1. Правовое консультирование, которое может быть предоставлено как в устной, так и в письменной форме;
2. Составление каких-либо правовых документов, например, жалоб, заявлений, ходатайств

Становится довольно очевидна одна проблема, которая тесно связана с таким явлением как юридическая клиника. В силу обстоятельств участники юридической клиники не могут предоставлять и защищать интересы граждан в суде, государственных и муниципальных органов и организаций. Таким образом, вопрос об оказании бесплатной юридической помощи остается по-прежнему слабо урегулированным, потому что тема совершенствования данной системы не теряет своей актуальности, и одним из этих направлений я вижу непосредственное внесение поправок в Федеральный закон №324. Стоит отметить, что на минюста РФ и подведомственных ему учреждениях возлагается непосредственное обеспечение и контроль за организацией оказания бесплатной юридической помощи. И уже в 2020 году Министерство Юстиции Российской Федерации заявили о готовящихся поправках в условленный ФЗ.

Подводя итог, хочется в очередной раз отметить, что конституционной гарантией является не сам факт наличия возможности получения бесплатной юридической помощи, но и ее качественное и квалифицированное исполнение.

1. Бондарь О.Н. Квалифицированная юридическая помощь – конституционная гарантия судебной защиты прав и свобод человека и гражданина в РФ: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2008.
2. Ботнев В.К. Квалифицированная юридическая помощь как конституционно-правовая гарантия защиты прав и свобод человека и гражданина: автореферат дис. ... докт. юрид. наук. Москва, 2013
3. Гринь Е.А., Батлукова А.Д. Адвокатская этика – основа деятельности адвоката // В сборнике: Поколение будущего. сборник избранных статей Международной студенческой научной конференции. Санкт-Петербург, 2020. С. 97-99.
4. Гринь Е.А., Градинар Э.В. О судебном (процессуальном) представительстве и представительстве по назначению суда // Аграрное и земельное право. 2020. № 9 (189). С. 129-132.
5. Кручинин Ю.С., Арапов В.В. Вопросы реализации государственной системы бесплатной юридической помощи в Российской Федерации // Адвокат. – 2012. – № 12. С. 5-12./Справочно-правовая система «Консультант Плюс»
6. О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации : федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 324 – ФЗ // Официальный интернет-портал правовой информации www.pravo.gov.ru.
7. Плетень А.С. Конституционное право на бесплатную юридическую помощь и механизм его реализации в современной России: автореферат дис. ... кандидата юридических наук. – М., 2008
8. Пресняков М.В., Васильев А.А. Получатели бесплатной юридической помощи в Российской Федерации // Закон. – 2012. – № 11. – С. 63 – 71// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

Шереметьева Н.В.

Ограниченные вещные права на примере зарубежных стран

*Владивостокский государственный университет экономики и сервиса
(Россия, Владивосток)*

doi: 10.18411/lj-06-2021-252

Аннотация

Работа посвящена зарубежному правовому регулированию ограниченных вещных прав. Рассматриваются особенности ограниченных вещных прав во Франции, Германии, США.

Ключевые слова: залог, ипотека, ограниченные вещные права, сервитут, узус, узуфрукт.

Abstract

The paper is devoted to the foreign legal regulation of limited property rights. The features of limited property rights in France, Germany, and the United States are considered.

Keywords: pledge, mortgage, limited property rights, easement, usus, usufruct.

Ограниченными вещными правами являются различные по своему содержанию абсолютные права на вещи, принадлежащие на праве собственности другим лицам. Эти права закрепляют за их носителями отдельные правомочия, которые являются правомочиями собственника, однако не лишают последнего права собственности на данную вещь. Такими правами, в частности, являются право владения, право пользования, узуфрукт, сервитут, суперфиций, эмпитевзис, залог и другие.

Право пользования (узус) — право пользования чужой вещью, проживание в чужом доме для удовлетворения собственных нужд (или нужд своей семьи) без права получения прибыли от такого использования.

