

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ  
Государственное образовательное учреждение  
высшего профессионального образования  
«Оренбургский государственный университет»  
Бугурусланский филиал

Д. В. ХОЛДОБИН

# **ПРАВОВЕДЕНИЕ**

КУРС ЛЕКЦИЙ

Рекомендовано Ученым советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Оренбургский государственный университет" в качестве учебного пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальностям 080109 «Бухгалтерский учет, анализ и аудит», 080502 «Экономика и управление на предприятии (машиностроения)», 080105 «Финансы и кредит»

Оренбург 2007

УДК 34(075)  
ББК 67я73  
Х 71

Рецензенты

зав. кафедрой правоведения ГОУ ОГУ, кандидат юридических наук  
М.В. Махрова,

декан факультета гуманитарных и социальных наук ГОУ ОГУ, кандидат  
исторических наук Н.Б. Шебаршова

Х 71            **Холдобин Д.В.**  
**Правоведение: Курс лекций /Д.В. Холдобин. -**  
**Оренбург: ГОУ ОГУ, 2007. – 237 с.**

**ISBN**

Главная цель учебного пособия - дать понятие общей социальной направленности правовых установок, привить обучающимся навыки правильного ориентирования в системе законодательства, умение соотносить их юридическое содержание с реальными событиями общественной жизни, без чего невозможна выработка элементарных навыков юридического мышления.

Учебное пособие предназначено для использования на семинарских занятиях и для самостоятельной работы студентов очной и заочной форм обучения по специальностям 080109 "Бухгалтерский учёт, анализ и аудит", 080502 "Экономика и управление на предприятии (машиностроения)", 080105 "Финансы и кредит".

ББК 67я73

Х 1202000000

ISBN

© Холдобин Д.В., 2007  
© ГОУ ОГУ, 2007

## Содержание

Введение.....	4
1 Структура курса.....	8
2 Содержание разделов дисциплины.....	9
3 Общие рекомендации по организации самостоятельной работы студентов.....	13
4 Курс лекций.....	15
4.1 Тема 1. Основные положения теории государства и права.....	16
4.1.1 Лекция 1. Государство как политико-правовая форма существования общественных отношений.....	16
4.1.2 Лекция 2. Право в системе нормативного регулирования.....	29
4.1.3 Лекция 3. Действие права в системе общественных отношений.....	34
4.1.4 Лекция 4. Содержание правовых отношений в обществе.....	45
4.1.5 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	56
4.2 Тема 2. Основы конституционного права Российской Федерации.....	57
4.2.1 Лекция 5. Определяющие понятия конституционного права.....	57
4.2.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	71
4.3 Тема 3. Административное право Российской Федерации.....	71
4.3.1 Лекция 6. Основные понятия административного права.....	71
4.3.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	82
4.4 Тема 4. Основные положения гражданского права Российской Федерации.....	82
4.4.1 Лекция 7. Общие понятия гражданского права.....	82
4.4.2 Лекция 8. Основные положения вещного права, общего учения об обязательствах и наследственного права.....	113
4.4.3 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	144
4.5 Тема 5. Основы трудового права Российской Федерации.....	146
4.5.1 Лекция 9. Содержание и особенности трудовых отношений.....	146
4.5.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	170
4.6 Тема 6. Семейное право Российской Федерации.....	170
4.6.1 Лекция 10. Основные понятия семейного права.....	170
4.6.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	189
4.7 Тема 7. Уголовное право Российской Федерации.....	190
4.7.1 Лекция 11. Основные положения общей части уголовного права.....	190
4.7.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	207
4.8 Тема 8. Экологическое право.....	207
4.8.1 Лекция 12 Основы экологического права.....	207
4.8.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	218
4.9 Тема 9. Финансовое право.....	219
4.9.1 Лекция 13 Основные положения финансового права.....	219
4.9.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы.....	234
5 Экзаменационные вопросы.....	235
Список использованных источников.....	237

## Введение

**Предмет и задачи учебной дисциплины.** Настоящее учебное пособие написано в соответствии с "Государственными требованиями (Федеральный компонент) к минимуму содержания, уровню подготовки специалистов по социально-гуманитарным направлениям высшего профессионального образования" (второе поколение). В нем освящаются исходные понятия о государстве, праве, правовых явлениях, их роли в жизни общества, раскрывается содержание норм и правовых отношений основных отраслей российского законодательства: конституционного, административного, гражданского, семейного, трудового, уголовного, экологического, финансового.

Нормальная жизнь любого общества зависит от многих факторов, в том числе и от правовой культуры населения. В нашей стране на протяжении длительного периода господствовал правовой нигилизм, низкий уровень правового образования. На преодоление этих негативных моментов направленно преподавание курса "Правоведение" для всех неюридических специальностей. Оно позволяет, во-первых, заложить начальный фундамент правовой культуры населения, во-вторых, развить навыки и умения для последующей ориентации в правовых отношениях. Цель учебного пособия - формирование правовой культуры, необходимой будущему специалисту для адаптации в условиях рыночной экономики.

Учебный курс "Правоведение" раскрывает связь общества, государства, права, личности, содержание норм и правовых отношений основных отраслей российского права.

Содержание программы включает обязательный минимум знаний, изучение которых позволит овладеть основными правовыми знаниями и свободно ориентироваться в действующем законодательстве.

В центре изучения курса находятся такие понятия как: государство и право, их роль в жизни общества; норма права и нормативно-правовые акты; основные правовые системы современности; источники российского права; закон и подзаконные акты; система российского права; отрасли права; правонарушение и юридическая ответственность; значение законности и правопорядка в современном обществе; правовое государство; конституция Российской Федерации - основной закон государства; особенности федеративного устройства России; система органов государственной власти в Российской Федерации; экологическое право; правовые основы защиты государственной тайны; основы правового регулирования экономической деятельности: понятие правового регулирования экономических отношений; государственное регулирование и управление в сфере экономики; административная ответственность; лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности; ответственность за нарушение антимонопольного законодательства; гражданское право: специфические особенности гражданско-правового регулирования; правовое положение субъектов предпринимательской деятельности; организационно-правовые формы юридических лиц; право собственности его защита; общее положение об обязательствах и договорах; сроки и исковая давность, основные договоры в

хозяйственной деятельности; правовое регулирование расчетов; защита нарушенных прав и судебный порядок разрешения споров; трудовое право: трудовой договор, порядок его заключения и основания прекращения; перевод на другую работу; обеспечение занятости высвобождаемых работников; дисциплинарная и материальная ответственность работника; порядок рассмотрения трудовых споров; законодательство в области финансов, банков и бухгалтерского учета: характеристика финансовых правоотношений; основные институты финансового права; правовые основы финансового контроля; налоговое регулирование предпринимательской деятельности; ответственность за нарушение налогового законодательства; правовое регулирование отношений в области банковской деятельности; правовой статус Банка России; понятие кредитной организации; меры, применяемые Банком России в случае нарушения банковского законодательства; правовое регулирование валютных отношений; виды ценных бумаг и их правовой режим; правовое регулирование эмиссии и обращения ценных бумаг; юридическая ответственность участника рынка ценных бумаг, общая характеристика законодательства в сфере страховой деятельности, страховое правоотношение, договор страхования и его условия, страховые санкции.

Наряду с другими гуманитарными дисциплинами, правовое образование призвано дать студенту не только теоретические знания, но и практические навыки решения реальных правовых проблем, с которыми сталкивается каждый человек.

Особенностью изучения курса "Правоведение" является значительный объем самостоятельной работы студентов над источниками и литературой. Студенты всех форм обучения в ходе изучения учебной дисциплины готовят доклады, рефераты или контрольные работы. (Так, например, студенты заочного отделения завершают курс выполнением контрольной работы по одной из тем курса).

В результате изучения дисциплины на основе прослушивания лекций преподавателями кафедры ГСЭД, конспектирования, реферирования научной и учебной литературы в ходе обобщения изученного материала в виде докладов и рефератов студент должен овладеть основами правовых знаний.

Основная цель правового образования - это формирование всесторонне образованного человека, компетентного специалиста, способного в современных условиях ориентироваться в большом объеме нормативно-правовой информации и применять свои знания на практике, защищая себя, свою семью, другого человека интересы общества и государства. Для этого студентам необходимо:

- иметь научное представление о происхождении, сущности, задачах, функциях, структуре основных элементов государства и права, их соотношении с другими социальными институтами; о праве как культурно-историческом явлении; об основных научных школах, направлениях общественной юриспруденции; о классификации государственно-правовых явлений по различным критериям; об основных сферах применения правовых знаний;

- знать предмет, задачи, структуру правове­дения; суть основных юри­дических понятий и терминов; принципы применения правовых норм; систему российского права, ее элементов; основные источники российского и междуна­родного права; правовые способы защиты прав и свобод человека и гражданина РФ; виды и компетенции органов государственной власти и местного само­управления; основы законодательного регулирования будущей профессиональ­ной деятельности;

- уметь объяснять смысл и значение правовых определений и терминов; разбирать и анализировать нормативно-правовые акты; анализировать с право­вой точки зрения конкретные жизненные ситуации; составлять тестовые вопро­сы, логические схемы, таблицы с учетом имеющихся знаний по праву; приме­нять правовые знания при решении учебных юридических задач; самостоятель­но формулировать выводы по темам курса и обобщать пройденный материал; пользоваться и составлять нормативные и правовые документы, относящиеся к будущей профессиональной деятельности; составлять иски и заявления.

В настоящее время будущим руководителям, экономистам, финанси­стам, бухгалтерам необходимы не просто знания о праве и государстве, но и умение ориентироваться в правовой информации, а также применять свои зна­ния на практике, защищая не только свои собственные интересы, но и интересы своих работников в непростых условиях конкуренции. Быть современным бух­галтером, экономистом, финансистом означает быть человеком, грамотным в правовых вопросах.

**Место дисциплины в системе подготовки специалистов.** В условиях реформирования современного общества возрастает роль гуманитаризации об­разования, основными задачами которого являются формирование интеллекту­альной культуры специалиста, становление сознания его личности как гражда­нина. Значительную роль в этом процессе играет изучение курса "Правоведе­ние".

В рамках российской образовательной программы и в соответствии с Государственным стандартом высшего профессионального образования, курс "Правоведение" был включен в перечень обязательных гуманитарных и соци­ально-экономических дисциплин.

**Принцип и логика построения учебного материала.** Учебный матери­ал курса представлен в изложении важнейших вопросов, в проблемном их рас­смотрении в соответствии с рабочей программой учебной дисциплины.

**Значение самостоятельной работы студентов.** Перестройка учебного процесса в высшей школе на основе гуманитаризации образования определила возрастание роли самостоятельной работы студентов в обеспечении ее приори­тета над другими методами обучения при изучении гуманитарных дисциплин. Она стала рассматриваться как равноправная (наряду с лекциями и семинара­ми) форма учебных занятий, обеспечивающая качественную подготовку спе­циалистов. Самостоятельная работа - это направленная учебная и научно-исследовательская деятельность студентов, которая осуществляется под воз­действием как планирования и управления со стороны администрации вуза, так и внутренних побуждений личности, ее ценностных установок и ориентиров.

Самостоятельная работа студентов служит основой для углубления и закрепления знаний студентов по дисциплине, создает условия для превращения их в убеждения, формирует личность, способную творчески мыслить и готовую к профессиональной деятельности. Основная задача выполнения самостоятельной работы студентов - это умение пользоваться книгой, методическими пособиями.

## 1 Структура курса

В соответствии с элементами, входящими в объект изучения, выделяют 3 тесно связанных между собой модуля, которые приведены на рисунках 1, 2, 3, 4

<b>Модуль 1</b> Государство и право	<b>Модуль 2</b> Отрасли права	<b>Модуль 3</b> Законодательство в области финансов, банков и бухгалтерского учета
--	----------------------------------	---

Рисунок 1

Модуль 1 Государство и право	
1 Теории происхождения государства	1 Понятие и определение права
2 Понятие и признаки государства	2 Структура и система права
3 Функции государства	3 Источники права. Нормы права.
4 Форма государства	4 Правоотношения и правонарушения

Рисунок 2

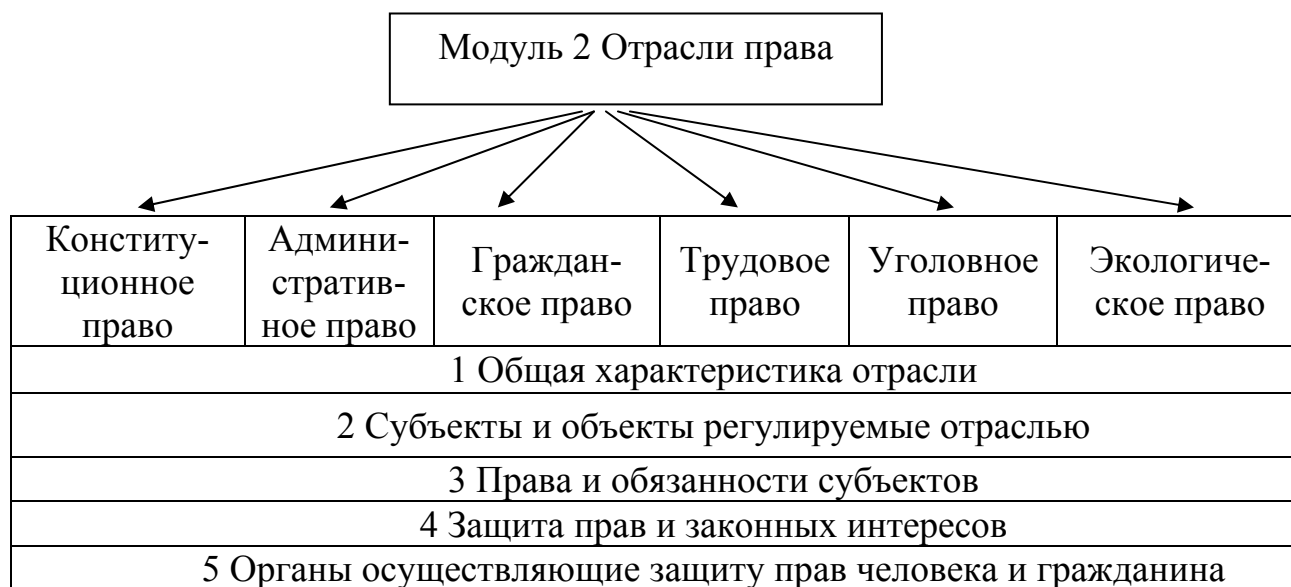


Рисунок 3



Модуль 3

Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, Президент РФ	Министерство финансов РФ, Федеральная налоговая служба РФ, Федеральная служба по финансовому мониторингу, Фед. служба страхового надзора РФ
---	---

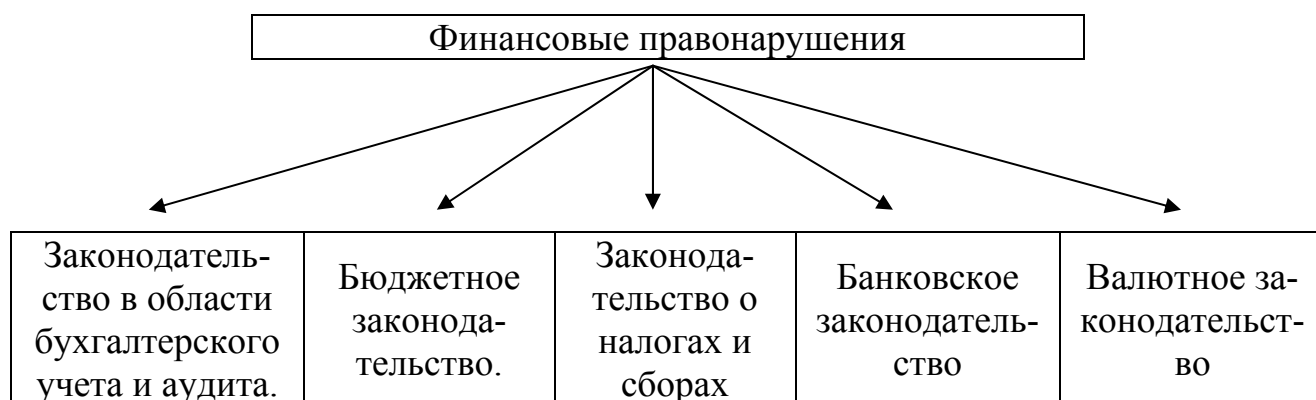


Рисунок 4

## 2 Содержание разделов дисциплины

### Раздел 1 Теория государства и права

Понятие и признаки государства (основные и дополнительные). Внешние и внутренние функции государства. Понятие и виды форм государства (правление, государственное устройство, политический режим). Понятие формы государства. Форма правления. Монархия. Республика. Понятие формы государственного устройства. Унитарное государство. Федеративное государство. Объединение независимых государств. Понятие политического режима. Демократический и антидемократический режимы. Понятие функций государства. Внутренние и внешние функции государства. Понятие (признаки) механизма государства. Понятие государственного аппарата. Понятие и виды органов государственной власти. Законодательные, исполнительные, судебные, правоохранительные органы власти. Понятие и признаки правового государства.

