

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

Выходит один раз в два месяца

№ 2 • 2021 • март–апрель

Проблемы университетского образования

А.К. Голиченков, М.В. Воронин, Н.А. Есипов, Ф.О. Чурилов

Цифровая образовательная среда юридического вуза: механизм реализации и инновационные образовательные практики¹

В статье раскрыты предпосылки исследования механизма реализации цифровой образовательной среды (далее также — ЦОС). Среди них рассмотрены: практика и эмпирический опыт юридического факультета МГУ; нормативная составляющая; научно-методическая составляющая и организационно-институциональные основы. Предполагается также, что развитие цифровой образовательной среды само по себе может являться инновацией, способной адаптировать образовательный процесс к соответствующим вызовам времени. Разграничиваются понятия «механизм создания цифровой образовательной среды» и «механизм (реализации) цифровой образовательной среды», «критерии качества образования» и «критерии качества организации процесса обучения». На этой основе ведется дискуссия о принципах функционирования ЦОС и ее «ядре» (ключевых элементах). Механизм ЦОС рассматривается через три сегмента: контент, контроль, коммуникация. Исследуются процессы интеграции этих сегментов и составляющих их компонентов ЦОС. Дана характеристика драйверов развития ЦОС: смена поколений; обновление и актуализация набора ценностей обучающихся; накопление научно обоснованных данных о процессе и результатах обучения в цифровой среде. Данная статья является продолжением исследования, посвященного базовым принципам работы ЦОС и критериям качества юридического образования в цифровой среде.

Ключевые слова: цифровая образовательная среда юридического вуза/факультета, электронное обучение, система дистанционного обучения, цифровая зрелость, механизм реализации цифровой образовательной среды.

A.K. Golichenkov, *Dean of Law Faculty, Academic Supervisor of SEC (Scientific educational center) 'Digital educational environment' of Law Faculty, Lomonosov Moscow State University, Doctor of Law, Professor, Honored Scientist of the Russian Federation, Corresponding Member of Russian Academy of Education*

M.V. Voronin, *Associate Professor of Theory of State, Law and Political Science Department, head of SEC (Scientific educational center) 'Digital educational environment' of Law Faculty, Lomonosov Moscow State University, PhD in Law*

N.A. Esipov, development director of 'Multimedia materials development center', councilman at SEC (Scientific educational center) 'Digital educational environment'

Ph.O. Churilov, analyst, leading methodologist of 'Multimedia materials development center'

Digital educational environment of Law University: mechanisms for the implementation of innovative educational practices

The article explores preconditions for implementation mechanisms of digital educational environment (DEE). The mechanisms include practice and empirical experience of the Faculty of Law of Lomonosov Moscow State University, academic and methodological component, and organizational and institutional framework. It is assumed that the development of digital educational environment may be defined as 'innovation' as it allows to adapt educational process to the challenges of the modern world. It is important to distinguish between the ideas of 'creation of digital educational environment' and 'implementation mechanism of digital educational environment'; 'education quality criteria' and 'quality criteria for the organization of educational process'. The article presents a discussion on functioning principles of DEE and its 'core' (key elements). DEE mechanism is analyzed from three aspects: its content, control, and communication. Integration process of DEE components were also analyzed. Characteristics of DEE development drivers comprise generational change; changes in the set of students' values; accumulation of evidence-based data related to the learning outcomes in the digital environment. This article is a part of research on functioning principles of DEE and law education quality criteria in the digital environment.

Keywords: digital educational environment of law university/department, online schooling, digital learning system, digital maturity, implementation mechanism of digital educational environment.

Теоретические проблемы права

Т.В. Дерюгина, Л.А. Чеговадзе

Догматика содержания субъективного права и проблемы его судебной защиты

В научной статье исследуются проблемы определения содержания субъективного гражданского права, влияния цивилистической доктрины на правоприменительную деятельность, а также случаи защиты в суде объективно не существующего права. На основании анализа цивилистической доктрины выделяются основные теории содержания субъективного гражданского права. В полемике о возможности рассмотрения права на защиту за рамками содержания субъективного права, авторы занимают позицию, согласно которой право на защиту может существовать только как элемент содержания субъективного права. Обосновывается невозможность осуществления субъективного права на защиту при отсутствии любого из элементов содержания субъективного права. Доказывается, что в рамках структуры субъективного права право на защиту присуще каждому элементу содержания субъективного права. Делается вывод о связи цели защиты права с восстановлением возможностей обладателя субъективного права действовать по своему усмотрению в объеме составляющих его правомочий.