От узуса отличают узуфрукт - пожизненное или срочное право пользования чужой вещью с изъятием доходов и обязанностью хранить ее; это наиболее полное право на чужую вещь, которое оставляет владельцу лишь формальное, так называемое «голое» право собственности; владелец имеет только юридическую возможность контролировать пользователя (узуфруктария). Узуфрукт достаточно подробно урегулирован законом в странах континентального права. Он может быть установлен пожизненно или на определенный период времени, или под условием, наступление которого прекратит право пользования. Возникает узуфрукт чаще всего в сфере наследственных отношений и действует в течение жизни пользователя. Последний имеет возможность эксплуатировать имущество на таких же началах, как и собственник, изымая из него выгоды: получать естественные плоды, приращения или денежные доходы (проценты по займам, арендную плату и др.).

В римском праве сервитуты были известны как *jura in re aliena*. Этот термин был применен к классу строго определенных прав, таких как права пути, которые сегодня называются сервитутом.

Собственно сервитуты, такие как право на дорогу – *praedial servitudes* (*servitutes praediorum*) были прикреплены к земельным участкам, в отношении которых они осуществлялись и принадлежали лицам только как собственникам прилегающих земель.

Земля, в пользу которой создается это право пользования своей землей собственником прилегающей земли, называется в римском праве *praedium dominans*; земля, обремененная этим правом, называлась *praedium serviens*. Следовательно, господствующие и служилые дома в современном праве.

Сервитуты служили на благо земли в том смысле, что потребности господствующей земли составляли меру дозволенного пользования.

Из правовой природы сервитута, концептуализированной римским земельным правом, вытекало, что человек не может создать себе сервитут над своей собственной землей. Не было никакой необходимости для такого.

Собственник, имеющий полное право собственности, не имеет необходимости наделять себя каким-либо меньшим правом. *Nulli res sua*

Обязанность, налагаемая на служащего владельца дома, может быть обязанностью не делать что-либо на служащем доме или обязанностью позволять господствующему владельцу дома делать что-либо на служащем доме, например ходить или ездить по нему с животными, повозками, экипажами и т.д.

В зарубежных государствах сервитутное право получило последующее развитие в рамках процесса рецепции римского частного права. Так, во Франции сервитуты общественного пользования являются важным источником дифференциации между собственниками. Сервитут по определению представляет собой ограничение права индивидуальной собственности в отношении, согласно ст. 637 Гражданского кодекса

Франции, «обременения, налагаемого на наследство для использования и использования наследства, принадлежащего другому собственнику», которое может быть естественным, договорным, судебным, но все же законным. Сервитуты, установленные законом, имеют целью общественную или коммунальную полезность или полезность физических лиц (ст. 649 Гражданского кодекса Франции).

Сервитуты, установленные для коммунальной пользы (ст. 650 Гражданского кодекса Франции), имеют различные виды и касаются транспортной инфраструктуры, распределения энергии, морского общественного достояния (пресловутое подневольное состояние прибрежной собственности морского достояния, предусмотренное статьей L160-6 Градостроительного кодекса Франции), градостроительства, охраны окружающей среды, выполнения общественных работ и т.д.

Во Франции режим сервитутов, устанавливаемых для общественного пользования, является автономным, определяемым конкретными законами или постановлениями, и правила, регулирующие сервитуты, устанавливаемые для частных лиц, в этом случае не могут быть применены. Таким образом, публичная компания, отвечающая за коммунальные услуги по распределению энергии, без права собственности на фонд, не может ссылаться на приобретение сервитута по давности. И наоборот, сервитут общественного пользования не прекращает свое действие из-за неиспользования.

Таким образом, в зависимости от географического положения их фонда и окружающей среды, некоторые собственники во имя общественных интересов и на основании полного права возлагают на себя обязательства, против которых они не могут возражать. Поскольку нормы, регулирующие этот вопрос, носят публичный характер, никаких отступлений не может быть, хотя в некоторых случаях можно было бы договориться о сервитуте.

