и закреплению его в новом УК представляется неубедительным по следующим основаниям: понятия должны включать в себя все существенные признаки предмета или явления, отражающие их природу и сущность. Если в содержание понятия не будет включен хотя бы один из признаков, присущих всему классу предметов (явлений), отражаемых в понятии, его объем будет необоснованно сужен и оно не будет отвечать требованиям формальной логики. Общественная опасность - весьма важный и существенный признак преступления. Он отражает его социальную сущность, вредность, подчеркивает, что преступление всегда посягает на охраняемые уголовным законом общественные отношения, причиняет им

существенный вред или же ставит в угрозу причинения такого вреда. Вот почему считаем необходимым включить в определение понятия преступление и его социальный признак - общественную опасность. Предлагается сформулировать в проекте нового УК определение понятия преступления следующим образом:

Статья ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.

Преступлением признается предусмотренное Уголовным кодексом общественно опасное, виновное деяние (действие или бездействие), посягающее на охраняемые уголовным законом права и интересы личности, общества, государства.

Не является преступлением действие или бездействие, которое хотя формально и содержит признаки преступления, предусмотренные уголовным законом, но из-за малозначительности не представляет общественной опасности, свойственной преступлению.

Научный руководитель
проф. Н.И. Панов

Ж.В. Покотило

ПОНЯТИЕ И УГОЛОВНО-ПРАВОВОЕ ЗНАЧЕНИЕ СОСТАВА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Состав преступления - это совокупность объективных и субъективных юридических, т.е. указанных в законе признаков, определяющих конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления. Он есть форма бытия преступления, вне которого оно существовать не может. Состав - это юридическая конструкция, в основе которой лежат сущностные признаки преступления как явления реальной действительности. В состав включаются наиболее существенные признаки преступления, характеризующие его важнейшее социальное свойство - общественную опасность. Эти признаки позволяют отличать преступные деяния от не преступных, а также разграничивать смешанные преступления. Состав, в значительной мере отличаясь от понятия преступления, выполняет присущие ему специфические функции, посредством которых реализуется институт уголовной ответственности. Это фунда-

ментальная, процессуальная, разграничительная и гарантийная функции. Фундаментальная функция состава преступления состоит в том, что он является законным, единственным, необходимым и достаточным основанием уголовной ответственности. Процессуальная функция состава заключается в том, что он определяет пределы, границы (предмет) доказывания по каждому уголовному делу. Разграничительная функция состава определяется тем, что он лежит в основе отграничения преступного от не преступного, одного преступления от другого, чем достигается правильная квалификация преступлений, реализация принципа законности в уголовном судопроизводстве. Гарантийная функция состоит в том, что установление признаков состава дает возможность правильно применять закон, соблюдать законные права и интересы лица, привлекаемого к уголовной ответственности. Гарантийная функция - необходимое условие единообразного применения уголовного закона.

Выполняя отмеченные функции, состав преступления имеет весьма важное значение для реализации важнейшего института уголовного права - института уголовной ответственности. Вот почему в новом УК Украины должно быть закреплено правило, что основанием уголовной ответственности является наличие в общественно опасном действии (бездействии) лица признаков состава преступления.

Научный руководитель
проф. Н.И. Панов

I. ПРАВОВІ І СОЦІАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ФОРМУВАННЯ ОСОБИ

Гкаченко С.А. Социальная роль рекламы	3
Чухраев С.И. Правосознание: социологический аспект проблемы	4
Беляева И.В. Гуманитаризация высшего образования в США	5
Горданова О. Індивідуальне і нормативне у правовій соціалізації особи	6
Овсиенко Ю.К. Политический режим в Украине	7
Юхт О.И. Мониторинг средств массовой информации	8
Твердомед К., Черкашина С. Соціальні відхилення в середовищі молоді, яка навчається	9
Гальченко-Авілов О.В. Відмінності правового і соціального неправового	10
Шутенко О.В. О свободе	11
Марченко О.Ю. Проблемы логической адекватности юридических определений экономических явлений	12

II. СТАНОВЛЕННЯ ПРАВОВОЇ ДЕРЖАВИ: ІСТОРИЧНІ І ТЕОРЕТИЧНІ АСПЕКТИ

Бойко Ю.О. Нормативно-правовий договір як форма регулювання суспільних відносин	14
Тиховский О.В. Власть в правовом государстве	15
Яковюк І.В. Вимоги законності (до постановки питання)	16
Молодыко К.Ю. Современный федерализм	17
Шипілов Л.М. Модифікації теорії еліт в історії вітчизняної політико-правової думки	19
Ковалева А.А. Государство в анархистской теории П.А. Кропоткина и современность	20
Смородинський В.С. Владні повноваження органів судової влади	21
Решетов В.В. Гомстед-акт (1862 р.) періоду громадянської війни в США	23

Філь С.В. Мейдзи ісин	24
Дяченко Т.І. Вищі органи державної влади періоду Гетьманщини	25
Бондаров Р.А. Місцеві звичаї як джерело права в Україні в середині ХУП століття	26
Ткаченко Д.В. Державність Запорозької Січі	27
Шамрієнко В.М. М.С. Грушевський - видатний діяч українського відродження	28
Архієрейський А.Б. Роль війська при переході від республіки до імперії в Стародавньому Римі	29

