**Вестник Московского университета**

***Серия 11 Право***

**Научный журнал**

Основан в ноябре 1946 г.

Издательство Московского университета

*Выходит один раз в два месяца*

**№ 2 – 2016 – Март – Апрель**

**М.Н. Марченко***, доктор юридических наук, профессор, заслуженный*

*деятель науки РФ, заведующий кафедрой теории государства и права*

*и политологии юридического факультета МГУ*

**О юридической природе и характере решений Европейского суда по правам человека**

*В статье рассматривается круг вопросов, касающихся прецедентного характера решений Европейского суда по правам человека. Исходя из сложившейся в юридической науке концепции судебного прецедента, следует сказать, что решения Европейского суда по правам человека не обладают прецедентным характером.*

***Ключевые слова:*** Европейский суд по правам человека, решения Суда, концепция прецедента, судебный прецедент.

*The article discusses a range of issues relating to the nature of the decisions of the European Court of Human Rights. Based on the current concept of judicial precedent it should be noted that the European Court of Human Rights does not have a precedent.*

***Keywords:*** European Court of Human Rights, Court decisions, precedent concept, judicial precedent.

Проблемы совершенствования российского законодательства

**С.Ю. Филиппова,** *кандидат юридических наук, доцент кафедры коммерческого права и основ правоведения МГУ*

**Гражданский кодекс Российской Федерации: перемены. Каким быть Гражданскому кодексу?**

*В статье критически оценивается квалификация Гражданского кодекса как кодифицированного акта более высокой по сравнению с иными федеральными законами юридической силой, а также практика чрезмерного увеличения числа федеральных законов в частноправовой сфере. Предлагается изменение способа*

*регламентации гражданских отношений путем прекращения практики регулирования имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли, имущественной самостоятельности их участников, федеральными законами. Гражданский кодекс Российской Федерации должен служить подлинным регулятором экономических отношений.*

***Ключевые слова:*** Гражданский кодекс РФ, коллизии, кодекс, федеральный закон, дозволительное регулирование.

*The paper criticizes the qualifications of the Civil code as a codified act of a higher legal force than other federal laws. Negatively assessed is the current practice of making a large number of federal laws in the private law. It is proposed to discontinue this practice. The conclusion is that the Civil Code of the Russian Federation should serve as a genuine regulator of economic relations.*

***Keywords:*** Civil code of the Russian Federation, conflict of law, code, federal law, permissible regulation.

Проблемы частного права

**А.В. Белицкая***, кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ*

**Закрытые паевые инвестиционные фонды недвижимости: анализ их структурирования по законодательству РФ и зарубежных стран**

*В статье в сравнительно-правовом аспекте рассматриваются инструменты коллективного инвестирования на рынке недвижимости. Обозначены актуальные проблемные вопросы российского законодательства в отношении закрытых паевых инвестиционных фондов и предложены пути их решения.*

***Ключевые слова:*** закрытый паевой инвестиционный фонд, инвестиционный фонд недвижимости, инструменты коллективного инвестирования, институциональные инвесторы, рынок недвижимости, инвестиционная деятельность.

*The article considers collective investment instruments in real estate market in comparative legal aspect. The author indicated current problematic issues of Russian legislation in respect of closed-end mutual funds and their possible solutions.*

***Keywords:*** closed-end investment fund, real estate investment fund, collective investment instruments, institutional investors, real estate market, investment activity.

**С.А. Карелина***, доктор юридических наук, профессор кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ 27*

**Изменение правовой природы пая в целях обеспечения доступа к имуществу,**

**составляющему паевой инвестиционный фонд**

*В настоящее время обособление имущества ПИФа является привлекательным орудием для вывода активов и последующего заявления о своем банкротстве или в преддверии банкротства. Особую сложность в контексте банкротства учредителя ПИФа вызывает обособление имущественного комплекса, которое основывается на особом правовом режиме общей долевой собственности и договора доверительного управления ПИФом. В статье анализируются особенности режима общей долевой собственности, установленного Законом об инвестиционных фондах и отличающегося от ГК РФ. Кроме того, исследуется правовая природа паевых инвестиционных фондов и инвестиционного пая. Автором обосновывается необходимость изменения регламентирования правовой природы инвестиционного пая, что позволит рассматривать его как ценную бумагу, удостоверяющую право требования к управляющей компании, т.е. речь идет о превращении инвестиционного пая в классическую обязательственную эмиссионную ценную бумагу.*

