

Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

КУРСАНТСКИЙ ВЕСТНИК

Сборник научных статей обучающихся

Основан в 2016 г.

Выпуск 5

Минск
Академия МВД
2020

Содержит научные статьи, в которых отражены результаты исследований курсантов, студентов и магистрантов Академии МВД по актуальным проблемам юридических и социально-гуманитарных наук, а также тезисы докладов, представленных на конференциях (чтениях, круглых столах), проведенных Академией МВД.

Предназначен для курсантов, слушателей, студентов и магистрантов учреждений образования юридического профиля.

Редакционная коллегия:

В. Ч. Родевич, заместитель начальника академии по научной работе,
кандидат юридических наук, доцент (отв. ред.);

А. А. Вишневский, начальник кафедры экономической безопасности,
кандидат юридических наук, доцент;

С. В. Добрян, начальник кафедры административной деятельности
факультета милиции, кандидат юридических наук, доцент;

Е. М. Ефременко, заведующий кафедрой гражданского и трудового права,
кандидат юридических наук, доцент;

И. В. Козелецкий, начальник кафедры управления органами внутренних дел
факультета повышения квалификации и переподготовки руководящих кадров,
кандидат юридических наук, доцент;

А. И. Мурашко, заместитель начальника кафедры теории
и истории государства и права, кандидат исторических наук, доцент;

Р. А. Середа, заместитель начальника кафедры конституционного
и международного права, кандидат юридических наук, доцент;

А. Н. Тукало, начальник кафедры оперативно-розыскной деятельности
факультета милиции, кандидат юридических наук, доцент;

Т. М. Фицук, начальник научно-исследовательского отдела;

А. В. Яскевич, профессор кафедры экономической безопасности,
кандидат юридических наук, доцент;

Н. С. Демьянец, научный сотрудник научно-исследовательского отдела

Стосуй И.П. Клевета: вопросы уголовно-правовой оценки	297
Стулевич Н.Д. Уголовная ответственность юридических лиц: анализ ар- гументов «за»	303
Сумароков Н.А. Источники права в правовом регулировании обществен- ных отношений	311
Тарасенко Д.А. Генезис понятия института признания гражданина без- вестно отсутствующим	318
Тарасов Н.М. Сущность оперативно-розыскного противодействия нарко- преступности в сети Интернет	325
Тютюхин В.О. Поиск оперативно-розыскной информации в сети Интернет	331
Храменков В.В. О структурных элементах правоохранительного профай- линга	338
Чечко Д.Ю. Становление и современное состояние системы правового ре- гулирования защиты прав потребителей	344
Шаран А.О. Актуальные проблемы правоприменительной практики упла- ты алиментов в добровольном порядке и в случае выезда в иностранное госу- дарство на постоянное место жительства	350
Шевчик П.И., Меркуль А.Н. Особенности обеспечения информационной безопасности подразделений органов внутренних дел	359
Шугов В.В. Административно-правовые методы деятельности органов внутренних дел по обеспечению прав граждан и гарантий их реализации	365
Якунина Д.А. Системный анализ института получения образования осуж- денными к лишению свободы в Республике Беларусь	371

МАТЕРИАЛЫ КОНФЕРЕНЦИЙ

Научно-практическая конференция

«Совершенствование уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь и практики его применения» (24 апреля 2019 г.)

Багулин Н.И. О некоторых аспектах конституционного судопроизводства в Республике Беларусь	377
Демьянов Н.А. Реформирование функции милиции как необходимое усло- вие совершенствования досудебного производства	381
Каралёк В.И. Возникновение и развитие института защиты в уголовном процессе Республики Беларусь	384
Ковалевич Д.В. Роль и участие следователя в оперативно-розыскной дея- тельности	388
Ковчик В.И. Мусульманская модель доказывания	390
Фадеенков С.Е. О некоторых вопросах доказывания и понятия доказа- тельств в отечественной и зарубежной правоприменительной практике	392

Круглый стол

«Проблемы применения и совершенствования уголовного законодательства» (24 апреля 2019 г.)

Афанасенко С.А. Условно-досрочное освобождение осужденных к пожиз- ненному заключению в Республике Беларусь: постановка проблемы и пути решения	397
--	-----

8. Тер-Акопов, А.А. Преступление и проблемы нефизической причинности в уголовном праве / А.А. Тер-Акопов. – М. : Адвокат. фирма «Юстина» : Юр-книга, 2003. – 478 с.

9. Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности, 15 ноября 2000 г. // Конвенции и соглашения [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/corruption.shtml. – Дата доступа: 25.09.2019.

10. Антонова, Е.Ю. Концептуальные основы корпоративной (коллективной) уголовной ответственности : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.08 / Е.Ю. Антонова. – Владивосток, 2011. – 395 л.

11. Курицина, Е. Юридическое лицо как орудие преступления / Е. Курицина // Рос. юстиция. – 2001. – № 2. – С. 42–43.

12. Волженкин, Б.В. Уголовная ответственность юридических лиц [Электронный ресурс] / Б.В. Волженкин. – 2017. – Режим доступа: www.procuroor.spb.ru/fizdanija/1998_01_09.pdf. – Дата доступа: 21.10.2019.

13. Востоков, А.А. Уголовная ответственность юридических лиц или иные меры уголовно-правового характера в отношении организаций / А.А. Востоков, Н.В. Щедрин // Уголов. право. – 2009. – № 1. – С. 58–61.

УДК 340.130.5

Н.А. Сумароков, курсант уголовно-исполнительного факультета

Научный руководитель – кандидат юридических наук *Д.А. Воропаев*

Рецензент – кандидат юридических наук, доцент *А.В. Григорьев*

ИСТОЧНИКИ ПРАВА В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

В статье исследуется сущность правовой категории «источник права». Дается характеристика основных источников права, которые выделяются в существующих правовых семьях.

В настоящее время сложно переоценить роль права в регулировании общественных отношений, поэтому для более глубокого понимания процессов формирования и функционирования права следует обратить внимание на такую теоретико-правовую категорию, как «источник права». Следует отметить, что это понятие довольно неоднозначно. При этом сам термин «источник права» используется в юриспруденции уже длительное время. Так, римский историк Тит Ливий (59 г. до н. э. – 17 г. н. э.) называл законы XII таблиц источником всего частного и публичного права. Само слово «источник» в данном случае употребляется в значении корня, из которого возникло римское право [1, с. 109].

Прежде всего необходимо отметить, что источники права обычно рассматриваются в формальном, материальном или идеальном смысле. Так, по мнению В.Н. Бибило, нужно различать следующие типы источников права:

биологический источник, т. е. особенности жизнедеятельности человека, влияющие на его потребности, интересы и мотивы поведения;

материальный источник, т. е. материальные условия жизни людей, обусловленные соответствующим уровнем цивилизационного развития общества;

социальный источник, т. е. общественные отношения, предусматривающие удовлетворение потребностей и наличие социальных ценностей (неприкосновенность частной жизни, честь и достоинство человека, презумпция невиновности и др.) [1, с. 110].

Здесь следует отметить, что существует мнение о необходимости различать понятия «источник права» и «форма права», поскольку источником права является система факторов, определяющих содержание права и форму его выражения, а форма раскрывает, как право выражается внешне [2, с. 329]. Однако в современной юридической теории преобладает точка зрения, что под источником права следует понимать то, из чего возникает и развивается право. В свою очередь, форма права – внешнее проявление права, т. е. то, как право закреплено и выражается правом. Нельзя не упомянуть и мнение о том, что форма права и источник права могут использоваться в качестве синонимичных выражений.

С точки зрения философии права, необходимо отметить существование различных типов правопонимания, (юридический позитивизм, юснатурализм, социологическая школа права др.), в рамках каждого из которых перечень источников права может отличаться. В то же время вопрос о понимании права этими школами незначительно влияет на понимание источника права в формально-юридическом смысле.

В указанном контексте современные ученые-правоведы предлагают различные определения понятия «источник права». Например, С.С. Алексеев определяет источник права как исходящие от государства или официально признанные им документальные способы выражения и закрепления норм права, придающих им правовой, обязательный смысл [3, с. 67]. В.С. Нерсисянц, определяя источник права, придерживается мнения, что это официально определенные формы выражения содержания права [4, с. 237]. Сходного мнения придерживаются и авторы учебника по «Общей теории государства и права» А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов и В.А. Кучинский, которые в юридическом (формальном) смысле формы (источники) права понимают как способы официального выражения, закрепления (объективации) правовых норм, придания им общеобязательной юридической силы [5, с. 250].

