

Вестник Московского университета
Серия 11 Право
Научный журнал
Основан в ноябре 1946 г.
Издательство Московского университета

Выходит один раз в два месяца

№ 1 • 2021 • январь–февраль

Проблемы совершенствования российского законодательства

Н.Е. Крылова

«Иные» меры уголовно-правового характера в законопроекте Верховного Суда РФ об уголовном проступке

Статья посвящена анализу проекта Федерального закона о внесении изменений в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы РФ, одобренного Пленумом Верховного Суда РФ на своем заседании 13 октября 2020 г. Автор статьи отмечает отсутствие в законопроекте общего определения уголовного проступка; отнесение к числу проступков преступлений средней тяжести; отступление от установленных правил определения впервые совершаемого преступления. Более подробно исследуются положения законопроекта, относящиеся к «иным» мерам уголовно-правового характера. Автор критически оценивает идею о расширении системы таких мер, полагая, что в случае принятия законопроекта система уголовно-правовых санкций приобретет дуалистичный характер: наряду с системой наказаний будет создана система мер безопасности, применяемых в отсутствие обвинительного приговора суда к лицам, не признанным виновными в установленном порядке. Исследуются правовые позиции Конституционного Суда РФ, сформулированные им применительно к конфискации имущества. Автор обращает внимание на опыт отдельных зарубежных стран (Франции, Германии), отмечая, что в них существует тенденция на сокращение числа мер, выступающих правовыми последствиями совершения преступления, но применяемых вне форм реализации уголовной ответственности. Итоговый вывод заключается в констатации существенных недостатков законопроекта, которые не позволяют поддержать его в целом.

Ключевые слова: преступление, уголовный проступок, уголовная ответственность, наказание, иные меры уголовно-правового характера.

Natalya Evgenievna Krylova, Professor of the Department of Criminal Law and Criminology, Law Faculty, Lomonosov Moscow State University, LLD

“Other” measures of criminal law in the draft legislation of Supreme Court of the Russian Federation on criminal offense

The article is devoted to the analysis of the draft federal law on amending the Criminal and Criminal Procedure Codes of the Russian Federation, approved by the Plenum of the Supreme

Court of the Russian Federation at its meeting on October 13, 2020. The author of the article notes the absence in the Draft of a general definition of a criminal offense; referring to the number of misdemeanors of crimes of average gravity; deviation from the established rules for determining a crime committed for the first time. The provisions of the draft legislation relating to “other” measures of a criminal-legal nature are being investigated in more detail. The author critically evaluates the idea of expanding the system of such measures, believing that if the draft legislation is adopted, the system of criminal legal sanctions will acquire a dualistic character: along with the system of punishments, a system of security measures will be created that will be applied in the absence of a conviction by the court to persons who have not been found guilty of the established okay. The article examines the legal positions of the Constitutional Court of the Russian Federation, formulated by it in relation to the confiscation of property. The author draws attention to the experience of certain foreign countries (France, Germany), noting that there is a tendency in them to reduce the number of measures that act as legal consequences of the commission of a crime, but are used outside the forms of implementation of criminal liability. The final conclusion is to state the significant shortcomings of the draft legislation, which do not allow supporting it as a whole.

Keywords: crime, criminal offense, criminal liability, punishment, other measures of a criminal legal nature.

К.Л. Чайка

Элементы конституционного нормоконтроля в деятельности суда интеграционного объединения

Нормоконтроль является одним из ключевых направлений деятельности судебного органа, как внутригосударственного, так и наднационального. Несмотря на наличие общих черт, нормоконтроль судов интеграционных объединений обладает рядом особенностей, которые и служат предметом исследования в рамках настоящей статьи. Анализ деятельности наднационального судебного органа по проверке соответствия нормам более высокого уровня правовых положений, закрепленных в актах нижестоящих по иерархии органов, проводится исходя из установления наличия у него черт конституционного нормоконтроля, исследования последствий нуллификации соответствующих актов, взаимосвязей между разрешением дела в порядке конституционного производства и его рассмотрением в рамках ординарных видов процесса. Формулированию подходов к нормоконтрольной деятельности Суда ЕАЭС, выявлению наличия или отсутствия у него характеристик, присущих конституционному нормоконтролю, предшествует уяснение общетеоретических определений указанных правовых категорий. Сходство деятельности Суда ЕАЭС с конституционным нормоконтролем автор усматривает в том, что в основе осуществляемой Судом проверки актов права ЕАЭС всегда лежит вопрос об их соответствии Договору о ЕАЭС как некоему эталону, в зависимость от которого поставлена легальность иных правовых норм. Важную роль в данном аспекте играет стремление Суда ЕАЭС обеспечить защиту основных прав и свобод человека в рамках интеграционного объединения.