Доказывается, что судебная защита отсутствующего права фактически «создает» несуществующее право. На основании анализа судебной практики и существующей теории обосновывается вывод о том, что не любая погрешность в поведении субъекта создает возможность для защиты права: поведение должно препятствовать правообладателю осуществлять право в своем интересе.

Ключевые слова: субъективное право, содержание субъективного права, право на защиту, дозволение, право требования, состояние права, правовые и фактические основания судебной защиты.

T.V. Deryugina, Doctor of Law, Professor, Department of Civil and Labor Law, Civil Procedure, Kikot Moscow University of the Ministry of Internal Affairs of Russia

L.A. Chegovadze, Doctor of Law, Professor, Department of Civil and Labor Law, Civil Procedure, Kikot Moscow University of the Ministry of Internal Affairs of Russia

Dogmatics of the content of subjective law and problems of its judicial protection

The scientific article examines the problems of determining the content of subjective civil right, the influence of the doctrine on law enforcement, as well as protection in court of the right that does not objectively exist. Based on the analysis of the doctrine, the main theories of the content of subjective civil right are distinguished. In the debate about the possibility of considering the right to protection outside the scope of the content of subjective right, the authors take the position that the right to protection can exist only as an element of the content of subjective right. The impossibility of exercising the subjective right to defense in the absence of any element of the content of the subjective right is substantiated. It is proved that within the framework of the structure of subjective right, the right to protection is inherent in each element of the content of subjective right. It is concluded that the goal of protecting the right is connected with the restoration of the capabilities of the rightholder of the subjective right to act at his own discretion in the scope of his powers. It is proved that judicial protection of the absent right actually “creates” a nonexistent right. Based on the analysis of judicial practice and the existing theory, the conclusion is substantiated that not any error in the behavior of the subject creates an opportunity to protect the right. Such behavior should prevent the copyright holder from exercising the right in his interest.

Keywords: subjective right, content of subjective right, right to defense, defense, permission, right to claim, state of law, legal and factual grounds for judicial protection.

Проблемы конституционного и муниципального права

Д.Г. Шустров

Конституционно-правовая природа правил изменения конституции

Правила изменения конституции — конституционные нормы, которые закрепляют порядок реформирования конституции, а также устанавливают формальные и материальные пределы изменения конституции. Это одни из самых важных норм в

конституции, поскольку на их основании происходит изменение остальных конституционных норм и даже принятие новой конституции, и от них во многом зависит действительность самой конституции. Понять конституционно-правовую природу правил изменения конституции, выполняющих функцию обоснования действительности изменения конституции, помогает теория различения первичных и вторичных норм, предложенная Г.Л.А. Хартом. В данной статье правила изменения конституции рассматриваются именно как вторичные конституционные нормы. Также обосновывается идея о том, что правила изменения конституции должны изменяться только вместе с принятием новой конституции, поскольку это нормы, определяющие действительность других норм конституции. В ситуации изменения правил изменения конституции возникает парадокс самоизменения (А. Росс), который приводит к формально-логической ошибке самореференции. Парадокс самоизменения подтверждает, что правила изменения конституции должны оставаться неизменными в рамках действия данной конституции. Правила изменения конституции могут быть изменены только на основании полного пересмотра конституции или конституционной революции.

Ключевые слова: правила изменения конституции, поправки к конституции, действительность конституции, первичные и вторичные нормы, парадокс самоизменения, Г.Л.А. Харт, А. Росс.

D.G. Shustrov, PhD in Law, Assis. Professor of Constitutional and Municipal Law Dep., Law Faculty, Lomonosov Moscow State University

Constitutional nature of constitutional amendment rules

Constitutional amendment rules fix the procedure of constitutional reform and also establish the formal and material limits of constitutional changes. These are one of the most important constitutional norms, because on their ground the rest of the constitutional norms are changed and even performed the adoption of a new constitution. Moreover, the validity of the constitution itself largely depends on constitutional amendment rules. Hart's theory of primary and secondary norms helps to understand the constitutional nature of constitutional amendment rules, which perform the function of substantiating the validity of constitution changes. In this article, constitutional amendment rules are considered precisely as secondary constitutional norms. The article also substantiates the thesis that constitutional amendment rules should be changed only together with the adoption of a new constitution, since these are norms that determine the validity of other constitutional norms. When constitutional amendment rules are changed, arises a paradox of self-amendment (A. Ross), which leads to a formal logical error of self-reference. The paradox of self-amendment confirms that constitutional amendment rules must remain unchanged within the framework of the constitution. Constitutional amendment rules can only be changed by complete constitutional revision or constitutional revolution.