Отсутствует среди ученых и единая позиция по поводу видов источников права. Так, в своих исследованиях по этому вопросу Г.А. Василевич выделил следующие важнейшие источники права:

нормативные правовые акты государственных органов (сюда включаются ратифицированные международные договоры);

правовые обычаи;

судебные прецеденты [6, с. 8].

По мнению М.Н. Марченко, помимо нормативного правового акта, который рассматривается в романо-германской правовой системе как первичный источник права, существует также ряд других источников: общие принципы, доктрины, научные труды, судебные решения, которые считаются вторичными источниками [7, с. 36].

В целом в теоретико-правовой юридической науке сложилась следующая система источников права:

нормативный правовой акт;

правовой обычай;

договор с нормативным содержанием;

юридический прецедент;

юридическая доктрина;

религиозная доктрина.

Каждое государство обладает уникальной системой источников (форм) права, которая складывается под влиянием историко-политических условий. Это образование весьма динамично. Так, в один исторический период господствующим источником права в стране может выступать, например, нормативный правовой акт, а в другой – судебная практика или обычай.

Рассмотрим более подробно обозначенные выше источники права. Основным источником права в правовых системах большинства современных государств является нормативный правовой акт. Достаточно полный перечень его признаков был выделен С.В. Бошно: волевое содержание; официальный характер; вхождение в единую систему; универсальный характер (нормативность); письменный документ с внутренней структурой, соответствующей правилам законодательной техники; принятие по специальной процедуре; публикация компетентными органами и должностными лицами; регулирование общественных отношений; гарантия со стороны правительства [8, с. 99].

Ряд из перечисленных признаков можно обнаружить в определении нормативного правового акта, закрепленном в ст. 3 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» [9]. В ней под нормативным правовым актом понимается официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным

лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который направлен на установление, изменение, официальное толкование, приостановление, возобновление, продление и прекращение действия норм права как общеобязательных правил поведения постоянного или временного характера, рассчитанных на индивидуально неопределенный круг лиц и неоднократное применение.

В.Н. Бибило отмечает, что нормативные правовые акты следует отличать от других правовых актов, разновидностями которых являются отдельные правовые акты и разъяснительные правовые акты. Правовой акт – документ, содержащий исполнительный приказ, реализация которого влечет за собой юридически значимые последствия. Индивидуальные правовые акты – акты, выражающие решение по конкретному юридическому делу. Это акты применения закона, адресованные конкретным лицам и имеющие обязательную силу. Разъяснительные правовые акты – акты, разъясняющие нормы права. В отличие от нормативных правовых актов они не содержат новых норм права, а лишь разъясняют (интерпретируют) существующие нормы права [1, с. 112].

По субъекту нормотворчества нормативные правовые акты подразделяются на следующие виды:

нормативные правовые акты законодательной власти, принятые парламентом;

нормативные правовые акты исполнительной власти, принимаемые органами исполнительной власти: правительством, министерствами, главами администраций и др.;

нормативные правовые акты органов местного самоуправления, принятые органами местного самоуправления и должностными лицами.

По юридической силе нормативные правовые акты могут быть разделены на законы и подзаконные нормативные правовые акты.

Что касается правового обычая, то под ним чаще всего понимается санкционированное государством, ранее установленное правило поведения, сложившееся в результате многократного повторения. Исторически обычай предшествует закону, т. е. до появления письменных актов (нормативных правовых актов) существовали уже повторяющиеся варианты поведения людей, которые передавались из поколения в поколение [6, с. 12].

Взгляды на правовой обычай сформулированы еще советскими учеными-правоведами и были в основном негативными. Это связано с тем, что обычай сохранял старые традиции в обществе, что не сочеталось с революционным изменением политических, социальных и экономических систем. Это вызывало соответствующую реакцию, которую

А.Ф. Шебанов сформулировал как неприемлемость правового обычая в условиях советской действительности, неопределенность и расплывчатость, содержащиеся в нем, и возможность его произвольного применения судьями и администраторами [10, с. 46]. Таким образом, правовой обычай как источник права был практически вытеснен из правовых систем постсоветских государств, но получил признание в международных правовых отношениях.