Понятие и признаки права. Сущность и содержание права. Объективное и субъективное право. Функции (роль) права в жизни государства и общества. Понятие и признаки нормы права. Гипотеза, диспозиция, санкция – как составные части нормы права. Виды правовых норм. Понятие и виды источников права. Правовой обычай. Юридический прецедент. Закон и подзаконные норма-

тивные акты. Пределы действия норм права. Действие закона во времени, пространстве, по кругу лиц. Система права. Частное и публичное право. Структурные элементы права: отрасль права, правовой институт, международное право как особая система права. Основные отрасли российского права. Понятие правовых систем (семей). Соотношение понятий системного права и правовой семьи.

Понятие и признаки правоотношений. Виды правоотношений. Субъекты правоотношений. Правосубъектность, правоспособность, дееспособность. Объекты правоотношений. Юридическая обязанность и субъективное право. Понятие юридических фактов. События и действие.

Понятие и признаки правонарушения. Состав: объект, объективная сторона и субъект правонарушения, субъективная сторона. Формы вины: умысел и неосторожность. Проступки и преступления как основные виды правонарушения. Понятие, признаки юридической ответственности. Основания возникновения юридической ответственности. Виды и принципы юридической ответственности. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.

Понятие и принципы законности. Основные гарантии законности и её роль в обществе. Понятие правопорядка.

## **Раздел 2 Основы отраслей права Российской Федерации**

Конституционное право как отрасль. Понятие и предмет конституционного права. Источники в конституционном праве. Законы и подзаконные акты, нормы международного права. Конституция РФ – основной закон государства. Конституционный строй РФ. Федеративное устройство. Правовой статус личности: права, свободы, обязанности человека и гражданина в РФ. Система органов государственной власти в РФ. Глава государства. Президент РФ: правовой статус и компетенции. Система органов законодательной власти в РФ. Федеральное Собрание РФ. Система органов исполнительной власти в РФ. Правительство РФ. Судебная система в РФ. Правоохранительные органы в РФ. Местное самоуправление в РФ.

Административное право как отрасль российского права. Понятие и предмет изучения. Понятие государственного управления. Источники административного права: законы, подзаконные акты, нормы международного права. КоАП. Система органов исполнительной власти в РФ. Государственная служба в РФ. Правовой статус государственного служащего в РФ. Компетенции государственных служащих в РФ. Понятие и состав административного правонарушения. Виды административных правонарушений. Ответственность по административному праву. Понятие и виды административных взысканий.

Гражданское право как отрасль российского права: понятие, предмет изучения. Источники. Имущественные и личные неимущественные отношения. Система (институты и подотрасли) гражданского права. Право собственности. Обязательственное право. Наследственное право. Гражданское правоотношение: понятие и структура. Физические и юридические лица: понятие, признаки,

виды. Порядок образования и прекращения деятельности юридических лиц. Коммерческие и некоммерческие юридические лица. Юридические факты в гражданском праве. Сделки: понятие, условия действительности. Понятие и содержание собственности и права собственности. Основание возникновения и прекращения права собственности. Производные и первоначальные способы. Понятие форм собственности. Государственная, муниципальная, частная формы собственности. Понятие и признаки обязательств. Стороны обязательства. Основание возникновения и прекращения обязательств. Понятие и содержание исполнения обязательств. Способы обеспечения исполнения обязательств. Гражданско-правовая ответственность: понятие и виды наказаний. Долевая, солидарная, субсидиарная ответственность. Наследование: понятие, стороны. Недостойные наследники. Порядок наследования по закону и завещанию.

Семейное право как отрасль российского права. Понятие, предмет изучения. Источники семейного права: законы, подзаконные акты, нормы международного права. Юридические факты в семейном праве. Акты правового состояния: понятие и виды брака и акта. Условия заключения и порядок прекращения брака. Личные и имущественные права и обязанности супругов. Брачный договор: содержание, условия заключения и прекращения. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности родителей и детей. Понятие алиментов. Алиментные обязательства членов семьи.

Трудовое право как отрасль: понятие, предмет, источники. Понятие и содержание коллективных договоров и соглашений. Трудовые правоотношения: понятие, содержание, стороны. Основания возникновения трудовых отношений. Избрание на должность, по конкурсу, фактического допущения к работе. Основные виды договоров в трудовом праве. Договоры в трудовом праве: понятие и виды. Ученический договор, договор с работниками, занятыми на сезонных работах, трудовой договор с надомниками. Порядок заключения трудового договора. Сроки заключения трудового договора. Понятие испытательного срока. Трудовая книжка: понятие и содержание. Изменение трудового договора. Основания и порядок прекращения трудового договора. Порядок увольнения по инициативе работодателя, увольнения по инициативе работника, по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. Понятие и виды рабочего времени. Полное, неполное, сокращенное рабочее время. Понятие и виды времени отдыха. Понятие и виды отпусков. Основные и дополнительные отпуска. Оплата труда: понятие и содержание. Понятие заработной платы, системы ее начисления. Понятие и содержание тарифной сетки. Правовые гарантии выплаты заработной платы. Трудовые споры: понятие и виды. Индивидуальные трудовые споры: понятие, содержание, порядок разрешения. Коллективные трудовые споры: понятие, содержание, порядок разрешения.

Уголовное право как отрасль: понятие и предмет изучения. Понятие и структура Уголовного закона. Действие уголовного закона во времени, пространстве, по кругу лиц. Преступление: понятие и признаки. Состав преступления. Классификация и виды преступлений. Понятие и содержание соучастия в преступлении. Понятие множественности в преступлении. Понятие рецидива.

Уголовная ответственность: понятие и признаки. Понятие и цели уголовного наказания. Классификация и виды уголовных наказаний.

Понятие, предмет, источники экологического права как отрасли. Право собственности на природные ресурсы: понятие и содержание. Понятие права природопользования. Экономико-правовой механизм природопользования и охраны окружающей среды. Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

### **Раздел 3 Законодательство в области финансов, банков и бухгалтерского учета**

Правовое регулирование финансовой деятельности государства и муниципальных образований. Финансовая система РФ в соответствии с нормативными актами РФ. Финансовая деятельность государства, принципы и методы осуществления. Конституционные основы финансовой деятельности РФ. Система органов власти, осуществляющих финансовую деятельность государства, правовое положение. Органы общей и специальной компетенции. Правовые формы финансовой деятельности. Понятие, значение и виды финансовых правовых актов.

Понятие и виды финансового контроля. Предварительный, текущий и последующий виды финансового контроля. Государственный, внутрихозяйственный и независимый контроль. Счетная палата РФ – специально уполномоченный орган, производящий финансовый парламентский контроль. Правительство как субъект осуществления финансового контроля. Полномочия Министерства финансов РФ в области финансового контроля. Федеральная налоговая служба РФ и налоговые органы, их структура и полномочия в сфере финансового контроля. Федеральная служба РФ по финансовому мониторингу. Федеральная служба РФ страхового надзора. Федеральное казначейство РФ, его задачи и полномочия. Валютный и экспортный контроль и органы его осуществляющие. Центральный Банк как орган банковского контроля. Права и обязанности главных бухгалтеров предприятий и учреждений при осуществлении финансового контроля. Аудит – понятие, виды, правовые основы. Инициативные и обязательные проверки. Правовое значение акта аудиторской проверки.

Понятие бюджета, его доходы и расходы. Бюджетный дефицит и профицит. Бюджетная классификация. Бюджетное право – понятие и его источники. Особенности норм бюджетного права и бюджетных правоотношений. Бюджетное устройство, бюджетная система РФ и ее структура. Федеральный бюджет, его место и роль в бюджетной системе. Бюджеты субъектов РФ и муниципальных образований. Консолидированные бюджеты. Собственные и регулирующие доходы. Регулирование межбюджетных отношений. Понятие бюджетного процесса, его стадии и принципы. Правовое регулирование составления, рассмотрения, утверждения и исполнения бюджета. Отчет об исполнении бюджета. Нарушения бюджетного законодательства. Ответственность за нарушение норм бюджетного права.

### **3 Общие рекомендации по организации самостоятельной работы студентов**

Начинать изучение дисциплины "Правоведение" следует с восстановления в памяти школьных знаний по гуманитарным и социально-экономическим дисциплинам.

Студентам необходимо прослушать вводные лекции преподавателей кафедры ГСЭ по курсу, в которых отводится время для ознакомления студентов с учебной, методической и научной литературой по учебной дисциплине. Кроме прослушивания лекций, в библиотеке самостоятельно можно найти учебную и методическую литературу по общественным проблемам для вузов, посоветовавшись с библиографом. В конце настоящих указаний приведен список учебной и методической литературы.

Каждому студенту необходимо научиться пользоваться в библиотеке алфавитным каталогом, если известна фамилия и инициалы автора учебника или другого необходимого издания. Необходимо помнить, что при работе с учебной или научной литературой нужно обращать внимание не только на имя автора, но и на место издания, название издательства и год издания. Эти сведения печатаются на титульном листе или на последующей странице издания в библиографической справке, например: Кутафин О.Е. Правоведение / О.Е. Кутафин. - М.: Юристъ, 2003. -398 с.

Довольно часто учебная и другая литература издается неоднократно. В последующих изданиях могут быть существенные или несущественные изменения. Поэтому важно учитывать все издания книги.

Основное место в библиографическом списке источников и литературы для самостоятельной работы студента должны занимать публикации работ выдающихся правоведов.

Важнейшими справочными источниками для изучения курса являются публикации в научных журналах, справочные и энциклопедические издания, где студент найдет объяснения терминов, справки по важнейшим правовым вопросам.

Одним из наиболее доступных источников является периодическая печать, которая регулярно публикует научные и публицистические материалы по правовым вопросам. Среди них особо следует выделить журналы: "Государство и право", "Правоведение".

Для получения фактического материала необходимо использовать ежедневные и еженедельные газеты и журналы, правовые сборники и другие издания.

Кроме этого, необходимо иметь в виду, что правовая наука обладает значительным количеством фундаментальных, монографических исследований по различным проблемам. При самостоятельной работе студента обязательным является использование различных методических разработок и рабочей программы по учебной дисциплине "Правоведение", подготовленных преподавателями кафедры ГСЭД.

Наличие многообразной литературы по той или иной проблеме требует от студента умения ориентироваться в мире книг. Для выбора необходимой литературы при самостоятельном изучении отдельной темы учебного курса следует обратиться к справочно-библиографическому фонду библиотеки, где имеются библиографические справочники, издания библиографического характера, необходимые для быстрого поиска литературы по той или иной теме.

Самостоятельная работа студентов состоит из обширного спектра заданий, полученных студентом у преподавателя учебной дисциплины - от реферирования научной литературы до постановки задач исследовательского характера. Довольно часто имеет место самостоятельная подготовка отдельных тем курса в проблемном ракурсе, подготовка к семинарам, конспектирование документов или научных материалов, составление конспектов изложения отдельных вопросов по учебнику и другим видам литературы (например, по журнальным статьям), подготовка докладов и рефератов и др. Контроль преподавателя за организацией самостоятельной работы студентов должен обеспечить повышение познавательной активности и включение самостоятельного мышления студентов. Поэтому для студента становится необходимым научиться работать с книгой или определенным текстом. При этом важно уметь законспектировать необходимый материал.

Конспектирование вырабатывает у студента способность аналитического мышления. При составлении конспекта нужно избегать формального переписывания текста. Прочитав большой текст по частям или небольшой по объему текст целиком, студент должен понять его содержание, выделить ключевые положения и понятия, выводы. И только затем приступать к конспектированию. Работая с текстом учебника, особое внимание следует уделять названиям глав, параграфов, в которых кратко отражено их содержание. Следует выписывать тезисы. Если необходимо, можно делать выписки из учебника или другой литературы (это могут быть факты, примеры, определения и т.п.).

Правила конспектирования источников и литературы. Процесс работы над источником подразделяется на два основных этапа:

- знакомство с произведением;
- составление конспекта.

На первом этапе необходимо:

- прочитать работу, уяснить ее содержание;
- сделать для себя заметки о структуре изучаемой работы, выявить основные положения и выводы;
- вторично прочитать работу, выделить основные мысли автора, проследить за их развитием в труде;
- обратить внимание на формы и методы доказательств, которыми пользуется автор при разработке основных положений.

На втором этапе необходимо:

- кратко, своими словами, изложить основное содержание материала соответственно главам или разделам произведения;
- в процессе конспектирования в авторской последовательности излагать основные положения работы;

- при освещении основных положений в конспекте должны быть отражены и авторские обоснования их;
- в конспекте необходимо привести яркие цифры и факты и т.д., внесенные автором труда для документального обоснования своих выводов и положений;
- наиболее важные положения и выводы цитировать по источнику;
- цитировать фрагмент произведения строго по источнику, не внося в цитату никаких изменений;
- собственные мысли, возникшие в ходе изучения первоисточника, а также пометки другого рода выносить на поля конспекта по мере работы над произведением;
- конспект должен быть составлен четко с единой системой подчеркивания, отделением законченной мысли (абзаца) с красной строки;
- при организации самостоятельной работы следует обращаться к справочной литературе, словарям. В справочниках можно найти интересующие документы, цифровой материал. В словарях материалы публикуются по терминам в алфавитном порядке.

## **4 Курс лекций**

Законодательство Российской Федерации постоянно совершенствуется и меняется в соответствии с нормами Конституции, поэтому основным содержанием предлагаемого учебного пособия является ознакомление с важнейшими принципами правового регулирования, определяющими содержание норм российского права.

Главная цель предлагаемого курса лекций - дать понятие общей социальной направленности правовых установок, привить обучающимся навыки правильного ориентирования в системе законодательства, умение соотносить их юридическое содержание с реальными событиями общественной жизни, без чего невозможна выработка элементарных навыков юридического мышления. Этому может способствовать использование материалов данного курса лекций.

Необходимым условием достижения поставленной цели является работа с нормативными источниками - Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом, Трудовым Кодексом, Кодексом об административных правонарушениях и др.

Содержащиеся в курсе лекций материалы ориентируют студентов на овладение новыми подходами к изучению определенных правовых проблем. При подготовке курса лекций учитывались современные тенденции общественного развития в России и в мире в целом.

Предлагаемый курс лекций носит проблемный характер. По ряду общетеоретических проблем, не нашедших однозначного решения в юридической науке, в учебном пособии предлагается принять одну из точек зрения.

Учебное пособие не претендует на всеобъемлющее изложение вопросов курса, а лишь дает ориентиры для дальнейшего самостоятельного, более углубленного изучения юридической науки.

## **4.1 Тема 1 Основные положения теории государства и права**

### **4.1.1 Лекция 1 Государство как политико-правовая форма существования общественных отношений**

- 1 Теории происхождения государства.
- 2 Сущность государства, его признаки и функции.
- 3 Механизм государства, его органы и их характеристика.
- 4 Форма государства.