Keywords: constitutional amendment rules, constitutional amendments, validity of constitution, primary and secondary norms, paradox of self-amendment, G.L.A. Hart, A. Ross.

Проблемы частного права

А. Штайнвендер

Статус учредителя траста и частного фонда по праву Лихтенштейна

Успешная передача личного благосостояния следующему поколению важна не только для состоятельных семей, но и для экономики в целом. Существуют различные уровни защиты активов и некоторые из них доступны практически любому состоятельному физическому лицу. Частные фонды уже долгое время являются традиционным средством защиты активов по всему миру так же, как и трасты. В этой статье описываются основные характеристики трастов и частных фондов, а также особый статус учредителя траста и учредителя частного фонда в соответствии с законодательством Лихтенштейна. Целью данного исследования является анализ правового положения учредителя траста (settlor, Treugeber) и учредителя частного фонда (founder, Stifter), а также анализ траста и частного фонда Лихтенштейна как эффективных правовых инструментов, сохраняющих активы состоятельного физического лица. Объектом исследования является организационная и правовая структура траста и частного фонда в выбранной юрисдикции, а предметом исследования — совокупность международных и национальных правовых аспектов, которые являются основополагающими при определении оптимальной структуры для защиты активов физического лица. Применение результатов настоящей работы может носить теоретический характер в целях дальнейшего исследования «слияний» систем права во имя сохранения благосостояния и практический характер для российских владельцев капиталов.

Ключевые слова: траст, частный фонд, бенефициары, учредитель, основатель, трастовое соглашение, защита активов, планирование преемственности.

Anna Steinwender, PhD in Laws, LL.M (corporate law, funds, trusts)

Status of a settlor of a trust and of a founder of a private foundation in Liechtenstein Law

A successful transfer of private wealth to the next generation is important not only to wealthy families but also for the economy at large. There are various levels of asset protection and some of them are available to almost any businessperson. Private foundations have been for a long period conventional asset protection vehicles all over the world as much as trusts are. This article outlines the main features of trusts and private foundations and a special status of the settlor of a trust and the founder of a private foundation in Liechtenstein law. The purpose of this research is to analyze the legal status of the founder of a trust and the founder of a private foundation and to analyze a trust and a private foundation as efficient legal tools to preserve the assets of a wealthy natural person. The objective dimension of the study is the institutional and legal structure of a trust and a private foundation in the chosen jurisdiction. The subjective dimension of the study is the aggregate of international and national legal aspects that are fundamental in determining the optimal structure for protecting the assets of an individual.

Keywords: trust, private foundation, beneficiaries, settlor, founder, Trust Deed, asset protection, succession planning.

С.С. Чекулаев

Особенности корпоративных конфликтов, осложненные иностранным элементом: коллизионные вопросы при определении национальности юридического лица

При разрешении корпоративных конфликтов, осложненных иностранным элементом, отдельной проблемой становится определение права, подлежащего применению к правам, обязанностям и ответственности сторон. Одна из причин кроется в достаточно сложной системе правовых норм, предписаний, свойственных отечественному и зарубежному законодательству. В статье рассмотрены актуальные вопросы, посвященные отечественному и международному корпоративному праву, связанные с определением национальности юридического лица, возможного подчинения его тому или иному государству в контексте разрешения будущих корпоративных конфликтов. В первую очередь отдается предпочтение анализу правоприменительной практики относительно использования отдельными компаниями права конкретного государства. На основе судебной практики в статье рассматриваются конкретные конфликтные ситуации и в соответствии с действующими отечественным и зарубежным правовыми порядками предлагаются обоснованные выходы и пути разрешения проблемных вопросов. Обращаясь к сравнению различных правовых систем, автором проводятся параллели между официальным закреплением нормы в действующих соглашениях компании и действительном дальнейшем действии такого договора между различными организациями в корреляции с законодательством государства, правом которого пользуется одна из сторон-участниц соглашения. В заключении статьи автором делается вывод о несовершенстве существующей системы права, которая порождает различные конфликтные ситуации между иностранными компаниями, и предлагается внесение изменений в действующее законодательство.