Следующим источником права, который нужно рассмотреть, является договор с нормативным содержанием (нормативное соглашение, нормативно-правовой договор). Нормативные договоры – документы, содержащие волю сторон относительно их прав и обязанностей, установление их масштабов и последовательности осуществления, а также установление добровольного соглашения об исполнении взятых на себя обязательств. Договор с нормативным содержанием в отличие от других источников права предполагает наличие нескольких независимых друг от друга субъектов права, которые на конвенциональной основе устанавливают соответствующие правила поведения для индивидуально-неопределенного круга лиц. В этом смысле нормативной договор можно определить как двухстороннее или многостороннее соглашение между различными субъектами права, в котором содержатся нормы права [5, с. 255]. Такую разновидность договора нужно отграничивать прежде всего от индивидуального юридического акта (например, договора купли-продажи в гражданском праве), который устанавливает не нормы права, а конкретные юридические права и обязанности субъектов права.

Среди признаков договора с нормативным содержанием необходимо выделить следующие: обладает конвенциональным характером (нормативный договор – это прежде всего соглашение сторон); имеет добровольный характер (для заключения нормативного договора необходимо свободное волеизъявление сторон); имеет взаимно обязательный характер (реализация договора обеспечивается в законодательном порядке); порождает правовые нормы и предписания, правила общеобязательного характера.

Выделяются различные виды нормативных договоров: международный договор; федеральный договор (заключающийся между субъектами федерации); административный договор. В зависимости от состава участников административные договоры можно разделить на договор, заключаемый между государственными органами, договор между государственными органами и организациями и договор между государственными органами и гражданами; коллективный договор.

В настоящее время важнейшее значение для правового регулирования общественных отношений в условиях глобализации приобретает

международный договор. В соответствии со ст. 2 Венской конвенции о праве международных договоров под таковым понимается международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования [11].

Далее рассмотрим основной источник права для англосаксонской правовой семьи – судебный прецедент. Суть прецедента состоит в том, что ранее принятое решение суда в связи с рассмотрением конкретного вопроса является правовой основой для последующего разрешения аналогичных дел [6, с. 12]. По сути, суды в странах с прецедентным правом занимаются правотворчеством. В отечественной литературе правовые обычаи и судебные прецеденты обычно не относят к источникам права, однако, по мнению Г.А. Василевича, в настоящих условиях Беларуси роль прецедентного права должна возрастать [6, с. 13].

Следующий источник права, подлежащий рассмотрению, является юридическая доктрина. Это компетентное суждение известных специалистов в области права по правовым вопросам. Доктрину рассматривают в разных контекстах как учение, теорию, мнение ученых-юристов, научные труды авторитетных исследований. Однако для юридической доктрины принципиальное значение имеет ее действенность, признанность, авторитетность, широта распространения и влияние на общественные отношения, позволяющие этому явлению претендовать на самостоятельность [12, с. 72].

Из истории нам известны примеры, когда работам мыслителей была наделена юридическая сила. Так, в 426 г. император Валентиниан специальным законом придал нормативность сочинениям Павла, Ульпиана, Гая и др. В английских судах трактаты известных юристов были источниками права, на которые широко ссылались.

Доктрины не имеют устойчивой тенденции влияния на законодателя. В настоящее время мнения ведущих ученых-юристов в большинстве правовых систем не образует права в собственном смысле слова. Однако законодатель учитывает те тенденции, которые фиксируются в доктрине. В романо-германской правовой системе основные принципы права были выработаны именно в университетах. Роль правовой доктрины в настоящее время очень важна в совершенствовании законодательства, создании новых правовых понятий, юридических терминов.

Существует и другой вид доктрины, а именно религиозная доктрина, которая в мусульманском праве служит его источником. В его основе лежит «шариат» – свод правил поведения правоверного мусульманина во

всех сферах жизни. В мусульманском мире эта религия устанавливает догмы и определяет, во что должен верить мусульманин, что он должен делать и что ему запрещено делать. К священным книгам относятся Коран (сборник изречений Аллаха), сунна (сборник правил, касающихся действий и высказываний пророка Мухаммеда), иджма (интерпретация Корана наиболее авторитетными толкователями), кияс (сборник решений дел по аналогии с ситуацией, описанной в Коране и сунне).