#### 1 Теории происхождения государства.

С тех пор как человечество в ходе исторического развития стало на путь регулирования социальных связей (как внутренних, так и внешних), возник вопрос о том, что представляет собой организованное подобным образом сообщество людей. Взгляды на государство и его происхождение менялись в каждую историческую эпоху в зависимости от интересов и потребностей общества.

Теории происхождения государства отличаются множеством различных подходов к пониманию государства.

Одной из самых древних является теологическая теория. Суть ее в том, что государство как упорядоченная социальная структура ниспослана человечеству свыше. Религиозные обоснования этого чудесного преобразования рода человеческого содержатся еще в библейских текстах. Теологическая теория настаивает на божественном происхождении не только государства, но и государственной власти в лице абсолютного монарха. Не случайно эта теория была весьма распространена в средние века. Ее ярким представителем в XIII в. был итальянский философ и богослов Фома Аквинский. Из более близких к нам представителей этой теории можно отметить сторонника королевского абсолютизма во Франции Жозефа де Местра, который отстаивал ее вплоть до середины XIX в. В современном обществе политиков, социологов и юристов, поддерживающих подобные взгляды на государство, почти не встречается. Убежденность в божественном происхождении государства (как и всего того, что существует на Земле) есть только у религиозных, искренне верующих людей. С ними можно не соглашаться, но нельзя не уважать их точку зрения.

Не менее древней считается патриархальная теория происхождения государства. Она получила обоснование еще в трудах Аристотеля. Согласно этой теории, неорганизованное общество преобразуется в государство вследствие разрастающейся из поколения в поколение семьи, глава которой - отец - становится главой государства. Отличие патриархальной теории от теологической в том, что она видела истоки власти монарха не столько в божественном происхождении, сколько в тех формах семьи, где существовала неограниченная власть главы семьи, патриарха. Эта теория нашла свое развитие в XVII в. во



взглядах английского мыслителя Роберта Фильмера. В России ее сторонником был Н. К. Михайловский. Как бы ни была привлекательна патриархальная теория, но нет ни одного исторического свидетельства подобного пути возникновения государства. Патриархальная семья возникла вместе с государством, поэтому она никак не может быть причиной его возникновения. Хотя, безусловно, образование больших династических семей сыграло важную роль в переходе к новым организационно-управленческим способам жизнедеятельности общества. Недостаток патриархальной теории в том, что она преувеличивала роль семьи, придавала ей универсальное значение.

Наиболее теоретически обоснованной и популярной является договорная теория происхождения государства, или, что то же самое, теория общественного договора. Сторонниками этой теории были Дж. Локк и Т. Гоббс в Англии, Ж.-Ж. Руссо во Франции, Б. Спиноза в Голландии, А.Н. Радищев в России. Согласно договорной теории, государство возникает из соглашения между правителем и народом, заключаемого в целях обеспечения порядка и организации общественной жизни. Получалось, что государство представляло собой сознательное объединение людей на основе договора между ними, в силу которого они передают часть своей свободы и своей власти особым органам управления. Значимость этой теории в том, что в ней процесс возникновения государства впервые ставится в зависимость от проявления воли людей. Но в этом же состоит ее субъективизм, поэтому люди могут захотеть, а могут и не захотеть объединиться. Теория общественного договора не давала ответа на вопрос о причинах, побуждающих людей добровольно объединяться. Кроме того, считается, что эта теория идиллическая. Сомнительно, чтобы большие сообщества людей по своей воле сознательно лишали себя возможности самостоятельно решать свою судьбу, отдавая ее во власть единоличного правителя.

В XIX в. наибольшее число сторонников получает теория насилия, согласно которой все государства возникли в результате завоевания и порабощения одного народа другим. Основатель этой теории австрийский социолог Людвиг Гумплович считал, что государство создавалось для закрепления власти народа-победителя над побежденными. Подобных взглядов придерживался и Карл Каутский. Действительно, история знает много примеров образования новых государств путем завоеваний одних народов другими. Но по этой же причине многие государства распадались и исчезали, народ-завоеватель как бы растворялся (ассимилировал.) в поработанном. Таким образом, теория насилия не раскрывает сущностных причин происхождения государства, так как, хотя завоевания и отражались на социально-этнической структуре вновь созданного общества, но это были уже вторичные процессы.

Поиски ответа на вопрос о происхождении государства не были умозрительными. Большинство юристов, философов, социологов опирались на данные современной им науки. Так, например, появление в XIX в. теории Ч. Дарвина привело к тому, что биологические закономерности эволюции живых организмов стали распространять на социальные процессы. Так была сформулирована органическая теория происхождения государства, видными представителями которой являлись английский философ Герберт Спенсер и французский социолог

лог Рене Вормс. Согласно этой теории, развитие неорганизованного первобытного общества в процессе естественного отбора и борьба за выживание приводят к объединению людей в государство, которое представляет собой живой организм. Правительство выполняет функцию мозга, а различные слои общества - составные части организма. Идея эта не нова. Еще Платон в IV в. до н. э. сравнивал государство с разумным живым существом, а законы государства - с процессами человеческой психики. Однако также как нельзя объяснить эволюцию животного мира, исходя лишь из законов физики или химии, невозможно напрямую применять биологические законы на развитие человеческого общества. Хотя определенное рациональное зерно в этой теории есть. Например, некоторые современные политологи считают, что органическая теория указывает на важные геополитические факторы, способствовавшие организации отдельных существующих групп людей в государство.

В XIX в. появляется психологическая теория происхождения государства, которая рассматривала эту проблему в ином аспекте. Основатели этой теории - французский социолог и криминалист Габриэль Тард и русский правовед, и социолог Л. И. Петражицкий. Суть данной теории в том, что в людях заложена психологическая потребность жить в рамках организованного сообщества, в условиях коллективного взаимодействия. Считалось, что свойством человеческой психики является потребность подчиняться кому-либо и быть зависимым. Таким образом, предполагалось, что возникновение государства есть следствие психологических закономерностей развития человека. Понятно, что все общественные явления решаются на основе психических актов людей, однако абсолютизировать их роль нельзя. Кроме того, сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих экономических, социальных и иных внешних условий.

Немецкий социолог К. А. Витгофель в работе "Восточный деспотизм" обосновал так называемую ирригационную теорию происхождения государства, обосновавшую образование государства необходимостью строительства и поддержания мощных ирригационных систем в восточных аграрных областях (Месопотамии, Египте, Индии, Китае и т. п.). Вполне очевидна связь этих процессов с формированием слоя управленцев-чиновников, или менеджериально-бюрократического класса, как его называет К. Витгофель. Грандиозные земельные работы диктовали необходимость жесткого централизованного управления, планирования, учета и подчинения, что возможно лишь в условиях государства. Даже если абстрагироваться от ее слабых мест, данная теория может служить объяснением причин возникновения государства лишь для наиболее засушливых территорий. Поэтому большинство политологов не берут в расчет эту теорию и вместо этого говорят об экологических факторах происхождения государства.

Современные политологи и социологи отдельно выделяют демографический фактор, согласно которому процесс возникновения государства рассматривается в зависимости от численности и плотности проживания населения на конкретной территории.

Выделяют также психологический фактор, связанный с образом жизни того или иного народа. Так, например, кочевой образ жизни цыган в сочетании со свободолобием объясняет отсутствие у них государственных структур. Это обстоятельство можно назвать этнографическим фактором.

Ни одна из перечисленных теорий происхождения государства не может претендовать на истину в последней инстанции. Это касается и теории, которая до недавнего времени в официальной советской науке считалась единственно верной. Имеется в виду историко-материалистическая теория происхождения государства. В настоящее время ее чаще называют социально-экономической. Справедливости ради следует отметить, что эта теория является наиболее аргументированной и доказательной. Она связана с именами Ф. Энгельса и К. Маркса. Параллельно с ними материалистическое понимание истории обосновал американский этнограф и историк Льюис Генри Морган, выделивший в истории первобытного общества три периода - дикость, варварство и цивилизацию. Эту схему использовал и развил Ф. Энгельс в работе "Происхождение семьи, частной собственности и государства". Согласно данной теории, процесс образования государства есть не что иное, как процесс вхождения в цивилизацию. Главная движущая сила этого процесса - развитие производительных сил. В результате совершенствования орудий труда и способов организации труда происходят крупные общественные разделения труда (земледелие отделяется от скотоводства, ремесло - от земледелия, торговля выделяется в самостоятельную сферу экономики), образуются излишки продуктов труда, что приводит к возникновению частной собственности и имущественному расслоению общества. Вследствие этого возникает необходимость наличия специальных групп людей, основным занятием которых является охрана сложившихся отношений. Но главное в том, что появляется возможность содержания подобных групп людей, которые не участвуют в процессе производства материальных благ, а призваны регулировать и защищать интересы общества, олицетворяя собой государство. Ф. Энгельс отмечает три формы возникновения государства: афинскую, римскую и древнегерманскую. Историко-материалистическая теория происхождения государства включает в себя два подхода. Один из них связывает появление государства с возникновением классов и классовой борьбы. Второй исходит из того, что в результате социально-экономического развития усложняются структура общества, его производительная и распределительная сферы. Необходимость совершенствования Управления общественными процессами приводит к возникновению государства. И один, и другой подход не является неуязвимым для критики. Первый трактует государство как орудие насилия, подавления одного класса другим, а второй пытается представить государство в качестве некоего судьи, задающего правила игры и контролирующего их выполнение.

Множественность теорий происхождения государства является следствием того, что до сих пор нет однозначного понимания сущности государства.

## 2 Сущность государства, его признаки и функции.

Сущность государства. Раскрыть сущность государства – значит, уяснить, почему общество не может существовать и развиваться без него. Боль-

шинство исследователей считают, что государство есть политическая организация власти. В первобытном обществе на стадии дикости и варварства не было необходимости регулировать общественные отношения с помощью особого аппарата политической власти. Не было и самой политики (так как политика - это сфера деятельности, связанная с отношениями между классами и другими социальными группами), но была реальная власть. Это власть авторитета вождя племени. Кроме того, многие вопросы общественного устройства решались на основе принятых в данном племени обычаев, традиций, обрядов и т. д. Иначе говоря, существовала стихийная система саморегуляции общественной жизни.

Но впоследствии стал происходить процесс слияния родов, образования союзов племен, что привело к смешению обрядов и обычаев. Рушилась система межличностных отношений. Возникла необходимость разработать новые всеобщие регулятивы взаимоотношений между людьми, объединенными в одно общество, но имеющими различные интересы и приоритеты. Этот новый регулятор общественных отношений не мог больше опираться на власть авторитета. Место власти авторитета постепенно, с жестокой неизбежностью занимала власть силы, ибо не было другой альтернативы для выживания человеческого общества.

Исходя из этого, можно дать одно из определений государства: государство - это единственно возможная, всеобщая, универсальная политическая форма организации исторически сложившегося общества, обеспечивающая решение как сугубо специальных задач, так и выполнение общих дел, вытекающих из природы общества.

"Единственно возможная" - означает, что пока никто не нашел другой формы существования цивилизованного общества, кроме государства. "Всеобщая" - это значит, что такая политическая организация власти, как государство, присуща всем народам независимо от территории проживания. "Универсальная" - значит, что, сколько бы ни существовало государств в различные исторические эпохи (или в один и тот же исторический период), ни одно из них никогда абсолютно не повторяло черты другого. Характер государств определялся особенностью их исторического развития и спецификой общественных отношений.

Признаки государства:

1) административно-территориальное деление (внутренние и внешние границы);

2) наличие населения. Этот признак характеризует принадлежность людей к данному государству (гражданство). Именно через население происходит объединение людей в общество, где они выступают в качестве целостного организма, т. е. государства;

3) наличие публичной легитимной власти, имеющей три ветви: законодательную, исполнительную и судебную;

4) обладание суверенитетом (состояние независимости государственной власти при решении как внутренних, так и внешних задач);

5) наличие особого аппарата управления, обеспечивающего выполнение функций государства;

6) единая денежная система, единое экономическое и правовое пространство;

7) существование системы взимания налогов;

8) наличие внешней атрибутики: гимн, флаг, герб, столица.

Функции государства - это основные направления его деятельности, благодаря которым реализуется назначение государства. Принято делить функции государства по сферам распространения на внутренние и внешние; по продолжительности действия - на постоянные и временные. Внутренние функции государства:

1) принятие законов и контроль за их соблюдением;

2) регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина;

3) определение общих программ экономического развития, формирование государственного бюджета и контроль за его расходованием (административно-хозяйственная функция);

4) осуществление единой финансовой, кредитно-денежной и таможенной политики (функция финансового контроля);

5) обеспечение точного и полного осуществления законодательных предписаний всеми участниками общественных отношений (функция охраны правопорядка);

6) оказание социальной помощи нуждающимся в ней членам общества (социальная функция);

7) осуществление мероприятий, направленных на сохранение и восстановление природной окружающей среды (экологическая функция).

Внешние функции государства:

1) осуществление внешней политики, установление и координация международных отношений;

2) заключение международных договоров по вопросам войны и мира, экономического и культурного сотрудничества;

3) обеспечение национальной безопасности и оборона от внешних посягательств на территориальную целостность и суверенитет;

4) определение статуса государственной границы и ее защита.

3 Механизм государства, его органы и их характеристика.

Каждое государство представляет собой четкую и хорошо структурированную организацию власти, которая обеспечивает выполнение стоящих перед ним целей и задач. Звеньями такой властной структуры являются государственные органы.

Государственный орган - это специально созданная организация, имеющая строго определенные властные полномочия по управлению конкретной сферой общественной жизни. Объединенные в единую систему органы государства образуют аппарат государства, который еще называют механизмом государства.

Механизм государства - это система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами, наделенных властными полномочиями с целью осуществления управления обществом и защиты его основных интересов.

Обычно система государственных органов устанавливается конституцией государства. По характеру выполняемых задач, государственные органы подразделяются на три группы:

- 1) представительные законодательные органы;
- 2) органы исполнительной власти;
- 3) органы судебной власти.

Представительным законодательным органом в Российской Федерации является Федеральное Собрание - двухпалатный парламент (Совет Федерации и Государственная Дума). "Парламент" - это общее название государственного органа, который формируется путем выдвижения и избрания народом своих представителей с наделением их властными полномочиями для выработки решений по наиболее важным вопросам общественной жизни. Он может называться по-разному: в США - это конгресс, в Польше - сейм, в Дании - фолькетинг и т. п. Но суть от этого не меняется: он обладает исключительным правом принятия законов, которые общеобязательны для всего населения государства.

Органы исполнительной власти:

а) правительство - высший государственный орган исполнительной власти. Он непосредственно осуществляет управление страной. В Российской Федерации Правительство состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров;

б) министерства и ведомства - исполнительные органы государства, которые формируются Правительством, исходя из конкретных задач в отдельных сферах общественной жизни (экономика, социальное строительство, обеспечение безопасности граждан и государства, развитие культуры, науки и т. д.).

На все органы исполнительной власти возлагается обязанность организовывать и обеспечивать реализацию принятых законов.

Правоохранительные органы - это органы государства, разрешающие различные имущественные и иные споры, а также контролирующие исполнение законов и определяющие меру взыскания (наказания) за неисполнение законов.

Система судебных органов Российской Федерации:

- а) Конституционный Суд Российской Федерации (не имеет звеньев);
- б) суды общей юрисдикции (имеют три звена);
- в) арбитражные суды (имеют два звена).

Первым звеном судов общей юрисдикции являются городские (районные) народные суды. Вторым звеном судов общей юрисдикции являются областные (краевые) суды, а также верховные суды республик в составе РФ.

Третьим звеном является Верховный Суд Российской Федерации. Это высший судебный орган по гражданским, административным, уголовным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Верховный Суд РФ имеет право осуществлять проверку законности и обоснованности решения нижестоящими судами конкретных дел. Верховный Суд РФ может давать разъяснения по вопросам применения законодательства в судебной практике.

