

**ПРАВО
И
ЖИЗНЬ**

151 (1)

МОСКВА – 2011

ПРАВО И ЖИЗНЬ
Независимый научно-правовой журнал
№ 151 (1). Январь

Учредители:
 Благотворительный Фонд «Центр публичного права»,
 Юридическое издательство «ЮРКОМПАНИ»

Выходит с января 1992 г.

Редакционная коллегия:

Ю.А. Дмитриев (главный редактор),
В.В. Альхименко, В.Н. Григорьев, И.А. Исаев,
В.М. Курицын, Б.А. Страшун, И.Д. Хутинаев,
Г.Г. Черемных, Л.Ю. Грудцына
 (зам. главного редактора – редактор электронной версии)

Литературный редактор – *Е.А. Медведева*

Лицензия ПИ № 77-11959 от 04.03.2002 г.
 Интернет-версия журнала: <http://www.law-n-life.ru>

Подписано в печать 24.01.11. Сдано в набор 17.01.11.
 Формат 60х90/16. Печать высокая. Печ. л. 16,5.
 Тираж 1200 экз. Заказ № 58.

ОАО «Орехово-Зуевская типография»
 г. Орехово-Зуево, Моск. обл., ул. Дзержинского, д. 1.

Материал подготовлен с использованием
 СПС ГАРАНТ (www.garant.ru)

© ООО «ЮРКОМПАНИ», 2011

Содержание:

ОТ ГЛАВНОГО РЕДАКТОРА

*Дмитриев Ю.** Установление презумпции невиновности в условиях научно-технического прогресса5

ПОЛИТИКА И ПРАВО

*Грудцына Л.** Публичные образования, содействующие формированию институтов гражданского общества в России8

*Черкасов К., Ишеев К.** Организационно-правовые аспекты соблюдения законодательства России на межрегиональном уровне государственного управления30

ТЕОРИЯ ПРАВА

*Авдеев М.** Категория «частная жизнь» в конституционном законодательстве Российской Федерации36

ОБРАЗОВАНИЕ И ПРАВО

*Темиров Т.** Модель «синдрома психического выгорания» педагога как трехмерный конструкт55

*Щербак Е.** Государственная политика формирования платных образовательных услуг59

*Темиров Т.** Корреляции уровней эмоционального выгорания у преподавателей высшей школы с уровнем интернальности по методике УСК (уровня субъективного контроля)83

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

*Грудцына Л.** Развитие личной свободы индивида как основа формирования гражданского общества87

*Шумилов Ю.** Охрана прав человека и гражданина органами прокуратуры Российской Федерации97

*Сокова А.** Врачебная тайна в системе прав на неприкосновенность личной тайны112

РАЗВИТИЕ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

*Михайлов Д.** Субъекты отношений по предоставлению коммунальных услуг123

*Секретарева Т.** Проблемы несвоевременного рассмотрения дел об административных правонарушениях141

ПРАВО И ЭКОНОМИКА

*Алпатов П. ** Юридическое содержание института собственности150

*Мельников В. ** Правоприменительная деятельность как форма реализации конституционных основ регулирования экономических отношений174

СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ И СУДОПРОИЗВОДСТВО

*Сангаджиев Б. ** Основные направления организационно-правового обеспечения деятельности судов общей юрисдикции в Российской Федерации195

*Запека Ю. ** Суд с участием присяжных заседателей в системе организационно-правовых форм судебной власти211

*Бегзаян А. ** Правовой механизм организации и деятельности службы судебных приставов-исполнителей в период судебно-правовой реформы227

ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

*Журавлёва С. ** Проблемы и порядок использования договора на суррогатное материнство за рубежом241

*Дорждэрэм А. ** Конституция Монгольской Народной Республики как основа механизма реформирования государственной службы страны250

ЮРИДИЧЕСКИЙ АРХИВ

*Иванова Ж. ** Правовая охрана звериных и рыбных промыслов России и ее Севера (досоветский период)254

ОТ ГЛАВНОГО РЕДАКТОРА

Ю. ДМИТРИЕВ,
доктор юридических наук, профессор РУДН

УСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗУМПЦИИ НЕВИНОВНОСТИ В УСЛОВИЯХ НАУЧНО-ТЕХНИЧЕСКОГО ПРОГРЕССА

Напомним, что существо презумпции невиновности в уголовном праве состоит в том, что обвиняемый (подсудимый) считается невиновным, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке. Это же касается и подозреваемого, причём бремя доказывания лежит на обвинителе (в широком смысле этого слова). Ключевым в данном случае будет установленный законом порядок.

Однако научно-технический прогресс развивается столь стремительно, что закон просто не успевает фиксировать смысл и содержание юридически значимых действий, совершаемых с применением современной электронной техники.