Ключевые слова: корпоративный конфликт, конкуренция коллизионных норм, конфликт квалификаций, личный закон юридического лица, национальность юридического лица, коллизионные привязки в корпоративных отношениях, оговорка о публичном порядке, сверхкорпоративные нормы.

S.S. Chekulaev, Sen. Lecturer, Civil Law and Process Law Dep., Far Eastern Federal University Law School (Vladivostok)

Specifics of corporate conflicts with foreign element: conflict issues in determining the nationality of a legal entity

The resolution of corporate conflicts, complicated by a foreign element, may become the determination of the law applicable to the rights, obligations and responsibilities of the parties. One of the reasons is contained in a rather complex system of legal norms, prescriptions inherent in domestic and foreign legislation. The article discusses topical issues on domestic and international corporate law related to the determination of the nationality of a legal entity, its possible subordination to one or another state in the context of resolving future corporate conflicts. First of all, preference is given to the analysis of law enforcement practice regarding the use by individual companies of the law of a particular state, on the basis of modeling, specific conflict

situations are designed and, in accordance with the current judicial practice, reasonable solutions and ways of resolving these issues are proposed. Referring to the comparison of various legal systems, the author points out the parallels between the formalization of the norm in the existing agreements of the company and the actual further operation of such an agreement in correlation with the legislation of the state, the right of which is exercised by one of the parties to the agreement. In the conclusion of the article, the author concludes that the existing system of law is imperfect, which gives rise to various conflict situations between foreign companies and proposes amendments to the current legislation.

Keywords: corporate conflict, competition of conflict of laws, conflict of qualifications, personal law of a legal entity, legal entity nationality, conflict of laws in corporate relations, public order clause, over-imperative norms.

Документы и материалы

П.Л. Полянский, В.А. Яковлева

Инструкция об организации и порядке деятельности подотделов опеки 1919 г.

В статье рассматривается документ, принятый в развитие норм первого советского кодекса о браке и семье. Это инструкция Наркомата социального обеспечения 1919 г. об организации и порядке деятельности местных органов опеки. Основная задача статьи — введение в научный оборот документа, ранее почти неизвестного историко-правовой науке. Авторы также задались целью изучить связь рассматриваемой инструкции с семейным кодексом 1918 г., в развитие которого она была принята. По мнению авторов, реализация намеченных в инструкции положений об опеке несовершеннолетних была неудачной. При этом нереалистичность и даже утопичность отдельных положений семейного кодекса 1918 г. особенно ярко видна при исследовании проблемы реализации норм инструкции об отделах опеки. Тем не менее авторы полагают, что исследуемая инструкция позволит по-новому оценить значение некоторых брачно-семейных норм первых лет Советской власти, а также взгляды их создателей. Для истории семейного права инструкция об организации и порядке деятельности подотделов опеки 1919 г. имеет существенное научное значение, а потому заслуживает введения в научный оборот и тщательного научного изучения.

Ключевые слова: Россия, РСФСР, история права, советское семейное право, опека над несовершеннолетними.

P.L. Polyansky, Doctor of Law, Professor, State and Law History Dep., Law Faculty, Lomonosov Moscow State University

V.A. Yakovleva, undergraduate, State and Law History Dep., Law Faculty, Lomonosov Moscow State University

Instruction on organization and functions of custody departments of 1919

The article discusses a document adopted in the development of the norms of the first Soviet Code on marriage and family. This is the instruction of the People's Commissariat for Social Security in 1919 on the organization and procedure for the activities of local guardianship authorities. The authors also provide the text of this document. The main objective of the article is to introduce into the scientific circulation a document that was previously almost unknown to historical and legal science. The authors also set out to study the relationship of the instruction in question with the 1918 family Code, in the development of which it was adopted. According to the authors, the implementation of the provisions on guardianship of minors outlined in the instructions was unsuccessful. At the same time, the unrealistic and even utopian nature of certain provisions of the 1918 family Code is especially clearly visible in the study of the problem of implementing the norms of the instruction on guardianship departments. Nevertheless, the authors believe that the studied instruction will allow to re-evaluate the significance of some marriage and family norms of the first years of Soviet power, as well as the views of their creators. For the history of family law, the instruction on the organization and procedure for the activities of the subdivisions of guardianship in 1919 has significant scientific significance. It deserves a scientific introduction and careful scientific study.

Keywords: Russia, RSFSR, history of law, soviet family law, custody of children.