С учетом временных сервитутов для общественных работ, которые могут быть особенно обременительными и подлежат компенсации, сервитут общественного пользования в принципе не предоставляет право на возмещение в пользу владельца, который его поддерживает, если только это не предусмотрено в тексте, устанавливающем сервитут.

Что касается сервитутов градостроительства, то статья L. 160-5 Градостроительного кодекса Франции устанавливает принцип невыплаты компенсации, за исключением случаев, когда нарушается существующее положение или приобретенные права, или в исключительных случаях, определенных в судебной практике Государственного Совета, когда учреждение сервитута наносит владельцу непомерный ущерб и не соответствует обоснованным общественным интересам, на основании которых принимался градостроительный документ.

Кроме того, опираясь на принцип равенства перед публичными обвинениями, закрепленный в статье 13 Декларации 1789 года и в пункте 12 преамбулы 1946 года, Конституционный совет Франции смог сделать вывод о том, что, хотя сервитут на Эйфелевой башне не является лишением права собственности, он не может исключать право на возмещение какого-либо компенсируемого ущерба. В любом случае владелец остается в состоянии произвести на своем имуществе изменения, соответствующие его обычному использованию. Таким образом, он не может быть принужден к оплате расходов на перемещение электрических столбов, которые были необходимы после выкапывания прудов на участке, обремененном сервитутом.

Законы большинства штатов США разрешают создание так называемых «сервитутов по охране природы», которые должны принадлежать природоохранным организациям и правительственным органам. Однако это название вводит в заблуждение, поскольку основная функция этих соглашений заключается в ограничении развития сервIENTного имущества, а не в разрешении бенефициару

сервитута въезжать на землю и пользоваться ею. Большинство сервитутов сохранения более точно описываются как «сервитуты сохранения», поскольку они объединяют элементы сервитутов и соглашений, таких как предоставление прав доступа владельцу сервитута для целей мониторинга, образования или сбора средств и наложение как позитивных, так и негативных обязательств на сервиента-владельца для обеспечения выполнения цели сохранения.

Прибыль, разрешающая вывоз древесины, полезных ископаемых, нефти, газа, дичи или других веществ с участка земли, используется главным образом в добывающей промышленности, в лесной промышленности, а также для рекреационной охоты и рыболовства. Право брать воду из источника или колодца характеризуется в одних штатах как сервитут, а в других - как прибыль. Прибыль не всегда используется для создания прав для не собственников на изъятие природных ресурсов из земли. Аренда, а не прибыль, часто используется для создания прав на добычу нефти и газа и рубку леса. Некоторые государства признают минеральные ресурсы, которые позволяют владеть твердыми полезными ископаемыми независимо от собственности на остальную часть земли. Владельцы минеральных владений, как правило, имеют право пройти через поверхностные владения, чтобы получить доступ к минералам.

В праве зарубежных стран разновидностью права на чужие вещи является суперфиций — долгосрочное, наследуемое и отчуждаемое право возведения зданий и пользования ими на чужом городском земельном участке. Владелец такого права (суперфициарий) выплачивает собственнику земельного участка поземельную ренту. Суперфиций прекращается с истечением срока, отказом от него суперфициария, объединением его с правом собственности.

Самым распространенным в современной практике ограниченным вещным правом является залог - комплекс правомочий кредитора относительно имущества, которое выделено должником (или предоставлено другим лицом) для обеспечения выполнения им обязательства, и за счет которого могут удовлетворяться требования кредитора.

В Германии ипотечное право и ипотека максимальной суммы как различные виды залога являются ограниченными материальными правами для обеспечения договоров, цель которых - обеспечить залогодержателю приоритет в удовлетворении. По существу, речь идет о том, что залогодатель, если должник не выполняет своих обязательств, может удовлетворить свое требование из залога перед другими кредиторами. (§ 251 п. 1 Германского гражданского уложения (ГГУ)).