Ключевые слова: Суд ЕАЭС, Суд ЕС, интеграционное объединение, судебный пересмотр, конституционный нормоконтроль, защита прав человека и основных свобод.

Konstantin L. Chayka, Merited Lawyer of the Russian Federation, PhD, Vice-President of the EAEU Court

Elements of constitutional standard control in the activities of the Court of the integration association

Standard control is one of the key focus areas of the judicial authority, both domestic and supranational. In spite of the existence of common features, the standard control of the Courts of integration associations has a number of features, which are the subject of study within the framework of this article. Operating analysis of a supranational judicial authority of compliance check with higher-level norms of legal position enshrined in acts lower in the hierarchy is carried out on the basis of the establishment of the features of constitutional standard control, research of the effects of the nullification of relevant acts, the relationship between the resolution of a case in constitutional proceedings and its consideration in ordinary types of proceedings. The formulation of approaches to the standard control activities of the EAEU Court, the identification of the presence or absence of characteristics inherent in constitutional regulatory control, is preceded by an understanding of the general theoretical definitions of these legal categories. The author sees the similarity of the activities of the EAEU Court with constitutional standard control in that

the basis of the Court's verification of acts of EAEU law is always the question of their compliance with the EAEU Agreement as a certain standard, which is dependent on the legality of other legal standards. An important part in this aspect is played by the desire of the EAEU Court to ensure the protection of fundamental human rights and freedoms within the framework of the integration association.

Keywords: EAEU Court, EU Court, integration association, judicial review, constitutional standard control, protection of human rights and basic freedoms.

A.C. Исполинов

Сроки исковой давности в международном правосудии: доктрина и практика

В статье рассматриваются подходы, выработанные в решениях международных судов и арбитражей, а также в трудах представителей доктрины в отношении приемлемости требований, предъявляемых с очевидным промедлением. Анализируется практика применения судами и арбитражами доктрины «погасительных сроков исковой давности» в тех случаях, когда применимый международный договор не содержал положений о сроках давности для предъявления требований. Отмечается, что ранее эта доктрина в XIX–XX вв. рассматривалась судами и арбитражами, а также в классических трудах по международному праву в качестве одного из принципов международного права. Однако статус этой доктрины в современном международном праве является неопределенным и дискуссионным с учетом позиции, занятой Комиссией ООН международного права в проекте Статей об ответственности государств и в комментариях в этом проекте, а также в ряде решений инвестиционных арбитражей. Доказывается, что договорные положения о сроках давности неизбежно появляются при создании судов или арбитражей с обязательной юрисдикцией с доступом частных в эти суды, причем эти ограничения в первую очередь касаются именно требований частных лиц и исходят в первую очередь из соображений правовой определенности. Современная практика государств показывает, что аналогично национальному праву, для разных требований и для разных групп заявителей в международном праве государствами устанавливаются различные сроки давности.

Ключевые слова: срок давности, доктрина необоснованного промедления, международные суды и арбитражи.

Alexey Ispolinov, Doctor of Sciences in Law

Time limitations in international justice: doctrine and practice

The article examines the approaches elaborated in the decisions of international courts and arbitration tribunals as well as in the writings of the researchers in international law towards stale claims, i.e. claims submitted after a passage of considerable time. The courts and arbitration tribunals dealing with the stale claims applied the doctrine of extinctive prescription as a tool to deny such claims in case where the applicable international treaty does not contain any fixed rime limits. Nevertheless, current practice reveals that the status of the doctrine of extinctive prescription as one of the principles of International law remains vague and problematic due the position of the International Law Commission reflected in its Commentary to the Draft of the

Articles of state responsibility for internationally wrongful acts and some recent decision of the investment arbitration tribunals. It's argued that the treaty-based time limitations appear in all cases of establishment of the permanent courts with compulsory jurisdiction and access of private persons. One of main rationale for such time limitations is a necessity to ensure legal certainty and procedural fairness. A current practice of the modern international courts especially of the courts of the regional integration and human rights courts shows a high degree of convergence that in full analogy with national legal systems there are different treaty-based time limitations for different claims and different types of claimants.