Первым звеном арбитражных судов являются арбитражные суды краев, областей и городов федерального значения, а также высшие арбитражные суды

республик в составе РФ. Вторым звеном является Высший Арбитражный Суд РФ. Это высший судебный орган по разрешению экономических споров, возникающих между предприятиями, организациями по вопросам хозяйственной и производственной деятельности.

Все органы, составляющие механизм (аппарат) государства, должны действовать как единый слаженный организм. Для этого в большинстве государств вводится институт президентства. Президент Российской Федерации является главой государства. Он обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (п. 2 ст. 80 Конституции РФ от 12 декабря 1993 года (ред. от 10 февраля 1996 года)).

Согласно ст. 12 Конституции РФ, органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

От механизма государства следует отличать механизм функционирования государства. Под механизмом функционирования государства понимается совокупность внутренних факторов и средств, обеспечивающих действие составных частей аппарата государства (т. е. всех его органов) в их взаимозависимости. Рассмотрение механизма функционирования государства позволяет выявить, что приводит в действие механизм государства, что объединяет органы государства, какие факторы способствуют или, напротив, тормозят реальное выполнение функций тем или иным органом государства.

#### 4 Форма государства.

Форма государства - это совокупность его внешних характеристик, определяющих способ организации и устройства государства. Форма государства включает в себя три элемента: форму правления, форму государственного устройства, форму государственного (политического) режима.

Форма правления характеризует состав высших органов государственной власти, порядок их формирования, организацию, а также их взаимоотношения с населением. В истории существования государств известны две формы правления: монархия и республика.

Монархия - такая форма правления, при которой вся государственная власть принадлежит единоличному правителю (монарху) и которая, как правило, передается по наследству. Монархии подразделяются на абсолютную, сословно-представительную (ограниченную, или дуалистическую), конституционную (парламентарную).

Абсолютная монархия является не только данью прошлому, но существует, и по сей день, например в Саудовской Аравии и Омане. Король Саудовской Аравии или султан Омана создают при себе лишь совещательный орган - совет (ашура). Престол наследует не личность, а правящая семья, которая сама из своих членов выбирает, кого провозгласить королем.

Сословно-представительная (дуалистическая) монархия появилась в Европе в XVII в. как выражение определенного компромисса между буржуазией и дворянством. В настоящее время дуалистических монархий в Европе нет. Как форма государственного правления она сохранилась в Иордании, Марокко, Княжестве Бутан.

Основные черты дуалистической монархии:

- 1) власть монарха передается по наследству;
- 2) монарх назначает правительство, которому передается законодательная власть;
- 3) вся остальная власть принадлежит монарху, которому подотчетно правительство.

Конституционная (парламентарная) монархия. В современном мире к государствам с такой формой правления относятся: Великобритания, Испания, Япония, Дания, Голландия, Швеция, Норвегия, Таиланд и др. Основные черты конституционной (парламентарной) монархии:

- 1) правительство формируется из парламентского большинства;
- 2) лидер победившей на выборах партии становится премьер-министром;
- 3) правительство подотчетно перед парламентом, а не перед монархом;
- 4) законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом, так как он не обладает правом отлагательного вето;
- 5) монарх не может присутствовать на заседании правительства;
- 6) монарх является символом государственности, играет в основном церемониальную роль (например, в Японии);
- 7) единственной чертой, которая сохранилась от подлинной монархии в рамках парламентарной монархии, является престолонаследие.

Некоторые политологи и теоретики права считают, что современная форма ограниченной монархии - это парламентарная монархия. Все же следует считать ограниченной монархией сословно-представительную (дуалистическую) монархию. Парламентарную монархию, скорее всего можно охарактеризовать как символическую. В реальной политической жизни парламентарные и конституционные монархии мало, чем отличаются от республик.

Республика - форма правления, при которой государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок. Республики подразделяются на: парламентские (Австрия, Италия, Германия), президентские (США), смешанного типа (Франция), суперпрезидентские (Аргентина, Гватемала и другие страны Латинской Америки).

Признаки парламентской республики:

- 1) правительство формируется из числа депутатов парламента, которые являются членами партии, победившей на выборах;
- 2) правительство подотчетно парламенту и несет перед ним коллективную ответственность за свою деятельность;
- 3) глава государства (президент) избирается парламентом или парламентской коллегией;
- 4) правительство остается у власти до тех пор, пока пользуется поддержкой парламентского большинства.

Признаки президентской республики:

- 1) правительство назначается президентом и утверждается парламентом;
- 2) правительство подотчетно президенту, а не парламенту;



3) президент избирается населением страны путем прямых выборов или опосредованно, через коллегия выборщиков);

4) президент может одновременно являться главой правительства (например, в США);

5) президент обладает правом отлагательного вето на решения парламента, а также имеет право распустить парламент и объявить новые выборы;

Признаки республики смешанного типа:

1) президент избирается населением и назначает правительство (признак президентской республики);

2) правительство несет ответственность перед парламентом, который, выразив недоверие правительству, может отправить его в отставку (признак парламентской республики).

Признаки суперпрезидентской республики:

1) президент избирается населением и становится обладателем всей полноты власти в государстве;

2) власть президента ничем не ограничена и неконтролируема;

3) президент без утверждения парламентом назначает членов правительства, которые ему подотчетны и которых он без согласования с парламентом может отправить в отставку;

4) президент без согласования с парламентом может по своей инициативе объявить о проведении референдума;

5) президент имеет право роспуска парламента, а у парламента нет права преодоления отлагательного вето президента и нет права отстранения президента от должности.

Переходные формы от монархии к республике.

Выборная монархия. Например, в Малайзии султаны девяти штатов выбирают из своей среды главу государства сроком на пять лет. Однако избран, может быть не каждый, а только наследный султан штата. Аналогично происходит избрание в Объединенных Арабских Эмиратах (ОАЭ). Верховную власть осуществляет совет эмиров, который по сути выполняет функции парламента и правительства. Эмиры выбирают из своей среды главу государства сроком на пять лет. Как правило, им становится эмир самого крупного из семи штатов ОАЭ, эмир штата Абу-Даби.

Монократическая республика. С одной стороны, это республика, так как сначала президент избирается народом, с другой стороны имеются явные черты монархии, так как затем президент провозглашает себя по жизненным президентом с неписанным правом передачи власти по наследству. Такими республиками являются, например, Тунис, Центрально-Африканская Республика, Экваториальная Гвинея, КНДР.

По своим признакам Монократическая республика близка к суперпрезидентской республике, а выборная монархия близка по сути к абсолютной монархии, так как в таких государствах нет парламента, а конституция октроирована (от франц. *ostroyer* - жаловать), т. е. монарх дает (дарует) народу конституцию, в которой записано, что вся власть (исполнительная, законодательная и

судебная) принадлежит ему самому, т. е. монарху. Не случайно переходные формы государственного правления называют еще гибридными.

Форма государственного устройства определяет административно-территориальную, организацию государства, характер взаимодействия составных частей центральных и местных органов власти. Различают три основных формы государственного устройства: унитарное государство, федерация, конфедерация.

Признаки унитарного государства:

1) единые для всей территории высшие органы государственной власти, органы государственного управления и судебные органы;

2) на всей территории действуют одна конституция, единая система законодательства, одно гражданство, единая денежная система, общая налоговая и кредитная политика;

3) унитарное государство может состоять из областей, краев, округов, провинций, которые не имеют атрибутов государственности. По степени зависимости местных органов власти от центральных унитарные государства подразделяются на централизованные и децентрализованные;

4) в рамках унитарного государства допускается существование автономий (например, в составе Великобритании - Шотландия и Северная Ирландия);

5) межгосударственные отношения осуществляют только центральные органы;

Признаки федеративного государства:

1) федерация представляет собой добровольное объединение нескольких административно-территориальных образований в единое государство. Оно состоит из субъектов федерации (штаты, земли, области, республики и т. п.), которые имеют административные границы, свои органы власти, могут иметь даже свою конституцию и законодательство, но в рамках единого правового пространства;

2) федеративное государство имеет органы государственной власти и государственного управления, полномочия которых распространяются на все субъекты федерации;

3) субъекты федерации лишены права прямого представительства в межгосударственных отношениях и международных организациях;

4) конституционное законодательство не предусматривает одностороннего выхода субъекта федерации из состава государства (например, в конституциях США, Германии и Бразилии содержится даже запрет на подобного рода действия);

5) федеративное государство имеет единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными федеральными органами, а главнокомандующим является глава государства (президент).

Признаки конфедерации:

1) это, как правило, временный союз суверенных государств, созданный для обеспечения общих интересов. Субъекты конфедерации объединяются на основе соответствующих договоров и обладают правом свободного выхода из состава конфедерации;

2) как правило, отсутствует единое гражданство, хотя пересечение государственных границ предельно упрощено (без виз и деклараций);

3) субъекты конфедерации имеют собственные вооруженные силы. Объединение с вооруженными силами других субъектов конфедерации возможно в рамках военного союза;

4) парламент формируется представительными органами субъектов конфедерации, и его решения не имеют силы без их согласия;

5) на уровне конфедерации нет общих судебных органов и весьма ограничены исполнительные органы власти;

6) отсутствуют единая денежная система, единая система налогов и единый государственный бюджет;

7) конфедеративные государства недолговечны. Они распадаются на унитарные государства или превращаются в федерации.

В современном мире конфедераций нет. История знает, например, Швейцарскую конфедерацию, Австро-Венгерскую. В 1982 году распался союз Сенегала и Гамбии (Сенегамбия). В 1961 года такая же судьба постигла ОАР (союз Египта и Сирии).

К перечисленным формам государственного устройства в некоторых источниках по теории государства и права добавляются еще как минимум три: содружество, сообщество и империя (например, Британское содружество наций). Подобные объединения являются не государственными образованиями, а лишь свободным конгломератом независимых государств. Что касается империи, то колониальные империи никогда не выступали в качестве отдельного государства, а империи классического типа (Римская или Российская) по сути, являлись федеративными или конфедеративными государствами.

Форма государственного (политического) режима определяет совокупность способов и методов взаимодействия государственной власти с населением. Понятие "политический режим" введено в 1940 году политологом Леви. Но в последнее время пользуются термином "государственный режим". Главным критерием классификации государственных режимов служит степень реального осуществления прав и свобод граждан. Исходя из этого различают две формы государственного режима: демократический и антидемократический.

Основные черты демократического режима:

1) демократия предполагает наличие в государстве коллективного законодательного органа, в который народ выбирает своих представителей;

2) возможность для всех граждан, независимо от политических или иных убеждений, свободно изъявлять свою волю путем всеобщих выборов и на референдуме;

3) граждане обладают реальными способами влияния на государственный аппарат для защиты своих интересов, используя при этом свободу слова, печати, собраний, свободу получения информации, партийные и общественные организации;

4) минимальное вмешательство государства в экономическую сферу и личную жизнь граждан;

5) в идеале демократичный характер государства отличается высокой степенью развития экономики, достойным уровнем жизни, защищенностью населения от произвола и беззакония.

В рамках демократического режима условно выделяют:

а) непосредственную демократию. Прямое участие населения в решении вопросов государственной жизни путем всенародного голосования (референдума);

б) представительную демократию. Участие народа в делах государства через представительные, выборные органы, подотчетные избирателям, т. е. через депутатов федеральных и местных органов власти;

в) иногда выделяют еще и либерально-демократический режим. Как способ осуществления государственной власти на основе наиболее демократических гуманистических принципов он вырастает из собственно демократического режима и, по мнению некоторых исследователей, является высшим его проявлением.

Виды антидемократических режимов:

1) тоталитарный режим. Он имеет следующие признаки:

а) тотально жесткий контроль государства всех сфер жизни общества (экономика, культура, искусство, идеология и т. д.), включая личную жизнь граждан;

б) узурпация власти одной массовой партией, которая навязывает населению свою идеологию в условиях нетерпимости к инакомыслию и подавления других идеологий;

2) авторитарный режим. Имеет сходные характеристики с тоталитарным, но в нем нет амбиций властных структур тоталитарного режима, т. е. стремления управлять всеми сферами общественной жизни. Авторитарный режим строится на диктатуре отдельной личности. Различают три вида авторитарных режимов:

а) диктаторский режим. Обычно порождается кризисом социально-экономической жизни государства. В обществе может быть множество партий, но их влияние на политику несущественно. Меры правительства неэффективны. Законы не исполняются. И тогда приходит политический лидер, который берет всю полноту власти на себя, самым жестоким образом подавляя оппозицию. Диктатор не пытается оправдать свою диктатуру идеологически, он оправдывает свою жестокость, необходимостью навести порядок в стране. При этом он уверяет, что эта диктатура лишь на время, а затем снова будет демократия;

б) военный режим. Высшая государственная власть сосредоточена в руках военных, которые управляют экономикой, культурой, социальной сферой. Политическая жизнь либо совсем запрещена, либо крайне ограничена;

в) теократический режим. В одном лице сосредоточена высшая государственная и религиозная власть. Этот режим был весьма распространен в средние века. Сейчас имеет место в Ватикане, Иране, Парагвае. Следует отметить, что в чистом виде тоталитарные и авторитарные режимы почти не встречаются;

3) деспотический режим. Существует в условиях абсолютной монархии. Для него характерна бессмысленная, бесполезная жестокость правителя в угоду личным эгоистическим интересам;

4) тиранический режим. Основан на единоличном правлении, но в отличие от деспотии власть к тирану переходит не по наследству, а насильственным, захватническим путем, например с помощью государственного переворота или военной агрессии. Главная цель тирана - сохранить свою власть. Поэтому для тирании свойственны произвол, беззаконие, физическое и моральное насилие над людьми, а порой и геноцид;

5) фашистский режим. Представляет собой крайнюю форму тоталитаризма и авторитаризма. Отличается воинствующей идеологией о превосходстве одной нации над другими, жестоким психологическим давлением на массы, разрушающим психику, навязыванием народу культа вождя (сверхчеловека). Это самый агрессивный из всех государственных режимов, так как создает угрозу существования всем остальным государствам. Не случайно во всем мире подобный режим запрещен.

#### **4.1.2 Лекция 2 Право в системе нормативного регулирования**

1 Сущность права, его признаки и функции.

2 Соотношение права и морали.

3 Принципы права.

1 Сущность права, его признаки и функции.

Право - одно из самых сложных общественных явлений. Более чем двухтысячелетняя история юридической науки знает множество правовых теорий, но ни одна из них до конца не раскрывает сущности права. Можно лишь констатировать, что все представления о праве опираются на общую основу: право всегда выступало как определенный порядок в обществе. При этом право понимается в двух смыслах: субъективном и объективном.

Субъективное право - это право конкретного лица, которое имеет возможность свободно выбирать для себя формы поведения в рамках закона. Таким образом, в субъективном смысле право выступает как мера свободы человека, как масштаб дозволенного поведения личности. И. Кант определил субъективное право как совокупность условий, при которых произвол одного может быть согласован с произволом другого по общему для них правилу свободы. Платон задолго до этого заметил, что свобода размахивать руками для одного человека заканчивается там, где начинается нос другого. Юридическое понимание свободы дано в Декларации прав и свобод человека и гражданина (1789 год), где записано, что свобода состоит в возможности делать все, что не вредит другому человеку. Однако субъективное право, может быть, неосознанно для самого субъекта возникает в силу принятых в обществе общеобязательных норм, устанавливающих меру этой свободы.

Общеобязательная система правил поведения, выраженных в законодательных актах, принимаемых или санкционированных государством, представляет собой объективное право.

Философы считают, что субъективное - это объективное, пропущенное через человеческое сознание. Не случайно правоведы пытаются определить сущность права именно в объективном смысле.