Ипотечное право - это конкретный случай залога, в котором владелец залога остается в собственности вещи после обоснования залога и используется по назначению или по назначению. Использование вещи допускается, но ее целостность должна быть сохранена (§261 п. 1 ГГУ). Ипотека на максимальную сумму - это не что иное, как возможность обеспечения безопасности, установленная в постоянных или регулируемых правоотношениях, которая обеспечивает залогодержателю его будущие требования к залогодателю. Их суть заключается в том, что долг может меняться в пределах лимитной суммы, и разрешение требования не влияет на существование этого залога (§ 263 п. 3 ГГУ).

В правовых отношениях участвует, с одной стороны, залогодатель, который может добиваться удовлетворения от залога, с другой - личный должник, то есть лицо, обязанное к исполнению договора, и материальный должник, являющийся собственником залога. Личный и материальный должник могут быть одним и тем же лицом, но две позиции могут возникать отдельно, если личный должник не предоставляет предмет залога.

Залоговое право в первую очередь зависит от объема обязательств, которые оно обеспечивает (§251 п. 3 ГГУ). Однако сокращение требования снижает объем ответственности с предметом залога даже без отдельного волеизъявления сторон в этом

отношении. При ипотеке, связанной с имуществом, земельный кадастр должен иметь сумму дебиторской задолженности, т.е. сумму ответственности с залогом или залогом. В случае будущего требования максимальная сумма, предназначенная для обеспечения, будет включена. При ипотеке снижение размера ответственности не переносится в земельный кадастр, но при приросте капитала ипотека в отношении прироста возникает только с регистрацией.

В случае недвижимости ипотека может быть установлена только на все имущество, зарегистрированное в земельном кадастре как самостоятельная единица, или всю долю собственности, находящуюся у должника (§261 п. 3). Имущество, например, также может служить залогом для нескольких дебиторских задолженностей, а затем кредиторы удовлетворяют свои требования один за другим. Право собственности на имущество, обремененное ипотекой, может быть приобретено только с ипотекой. При этом приобретение права собственности в залоге возможно только после установления залога. Установление залога также возможно в отношении того имущества, которое на момент заключения залогового договора еще не находится в собственности должника (§262 п. 5 ГГУ).

В Германии для обоснования ипотеки на имущество, помимо соответствующего договора, необходимо внести ипотеку в земельный кадастр.

Утверждение права на ипотеку осуществляется на основании решения суда путем исполнения. Если залог включен в нотариальный акт и для него существуют и другие юридические условия, исполнение начинается путем предоставления акта с оговоркой об исполнении. Доходы от продажи залога принадлежат кредитору, но он должен рассчитаться с должником в течение определенного периода времени и выдать доходы, превышающие его дебиторскую задолженность или коммунальные расходы, а также расходы, связанные с продажей. Если чье-либо право или законный интерес нарушаются способом осуществления права на удовлетворение, кредитор может потребовать возмещения понесенного ущерба (§ 264 п. 3 ГГУ).

В процедуре банкротства в порядке удовлетворения задолженности от банкротства хозяйственной организации дебиторская задолженность, обеспеченная до момента начала банкротства залогом по обременению активов, занимает второе место. Если имущество обременено несколькими залогами, для порядка удовлетворения имеет решающее значение ранжирование, определенное ранее. (§ 57 п. 1 пп. в Закон о банкротстве).

Залоговое право аннулируется с расторжением дебиторской задолженности, путем перехода дебиторской задолженности, приобретения права собственности на предмет залога залогодержателю или с приобретением дебиторской задолженности за счет заложенного имущества собственников (смятение) или в рамках банкротства или исполнительного производства, уничтожением залога или истечением срока исковой давности. (§259, § 260, § 264 п. 1 ГГУ).