Keywords: time limitations, doctrine of extinctive prescription, international courts and tribunals.

А.А. Линец

Некоторые проблемы трудового регулирования отношений, возникающих на спотовом рынке труда

Функционирование спотового рынка труда основано на технологиях, которые способствуют его интернациональному характеру. Благодаря цифровым платформам наниматели могут находить исполнителей личного труда в различных государствах, которые наиболее благоприятствуют их способам организации бизнеса и управления трудом с точки зрения минимизации издержек, особенно если речь идет о выполнении дистанционной работы. Сложность ситуации заключается в том, что существуют значительные неопределенности в отношении квалификации складывающихся отношений с гиг-работниками. В различных государствах нарабатывается судебная практика по этому вопросу, которую, впрочем, нельзя на данный момент охарактеризовать единообразием и определенностью. В связи с этим в статье с учетом зарубежного опыта выявляется ряд проблемных вопросов транснационального исполнения личного труда (определение уровня представляемых исполняющему личный труд лицу прав и гарантий; возможное отнесение данного лица в некоторых правовых порядках к «третьей» категории лиц; возможное формирование множественности лиц на стороне работодателя и т. д.) и проводится комплексный анализ соответствующего правового регулирования (в том числе в сфере регулирования дистанционного труда). Приводится ряд определений, характеризующих изменения современного рынка труда, в том числе: гиг-занятость; спотовый рынок труда; цифровая платформа; участники спотового рынка труда (потребитель и исполнитель личного труда); краудворк; работа по требованию и др.

Ключевые слова: трудовые отношения, гиг-занятость, спотовый рынок труда, цифровая платформа, краудворк, дистанционный труд.

Alexander A. Linets, Associate Professor, Department of Labor Law, Lomonosov Moscow State University (MSU), PhD in Law

Some problems of labor law regulation of relations arising in the spot labor market

The functioning of the spot labor market is based on technologies that contribute to its international character. Thanks to digital platforms, employers can find performers of personal labor in various States that are most favorable to their ways of organizing business and managing labor in terms of minimizing costs, especially when it comes to performing remote work. The complexity of the situation is that there are significant uncertainties regarding the qualifications of the emerging relationship with gig employees. Judicial practice on this issue is being developed in various States, which, however, cannot be characterized by uniformity and certainty at the moment. In this regard, taking into account foreign experience, the article identifies a number of problematic issues of transnational performance of personal labor (determining the level of rights and guarantees provided to a person performing personal labor; possible attribution of this person to the “third” category of persons in some legal systems; possible formation of a plurality of persons on the employer’s side, etc.) and a comprehensive analysis of the relevant legal regulation (including in the field of remote labor regulation) is carried out. A number of definitions describing

changes in the modern labor market are given, including: gig-employment; spot labor market; digital platform; participants in the spot labor market (consumer and performer of personal labor); crowdwork; on demand work, etc.

Keywords: labor relations, gig employment, spot labor market, digital platform, crowdwork, remote labor.

Я.В. Тараканова

Проблемы оценки рисков и их обоснования при оспаривании санитарных и фитосанитарных мер в Органе по разрешению споров ВТО

Статья посвящена вопросам оценки рисков и их обоснования, возникающим в процессе оспаривания в ОРС ВТО санитарных и фитосанитарных мер, принятых государствами-членами ВТО на основе Соглашения по санитарным и фитосанитарным мерам. Показаны сложности применения на практике тезиса о том, что такие меры должны приниматься только в случае необходимости устранить или минимизировать возникающие риски для жизни и здоровья своего населения, животных и растений и при этом иметь достаточное научное обоснование. Отмечено, что, помимо высоких стандартов доказывания, установленных Апелляционным Органом ВТО для правомерности принятых государствами санитарных и фитосанитарных мер, крайне дискуссионным является вопрос о том, какие еще факторы, помимо научных данных, надо принимать во внимание при оценке риска и приоритетности таких факторов над научным обоснованием.

Ключевые слова: научное обоснование, оценка риска, методы оценки риска, Соглашение ВТО по санитарным и фитосанитарным мерам, временные санитарные и фитосанитарные меры.