Разногласия в понимании сущности права начинаются с вопроса: чью волю выражает право? Одним из самых древних считается подход к праву, согласно которому нормы и правила поведения людей есть отражение законов природы и естественного порядка вещей. Такой подход получил название теории естественного права. Представители этой теории - Гегель, Монтескье, Гольбах - считали, что существуют постоянно действующие, независимые от государства правила поведения и принципы Жизнедеятельности, которые выражают волю высшего разума. Задача органов государственной власти не разрабатывать свои нормы, навязывая их гражданам, а возводить в ранг закона уже существующие нормы поведения людей.

Как реакция на естественную теорию возникла историческая школа права. Ее видными представителями были немецкие юристы Густав Гуго Карл Савиньи. Г. Гуго, например, считал, что нормы взаимоотношений между людьми возникли не в силу чьего-либо предписания, а, подобно языку, образовались в ходе исторического процесса общественного развития. Задача органов государства - путем анализа и изучения уже существующих правил поведения придать им формальное выражение в нормативных актах.

Можно выделить еще рационалистическую теорию права, согласно которой правила поведения разрабатываются людьми в зависимости от того, какие цели они ставят перед собой. В данном случае у кого больше силы и власти, тот и подгоняет правила поведения под свои цели и интересы. В подтверждение этой теории ее основатель Рудольф Йеринг ссылаясь на многочисленные примеры подобных ситуаций из истории человечества.

Можно указать и на психологическую теорию права. Она, как и аналогичная теория происхождения государства, выводит право из психологических установок, из потребности людей жить по определенным правилам, подчиняться воле другого либо подчинять других своей воле.

История знает еще и марксистско-ленинскую теорию права, согласно которой право - это совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса.

В современной юридической науке наиболее распространены два противоположных подхода к сущности права: а) социологическая теория; б) нормативистская теория.

Основатель социологической теории права Эрлих (начало XX в.) утверждал, что государство не должно творить законы. Оно должно изучать сложившиеся отношения между людьми, выработанные практикой обыденной жизни, а затем придавать правилам, по которым совершаются эти отношения, общеобязательную силу закона.

Представители нормативистской теории права, напротив, считают, что обстоятельства реальной жизни не должны мешать правотворческому процессу. Австрийский юрист Г. Кельзен считал, что государство есть персонифицированное право. С этим положением трудно спорить. Поскольку государство является политической организацией власти и обладает аппаратом (механизмом) управления обществом, то необходимо, чтобы воля государственной власти могла быть доступной для всех, кто должен эту волю выполнять. Для этого и был разработан такой инструмент, как право. Таким образом, также как слово является материальной Действительностью мысли, так и право является материальным воплощением воли государства. Причем процесс возникновения права происходил одновременно с процессом становления государства.

Каждая из теорий права отражает какую-то грань его сущности. Право - это одна из форм общественного сознания и социальной регуляции, выраженная в юридических нормах, воплощающихся в системе реально существующих прав и обязанностей участников регулируемых общественных отношений.

Признаки права. Под признаками права понимается ряд отличительных черт, которые выражают его специфику и выделяют право среди других регулятивных образований, например, правил этикета, нравственных установок, технических норм, стандартов и т. д.

Основные признаки права:

1) право есть результат правотворческой деятельности исключительно соответствующих органов государственной власти (парламент, правительство, президент). Негосударственные структуры или общественные объединения не имеют таких полномочий;

2) право имеет общеобязательный характер для всех граждан независимо от идеологических, религиозных, личностных убеждений, классовой или социальной принадлежности. Действие права распространяется на всю территорию государства (единое правовое пространство);

3) исполнение норм права обеспечивается и гарантируется государством в лице его компетентных органов, в том числе с помощью официальных форм принуждения. Все иные нормы (например, моральные) могут лишь поддерживаться государством. Соблюдение гражданами норм морали государство не обеспечивает и тем более не вправе применять меры государственного воздействия за их несоблюдение;

4) право является инструментом государственного аппарата, позволяющим ему исполнять свои властные полномочия;

5) основным свойством права является нормативность. Это значит, что право может быть выражено только в письменной форме и только в специально предназначенных для этого официальных документах, исходящих от уполномоченных государством органов печати.

Функции права в целом соответствуют функциям государства, но имеют свою специфику. Чаще всего выделяют две функции права: регулятивную и охранительную.

Регулятивная функция заключается в упорядочении общественных отношений. Она подразделяется на подфункции:

1) регуляция экономических отношений, связанных с перераспределением собственности, ведением хозяйственной и предпринимательской деятельности;

2) регуляция политических отношений в сфере государственной и общественной деятельности (юридическая регистрация партий, общественных объединений, законодательная регламентация и контроль избирательных кампаний, референдумов и т. д.). Говоря о связи права и политики, важно подчеркнуть, что право является юридическим обоснованием существующей в государстве политической власти. Без юридического обоснования никакая власть существовать не может. Она становится нелегитимной;

3) регуляция социальных отношений представляет собой государственно-властные предписания, регулирующие поведение людей в обществе;

4) регуляция мировоззренческих ориентации личности относится к сфере субъективного права;

Охранительная функция права заключается в пресечении противоправного поведения и защите позитивных отношений, действие этой функции выражается:

а) в определении запретов;

б) в установлении юридических санкций за возможное неправомерное поведение;

в) в применении юридических санкции за совершенные неправомерные деяния.

Иногда выделяют и третью функцию права - воспитательную, или, ее еще называют, предупредительную. Она осуществляется путем информирования населения о неблагоприятных последствиях, которые могут наступить в случае нарушения норм права.

## 2 Соотношение права и морали.

Соотношение права и морали. Известно, что общественные отношения регулируются не только правом, но и моральными нормами, установками.

Общие черты права и морали:

1) право и мораль представляют собой требования к человеку от лица общества или государства;

2) право и мораль являют собой высказывания в повелительной форме и призывают людей к совершению определенных действий либо к воздержанию от них;

3) критерии оценок поведения людей с точки зрения соответствия, как нормам права, так и нормам морали определяют общество и государство, а не отдельный индивид;

4) право и мораль в целом совпадают по объекту воздействия. Это отдельные индивиды, социальные группы, коллективы и т. д.

Различия между правом и моралью:

1) если право - это система наведения порядка в обществе, обеспеченная государством принудительной силой, то мораль - это система представлений о



поведении людей, и соблюдение норм морали не может быть навязано кому-либо помимо его воли;

2) право и мораль не совпадают по сфере действия. Мораль охватывает все сферы человеческого поведения, а право - только те сферы, где есть необходимость и возможность регуляции общественных отношений;

3) они не совпадают по происхождению. Моральные нормы складываются в обществе на основе представлений людей о добре и зле, чести и совести, справедливости. Правовые нормы принимаются уполномоченными на их принятие государственными органами;

4) право и мораль различаются по форме выражения. Право получает выражение в официальных документах государственных органов, а нормы морали для своего установления не требуют закрепления их в официальных актах;

5) право и мораль не имеют общего содержания. Практика реальной может быть поведение человека с точки зрения морали может безнравственным и в то же время с юридической точки зрения вполне правомерным. С другой стороны, бывает, что с точки зрения морали человек заслуживает определенных благ, заработанных своим трудом, а в соответствии с нормами права его лишают этих благ, ценностей, имущества и т. п. Например, если мужчина и женщина прожили совместно до глубокой старости в незарегистрированном браке и один из них умирает то оставшийся в живых не имеет права наследования имущества и пород остается без крыши над головой.

### 3 Принципы права.

Принципы права представляют собой основные исходные положения, юридически закрепляющие объективные закономерности общественной жизни. Принципы права пронизывают все правовые нормы и являются стержнем правовой системы государства. К числу основных принципов права относятся следующие:

1) принцип демократизма, находящий свое выражение в правовых нормах, предоставляющих населению наиболее полный объем гражданских прав и политических свобод, дающий гражданам возможность широкого участия в управлении общественными делами и государством;

2) принцип гуманизма, отражающий заботу государства о нуждах и интересах граждан и устанавливающий обязанность государства принимать меры по защите жизни, здоровья, чести и достоинства своих граждан;

3) принцип социальной свободы, призванный обеспечивать социальную защищенность личности, находит свое выражение в предоставлении гражданам максимальной свободы в выборе рода деятельности, места жительства, свободы волеизъявления, вероисповедания и т. д. В Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой Верховным Советом Российской Федерации от 22 ноября 1991 года, этот принцип обязывает все государственные органы обеспечивать и охранять права и свободы человека как высшие социальные ценности;

4) принцип равенства всех перед законом, означающий, что никакие лица, социальные слои, группы населения не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону;

5) принцип законности, содержащий требования строгого и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права. Все органы управления государством должны строить свою деятельность на основе закона и во имя исполнения закона;

6) принцип единства юридических прав и обязанностей - суть этого принципа в том, что говорить о реальности чьего-либо права можно лишь при наличии соответствующей ему обязанности. Например, право граждан на судебную защиту только потому реально, что у судов есть обязанность осуществлять эту защиту;

7) принцип социальной справедливости, имеющий морально-правовое содержание. В реальной жизни данный принцип трудновыполним, так как все люди по своей природе разные и нельзя ко всем подходить с одной меркой. Следовательно, чтобы быть справедливым, право должно быть неравным, что противоречит принципу равенства всех перед законом. Однако при решении конкретных юридических дел этот принцип быть реализован (например, при назначении пенсий, пособий, пенсия жилья, определения меры наказания и т. д.);

8) принцип юридической ответственности только за виновные действия означающий, что применение юридических санкций допускается только к лицам, вина которых доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Все принципы права тесно связаны между собой и дополняют друг друга. Так, например, реализация принципа гуманизма невозможна без приведения в действие принципа демократизма, социальной справедливости и др.

Общие выводы. Государство и право друг без друга не могут существовать. Между ними имеется функциональная связь. Государство определяет право, использует его потенциал для достижения целей государственной политики, а право упорядочивает внутриорганизационные связи государства, обеспечивая рациональное устройство его структуры.

### **4.1.3 Лекция 3 Действие права в системе общественных отношений**

1 Нормы права, их структура, виды и способы изложения.

2 Нормативно-правовые акты, их виды и требования, предъявляемые к ним

3 Действие нормативно-правовых актов во времени и пространстве.

4 Сфера правового регулирования.

1 Нормы права, их структура, виды и способы изложения.

Говорить о праве как способе регуляции общественных отношений можно лишь тогда, когда право оказывает реальное воздействие на определенные области этих отношений. Право только тогда право, когда оно действует и когда его действие приносит результат. По аналогии с тем, как движение есть способ существования материи, способом существования права является его результативное действие в системе общественных отношений. Однако наличие

способа существования не есть еще само существование. В отличие от материи право не является объективной реальностью. Реальность права субъективна, ибо оно не может существовать вне человеческого сознания.

Но для того, чтобы право было воспринято сознанием, оно должно быть материально оформленным. По аналогии с тем, как формой существования материи являются пространство и время, так и формой существования (выражения) права являются письменно оформленные официальные документы, исходящие от государственных органов и содержащие нормы права. Таким образом, форма права - выраженная вовне и закрепленная в законах воля государства (которое в идеале должно быть выразителем воли народа).

Норма права - государственно-властное предписание, общеобязательное правило, направленное на регулирование общественных отношений. Норма - это "первокирпичик" права, атомарная его частица. Процесс формирования правовой нормы состоит из трех стадий:

1) возникновение правовой идеи. Например, еще в первобытном обществе созрела идея о неприкосновенности личности. Механизм и предпосылки зарождения правовых идей изучает теория права;

2) формулирование правовой нормы. На этой стадии идет процесс синтеза существующих в общественном сознании правовых идей и поиск средств их формализации, изучение порядка и принципов разработки правовых норм, определение процедуры их принятия и т. д. Образно говоря, это стадия "производства" правовых норм;

3) введение в действие правовой нормы означает ее активное применение в реальных общественных отношениях с целью их регулирования.

Структура нормы права - это ее составные части, конструкция которых может быть представлена в виде следующей схемы: "Если..., то..., иначе...". Непосредственно в такой формулировке нормы права могут и не встречаться, но данная внутренняя логическая схема. Составные части нормы права определены следующими терминами: гипотеза, диспозиция, санкция.

Гипотеза - часть правовой нормы, содержащая указания на обстоятельства при которых следует руководствоваться данной нормой.

Диспозиция - часть правовой нормы, указывающая, каким может или должно быть поведение субъекта права при наличии условий, указанных в гипотезе.

Санкция - часть правовой нормы, в которой указываются меры государственного воздействия, применяемые в случае невыполнения предписаний, содержащихся в диспозиции.

Таким образом, в классическом праве правовая норма может выглядеть примерно так: если одно лицо по договору займа получило от другого лица денежную сумму, то должник обязан вернуть причитающуюся с него сумму в назначенный срок, иначе дело будет рассматриваться в судебном порядке.

Однако не всегда в структуре правовой нормы можно выделить диспозицию или гипотезу. Иногда диспозиция совпадает с гипотезой, но она обязательно содержится в норме. Смысл и содержание диспозиции в таком случае выводится из контекста нормы, например, ст. 158 Кодекса об административ-

ных правонарушениях: "Мелкое хулиганство... влечет наложение штрафа или исправительные работы". Гипотеза: если кто-то нарушает общественный порядок.

Обозначенные части правовой нормы могут быть простыми, сложными и альтернативными.

Части правовой нормы считаются простыми, если они указывают только на одно условие действия нормы, содержат только одно предписание, как действовать в этих условиях, и предполагают применение только одного вида наказания за невыполнение предписаний.

Части правовой нормы считаются сложными, если они указывают на два и более условия, при которых норма применяется, а также содержат несколько вариантов поведения в указанных условиях и предусматривают наступление двух и более видов наказания одновременно (например, лишение свободы и конфискация имущества).

Части правовой нормы считаются альтернативными, если они дают возможность выбора условий, при которых норма может применяться, а также содержат несколько вариантов поведения на усмотрение лица и предусматривают несколько видов наказания, только одно из которых может быть применено.

Виды норм права определяются по характеру содержащихся в нормах правил поведения. По этому признаку выделяют три вида норм права:

1) диспозитивные (управомочивающие). Предоставляют участникам отношений определенный объем прав, которыми они при желании могут пользоваться. Например, граждане имеют право на судебную защиту, но законодатель предоставляет им право самим решать возникающие между ними спорные вопросы без обращения в суд;

2) императивные (обязывающие). Устанавливают для участников общественных отношений неперемное требование придерживаться определенного поведения. Ключевыми словами таких норм являются: "должен", "обязан". Например, ст. 57 Конституции РФ: "Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы";

3) запрещающие, т. е. устанавливающие обязанность лица воздержаться от определенных действий или бездействий.

Способы изложения правовых норм:

1) прямой способ изложения. Суть его в том, что в содержании самой нормы дается подробная характеристика правил поведения, указывается на все обстоятельства, при которых можно совершать те или иные действия, а также дается полный перечень мер воздействия за неисполнение этой нормы. Например, ст. 129 Уголовного кодекса РФ "Клевета";

2) отсылочный способ изложения состоит в том, что содержание статьи полностью не раскрывается, а дается ссылка на другие статьи, конкретизирующие ее требования. Например, ст. 258 ГК РФ: "При прекращении крестьянского (фермерского) хозяйства в связи с выходом из него всех его членов... общее имущество подлежит разделу по правилам, предусмотренным ст. 252 и 254 настоящего Кодекса";

3) бланкетный способ изложения. При этом статья представляет собой как бы незаполненный бланк, который "заполняется" при обращении к другим нормативным актам. Статья не отсылает к конкретным нормам и не указывает нормативного акта. Например, ст. 22 Трудового Кодекса РФ: "Работодатель имеет право: ... осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами".

2 Нормативно-правовые акты, их виды и требования, предъявляемые к ним

Содержание норм права выражается в статьях. Совокупность статей, сгруппированных по определенным принципам, представляет отдельный нормативно-правовой акт. Термин "акт" в юриспруденции понимается в двух смыслах: 1) как правотворческое действие органов государственной власти; 2) как официальный документ, закрепляющий (устанавливающий) результаты тех или иных действий либо предписывающий, обязывающий или запрещающий совершать те или иные действия. Термин "нормативный" означает, что данный официальный документ (акт) содержит нормы права. Термин "правовой" является синонимом термина "юридический". Поэтому иногда правовой акт называют нормативным юридическим актом.