***Ключевые слова:*** паевой инвестиционный фонд, доверительное управление, общая долевая собственность, обособленный имущественный комплекс, ценная бумага, инвестиционный пай, управляющая компания.

*Nowadays, the segregation of property of mutual fund is an attractive tool for assets stripping with following declaration of insolvency or in pre-bankruptcy state. A particular challenge in the context of insolvency of mutual fund founder is caused by the segregation of property, which is based on special regime of and fiduciary management agreement. This article analyzes the features of the joint shared property regime established by the Investment Funds Act and is different from the Russian Civil Code. In addition, it explores the legal nature of mutual fund and investment share. The author argues the necessity of changes in the current regulations of investment share of mutual fund’s legal nature that allows us to consider it as a security which certifies claims to the Management Company; therefore this refers to the conversion of investment share of mutual fund into issue-grade security.*

***Keywords:*** mutual fund, fiduciary management, joint shared property, segregated property, security, investment share of mutual fund, Management Company.

**Е.Б. Лаутс,** *кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ*

**Преимущества и недостатки введения в законодательство запрета для банков**

**осуществлять инвестирование и иные виды предпринимательской деятельности**

*В России законодательно реализована концепция универсальной банковской деятельности. Кроме того, банки могут осуществлять банковскую и иную предпринимательскую деятельность помимо прямо запрещенных видов такой деятельности. В связи с различного рода злоупотреблениями со стороны банков*

*при осуществлении ими «непрофильной» деятельности, в том числе связанной с*

*инвестированием, направленным на вывод ликвидных активов, в статье с учетом зарубежного опыта рассмотрены преимущества и недостатки введения в законодательство запрета для банков осуществлять иные, помимо банковской,*

*виды предпринимательской деятельности.*

***Ключевые слова:*** кредитная организация, банк, банковская деятельность, инвестиционная деятельность, инвестирование, закрытый паевой инвестиционный

фонд.

*Russian law introduces the concept of universal banking. Also banks may perform banking and other business activity except as expressly prohibited. In connection with various kinds of abuses by banks in the exercise of “non-core” banking activities, including those related to investment, aimed at stripping of liquid assets, the article considers advantages and disadvantages of the introduction in legislation of a prohibition for banks to undertake other business activity.*

***Keywords:*** credit organization, bank, banking, investment activity, investment, closed-end investment fund.

**А.Е. Молотников***, кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ*

**Л.А. Гарслян***, аспирант кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ*

**Новый подход к определению производных финансовых инструментов**

*Статья освещает основные аспекты правовой квалификации производных финансовых инструментов на основе анализа различных трактовок данной категории в законодательстве, а также профессиональной и научной среде в различных странах. На основе анализа авторы предлагают собственное определение производного финансового инструмента.*

***Ключевые слова:*** производные финансовые инструменты, ценные бумаги, базовый актив, форвард, фьючерс.

*The article discusses the key aspects of the derivatives legal qualification based on the analysis of various approaches to defining this category in the legislation, practice and academia of different countries. As result of such analysis, the authors suggest their own definition of derivatives.*

***Keywords:*** derivatives, securities, underlying asset, forward, futures.

Проблемы криминологии

**В.Д. Филимонов,** *доктор юридических наук, профессор кафедры уголовного права Томского государственного университета, заслуженный юрист РСФСР*

**КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЕ ОСНОВАНИЯ НОРМ УГОЛОВНОГО ПРАВА**

*В статье рассматриваются понятие криминологических оснований норм уголовного права, криминологические основания норм, устанавливающих ответственность за совершение преступлений, и норм, регулирующих правоприменительную деятельность.*

***Ключевые слова:*** криминологические основания, нормы, устанавливающие ответственность, нормы, регулирующие правоприменительную деятельность.

