

НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
“ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ”

НАУЧНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ ЦЕНТР
“КАФЕДРА ЮНЕСКО ПО АВТОРСКОМУ ПРАВУ
И ДРУГИМ ПРАВАМ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ”

ТРУДЫ ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

№ 3 (том XXII)
2015

Москва



United Nations
Educational, Scientific and
Cultural Organization

Организация
Объединенных Наций по
вопросам образования,
науки и культуры



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ



HIGHER SCHOOL OF ECONOMICS
NATIONAL RESEARCH UNIVERSITY

The UNESCO Chair on copyright
and other intellectual property rights

Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву
и другим правам интеллектуальной собственности



Главный редактор

М. А. Федотов (Советник Президента Российской Федерации, Председатель Совета при Президенте Российской Федерации по развитию гражданского общества и правам человека, директор Научно-методического центра “Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности”, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации)

Редакционный совет:

Ю. М. Батурин (член-корреспондент РАН, доктор юридических наук, профессор), **И. Л. Бачило** (доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации), **И. А. Близнец** (доктор юридических наук, профессор), **М. М. Богуславский** (доктор юридических наук, профессор), **Ю. Л. Бошицкий** (кандидат юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Украины), **Э. П. Гаврилов** (доктор юридических наук, профессор), **М. А. Краснов** (доктор юридических наук, профессор), **А. Н. Козырев** (доктор экономических наук, профессор), **В. В. Орлова** (доктор юридических наук, профессор), **М. И. Пастухов** (доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Республики Беларусь), **С. В. Потапенко** (доктор юридических наук, профессор), **И. М. Рассолов** (доктор юридических наук, профессор), **А. П. Сергеев** (доктор юридических наук, профессор), **Л. С. Симкин** (доктор юридических наук, профессор), **В. Н. Синельникова** (доктор юридических наук, профессор), **А. А. Тедеев** (доктор юридических наук, профессор), **И. Г. Шаблинский** (доктор юридических наук, профессор), **С. К. Шайхитдинова** (доктор философских наук, профессор)

ТРУДЫ ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

НАУЧНЫЙ ЖУРНАЛ
КАФЕДРЫ ЮНЕСКО ПО АВТОРСКОМУ ПРАВУ
И ДРУГИМ ПРАВАМ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

№ 3 (том XXII)
2015

Москва

Научный журнал **“Труды по интеллектуальной собственности”**
зарегистрирован в Федеральной службе по надзору в сфере связи
и массовых коммуникаций.

Свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-45963
от 15 июля 2011 г. ISSN 2225-3475.

Учредитель и издатель:

АНО “Творческий Центр ЮНЕСКО”, г. Москва

Адрес редакции:

117279, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 55А, каб. 112.

Тел. +7-499-238-31-39

Адрес для корреспонденции:

119017, г. Москва, ул. Малая Ордынка, д. 17, каб. 221, Кафедра ЮНЕСКО

unesco.chair.copyright@mtu-net.ru

www.unescochair.ru

Издается с 1999 г. (бюллетень “Труды по интеллектуальной собственности” зарегистрирован Госкомпечати России 28 мая 1999 г., свидетельство № 018878). Журнал посвящен актуальным проблемам авторского права, информационного права, прав интеллектуальной собственности. Плата за публикацию материалов в журнале не взимается ни в какой форме. Все представленные материалы в обязательном порядке проходят научное рецензирование. Перепечатка статей без согласия правообладателей запрещена в соответствии с п. 3 ст. 1274 ГК РФ.

При подготовке журнала использована система «КонсультантПлюс»

Подписные индексы:

Объединенный каталог “Пресса России” - 11287

© Составление.

Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и
другим правам интеллектуальной собственности, 2015.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Юридические науки

ГОСУДАРСТВО, ОБЩЕСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ И МОНИТОРИНГ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ

<i>Федотов М. А.</i> Законодательство об общественном контроле: органические проблемы формирования и развития	5
<i>Дейнеко А. Г.</i> Проблемы ответственности за нарушение законодательства российской федерации об общественном контроле	42
<i>Шаблинский И. Г.</i> Проблемы совершенствования правового регулирования общественного контроля в России	49
<i>Шахрай С. М.</i> Мониторинг качества правоприменения как инструмент реализации государственной правовой политики	60

ПРАВО, ЭКОНОМИКА И НОВЫЕ ТЕХНОЛОГИИ

<i>Моргун А. В.</i> Зарубежный опыт саморегулирования в сфере рекламы	78
<i>Войниканис Е. А.</i> Интеллектуальные права и новые технологии: парадигмальный подход	100

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ, АННОТАЦИИ И КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА НА АНГЛИЙСКОМ ЯЗЫКЕ

CONTENTS

Legal sciences

STATE, PUBLIC CONTROL

AND MONITORING OF ENFORCEMENT

Fedotov M. A. Legislation on public control: organic problems of formation and development 5

Deyneko A. G. Problems of responsibility for violation of Russian law on public control 42

Shablinsky I. G. Problems of improving the legal regulation of public control in Russia 49

Shahray S. M. Monitoring of the quality of law enforcement as a tool for the implementation of legal policy of the state 60

LAW, ECONOMICS

AND NEW TECHNOLOGIES

Morgun A. V. Foreign experience of self-regulation in the field of advertising 78

Voinikanis E. A. Intellectual property rights and new technologies: a paradigmatic approach 100

INFORMATION ABOUT THE AUTHORS,

ABSTRACT AND KEYWORDS

IN ENGLISH

И. Г. ШАБЛИНСКИЙ

Совет при Президенте Российской Федерации по развитию гражданского общества и правам человека, член совета; Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», ведущий научный сотрудник Научно-методического центра «Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности», доктор юридических наук, профессор (115184, г. Москва, ул. Малая Ордынка, д. 17, к. 221; тел.: (499) 234-31-39; hse@hse.ru)

ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННОГО КОНТРОЛЯ В РОССИИ

Ключевые слова: общественный контроль; формы общественного контроля; общественные обсуждения; общественные слушания; публичные слушания.

Аннотация: Около года прошло с вступления в действие нового федерального закона «Об основах общественного контроля в Российской Федерации», но до сих пор сохраняются трудности правоприменения в данной сфере.

Законодательство об общественном контроле большое внимание уделяет проблеме взаимодействия субъектов общественного контроля с органами государственной власти и органами местного самоуправления. Не будет преувеличением утверждать, что без закрепления в законодательстве и реализации в правоприменительной практике эффективной правовой модели такого взаимодействия, построение механизма общественного контроля как важного института обеспечения прав и законных интересов граждан затруднительно. Закон «Об основах общественного контроля в Российской Федерации» специально предусматривают, что все перечисленные государственный органы и органы местного самоуправления обязаны рассматривать итоговые документы, подготовленные по результатам общественного контроля (ст. 16). Модальность выражения «рассматривают итоговые документы» подразумевает обязательность выполнения этого действия. В определённых же случаях, предусмотренных федеральным законом и иным нормативно-правовыми актами, названные органы обязаны и учитывать предложения, рекомендации и выводы, содержащиеся в этих документах. Данное положение ниже конкретизируется: указанные рекомендации и выводы, содержащиеся в итоговых документах, должны быть учтены при оценке эффективности деятельности государственных и муниципальных организаций.

Таким образом, если субъекты общественного контроля сделают негативные выводы о деятельности государственных и муниципальных организаций, либо порекомендуют внести в их деятельность существенные коррективы, то органы государственной власти и местного самоуправления, осуществляющие государственный или муниципальный контроль за деятельностью проверяемых органов и организаций, должны в свою очередь принять меры организационного или кадрового характера. Именно таким путём они должны выразить свою оценку эффективности органов и организаций, ставших объектом общественного контроля.