Одна из проблем – это установление юридически значимых действий, совершаемых через сеть Интернет. Оставим для специалистов определение юридической природы этой информационной системы, вопросов собственности на информацию, в ней содержащейся. Остановимся на частном случае – оскорблении посредством интернета и установление иных, значимых для истца сведений.

Как известно, такие дела являются предметом гражданского или уголовного судопроизводства, требующих документального их закрепления. Но информационная среда интернета настолько подвижна, что к моменту начала судебного процесса или даже подачи искового заявления, либо возбуждения уголовного дела может уже не содержать искомой информации. Следовательно, необходима установленная законом процедура фиксации этой информации. На практике в России это осуществляется следующим образом. Нотариусу или иному уполномоченному органу предъявляется соответствующий

сайт, содержащий необходимую информацию, последняя переносится на бумажный носитель и удостоверяется полномочным лицом. Только после этого полученный документ становится доказательством в суде. На этом этапе возникают затруднения лишь с большим объемом представленной для доказательства текстовой информации (объемы электронной информации часто совершенно не сопоставимы с бумажным аналогом) и удостоверением видео информации. В последнем случае нотариус вынужден не только её фиксировать документально, но и выступать в качестве свидетеля в суде. Однако подобная процедура не закреплена в действующем законодательстве о нотариате и, насколько известно автору, не содержится в проектах будущих нормативных актов. Это означает, что нотариус выполняет эту процедуру исходя только из доброй воли. Принудить его к этому по закону нельзя.

В данном случае речь идет о случаях установленного авторства, когда ответчик (виновное лицо) не отказывается от него в суде. Сложнее обстоит дело с анонимными сведениями или подложным авторством. Насколько нам известно, управление МКМ МВД России, расследующее подобные преступления, может с высокой степенью вероятности установить лишь компьютер, с которого была «вброшена» в сеть информация. Но связь между собственником компьютера и автором информации с уверенностью установлена быть не может. Результаты лингвистической и стилистической экспертизы в этом случае могут быть лишь косвенным доказательством. В любом случае, необходимы иные доказательства вины ответчика (подозреваемого), полученные в ходе совершения традиционных следственных действий.

Не менее сложно обстоит дело с использованием мобильного телефона. В основе его лежит традиционное для расследования банальное «телефонное хулиганство». В данном случае установление места нахождения мобильного телефона хулигана даже проще, чем абонента телефона стационарного, если конечно от первого виновный не избавился немедленно после совершения противоправного действия. Но и тут на помощь может прийти лингвистическая экспертиза. Сложнее дело обстоит с так называемыми СМС и ММС сообщениями. Установить связь между собственником телефона и автором ин-

формации без нарушения принципа презумпции невиновности, на наш взгляд, нельзя. К тому же ст. 23 Конституции РФ, устанавливая право на тайну сообщений, закрепляет открытый их перечень, а уголовно-процессуальный Закон не указывает в числе подлежащих ограничению этот вид связи. Таким образом, Конституция гарантирует тайну СМС и ММС сообщений, а уголовный закон не позволяет её ограничивать. Налицо коллизия законодательства, толкуемая в пользу подозреваемого (обвиняемого).

И наконец, самое популярное в последнее время в СМИ и на практике средство установления истины – полиграф или детектор лжи. Отдельные горячие головы предлагают использовать его не только в уголовном судопроизводстве, но и при приеме на работу государственных служащих и будущих сотрудников правоохранительных органов. Однако при наличии различного рода криминалистических приемов и методов использования этого устройства при совершении следственных действий, законом эта процедура не установлена. Так что отказ от прохождения этой проверки действующими и будущими должностными лицами вполне легитимен. При этом очевидно, что такой отказ по аналогии с отказом от медицинского освидетельствования водителя транспортного средства будет рассматриваться как презумпция виновности.

Таким образом, по мнению специалистов, к началу нового века сложилась парадоксальная ситуация – в правоохранительной практике нарастающими темпами распространялся метод, который не был исследован криминалистической наукой, а сложившаяся ещё в 70-е годы так называемая «проблема полиграфа», за которой скрывалась обширная аморфная совокупность вопросов методического, технического, правового и иного характера, продолжала оставаться фактически неразработанной.¹

Подводя итог сказанному, необходимо отметить, что отечественное законодательство существенно отстает от развития технического процесса в части обеспечения презумпции невиновности российских граждан.

¹ См.: Холодный Ю.И. Применение полиграфа в России: современный уровень и перспективы развития / Информационно-аналитический портал о психофизиологическом методе детекции лжи, <http://www.liedetector.ru/2007/12/23/primenenie-poligrafa-v-rossii.html>