Нормативно-правовой акт - содержащий юридические нормы официальный документ, который создается в результате правотворческой деятельности государства или всенародного волеизъявления (референдума). Нормативно-правовой акт является основной формой права. Кроме нормативно-правовых актов, формами права являются санкционированный обычай, судебный прецедент, нормативный договор.

Санкционированному обычаю государство придает обязательное значение, и соблюдение его гарантирует своей принудительной силой. В настоящее время такая форма права почти не используется.

Судебный прецедент - придание конкретному решению суда обязательного значения. На это решение суда можно сослаться как на статью закона при решении аналогичных дел. Само слово "прецедент" переводится как "факт, имевший пример в прошлом". Такая форма права широко распространена в Великобритании. В Российской Федерации судебный прецедент не является формой права.

Нормативный договор - это либо международный договор, либо договоры о разграничении предметов ведения между субъектами федерации. Данная форма права больше относится к выполнению внешних функций государства и к организации формы государственного устройства.

Некоторые теоретики права, характеризуя нормы права, называют их источниками права. Они считают, что государство первично по отношению к праву, а нормативно-правовой акт - результат правотворческой деятельности государства, которое порождает право. Это точка зрения представителей нормативистской теории права. Но если исходить из точки зрения, согласно которой процессы возникновения права и государства происходили одновременно, то можно утверждать, что подлинными источниками права являются не нормы

права, а правовые идеи, зарождавшиеся в недрах общественной жизни людей. К источникам права можно отнести традиции, обряды, обычаи, регулировавшие отношения в обществе на ранних этапах развития человечества. Все это дает основание говорить о нормативно-правовых актах как о формах права (т. е. как о чем-то вторичном, производном от чего-то), а не как об источниках права (т. е. как о чем-то первичном, исходном). Хотя в силу сложившейся традиции большинство теоретиков права не делают различий между формами права и источниками права, считая, что это две ипостаси одного и того же.

Нормативно-правовые акты следует отличать от индивидуально-правовых актов и актов применения норм права.

Индивидуально-правовые акты имеют три характерных признака:

- 1) в них не содержатся правила поведения (т. е. нормы);
- 2) они являются актами одноразового и кратковременного действия;
- 3) носят строго адресный, персонифицированный характер, т. е. обращены к конкретным лицам.

Назначение индивидуально-правовых актов:

а) определять порядок проведения одноразовых мероприятий (например, постановление главы местной администрации о проведении праздника в честь Дня города);

б) регистрировать юридические факты (например, все документы, имеющие отношение к сфере нотариальных действий);

в) представлять разрешение возникающих споров (например, решения и постановления судебных органов, за исключением постановлений Верховного Суда РФ, которые могут иметь нормативный характер).

Иногда в юридической литературе для краткости индивидуально-правовой акт называют правовым, а нормативно-правовой акт называют нормативным.

Акт применения норм права - официальный правовой документ, содержащий индивидуальное государственно-властное предписание компетентного органа, которое формулируется на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств или персонально определенных лиц (например, акты парламента, главы государства, органов исполнительной власти, судебные решения, акты прокурорского надзора и др.).

Акты применения норм права отличаются от нормативно-правовых актов:

Во-первых, акты применения норм права имеют исключительно повелительный характер. Нормы, содержащиеся в них, отличаются категоричностью. Это либо императивные, либо запретительные нормы права. Они не дают права выбора лицу, в отношении которого применяются. Например, вступившее в силу решение суда по конкретному делу обязательно для исполнения всеми сторонами.

Во-вторых, исполнение требований, содержащихся в актах применения норм права, в необходимых случаях обеспечивается принудительно.

В-третьих, акты применения норм права издаются только в установленной форме, а именно: 1) они должны иметь полное и точное название с указа-

нием органа, выдавшего этот акт, и с указанием конкретного адресата, к которому в данном акте предъявляются требования; 2) в содержании акта применения норм права должны быть изложены фактические обстоятельства дела и указаны все статьи законов, на основании которых принималось решение по этому делу. К подобным актам относятся решения и постановления судебных органов. Однако постановления Пленума Верховного Суда РФ и заключения Конституционного Суда РФ в пределах их ведения могут иметь нормативно-правовой характер.

Акты применения норм права отличаются от индивидуально-правовых актов, хотя общих черт между ними больше, чем различий:

- во-первых, они являются официальными письменными правовыми документами;

- во-вторых, актами одноразового применения;

- в-третьих, они не имеют общеобязательного характера, так как сфера их действия распространяется лишь на ограниченный круг лиц или даже на одно лицо.

Различие в том, что акт применения норм права содержит нормы права, что сближает его с нормативно-правовым актом.

Виды нормативно-правовых актов.

Закон - нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке с целью регулирования наиболее важных с точки зрения государственного и общественного интереса отношений.

Правом принятия законов в Российской Федерации обладают:

1) Федеральное Собрание РФ (законы принимаются Государственной Думой и одобряются Советом Федерации);

2) законодательные органы субъектов Российской Федерации;

3) граждане, имеющие право избирать и участвовать в референдуме (п. 2 ст. 32 и ст. 60 Конституции РФ).

Виды законов:

1) основные - Конституция РФ и Конституции субъектов Российской Федерации;

2) федеральные конституционные законы - законы, регулирующие более важные в стратегическом плане общественные отношения, которые определяют форму государства и всю его политическую систему. К таким относятся: законы об условиях и порядке введения чрезвычайного положения; законы о порядке принятия в состав РФ нового субъекта, а также об изменении конституционно-правового статуса субъекта Федерации законы о порядке деятельности Правительства РФ; законы о судебной системе РФ; и др. Федеральный конституционный закон считается принятым, если за него проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы и если он одобрен не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации. Федеральный конституционный закон, принятый Федеральным Собранием РФ, не может быть отклонен Президентом. Конституция РФ обязывает Президента в течение четырнадцати дней подписать его в той редакции, в какой закон был принят Федеральным Собранием (ст. 108 Конституции РФ);

3) федеральные законы призваны регулировать основные сферы деятельности общества и государства. Например, закон о федеральном бюджете; законы, регулирующие финансовую, налоговую и таможенную политику государства; законы, касающиеся экономической, политической, культурной жизни общества; и др. Федеральный закон действует на всей территории страны. Он не должен противоречить Конституции и федеральному конституционному закону. Федеральный закон считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа депутатов Государственной Думы (226 человек). После этого он должен быть одобрен простым большинством членов Совета Федерации. Затем Федеральный закон поступает на подпись Президенту РФ, который имеет право в случае несогласия отклонить его. В случае отклонения федерального закона Президентом Государственная Дума вновь рассматривает этот закон и либо вносит в него поправки согласно замечаниям президента, либо оставляет закон в старой редакции. Во втором случае вето президента может быть преодолено, если за закон проголосовало не менее 2/3 депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации. После этого Президент обязан подписать Федеральный закон в течение семи дней (ст. 107 Конституции РФ);

4) законы субъектов Российской Федерации регулируют социальную, экономическую, культурную, научную и другие сферы общественной жизни в рамках отдельных регионов государства. Эти законы принимаются представительными законодательными органами субъектов Федерации только на их территории. Поэтому в отличие от федерационных, законы субъектов Федерации обладают относительно новейшей силой. Соотношение федеральных законов и законодательств субъектов Федерации определено в п. 5 ст. 76 Конституции РФ.

Законы принимаются в порядке законодательной инициативы.

Право законодательной инициативы - это право выдвигать предложение о необходимости принятия закона и вносить в законодательный орган проект закона.

В Российской Федерации правом законодательной инициативы обладают:

- 1) депутаты Государственной Думы;
- 2) Совет Федерации и члены Совета Федерации;
- 3) Президент;
- 4) Правительство;
- 5) законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации;
- 6) высшие судебные органы (Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд) по вопросам их ведения.

Право законодательной инициативы порождает обязанность законодательного органа обсудить вопрос о принятии к рассмотрению выдвинутых предложений или законопроектов.

Законы - первичные нормативно-правовые документы, так как они содержат нормы, которых до их принятия не было. Вторичными нормативно-правовыми актами являются подзаконные акты.



Подзаконный акт - один из видов нормативно-правового акта, который создается для того, чтобы конкретизировать положение принятых законов с целью облегчения их применения с учетом специфики различных слоев населения, территориальных особенностей и индивидуальных интересов. Подзаконные акты характеризуются двумя признаками:

- 1) содержат в себе только те нормы, которые уже закреплены в законах. Новые нормы подзаконные акты вводить не могут;
- 2) обладают меньшей юридической силой, чем закон (если нормы, содержащиеся в подзаконном акте, противоречат нормам закона, то применяется закон).

По степени юридической силы подзаконные акты подразделяются на:

- 1) нормативные указы Президента, которые не могут отменять или изменять положение закона. Согласно Конституции РФ, лишь в условиях чрезвычайного или военного положения президентские нормативные акты могут приостанавливать и корректировать закон;

- 2) постановления Правительства. Они принимаются в контексте с Указами Президента и призваны регулировать более узкие вопросы государственного управления, социального строительства, образования, здравоохранения, культуры и т. д.;

- 3) ведомственные нормативные акты - нормативно-правовые акты общеобязательного характера, но сфера их действия ограничена рамками ведомственных отношений;

- 4) подзаконные акты органов местного самоуправления. К ним относятся нормативные акты региональных и муниципальных органов представительной законодательной власти (постановления, распоряжения и т. д.);

- 5) внутриорганизационные акты - такие нормативные акты, которые издаются руководителями различных предприятий, организаций для регулирования своих внутренних вопросов. Их действие распространяется на членов организаций (например, приказ руководителя только).

Требования, предъявляемые к нормативно-правовым актам:

- 1) законность. Понимается как единая целенаправленность правотворных органов государственной власти, которое должно осуществляться в актах действующего законодательства с целью принятия наиболее оптимальных решений отвечающих интересам общества правовых норм;

- 2) компетентность. Нормативно-правовой акт должен составляться компетентными специалистами, хорошо осведомленными в вопросах, которых призван регулировать разрабатываемый ими правовой акт;

- 3) четкость и непротиворечивость изложения. Это требование означает, что ни одно положение нормативно-правового акта не должно пониматься двусмысленно и должно быть доступно каждому, чтобы исключить разночтение статей закона. Это требование трудновыполнимо. Как правило, суть нормативно-правовых актов поясняют подзаконные акты (инструкции, разъяснения и т. д.);

- 4) своевременность принятия. Одно из требований, позволяющих нормативно-правовым актам более эффективно регулировать процессы общест-

венного развития (например, согласно этому требованию Закон РФ "О федеральном бюджете Российской Федерации" должен приниматься не позднее конца текущего года);

5) оперативность доведения содержания до исполнителей означает, что необходимо устанавливать максимально короткие сроки между датой принятия нормативного акта и датой его обнародования (опубликования).

### 3 Действие нормативно-правовых актов во времени и пространстве.

Все нормативно-правовые акты являются актами направленного действия, т. е. реализуются в рамках определенных временных параметров и на определенной территории (пространстве).

Действие нормативно-правовых актов во времени связано с моментом вступления нормативного акта в законную силу и с моментом утраты им юридической силы.

Время вступления нормативно-правового акта в законную силу:

1) с момента официального опубликования закона. Публикация принятого Государственной Думой и одобренного Советом Федерации закона должна осуществляться не позднее, чем через семь дней после подписания этого закона Президентом РФ;

2) с момента подписания закона, что специально оговаривается в законодательстве. Население в таком случае немедленно информируется через средство массовой информации. Такой закон должен быть опубликован не меньше чем через два дня после подписания. Хотя такой закон вступает в силу с момента подписания, но ссылаться на него можно только после его опубликования;

3) срок вступления закона в силу может быть указан в самом законе специальном акте о введении закона в действие;

4) нормативный акт может вступить в силу с момента получения его в организациях и учреждениях. Это относится к адресным нормативные актам, которые нигде не публикуются, а лишь направляются в соответствующие учреждения;

5) нормативные акты Президента и Правительства РФ вступают в силу через семь дней после их опубликования;

6) все ведомственные подзаконные акты (инструкции, рекомендации) вступают в силу через четырнадцать дней после их опубликования.

Нормативный акт утрачивает свою силу:

1) по истечении срока его действия (например, Закон "О федеральном бюджете Российской Федерации" каждый раз прекращает свое действие по окончании текущего года);

2) в результате его прямой отмены. Для этого принимается федеральный закон, содержащий статью о признании нормативного акта утратившим силу;

3) в результате его фактической отмены. Это означает, что специального закона, отменяющего правовой акт, не издавалось, но был принят новый нормативный акт, нормы которого входят в противоречие со старыми нормами. Главное, чтобы новые нормы не противоречили положениям Конституции.

Действие нормативно-правовых актов в пространстве определяется территорией государства, на которую распространяются их предписания. В территориальное пространство государства входят: 1) земная поверхность, 2) недра, 3) внутреннее водное пространство, 4) внешнее водное пространство (территориальное море - 12 морских миль), 5) воздушное пространство в пределах государственных границ.

Кроме понятия территориального пространства, существует понятие экстерриториального пространства, которое включает в себя пространство, находящееся за пределами границ государства, но имеющее статус государственной территории. К экстерриториальному пространству относятся: 1) посольства и представительства, 2) военные корабли (в открытом море и портах), 3) все другие корабли (только в открытом море), 4) салоны и кабины летательных аппаратов (на земле и в воздухе).

#### 4 Сфера правового регулирования.

Вполне очевидно, что право, выполняя свои функции, не охватывает всей совокупности общественных отношений. Это показывают сама практика реальной жизни и весь опыт исторического развития общества. Например, отношения дружбы, товарищества, религиозные отношения, отдельные внутрисемейные отношения остаются за пределами действия права. Какие общественные отношения подлежат регулированию нормами права? Каковы критерии выделения этих отношений? Кто должен устанавливать эти критерии? Это дискуссионные вопросы. По сложившейся юридической практике установление пределов правового регулирования осуществляется государством.

Сфера правового регулирования представляет собой область общественных отношений, на которые государство способно воздействовать, и в Р.Ф, для которых есть необходимость. Сфера правового регулирования является сферой возможного регулирования и сферу законодательного регулирования.

Сфера возможного регулирования представляет собой область общественных отношений, на которые государство способно воздействовать, но регуляции которых (с точки зрения государства) пока нет необходимости. Государство при этом не исключает возможности своего вмешательства а в эти отношения. Как определить круг общественных отношений, какое государство способно воздействовать? Государство способно воздействовать только на общественные отношения, имеющие нормативный характер и отличающиеся следующими признаками:

1) типичность - отношения, постоянно повторяющиеся (воспроизводящиеся) при определенных обстоятельствах;

2) массовость - отношения, в которых одновременно участвуют большие группы людей;

3) контролируемость - отношения, поддающиеся контролю со стороны государства;

4) формализованность - отношения, поддающиеся формализации, иначе говоря, такие, которые могут быть закреплены (зафиксированы) на письме в виде конкретных стандартных форм (формул, схем, статей и т. п.).

За пределами сферы возможного регулирования остаются общественные отношения, в которые государство при всем своем желании не может вмешаться (т. е. не способно регулировать).

Сфера законодательного регулирования представляет собой круг общественных отношений, которые государство может регулировать и которые в силу своей особой общественной значимости должны регулироваться или уже регулируются нормами права.

Таким образом, в сферу возможного регулирования входят общественные отношения, которые могут регулироваться, но не должны регулироваться и не регулируются, а в сферу законодательного регулирования входят общественные отношения, которые условно можно разделить на три группы:

- 1) могут регулироваться, должны регулироваться и уже регулируются;
- 2) могут регулироваться, должны регулироваться, но еще не регулируются;
- 3) могут регулироваться, но не должны регулироваться и тем не менее регулируются.