Если речь идёт об органах государственной власти и органах местного самоуправления, осуществляющих контроль (надзор) за деятельностью органов или организаций, являющихся объектами общественного контроля, то у них также возникает обязанность рассмотреть итоговые документы и направить субъектам общественного контроля обоснованные ответы.

Подразумевается, что любые позиции, содержащиеся в таких ответах должны быть достаточным образом мотивированы. Эти ответы не должны носить формальный характер.

Информирование субъектов общественного контроля о результатах рассмотрения итоговых документов должно происходить не позднее 30 дней со

дня их получения: данный срок включает выходные и праздничные дни. Незамедлительное информирование в случаях, не терпящих отлагательств, предусматривает передачу информации в тот же день (день получения итоговых документов), либо в случае очной встречи представителей субъекта общественного контроля и контролируемых органов и организаций — в момент такой встречи.

Органы государственной власти местного самоуправления, ставшие объектами общественного контроля, обладают определёнными правами, позволяющими им иметь полное представление об осуществляемых мерах контроля, а также выражать и обнародовать свою позицию. Они вправе получать от субъектов общественного контроля информацию об осуществлении данного контроля и его результатах, а также направлять свои обоснованные возражения. Закон предусматривает, что указанные возражения должны основываться на определённых доводах, и не носить сугубо формальный характер.

Далее необходимо остановиться на формах осуществления *общественного контроля*. Помимо предусмотренных законом форм (общественный мониторинг, общественные проверки, общественные экспертизы) общественный контроль может осуществляться и в других формах, не противоречащих закону. Например: общественное расследо-

вание, опрос общественного мнения, публичный отчёт должностного лица и др.

Возможно осуществление указанного контроля одновременно в нескольких формах.

Например, проведению общественной экспертизы может сопутствовать общественное расследование. Публичный отчёт должностного лица может сочетаться с общественной проверкой деятельности государственного органа, возглавляемого данным лицом.

Общественный мониторинг может, в частности, осуществляться за деятельностью различных государственных органов, например, судов, правоохранительных органов, различных отраслевых ведомств.

В любом случае применение данных форм общественного контроля может серьезно влиять на общественное мнение. И в этом следует видеть одну из важных целей общественного контроля. В своем письме президиуму Совета судей председатель Конституционного Суда Российской Федерации отмечал, в частности: «Общественно-экспертный мониторинг не ставит (и не может ставить) своей целью принятие каких-либо прямых юридических мер – это было бы несовместимо с конституционным принципом независимости судей и гарантиями его реализации. Цели предлагаемого мониторинга связаны с формированием в общественном мнении объективной картины деятельности судеб-

ной системы и, при необходимости, с принятием мер для устранения неправомерного воздействия на нее со стороны иных ветвей государственной власти в целях осуществления правосудия исключительно в рамках, установленных Конституцией РФ и законом»¹.

Из смысла федерального закона «Об основах общественного контроля в Российской Федерации» следует, что общественное обсуждение представляет собой не единовременное мероприятие (акт), но обычно серию мероприятий или длящуюся акцию, включающую обмен мнениями по определенному общественно значимому вопросу в течение определенного отрезка времени (от нескольких недель до нескольких месяцев), а также подведение итога данного обмена мнениями. При этом участники обсуждения могут, как собираться в одном месте, в одной аудитории (в этом случае будет налицо сходство с общественными слушаниями, но общественное обсуждение не может ограничиваться одной встречей), так и использовать для представления мнений средства массовой информации и сеть Интернет. Например, на сайте органа представительного органа местного самоуправления может проводиться обсуждение проектов решений муниципальных властей, а также проектов законов субъекта Российской Федерации. В этих случаях организатор обсуждения, например, про-

¹ <http://www.rg.ru>

фильный комитет представительного органа власти устанавливает продолжительность такого обсуждения (например, один месяц), а также порядок установления результатов.