Y.V. Tarakanova, *Postgraduate Student, Department of International Law, Faculty of Law, Moscow State University*

Problems of risk assessment and their justification when arguing sanitary and phytosanitary measures in the WTO Dispute Settlement Body

The article is devoted to the issues of risk assessment and their justification arising in the process of challenging sanitary and phytosanitary measures taken by the WTO member states in the WTO SDO on the basis of the Agreement on Sanitary and Phytosanitary Measures. The article shows the difficulties of applying in practice the thesis that such measures should be taken only if necessary to eliminate or minimize the emerging risks to the life and health of their population, animals and plants, and at the same time have sufficient scientific justification. It is noted that in addition to the high standards of proof established by the WTO Appellate Body for the legitimacy of sanitary and phytosanitary measures taken by states, the question of what other factors, in addition to scientific evidence, should be taken into account when assessing the risk and priority of such factors over scientific justification is extremely controversial.

Keywords: scientific justification, risk assessment, risk assessment methods, WTO Agreement on Sanitary and Phytosanitary Measures, provisional sanitary and phytosanitary measures.

Чу Цзиньчжэ

Понятие и виды корпораций в Китае

В данной статье раскрывается понятие «корпоративное право» в правовой науке Китая. Рассматриваются происхождение понятия корпорации, его определение и классификация в законодательстве династии Цин (Китай в 1636–1912 гг.) и в современном китайском законодательстве. Определяется, что в КНР корпорация выступает одновременно в качестве коммерческого юридического лица и предприятия, характеризуется такими признаками, как направленность на извлечение прибыли, ограниченная ответственность ее участников и распределение прибыли между своими участниками. Также проводится сравнительный анализ понятия «корпорация» с такими понятиями, как «юридическое лицо» и «предприятие», на основе законодательства и правовой доктрины Китая. Анализируются разные подходы китайских и российских ученых к данному вопросу. В ходе исследования выявляются: законодательное определение и научное понятие корпорации в Китае; основные признаки корпорации в Китае и России.

Ключевые слова: корпорация, понятие корпорации, корпоративное право, виды корпораций, предприятие, юридическое лицо.

Chu Jinzhe, *Lomonosov Moscow State University Law Faculty Business Law Postgraduate Student*

Concept and types of corporations in China

The article reveals the concept of “corporate law” in the legal science of China. This article examines the historical origin of the concept of corporation, its definition and classification in the legislation of the Qing Dynasty (China in 1636–1912) and modern Chinese legislation. It is determined that in China, a corporation acts simultaneously as a commercial legal entity and an enterprise, characterized by such features as focus on making a profit, limited liability of its participants and distribution of profits between its participants. A comparative analysis of the concept of corporation with such concepts as “legal entity” and “enterprise” is also carried out on the basis of the legislation and legal doctrine of China. Different approaches of Chinese and Russian scientists to this issue are analyzed. The study identifies: the legal definition and scientific concept of corporation in China; main features of a corporation in China and Russia.

Keywords: corporation, concept of the corporation, corporation law, types of corporations, enterprise, legal person.

Научная жизнь

Н.А. Игумнов

Конституционный контроль в фокусе конституционных реформ в Российской Федерации (обзор экспертного круглого стола)

В обзоре излагается основное содержание научных докладов, прозвучавших в ходе экспертного круглого стола, проведенного 26 ноября 2020 г. в рамках X Московской юридической недели. На круглом столе выступили специалисты в области конституционного права и конституционного правосудия. Участники мероприятия обсудили основные направления реформы конституционного контроля, в том числе проблемы модернизации института конституционной жалобы; вопросы, связанные с расширением компетенции Конституционного Суда Российской Федерации, уточнением статуса судьи Конституционного Суда, а также целый комплекс вопросов, связанных с грядущим упразднением региональных конституционных (уставных) судов. Основное внимание докладчиков было уделено проблематике и тенденциям изменений в сфере конституционной юстиции в связи с состоявшейся в июле 2020 г. реформой Конституции Российской Федерации.

Ключевые слова: Конституция Российской Федерации, реформа 2020 г., конституционное право, конституционное правосудие, Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов РФ.

N.A. Igumnov, graduate student of the Department of Constitutional and Municipal Law of the Law Faculty of the Lomonosov Moscow State University (MSU)

Constitutional control in the focus of constitutional reforms in the Russian Federation (review of the expert round table)

The review outlines the main content of scientific reports presented during the expert round table held on November 26, 2020 as part of the X Moscow Legal Week. The round table was attended by experts in the field of constitutional law and constitutional justice. Participants discussed the main directions of constitutional control reform, including the problems of modernization of the institution of constitutional complaint; issues related to expanding the competence of the Constitutional Court of the Russian Federation; clarification of the status of a judge of the Constitutional Court, as well as a whole range of issues related to the upcoming abolition of the constitutional (charter) courts in the constituent parts of the Russian Federation. The main attention of the speakers was paid to the problems and trends of changes in the sphere of constitutional justice in connection with the reform of the Constitution of the Russian Federation held in July 2020.