В идеале в сфере законодательного регулирования должна иметь место только первая из перечисленных групп, так как вторая группа общественных отношений свидетельствует о наличии "пробелов" в законодательстве, а третья группа общественных отношений указывает на неправовой демократический характер государства.

С точки зрения государственного и общественного интереса, обязательному регулированию подлежат:

- 1) отношения в сфере государственного устройства и управления;
- 2) имущественные отношения граждан, предприятий и организаций, эти отношения составляют основу экономики;
- 3) отношения по охране правопорядка, поскольку регуляция этих отношений важна с точки зрения обеспечения общественной безопасности и устранения угрозы развала государства.

Невозможно дать исчерпывающий перечень общественных отношений, подлежащих в обязательном порядке регуляции со стороны государства, так как общество в ходе своего развития порождает новые социальные связи. Право включать в этот перечень или исключать из него те или иные отношения принадлежит законодательным органам государства. Поэтому граница между сферой законодательного регулирования и сферой возможного регулирования достаточно гибкая и открытая. Столь же гибкая грань между сферой правового регулирования и всеми остальными общественными отношениями. Однако, если сфера законодательного регулирования включает в себя всю сферу возможного регулирования, это свидетельствует о тоталитарной форме государственного режима.

#### 4.1.4 Лекция 4 Содержание правовых отношений в обществе

1 Понятие правоотношения, его предпосылки и структура.

2 Система права Российской Федерации. Система законодательства и формы ее систематизации.

3 Правонарушения, их признаки, виды и принципы квалификации. Юридическая ответственность и ее виды.

1 Понятие правоотношения, его предпосылки и структура.

Принятие нормативных правовых актов, призванных регулировать или иные общественные отношения, еще не означает, что эти отношения подвержены реальному правовому воздействию. Нормы права создаются для их реализации.

Реализация норм права - это воплощение содержащихся в них предписаний в поведение людей. Путь к реализации правовой нормы лежит через сознание людей, где норма обретает свое истинное бытие. Лишь став частью мировоззрения человека, норма права может стать нормой его поведения. В идеале это есть не что иное, как процесс самореализации норм, означающий, что каждый, на кого направлена норма, сам без дополнительных мер осуществляет свои права и исполняет обязанности по совершению или не совершению действий, которые предписываются или запрещаются данной нормой. Процесс самореализации правовых норм называют непосредственной реализацией. Реализация права обеспечивается законностью.

Законность - строгое и точное исполнение законов всеми участниками общественных отношений. Результатом законности является правопорядок.

Правопорядок - состояние фактической упорядоченности общественных отношений, наступившее в результате практического осуществления требований права и режима законности.

Практика реальной жизни показывает, что далеко не все нормы права воплощаются в поведении людей путем непосредственной реализации. В ряде случаев возникает необходимость в особой процедуре, называемой применением норм права.

Применение норм права - это властная деятельность компетентных органов государства по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных обстоятельств или индивидуально-определенных лиц. Обычно органами правоприменительной деятельности являются суд, администрация города, правоохранительные органы и т. п.

Общественные отношения, на которые направлено воздействие правовых норм и в которые эти нормы реально воплощаются путем реализации и применения норм права, являются правовыми отношениями. Границы этой области общественных отношений совпадают с границами законодательного регулирования.

Правоотношение - регулируемая нормами права юридическая связь между, которыми обладают взаимными правами и обязанностями.

Таким образом, правоотношение является средством "перевода" объективного права (т. е. совокупности правовых норм) в субъективные права и обязанности участников, общественных отношений (т. е. в плоское их личностных установок).

Как известно, одной из функций права является регуляция мировоззренческих ориентации личности. Речь идет об особой форме восприятия действительности, которое формирует правосознание человека.

Правосознание - особая форма общественного и индивидуального сознания, представляющая собой совокупность идей, взглядов, чувств, традиций, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни. По отношению к общественному сознанию правосознание предстает в виде правовой идеологии, а по отношению к индивидуальному сознанию - в виде правовой психологии. С субъективной стороны категория правосознания характеризует психофизическое состояние личности, при котором реализация норм права становится внутренней потребностью человека. Норма права при этом сливается с его жизненными принципами, становится частью мировоззрения. Поэтому ее выполнение не стимулируется никакими внешними факторами (например, угрозой наказания, осуждения и другими санкциями).

Предпосылки правоотношений определяются потенциальными свойствами личности, которые могут актуализироваться при конкретных обстоятельствах. Такими свойствами являются правоспособность и дееспособность.

Правоспособность - способность лица быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей, закрепленных в нормах права. Под субъективным правом понимается, с одной стороны, принадлежность определенного объема прав конкретному лицу, с другой - возможность пользоваться предоставленным набором прав. Под юридической обязанностью понимается необходимость выполнения общепринятых норм и правил поведения. Правоспособность граждан в большинстве случаев возникает с момента рождения и прекращается только со смертью. Чтобы стать полноправным участником правоотношений, необходимо не только иметь права, но и быть способным их осуществлять. Поэтому другим потенциальным свойством, которым должна обладать личность, является дееспособность.

Дееспособность - способность лица самостоятельно, осознанно и целенаправленно осуществлять свои права и обязанности, а также способность предвидеть и оценивать последствия своих действий. По российскому законодательству дееспособность граждан возникает по достижению ими определенного возраста. В отличие от правоспособности, которую никто не может отнять, дееспособность может прекращаться при признании судом гражданина недееспособным, если он вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Более узким понятием по отношению к дееспособности является деликтоспособность.

Деликтоспособность - способность лица отвечать за совершенные ими а также нести ответственность за противоправные деяния в условиях действия, законов порядка. Общим понятием для правоспособности является понятие правосубъектности.

Правоспособность и дееспособность являются важными, но не единственными предпосылками возникновения правоотношений. Наряду с предпосылками правоотношений являются юридические факты.

Юридические факты - это факты реальной действительности, конкретные жизненные обстоятельства, с которыми действующее законодательство связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Юридические факты формулируются в гипотезах правовых норм. Юридические факты подразделяются на события и действия.

События - юридические факты, происходящие независимо от воли людей (например, наводнения, землетрясения, если они произошли в населенной людьми местности). Если эти же стихийные бедствия произошли в безлюдной местности, они не будут являться юридическими фактами.

События подразделяются на абсолютные (события совершенно не зависящие от воли людей), и относительные (события, толчком для которых явились неосторожные действия людей, после чего события принимали необратимый и неуправляемый характер, например, крупные аварии на АЭС).

Действия - юридические факты, которые совершаются осознанно и по воле человека. Действия подразделяются на правомерные и неправомерные.

К правомерным действиям относятся: юридические поступки; юридические акты.

Юридические поступки - правомерные действия, которые независимо от намерений лица влекут наступление юридических последствий (например, опубликование автором своего произведения влечет возникновение права авторства).

Юридические акты - правомерные действия, совершаемые с целью достижения определенных юридических последствий (т. е. возникновения, изменения или прекращения правоотношений).

Среди юридических актов выделяют административные акты и гражданско-правовые акты.

Административные акты - действия органов государственного управления и органов местного самоуправления.

Гражданско-правовые акты - правомерные действия граждан и организаций, направленные на заключение договоров, контрактов, соглашений в сфере имущественных и связанных с ними неимущественных отношений.

К неправомерным действиям относятся: причинение вреда, преступление, нарушение договорных обязательств, приобретение имущества на законных основаниях и т. п.

Часто возникновение, изменение или прекращение правоотношения обусловлено несколькими юридическими фактами. Такая совокупность юридических фактов называется юридическим составом.

Таким образом, только при наличии всех предпосылок, а имени норм права, правоспособности и дееспособности лиц, а также юридических фактов могут возникать и функционировать правоотношения.

Структура правоотношений состоит из трех элементов: субъекты правоотношений; объекты правоотношений; права и обязанности участников правоотношений.

Субъекты правоотношений - отдельные индивиды, обладающие право субъективностью (т. е. правоспособностью и дееспособностью), и организации, обладающие правоспособностью. Правоспособность организаций возникает с момента их регистрации в порядке, предусмотренном законом. Субъектом правоотношений может выступать и государство в лице его полномочных представителей.

Объекты правоотношений - определенная совокупность материальных и нематериальных благ, на которые направлено действие субъектов правоотношений.

Права и обязанности составляют содержание правоотношений. Одним из главных принципов права является единство прав и обязанностей. Права и обязанности принадлежат субъектам правоотношений, которых называют управомоченными и правообязанными субъектами. Объем и пределы прав и обязанностей субъектов правоотношений устанавливаются действующим законодательством.

2 Система права Российской Федерации. Система законодательства и формы ее систематизации.

Правовые нормы не могут создаваться только по субъективному усмотрению законодателей. Содержание правовых актов и необходимость их принятия обусловлены реально существующей системой общественных отношений. Являясь частью этой системы, правовое сознание отражает и воспроизводит на юридическом уровне ее структуру и специфику. Поэтому право также представляет собой определенную систему.

Система права - структурно упорядоченное единство действующих в государстве правовых норм, группирующихся во взаимодействующие между собой подразделения (отрасли)

Отрасль права - относительно самостоятельная совокупность правовых норм в структуре единой системы права, регулирующая качественно однородный вид общественных отношений. Одним из критериев деления системы права на отрасли права является отличие общественных отношений друг от друга по содержанию, конкретным целям и задачам. В свою очередь отрасли права различаются по предмету правового регулирования.

Предмет правового регулирования - качественно однородный вид общественных отношений, на который воздействуют нормы определенной отрасли права. Предмет регулирования является главным объективным основанием для распределения правовых норм по отраслям права. Например, нормы права, предметом регулирования которых являются отношения работником и работодателем, составляют одну отрасль права, нормы, предметом регулирования которых являются общественное право в сфере имущественных отношений, составляют другие права; и т. д.



Система права Российской Федерации четко структурирована и имеет свою иерархию.

Ведущей отраслью права является конституционное право. Эта отрасль, а устанавливает и закрепляет основы государственного устройства, права человека, порядок формирования органов государственной власти их деятельности. Ведущий характер конституционного права состоит в том, что основным его источником является Конституция государства, содержащая базовые нормы для всех остальных отраслей права, где эти нормы находят свое конкретное воплощение и развитие. Именно поэтому конституционное право представляет собой ядро системы права.

Далее система права подразделяется на три основных отрасли, которые составляют первый уровень системы права:

1) административное право, которое регулирует отношения в сфере государственного управления, как между государственными органами, так и между государством и гражданами;

2) гражданское право, которое регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения;

3) уголовное право, которое регулирует отношения охраны общественной безопасности и общественного порядка, защиты жизни и здоровья граждан и нормы которого определяют характер преступлений и устанавливают размеры наказаний.

Каждая из этих отраслей права имеет еще два уровня (второй и третий), на которых располагаются вполне самостоятельные, но все же производные от основных отрасли права.

Гражданское право - самое большое по охвату регулирования общественных отношений - содержит определяющие начала для следующих отраслей права:

1) трудовое право. Регулирует отношения, возникающие в процессе трудовой деятельности людей. Трудовое право могло бы считаться частью гражданского права, если бы нормы трудового права не устанавливали жесткие требования соблюдения трудовой дисциплины и строгую административную зависимость работника от работодателя;

2) хозяйственное право. Регулирует общественные отношения в сфере явственного и имущественного оборота. Хозяйственное право существенно дополняет и конкретизирует гражданское право;

3) жилищное право. Регулирует общественные отношения, возникающие в жилищной сфере. Жилые строения относятся к категории недвижимости имущества, приобретение или отчуждение которого также регулируется нормами гражданского права;

4) земельное право. Регулирует отношения, связанные с использованием и охраной земли;

5) семейное право. Регулирует имущественные и некоторые неимущественные отношения между супругами, родителями и детьми, а также другими членами семьи;

б) таможенное право. Регулирует отношения, складывающиеся в ходе перемещения товаров, граждан, транспортных средств через таможенную границу государства.

Определяющая роль гражданского права по отношению к указанным отраслям права состоит в том, что в случае пробелов в законодательстве какой-либо из этих отраслей применяются нормы гражданского права.

Близкими к административному праву можно считать финансовое право, банковское право, налоговое право и др. В основном объектами этих отраслей права являются деньги. Но в отличие от гражданского права, в котором государство не вмешивается в действия лиц по перераспределению имущества, в перечисленных отраслях права применяются административные методы регулирования. Например, согласно нормам финансового права, государство определяет размер бюджета и распределяет его.

Второй уровень уголовного права представлен уголовно-исполнительным правом, нормы которого регулируют отношения, связанные с осуществлением правосудия по уголовным делам, определяют порядок отбывания осужденными уголовного наказания.

Третий уровень указанных основных отраслей права представлен следующими отраслями процессуального права: 1) гражданское и арбитражное процессуальное право, 2) административно-процессуальное право; 3) уголовно-процессуальное право. Отрасли процессуального права регулируют порядок судопроизводства по гражданским, административным и уголовным делам.

Существует традиция разделять отрасли системы права на частное право и публичное право. К частному праву относят отрасли права, которые призваны обеспечивать интересы отдельных граждан или организаций: гражданское право, трудовое право, жилищное право, семейное и другие отрасли права. К публичному праву обычно относят конституционное право. Подобное разделение отраслей права носит условный характер.

Отдельно от всех отраслей права стоит международное право, которое также подразделяется на частное и публичное. Нормы международного права регулируют взаимоотношения между государствами, а также между гражданами разных государств.

Представленный вариант системы права не единственный. В других вариантах дается иное представление о связях между отраслями права. Но это не отражается на содержании отраслей права, которые выделяются по трем основным признакам:

- а) по предмету - что регулируется;
- б) по методу - как регулируется;
- в) по наличию специальных нормативных актов - чем регулируется.

По самым скромным подсчетам в системе российского права более двадцати отраслей права.

Понятие "система законодательства" близко к понятию "система права". Иногда эти понятия отождествляют. В то же время система права законодательства не совпадают по содержанию. Система права – более широкое понятие, чем система законодательства. Например, если уголовное законодательство

- это совокупность всех нормативно – правовых актов, регулирующих общественные отношения, входящие в компетенцию уголовного права, то собственно уголовное право, отрасль системы права охватывает как уголовное законодательство, так и уголовно-правовые отношения. Кроме того, уголовное право - это еще и отрасль научного знания, т. е. теоретическая и учебная дисциплина. Если система права состоит из отраслей права, то система законодательства представляет собой упорядоченную совокупность источников отраслей права.

Источники отраслей права - официальные государственные документы, в которых закрепляются юридические нормы, призванные регулировать общественные отношения в отдельной отрасли права. В целях упорядочивания и совершенствования правовых норм государство проводит их систематизацию, что и позволяет говорить о системе законодательства.

Формы систематизации законодательства:

кодификация - деятельность правотворческих органов государства по упорядочиванию, корректировке и переработке действующего законодательства в конкретной области общественных отношений с целью создания нового единого и логически непротиворечивого сводного нормативного акта. Обычно выделяют три вида кодифицированных актов: 1) основы законодательства; 2) кодексы; 3) уставы (положения). Наиболее распространенный вид - кодексы (например, Гражданский кодекс, Семейный кодекс, Уголовный кодекс и т. п.). Кодифицированные акты рассчитаны на длительное регулирование общественных отношений. Их принятие представляет собой шаг вперед в развитии законодательства;

инкорпорация в отличие от кодификации представляет собой объединение действующих нормативных актов в сборники путем их репродуцирования, т. е. без их переработки. Инкорпорация бывает:

а) хронологической, когда нормативные акты в сборниках расположены в зависимости от времени их принятия (например, "Собрание актов Президента и Правительства");

б) систематической, когда принятые, например, за истекший месяц нормативные акты группируются в сборниках по предметному признаку, т. е. отраслям права.

Инкорпорация может быть официальной и неофициальной. Неофициальная корпорация внешняя обработка законодательства в целях создания справочников, сборников для отдельных категорий специалистов, служащих предприятия, в учреждении, организации. На эти сборники нельзя надеяться в процессе правотворчества и применения права.