Источником религиозной доктрины еврейского права является Библия. Это сборник произведений, созданный в период с VIII в. до н. э. по II в. н. э., который включает мифы о сотворении мира, социальные, политические и правовые взгляды и др. Библия состоит из двух основных частей: Ветхого Завета, который включает в себя священные книги, написанные до пришествия Христа, и Нового Завета, состоящего из книг, появившихся после пришествия Спасителя в мир. Ветхий и Новый Заветы состоят из книг, которые делятся на главы, которые, в свою очередь, делятся на стихи. Источником еврейского закона является только Ветхий Завет, который часто называют «еврейской Библией». Одним из важнейших источников еврейского права является Талмуд, состоящий из религиозных правовых и этических текстов раввинов, комментирующих Ветхий Завет.

Подводя итоги нашей работы, следует отметить, что в теоретической юридической науке оформилась система источников права, применяющаяся в разных государствах мира. Каждый из вышеперечисленных источников действует в собственной сфере правового регулирования, но некоторые из них более распространены, например, нормативный правовой акт в романо-германской юридической семье, судебный прецедент в англосаксонской юридической семье. Однако перспективы других источников права также не остаются без внимания, особенно нормативного договора, который широко распространен в международном праве. Для религиозных государств важное значение имеет религиозная доктрина. Помимо вышеупомянутых источников права в юридической науке, некоторые ученые выделяют нетипичные источники права. Такие не обладают совокупностью характерных черт источников права в формально-юридическом смысле, поэтому отношение к ним в теоретической юридической науке неоднозначно.

Список использованных источников

1. Бибило, В.Н. Теория государства и права / В.Н. Бибило. – Минск : Право и экономика, 2015. – 206 с.
2. Теория государства и права : курс лекций / М.И. Байтин [и др.] ; под ред. А.В. Малько, Н.И. Матузова. – М. : Юрист, 1997. – 672 с.

3. Алексеев, С.С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования / С.С. Алексеев. – М. : Статут, 1999. – 712 с.
4. Нерсесянц, В.С. Общая теория права и государства : учеб. для вузов / В.С. Нерсесянц. – М. : НОРМА-ИНФРА-М, 1999. – 552 с.
5. Вишневский, А.Ф. Общая теория государства и права : учебник / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский ; под ред. В.А. Кучинского ; учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел. Респ. Беларусь». – 3-е изд., пересмотр. – Минск : Академия МВД, 2019. – 478 с.
6. Василевич, Г.А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г.А. Василевич. – Минск : Тесей, 2005. – 136 с.
7. Марченко, М.Н. Закон в системе источников романо-германского права / М.Н. Марченко // Вестн. МГУ. Серия «Право». – 2000. – № 3. – С. 33–43.
8. Бошно, С.В. Развитие признаков нормативного правового акта в современной правотворческой практике / С.В. Бошно // Журнал рос. права. – 2004. – № 2. – С. 96–106.
9. О нормативных правовых актах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 17 июля 2018 г., № 130-З // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.
10. Шебанов, А.Ф. Форма советского права / А.Ф. Шебанов. – М. : Юрид. лит., 1968. – 216 с.
11. Венская конвенция о праве международных договоров [Электронный ресурс] : [принята в г. Вене 23.05.1969 г.] // Организация Объединенных Наций. – Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/law_treaties.shtml. – Дата доступа: 20.03.2020.
12. Бошно, С.В. Доктрина как форма и источник права / С.В. Бошно // Журнал рос. права. – 2003. – № 12. – С. 70–79.

УДК 347.1

Д.А. Тарасенко, выпускник факультета милиции

Научный руководитель – кандидат юридических наук,
доцент *М.А. Пашкев*

Рецензент – кандидат юридических наук, профессор *Д.А. Колбасин*

ГЕНЕЗИС ПОНЯТИЯ ИНСТИТУТА ПРИЗНАНИЯ ГРАЖДАНИНА БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩИМ

В данной статье рассматриваются проблемы становления и развития института признания гражданина безвестно отсутствующим в отечественном и зарубежном законодательстве. Рассмотрев историческое развитие данного института, можно совершенствовать и действующее законодательство в указанной сфере правоотношений.