ІІІ. ПРОБЛЕМИ ДЕМОКРАТИЗАЦІЇ ПРОЦЕСУ ФОРМУВАННЯ ТА ЗДІЙСНЕННЯ ВЛАДИ

Біля І.А. До проблеми тлумачення норм, що регулюють правову відповідальність об'єднань громадян	30
Лукьянов Д.В. К вопросу о правовом регулировании источников финансирования политических партий	31
Полевий В.І. Правовий статус народного депутата України у Конституції України	32
Парфіло О.А. Щодо проблеми захисту Конституції України	33
Файницький Є.Є. Правові гарантії свободи совісті Конституцією України	34
Романенко М.В. До питання про інститут президентства в Україні	35
Ли И.Т. Соотношение категорий "человек" и "человечест- во" в аксиологическом и правовом аспектах	36

ІV. ПРОБЛЕМИ ПРАВОВОГО РЕГУЛЮВАННЯ РИНКОВИХ ВІДНОСИН

Первомайський О.А. Право на иск о защите чести, достоинства или деловой репутации	38
Бойко Е.В. Крестьянское (фермерское) хозяйство	39
Тимощенко О.В., Грудина Я.В. Проблемы права коллективной собственности	40
Соловьев А.Н. Акционеры общества, создаваемые в процессе приватизации	41
Серпутько Д.Е. О банкротстве	43
Хорольский Р.Б. Основные принципы системы	

валютного регулювання в Україні	44
<i>Погребняк С.П.</i> О форме внешнеэкономического договора	45
<i>Гриньва Є.В.</i> Квалифікація іноземної інвестиції: розвиток питання в національному законодавстві.....	47
<i>Шпак А.А.</i> Законодавство о внешнеэкономической деятельности и предупреждение экономических преступлений	49
<i>Пономаренко А.А.</i> Економіко-правові проблеми фінансової оренди	51
<i>Педорыч С.И.</i> Причини інфляції в Україні	52
<i>Дяченко А.Б.</i> Проблеми формування банківської системи України	52
<i>Рафальський В.В.</i> Історія економічних кризисів.....	54
<i>Копійко Р.</i> Роздержавлення власності: механізм, шляхи, форми	55
<i>Рябоштанова Т.В.</i> Товарне виробництво: характерні риси та генезис	56

У. ПРОБЛЕМИ ЗДІЙСНЕННЯ ПРАВОСУДДЯ І ВДОСКОНАЛЕННЯ ПРАВОВОЇ БАЗИ БОРЬБИ ЗІ ЗЛОЧИННІСТЮ

<i>Пономаренко Ю.А.</i> Юридична особа як суб'єкт злочину	57
<i>Мамалуй А.А.</i> Отграничение разбоя от грабежа	58
<i>Нос Т.В.</i> Уголовно-правовая оценка исполнения преступного приказа	59
<i>Чаричанский А.А.</i> Уголовно-правовые аспекты борьбы с отмыванием денег	61
<i>Лизогуб Б.В.</i> Совершенствование уголовно-правовых норм, направленных на борьбу с организованной преступностью	64
<i>Оболенцев В.Ф.</i> Латентная преступность: проблемы существования и изучения	66
<i>Рубанов А.В.</i> Трудовое воспитание осужденных: пути повышения его эффективности в местах исполнения наказания	68
<i>Гаврилюк С.М.</i> Проблеми виховання неповнолітніх правопорушників	68

Гусаров К.В. Понятие гражданских процессуальных правоотношений	70
Сатановский А.А. Ф.Н. Плевако - выдающийся адвокат дореволюционной России	71
Шешенко В.Н. Проблемы совершенствования института возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда	73
Романча Р.П. Судебное разбирательство - главная стадия гражданского процесса	75
Песков В.Г. Основные направления реформирования законодательства об арбитражном суде	76
Дьяченко Д.А. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ	77
Тимченко Б.П. Применение норм международного права судами	78
Купченко М.Л. Об определении понятия "преступление" в проекте нового УК	80
Покотило Ж.В. Понятие и уголовно-правовое значение состава преступления	81

АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ПРАВознавства України

*Тези доповідей і наукових повідомлень
студентської наукової конференції*

Редактор *Г.М. Соловйова*
Коректор *Н.Г. Залюбовська*

Відповідальні за випуск: канд. юрид. наук *В.П. Колісник*,
канд. юрид. наук *Ю.В. Хоматов*

План 1996, поз. 21, дод.

Підп. до друку 18.11.1996.	Формат 84x108 1/32	
Папір друк. № 2.	Друк офсетний. Умовн. друк. арк. 2,6.	
	Облік.-вид. арк. 5,0.	Вид № 61.
Тираж 150 прим.	Зам. № 108.	Ціна договірна

Національна юридична академія України
ім. Ярослава Мудрого
310024, Харків, вул.Пушкінська, 77

Друкарня
Національної юридичної академії України
310024, Харків, вул.Пушкінська, 77.