*The article discusses the concept of criminological foundation of criminal law, criminological foundation of norms establishing responsibility for crimes, and norms governing enforcement activities.*

***Keywords:*** criminological foundation, norms establishing responsibility for crimes, norms governing enforcement activities.

Проблемы криминалистики

**В.Я. Колдин***, доктор юридических наук, профессор кафедры криминалистики юридического факультета МГУ, заслуженный деятель науки РФ*

**Электронная информация в праве**

*В статье рассматриваются особенности декодирования и использования электронной информации в структуре информационного канала доказывания.*

***Ключевые слова:*** *э*лектронная информация, правоприменение, декодирование, доказывание.

*The article discusses decoding features and use of electronic information in the structure of the information channel of proof.*

***Keywords:*** electronic information, enforcement, decoding, proof.

Проблемы университетского образования

**А.В. Клочкова,** *кандидат социологических наук, зав. лабораторией социально-правовых исследований и сравнительного правоведения юридического факультета МГУ* 13

**Н.А. Хвыля-Олинтер,** *кандидат социологических наук, старший научный сотрудник лаборатории социально-правовых исследований и сравнительного правоведения юридического факультета МГУ*

**Привлечение талантливых абитуриентов как актуальное направление образовательной стратегии в условиях реформы образования**

*В статье анализируются состояние современной российской системы образования и качество подготовки учеников школ на основе данных официальной статистики и результатов экспертного опроса. Раскрываются особенности условий, в которых высшие учебные заведения, в том числе юридической направленности, ведут работу по поиску и конкурентному отбору потенциальных абитуриентов. Основной вывод исследования заключается в том, что реформа образования негативно отразилась на качестве подготовки школьников, поэтому без активной и целенаправленной деятельности по привлечению талантливых выпускников вузы не смогут в должной мере способствовать наращиванию социального потенциала молодого поколения страны. Выводы делаются в том числе на основе исследования стратегии привлечения на юридический факультет МГУ имени М. В. Ломоносова способных и мотивированных абитуриентов.*

***Ключевые слова:*** система образования, реформа образования, абитуриент, талантливые учащиеся, высшее учебное заведение, конкуренция, обучение.

*The article deals with the problem of the modern Russian education system and the school students’ quality on the basis of official statistical data and of the expert’s opinion. The competitive selection of potential entrants by the high education institutions depends on specific modern conditions. The main conclusion of the study is that the education reform had a negative impact on the quality of training at schools. It is impossible to contribute adequately to enhancing the social potential of the young generation of the country for modern universities without purposeful involvement of talented and motivated students. The conclusions based on the study of the system of involvement of the talented and motivated students to the law faculty of Lomonosov Moscow University.*

***Keywords:*** education system, educational reform, entrant, talented and motivated students, university, competition, learning.

**И.П. Кененова***, доцент кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета МГУ*16

**Е.В. Норина***, сотрудник юридического факультета МГУ*

**Т.Р. Орехова***, доцент кафедры теории государства и права юридического факультета МГУ*

**Конституционно-правовые основы и практика привлечения профессионально**

**ориентированных и одаренных абитуриентов на юридический факультет МГУ**

*В статье рассматриваются нормативные, в том числе конституционно-правовые основы поиска одаренной молодежи, сориентированной на получение юридического образования, а также формы работы с ней и практика ее привлечения к обучению на юридическом факультете МГУ имени М.В. Ломоносова. Особое внимание уделено нормативному регулированию и практике (на примере олимпиады «Ломоносов») проведения олимпиад школьников по праву.*

***Ключевые слова****:* конституционное право на образование в России, государственные гарантии конституционного права на образование, олимпиады школьников по праву, юридический факультет МГУ имени М.В. Ломоносова, профессиональная ориентация абитуриентов.