Трибуна молодых ученых

М.Н. Жарикова

Корпоративный договор: правовая характеристика форм и способов заключения

Статья посвящена проблемам правового регулирования способов заключения корпоративного договора. В процессе поиска решений таких проблем автор обращается к определению правовой квалификации корпоративного договора, приходя к выводу о том, что корпоративный договор является гражданско-правовым договором. На этом основании автор определяет нормы, подлежащие применению к такому договору. Возможные способы заключения корпоративного договора рассматриваются на основе общей теории заключения договоров. Отдельное внимание уделяется применению правил об акцепте и оферте при заключении корпоративного договора. Отмечаются способы, неприменимые для заключения корпоративного договора ввиду отсутствия по итогам единого документа, подписанного сторонами. Кроме того, автор подробно рассматривает требования к форме корпоративного договора, а также раскрывает возможные случаи, в которых требуется нотариальное удостоверение смешанных договоров.

Ключевые слова: корпоративный договор, заключение договора, способы заключения договора, форма договора, акцепт, оферта.

M.N. Zharikova, postgraduate student, Commercial Law and Foundations of Jurisprudence Dep., Law faculty, MSU

Shareholders agreement: legal characteristic of form and methods of conclusion

The article is devoted to legal regulation problems of shareholders agreements' concluding. In order to resolve these problems the author refers to the legal qualification of a shareholders agreement and conclude that a shareholders agreement is a civil contract. On this basis, the author determines the rules to be applied to such agreements. Possible ways to conclude a corporate agreement are considered on the basis of the general theory of concluding agreements. Special attention is paid to the application of the rules on acceptance and offer to concluding a shareholders agreement. Inapplicable ways of shareholders agreement concluding are highlighted due to the absence of a single document signed by the parties as the result of concluding process. In addition, the author examines in detail the requirements for the form of a shareholders agreement, and also reveals possible cases in which notarization of mixed agreements is required.

Keywords: shareholders agreement, conclusion of the contract, form of the contract, ways of contract's concluding, offer, acceptance.

Г.Д. Гаджиев

Правовой статус президента ОАЭ

В статье анализируется конституционно-правовое положение института президента в Объединенных Арабских Эмиратах, столь необычного для арабских монархий. Исследуются особенности и элементы конституционно-правового статуса Президента ОАЭ, порядок избрания, его место и роль в системе федеральных органов государственной власти ОАЭ, функционировании федеративного устройства, а также его полномочия и степень влияния на различные ветви власти. Особенно делается акцент на полномочия Президента в сфере законодательной власти. Президентом ОАЭ является одновременно глава одного из субъектов Федерации, что накладывает свои особенности как на статус главы государства, так и на федерализм в ОАЭ в целом и, как следствие, порождает определенные проблемы в системе федеративных отношений. Анализируются проблемы, связанные с правовым статусом Президента, в том числе конституционно-правовая ответственность и баланс интересов в системе федеративных отношений. Делается вывод о монархической форме правления на федеральном уровне в ОАЭ, а также о наличии широких механизмов власти у главы государства.

Ключевые слова: Объединенные Арабские Эмираты, монарх, монархия, эмир, Верховный Совет, Президент.

G.D. Gadzhiev, postgraduate student, Constitutional and Municipal Law Dep., Law Faculty, MSU

Legal status of the Institute of the President in the United Arab Emirates

The article analyzes the constitutional and legal position of the institution of the President in the United Arab Emirates, which is so unusual for Arab monarchies. The features and elements of the constitutional and legal status of the President of the UAE, the procedure for election, his place and role in the system of federal government bodies of the UAE, in the functioning of the federal structure, as well as his powers and the degree of influence on various branches of government

are investigated. Emphasis is placed on the powers of the President in the sphere of legislative power. The President of the UAE is at the same time the head of one of the subjects of the Federation, which imposes its own characteristics on both the status of the head of state and federalism in the UAE as a whole, and, as a result, gives rise to certain problems in the system of federal relations. Various problems related to the legal status of the President are raised and analyzed, including the problem of constitutional and legal responsibility and the balance of interests in the system of federal relations. On the basis of a detailed analysis and analysis of the constitutional and legal status of the President, a conclusion is made about the monarchical form of government at the federal level in the UAE, as well as the presence of broad mechanisms of power at the head of state.

Keywords: United Arab Emirates, monarch, monarchy, Emir, Supreme Council, President.

Нина Александровна Крашенинникова (1928–2021)

Николай Павлович Яблоков (1925–2021)