Рядом федеральных законов предусмотрено использование такой формы общественного контроля как общественное обсуждение при подготовке решений, связанных с расходованием средств муниципальных и федерального бюджетов. Можно, в частности, отметить, что, например, обязательное общественное обсуждение закупок предусмотрено п. 5 ч. 3 ст. 112 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Порядок такого обсуждения установлен Приказом Министерства экономического развития РФ от 10 октября 2013 г. № 578 «Об утверждении Порядка обязательного общественного обсуждения закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд...». Обязательное общественное обсуждение проводится в разделе «Обязательное общественное обсуждение закупок» официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Каков обычный порядок общественного обсуждения на интернет-сайте? После прохождения про-

цедуры регистрации в соответствующем разделе сайта участники обязательного общественного обсуждения получают доступ к данному разделу официального сайта, где могут оставлять свои замечания и предложения.

После истечения срока, установленного для проведения общественного обсуждения, его организаторы подводят их итоги, вырабатывая итоговый документ, в котором должны быть отражены различные позиции, прозвучавшие в ходе обсуждений.

Данный итоговый документ должен быть направлен на рассмотрение в органы государственной власти или органы местного самоуправления, участникам общественного обсуждения. Он должен быть также опубликован для всеобщего сведения.

Важнейшими признаками общественных (публичных) слушаний являются их очность и публичность. Если общественные обсуждения могут проходить в заочной форме, при помощи средства массовой информации, информационно-коммуникационной сети «Интернет», то общественные слушания – это собрания лиц, стремящихся участвовать в общественном контроле, для которых необходимы соответствующие помещения.

Важно, что организатор слушаний не вправе ограничивать доступ в данное помещение заинте-

ресованных лиц и их представителей. Практика показывает, что зачастую лица и организации, формально выступающие в качестве организаторов таких мероприятий, сообщают о необходимости предварительной регистрации участников слушаний, причем устанавливают предельные сроки регистрации. Лиц, по тем или иным причинам, не зарегистрировавшихся в качестве потенциальных участников слушаний, не допускают в указанное помещение, либо не дают им слова. Такие действия следует признать нарушением закона.

Но если предметом общественных слушаний является вопрос, связанный с жизнью конкретного муниципального образования, то организаторы таких слушаний, устанавливая порядок их проведения, вправе заранее оговорить то, что правом высказывать свое мнение будут наделены только лица, проживающие на территории данного муниципального образования (или в первую очередь данные лица).

Информация об общественных слушаниях — об их дате, времени и основных вопросах, являющихся их предметом — должна обнародоваться заблаговременно. Представляется, что это означает необходимость ее публикации не позднее, чем за две недели до проведения слушаний. В противном случае потенциальным участникам слушаний может не хватить времени для подготовки своих позиций, выступлений, материалов. Кроме того, тре-

буется определенное время, чтобы информация о слушаниях, вообще, стала известна всем заинтересованным лицам. Организаторы слушаний должны использовать наиболее доступные источники информации, однако, зачастую ни местная пресса, ни интернет-сайт муниципального образования либо общественной организации не в состоянии донести нужные сведения до всех потенциальных участников слушаний. Тем более, среди них может быть немало и тех, кто не привык регулярно пользоваться сетью «Интернет» либо читать местную прессу.

Нужно отметить, что в некоторых федеральных законах, например, в Федеральном законе «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг...» устанавливаются меньшие сроки для публикации соответствующей информации – не менее чем за 5 дней до проведения таких слушаний. Думается, это не достаточный срок.

Обычно очные публичные слушания не могут проводиться в праздничные и выходные дни. Но их организаторы должны выбирать удобное для большинства их участников время в рабочие дни – то есть, обычно вечером, после работы.

Помещение, выбранное для публичных слушаний, должно быть расположено в удобном месте, должно быть вполне доступно их участникам. В очных публичных слушаниях обязательно участие

представителей организаций-объектов общественного контроля.

Участники очных публичных слушаний вправе свободно, высказывать свои предложения и замечания, задавать представителям организации-объекта общественного контроля любые вопросы.

При проведении очных публичных слушаний их организаторы могут осуществлять аудиозапись, видеосъемку.

ISSN 2225347-5



9 772225 347000



1 5003