*The article deals with regulations, including constitutional and legal foundation of the search for gifted young people finding their way to legal education, as well as ways of working with them and practice of attracting them to study at the Faculty of Law in Moscow State University. Particular attention is paid to the regulation and practice (on the example of the Olympiad “Lomonosov”) of the Olympiad on the subject of law for pupils.*

***Keywords:*** constitutional right to education in Russia, state guarantees of the constitutional right to education, Olympiads on the subjects of law, Moscow State University Faculty of Law, professional orientation of applicants.

Наука и право за рубежом

**А.В. Малешина,** *кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права и криминологии юридического факультета МГУ1*

**К вопросу о правовой регламентации искусственного прерывания беременности в США**

*Статья посвящена актуальным проблемам правового регулирования искусственного прерывания беременности в США. В статье рассматриваются основные подходы к установлению критериев законности проведения абортов, выработанные американскими штатами, проводится исторический анализ формирования этико-правового статуса искусственного прерывания беременности, а также исследуются сложившиеся способы решения этического конфликта интересов матери и ребенка и наиболее сложные и спорные моменты*

*практической реализации данного конфликта.*

***Ключевые слова:*** искусственное прерывание беременности, охрана «будущей жизни», репродуктивные права граждан, право на аборт, американское уголовное право, плод человека, достижение жизнеспособности, криминальный аборт.

*Abortion laws are constantly changing in the USA, especially as more time passes since the biggest abortion case, Roe v. Wade, was decided. Ever since then, abortion in the United States has been legal, and women have a right to choose whether to have an abortion during the early stages of her pregnancy. However, states are allowed to regulate certain aspects of abortion after the first trimester, such as imposing counseling, waiting periods, and other requirements. During the third trimester there is generally little or no legal way to have an abortion. In this paper we examine the current issues of the abortion regulation in the American legislations and modern approaches to the criminal liability for the criminal abortion.*

***Keywords:*** abortion requirements, American criminal law, criminal abortion, right to have an abortion, viability test, human reproductive rights, birth control politics*.*

Научное сообщение

**А.А. Веденин***, главный специалист отдела сопровождения договоров (Департамент развития и сопровождения инфраструктуры АО*

*«БИНБАНК кредитные карты»)*55

**Сравнительно-правовой анализ понятий «единый недвижимый комплекс»,**

**«предприятие как имущественный комплекс» и «комплекс имущества»**

*Статья посвящена сравнительно-правовой характеристике понятий «единый недвижимый комплекс» и «предприятие как имущественный комплекс». Выявлены теоретические и практические недостатки понятия «предприятие как имущественный комплекс». Доказано в теории и подтверждено примерами судебно-арбитражной практики, что правовое положение имущественных комплексов, которые не используются в предпринимательской деятельности или не созданы для данной цели, действующим гражданским законодательством РФ не определено. В целях восполнения выявленного пробела предложено новое правовое понятие «комплекс имущества».*

***Ключевые слова:*** предприятие, единый недвижимый комплекс, непредпринимательский имущественный комплекс, комплекс имущества.

*The article is devoted to the legal characterization of a relatively uniform concepts “single real estate complex” and “enterprise as a property complex”. Revealed theoretical and practical shortcomings of the concept of “enterprise as a property complex”. It is proved in theory and exemplified judicial practice that the legal status of property complexes, which are not used in the business or have not been established for this purpose by the civil legislation of the Russian Federation is not defined. In order to fill the gaps identified it is suggested a new legal concept of “property complex”.*

***Keywords:*** enterprise, single real estate complex, enterprise as a property complex, property complex.

Научная жизнь

***О.В. Костылева,*** *ассистент кафедры уголовного права и криминологии юридического факультета МГУ, координатор X Российского конгресса уголовного права*

**X Российский конгресс уголовного права «Криминологические основы уголовного права»**

***И.Ю. Гульбинович,*** *инженер 1 категории учебной криминалистической лаборатории кафедры криминалистики, cоискатель кафедры криминалистики юридического факультета МГУ*

**Электронные носители информации в криминалистике**

**(обзор круглого стола)**

**Евгений Владимирович Кукушкин (1929–2016)**