Keywords: Russian Constitution, 2020 reform, constitutional law, constitutional justice, RF Constitutional Court, constitutional (charter) courts of RF subjects.

Критика и библиография

А.Е. Молотников

«Законы великой династии мин»: более двадцати лет труда

Настоящая статья является рецензией на книгу «Законы Великой династии Мин» Н.П. Свистуновой. Этот уникальный труд — первый перевод законов династии Мин на европейский язык — был начат в 1997 г. Он был завершен в 2019 г. выходом четвертой части перевода. В настоящей рецензии дана краткая характеристика и обозначены основные особенности каждой части перевода. Отмечается объем выполненной автором работы, подчеркивается ее уникальный характер. Рецензируемый труд задает стандарты, которых должны придерживаться исследователи.

Ключевые слова: эпоха Мин, китайское право, «Да Мин люй», «Законы Великой династии Мин», перевод «Законов великой династии Мин».

Alexander Molotnikov, PhD in Law, Associate Professor, Department of Business Law, Law Faculty of the Lomonosov Moscow State University, Executive Manager at Centre for Asian Legal Studies, Chairman of the Executive board of the Russia-China Law Society.

“The great ming code”: more than twenty years of work

The article is a review of the “The Great Ming Code” Russian translation by N.P. Svistunova. This unique work is the first translation of the Ming code into European language. It had begun in 1997 and finished with the publication of the fourth part of the translation in 2019. In this review, a brief description is given and the main features of each part of the translation are indicated. The volume of the work performed by the author is noted, its unique character is emphasized. The reviewed work sets the standards that researchers should adhere.

Keywords: Ming dynasty, Chinese law, “Da Ming lu”, “The Great Ming Code”, translation of the “Great Ming Code”.

О.В. Вагина, Е.Ю. Гаевская

Новые направления правового регулирования отношений по охране окружающей среды

Авторами подготовлена рецензия на учебное пособие И.А. Игнатъевой «Введение в экологическое право», в которой обоснована научная и учебно-методическая ценность издания, описана структура, включающая в себя семь глав, показаны несомненные достоинства работы: в книге присутствуют параграфы, в которых изложены малоизученные пока в отраслевой научной и учебной литературе темы, в частности рассмотрены такие новые направления правового регулирования отношений по охране окружающей среды, как ликвидация накопленного вреда окружающей среде, внедрение наилучших доступных технологий и переход организаций на технологические нормативы, развитие туризма в государственных природных заповедниках, также автору учебного пособия удалось познакомить читателя не только с комплексом традиционных вопросов

экологического права, но и осветить такие вопросы, которым уделяется недостаточное внимание в научной и учебной литературе по данной учебной дисциплине, при этом некоторые вопросы освещены в рамках авторской концепции содержания отдельных теоретических проблем.

Ключевые слова: рецензия, учебное пособие, экологическое право, природопользование и охрана окружающей среды.

O.V. Vagina, *candidate of Legal Sciences, Associate Professor, Land and Environmental Law Department*

E.Yu. Gaevskaya, *Candidate of Legal Sciences, Associate Professor, Land and Environmental Law Department*

New directions of legal regulation environmental relations

The authors have prepared a review of the textbook by I.A. Ignatieva “Introduction to environmental law”, which substantiates the scientific and educational value of the publication, describes the structure, which includes seven chapters, shows the undoubted advantages of the work: the book contains paragraphs that set out topics that are still poorly studied in the industry scientific and educational literature, in particular, such new areas of legal regulation of relations on environmental protection as the elimination of accumulated environmental damage, the introduction of the best available technologies and the transition of organizations to technological standards, the author of the textbook managed to introduce the reader not only to the complex of traditional issues of environmental law, but also to highlight such issues that are given insufficient attention in the scientific and educational literature on this subject, while some issues are covered within the author’s concept of the content of individual theoretical problems.

Keywords: review, textbook, environmental law, nature management and environmental protection.

Юбилей Бориса Ивановича Пугинского

Дина Петровна Поташник (1931–2021)