Залог движимых вещей в англо-американской системе осуществляется в двух формах: с передачей имущества во владение залогодержателя (*pawn, pledge*) или в форме фидуциарной (основанной на особом доверии) сделки, по которой кредитор становится собственником заложенной движимой вещи, следовательно, может пользоваться ею (*mortgage*), однако в случае исполнения залогодателем обязательства залогодержатель (кредитор) должен вернуть вещь и передать право собственности на нее прежнему владельцу.

Итак, во Франции режим сервитутов, устанавливаемых для общественного пользования, является автономным, определяемым конкретными законами или постановлениями, и правила, регулирующие сервитуты, устанавливаемые для частных лиц, в этом случае не могут быть применены.

1. Бирюков А.А. Рецепция римского частного права и сервитуты в дореволюционной России // История государства и права. 2017. № 15.

2. Брагинский М.И. К вопросу о соотношении вещных и обязательственных правоотношений // Гражданский кодекс России: проблемы, теория, практика: Сб. памяти С.А. Хохлова. М., 1999.
3. Бухонова Л.Р. Тенденции и перспективы развития конституционного права частной собственности в современном мире // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 1.
4. Горонович И. Исследование о сервитутах. Доклад, прочитанный в Киевском юридическом обществе 13 ноября 1882 г. СПб., 1883.
5. Дигесты Юстиниана: избранные фрагменты / Пер. и прим. И.С. Перетерского. М., 1984.
6. Жалованная оброчная и льготная грамота Ивана IV Титу Мартемьянову // Памятники русского права / Под ред. Л.В. Черепнина. - М.: Издательство юридической литературы, 1956.
7. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. лит., 1975.
8. Майборода В.А. Новеллизация публичных сервитутов на земельные участки // Российская юстиция. 2014. № 6.
9. Новицкий И.Б. Римское право. М.: Зерцало, 2016.
10. Панченко А.Ю. Порядок установления частного сервитута // Science Time. 2015. № 12 (24).
11. Поротикова О.А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. М.: Волтерс Клувер, 2018.
12. Рыбалов А.О. Некоторые вопросы установления публичных сервитутов (на примерах из судебной практики) // Закон. 2016. № 6.
13. Суханов Е.А., Кофанов Л.Л. О роли изучения и преподавания римского права в России // Древнее право. 1996. № 1.
14. Царанюк Е.А. Сервитут в России и странах Западной Европы // Science Time. 2015. № 12 (24).

Щербакова С.В.

Конституция – основной закон государства

*ФГБОУ ВПО «Хакасский государственный университет им. Н.Ф. Катанова»
(Россия, Абакан)*

doi: 10.18411/lj-06-2021-253

Аннотация

Данная статья посвящена рассмотрению правовой природы Конституции Российской Федерации как источника права. Проведен анализ термина «основной закон» в действующем конституционном праве, на базе чего дается вывод о неимении единого подхода к природе изучаемого объекта. Представлены основные черты и юридические свойства Конституции РФ. Рассмотрен порядок пересмотра и внесения поправок в Конституцию РФ. Выявлены проблемы конституционного развития на современном этапе.

Ключевые слова: Конституция, Основной закон, система российского законодательства, изменения Конституции, международные договоры, общественный договор, виды нормативных правовых актов.

Abstract

This article is devoted to considering the legal nature of the Constitution of the Russian Federation as a source of law. An analysis of the term «basic law» in the current constitutional law has been carried out, on the basis of which it is concluded that there is no unified approach to the nature of the object being studied. The main features and legal properties of the Constitution of the Russian Federation are presented. The procedure for revising and amending the Constitution of the Russian Federation was considered. Problems of constitutional development at the present stage have been identified.

Keywords: Constitution, the Main Law, the system of Russian legislation, amendments to the Constitution, international treaties, the social contract, the types of normative legal acts.

Конституция – это основной закон государства, принятый в особом порядке, имеющий высшую юридическую силу, верховенство на всей территории страны и устанавливающий ключевые принципы организации государственной власти, а также