Иногда выделяют еще одну форму систематизации законодательства – консолидацию. Это объединение нескольких нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же области общественных отношений единый сводный нормативно-правовой акт без изменения содержания. По форме консолидация близка к систематической инкорпорации как ничего нового в регулирование общественных отношений не вносят но по сути консолидация близка к кодификации, так как консолидация ванный акт является сводным нормативным ак-

том. Обычно консолидация законодательства используется там, где нет необходимости или возможности кодификации.

Каждая отрасль права имеет свою систему законодательства, т. е. систему источников права. Система законодательства также подразделяется на отрасли законодательства. Обычно выделяют три отрасли законодательства:

1) отраслевое законодательство. Содержит нормы только одной отрасли права. Например, трудовое законодательство содержит нормы только трудового права;

2) внутриотраслевое законодательство. Содержит нормы лишь определенной части отрасли права. Например, в составе гражданского права можно выделить авторское законодательство, законодательство о предпринимательстве и другие, которые являются внутриотраслевым законодательством, так как регулируют отдельные области гражданско-правовых отношений;

3) комплексное законодательство (встречается редко). Содержит нормы, относящиеся к ряду отраслей, но входящие в отдельную самостоятельную отрасль права. Например, военное законодательство содержит частично нормы административного права и нормы ряда других отраслей права.

Таким образом, отрасль законодательства по форме может совпадать с отраслью права, но по содержанию отрасль законодательства уже, чем отрасль права.

### 3 Правонарушения, их признаки, виды и принципы квалификации. Юридическая ответственность и ее виды.

Как было отмечено, непосредственным итогом правового регулирования и конечным результатом действия права является правопорядок. Правопорядок основан на строгом и полном соблюдении законов всеми гражданами, т. е. на их правомерном поведении. Антиподом правомерного поведения является правонарушение.

Правонарушение представляет собой противоправное деяние (действие или бездействие), которое представляет определенную опасность для общества.

Признаки правонарушения. Первым признаком правонарушения является общественная опасность. Она выражается не только в причинении вреда другому или другим лицам, но и в самой возможности причинение вреда.

Вторым признаком правонарушения является противоправность. Противоправным считается действие, запрещенное законом, или бездействие если лицо должно было совершить определенные действия, предусмотренные законом, но не совершило.

Третьим признаком правонарушения является виновность. Это значит, что правонарушением признается деяние, совершенное по вине конкретного лица, которое осознает, что совершает неправомерное действие, и руководит своими поступками. (Понятие и формы вины последствием и в лекции по уголовному праву.) Данный признак понятие правонарушения применимо только к действующим лицам.

Четвертым признаком правонарушения является наказуемость. Это и правонарушение влечет за собой применение мер государственности, значит, действия к лицам, совершившим правонарушение.

Таким образом, правонарушение - общественно опасное виновное действие бездействие, которое противоречит нормам права, причиняет лицам и влечет за собой юридическую ответственность.

Виды правонарушений. По степени общественной опасности правонарушения подразделяются на два вида: проступки и преступления.

Проступки характеризуются меньшей степенью общественной опасности. К ним относятся административные и дисциплинарные проступки.

Административные проступки - правонарушения, посягающие на установленный законом порядок в сфере исполнительно-распорядительной деятельности, а также посягающие на общественный порядок и спокойствие граждан.

Дисциплинарные проступки - правонарушения, совершаемые в сфере служебных отношений. Как правило, это деяния, посягающие на установленный распорядок деятельности определенных групп людей: рабочих, учащихся, военнослужащих и т. д.

Гражданские правонарушения - правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и связанных с ними неимущественных отношений, выражающиеся в причинении вреда, невыполнении обязательств по договору, нарушении авторских прав и т. д.

Преступления - правонарушения, отличающиеся большой степенью общественной опасности, влекущие за собой применение мер уголовного наказания. Поэтому понятие преступления относится к компетенции уголовного права.

Особую группу правонарушений составляют процессуальные правонарушения. Они связаны с нарушением гражданами или государственными органами интересов правосудия или процессуальных прав одной из сторон которой правонарушитель состоит в правоотношении

Можно выделить также международные правонарушения. Это противоречащие нормам международного права деяния субъектов между налогового права приносящие ущерб или нарушающие права другого аналогичного субъекта. Международные правонарушения подразделяются на международные деликты (например, нарушение международных торговых обязательств) и международные преступления (международный терроризм. Геноцид, военная агрессия и т.д.)

Квалификация правонарушений представляет собой процедуру, в рамках которой необходимо ответить на четыре вопроса:

1) на какую область общественных отношений направлено правонарушение?

2) имеется ли причинная связь между противоправным деянием и наступившими вредными последствиями?

3) является ли лицо, совершившее правонарушение, дееспособным (дееспособным)?

4) является ли лицо, совершившее правонарушение, виновным, и если да, то какова степень и форма его вины?

Ответив на эти вопросы, можно определить основные параметры правонарушения, которые называются юридическим составом правонарушений. Элементами состава правонарушений являются: объект правонарушения; объективная сторона; субъект правонарушения; субъективная сторона.

Таким образом, квалификация правонарушений есть не что иное, как определение элементов их юридического состава. (Наибольшую значимость определение элементов состава правонарушения имеет при квалификации преступлений, поэтому подробный анализ указанных элементов предлагается в лекции по уголовному праву.)

Юридическая ответственность. Совершение тем или иным лицом противоправного виновного деяния, содержащего признаки правонарушения, является основанием привлечения к юридической ответственности. Юридическая ответственность является средством, которое блокирует или предотвращает противоправное поведение и стимулирует общественно полезные действия людей в сфере правового регулирования. В широком смысле юридическая ответственность понимается как отношение лица к обществу, государству и другим лицам с позиции осознанного выполнения своих обязанностей перед ними. В более узком, специальном смысле, юридическая ответственность понимается как реакция государства на совершенное правонарушение. Реализация юридической ответственности на практике означает применение к правонарушителю мер государственного воздействия, содержащихся в санкциях правовых норм.

Признаки юридической ответственности:

1) содержание юридической ответственности составляет государственное принуждение, в котором государство в лице его компетентных органов выступает как уполномоченная сторона, а правонарушитель - как обязанная;

2) юридическая ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть. Лишение правонарушителя определенных благ является объективным свойством ответственности. Другими словами, юридическая ответственность представляет для правонарушителя юридическую обязанность, которой для него до правонарушения не существовало (например, обязанность уплатить штраф, неустойку, возместить причиненный ущерб и т. д.);

3) юридическая ответственность наступает только за совершившееся правонарушение. Это значит, что не подлежит юридической ответственности лицо, заявившее о намерении совершить правонарушение, но не совершившее его. Аналогичным образом юридическая ответственность не применяется за неоконченное правонарушение, если оно не повлекло за собой причинение вреда. В юридической науке идут споры, какое правонарушение считать совершившимся. В необходимых случаях этот факт может устанавливаться в судебном порядке;

4) применение мер юридической ответственности возможно лишь при соблюдении норм процессуального права (гражданско-процессуального права

уголовно-процессуального права, процессуальных норм, содержащихся в законодательстве об административных правонарушениях).

Юридическая ответственность является лишь одним из видов государственного принуждения. Наряду с юридической ответственностью к мерам государственного принуждения относятся:

- принудительно - обеспечительные меры обыск, выемка, наложение ареста на имущество;

- меры защиты (принудительное взыскание алиментов, признание гражданско-правовой сделки недействительной, обязанность выполнения решений суда о восстановлении на работе незаконно уволенного работника и др.).

Виды юридической ответственности соответствуют названиям отраслей права, за нарушение норм которых предусмотрены соответствующие санкции. Обычно выделяют следующие виды юридической ответственности:

1) административная ответственность выражается в применении к правонарушителям мер административного воздействия (от предупреждения до административного ареста);

2) дисциплинарная ответственность наступает вследствие нарушения дисциплины (трудовой, воинской, учебной и т. п.). Основными дисциплинарными мерами являются замечание, выговор, увольнение с работы, исключение студента из вуза за систематическую неуспеваемость или за утрату связи с вузом, назначение вне очереди наряда по службе и др;

3) материальная ответственность заключается в возмещении имущественного вреда, причиненного в результате неправомерных действий лица во время исполнения им своих служебных обязанностей. Как материальная, так и дисциплинарная ответственность применяется в основном в трудовом праве;

4) гражданско-правовая ответственность наступает при нарушении имущественных и некоторых личных неимущественных прав граждан и организаций. Данный вид ответственности реализуется в установленных законом или договором мерах воздействия, влекущих для правонарушителя невыгодные последствия имущественного характера (например, возмещение убытков, уплаты неустойки, возмещение вреда и др.). Цель гражданско-правовой ответственности - восстановление нарушенных имущественных прав;

5) уголовная ответственность применяется к лицам, совершившим преступление.

Дисциплинарная и материальная ответственность в основном применяется во внесудебном порядке. Административная ответственность может применяться и по решению суда. Гражданско-правовая и уголовная ответственность применяется только в судебном порядке.

Более подробно виды юридической ответственности рассмотрены в соответствующих лекциях по конкретным отраслям права.

Контрольные вопросы

1 Понятие и типы государства.

2 Признаки и функции государства.

3 Формы правления.

- 4 Формы государственного устройства.
- 5 Политические режимы.
- 6 Определение понятия права.
- 7 Взаимосвязь права и государства.
- 8 Понятие источников права.
- 9 Законы и их виды.
- 10 Подзаконные акты.
- 11 Структура правовой нормы.
- 12 Действие норм права во времени, пространстве и по кругу лиц.
- 13 Правомерное поведение и правонарушения.
- 14 Юридическая ответственность.

#### 4.1.5 Литература, рекомендуемая для изучения темы

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Гражданский кодекс РФ. Полный текст (части первая, вторая и третья). — М.: [б.и.] 2002. — 425 с.
- 3 Уголовный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2001. — 188 с.
- 4 Трудовой Кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2002. — 169 с.
- 5 Кодекс РФ об административных правонарушениях. — М.: [б.и.] 2002. — 468 с.
- 6 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации: федер. закон: [принят Гос. Думой] - М.: Изд-во Юрист, 2002. - 425 с.
- 7 **Комаров С.А.** Общая теория государства и права: учебник / С.А. Комаров. - М.: Юрайт, 2001. - 210 с.
- 8 **Лазарев В.В.** Теория государства и права: учебник / В.В. Лазарев, С.В. Липень. - М.: изд-во СПАРК, 1998. - 345 с.
- 9 **Малько А.В.** Теория государства и права в вопросах и ответах: учеб. пособ./ А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юристъ, 1997. - 110 с.
- 10 Основы государства и права: учеб. пособ. / под ред. О.Е. Кутафина. - М.: Юрист, 1997. - 400 с.
- 11 Основы права: учебник / под ред. Д.П. Котова. - М.: [б.и.] 1998. - 250 с.
- 12 **Сырых В.М.** Теория государства и права / В.М. Сырых. – М.: [б.и.] 1998. - 450 с.
- 13 Теория государства и права: учебник / под ред. В.М. Корельского. - М.: [б.и.] 1997. - 200 с.



## 4.2 Тема 2 Основы конституционного права Российской Федерации

### 4.2.1 Лекция 5 Определяющие понятия конституционного права

1 Понятие конституционного права, его предмет, метод, субъекты источники. Особенности норм конституционного права и конституционно-правовых отношений.

2 Сущность конституции. История развития отечественного конституционализма и основные этапы конституционной реформы в Российской Федерации.

3 Характеристика и содержание Конституции Российской Федерации.

1 Понятие конституционного права, его предмет, метод, субъекты источники. Особенности норм конституционного права и конституционно-правовых отношений.

Конституционное право - это отрасль права, которая устанавливает и закрепляет основы государственного устройства, обеспечивает соблюдение прав человека, регулирует порядок формирования органов государственной власти и принципы их деятельности. Конституционное право является ведущей отраслью по отношению ко всем остальным отраслям права, потому что, во-первых, общественные отношения, которые регулируются нормами конституционного права, выражают наиболее важные стороны деятельности государства; во-вторых, конституционное право, ведущее по своему источнику - конституции; в-третьих, нормы конституционного права определяют основные принципы правового регулирования в целом, так как в конституции содержатся базовые нормы всех отраслей системы права. Эти нормы находят свое развитие и конкретизацию в специальных отраслях права. Именно поэтому считают, что конституционное право составляет ядро системы права.

Предметом конституционного права является система общественных отношений, которые выступают в качестве господствующих отношений в обществе, характеризуют саму природу общества и государства, его политическую, экономическую системы, положение личности в обществе. Таким образом, предметом конституционного права являются:

- 1) отношения, характеризующие основы конституционного строя;
- 2) взаимоотношения личности с обществом и государством (основы правового положения личности, т.е. права свободы граждан);
- 3) установление основ федеративного устройства и национально - государственных отношений;
- 4) вопросы организации государственной власти и органов местного самоуправления.

Метод конституционного права. Одним из способов конституционного регулирования общественных отношений является метод обвязывания. Именно в такой форме провозглашается ряд норм конституционного права (например, ст. 58 Конституции РФ: "Каждый обязан снять природу и окружающую среду, бережно относиться к природе, как к богатствам"). В конституционном праве

известен также метод дозволения применяемый в основном к регулированию статуса граждан или для определения полномочий государственных органов, например (ст. 34 Конституции РФ: "Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещены законом экономической деятельности"). В конституционном праве применяется и метод запрещения (например, ст. 50 Конституции РФ: "Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление").

Обзывание и запрещение как методы конституционно-правового регулирования осуществляются на основе субординации, т. е. юридического воздействия на основе властно-императивных начал. Метод дозволения осуществляется на основе координации. Этот метод регулирования заключается в том, что субъектам конституционных правоотношений предоставляются права на собственные активные действия в пределах закона.

Субъекты конституционного права:

- 1) граждане;
- 2) предприятия, учреждения, организации (государственные и негосударственные);
- 3) государственные органы;
- 4) органы местного самоуправления;
- 5) общественные объединения;
- 6) территориальные образования.

Источники конституционного права:

- 1) Конституция (Основной Закон);
- 2) федеральные конституционные законы;
- 3) федеральные законы, регулирующие общественные отношения, составляющие предмет конституционного права (например, Закон РФ "О гражданстве Российской Федерации" от 31 мая 2002 года № 62-ФЗ);
- 4) законы субъектов Федерации по вопросам совместного ведения (ст. 72 Конституции РФ);
- 5) подзаконные нормативно-правовые акты (Указы Президента, постановления Правительства и др.), содержащие нормы конституционного права.

Особенности норм конституционного права:

- 1) большинство норм конституционного права носит обобщенный характер. Они излагаются на уровне принципов. Например, ст. 2 Конституции РФ: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства";
- 2) как правило, нормы конституционного права не обладают трехчленной структурой. В них есть гипотеза и диспозиция, но лишь несколько из Конституции РФ содержат санкцию;
- 3) нормы конституционного права обладают высшей юридической силой. К нормам других отраслей права. Они являются нормой действия, т. е. должны применяться непосредственно нормами специальных отраслей права. Исключение подтверждения международного права, которые имеют приоритет

по остальным нормам конституционного права с точки зрения свободы личности прав человека и гражданина;

4) нормы конституционного права носят учредительный характер, т. е. имеют правовой статус каждого субъекта конституционного права.

Особенность норм конституционного права в том, что применять их только государство или муниципальные органы. Граждане могут ими только пользоваться.

Виды норм конституционного права:

1) нормы-принципы (содержат наиболее общие положения правового регулирования (например, гл. 1 Конституции РФ);

2) нормы - исторические справки (эти нормы содержатся в преамбуле Конституции РФ и указывают на незыблемость существующих отношений);

3) нормы программного характера (эти нормы содержат в себе установки на перспективу развития общества);

4) констатирующие нормы (закрепляют существующие на момент принятия конституции отношения);

5) устанавливающие нормы (определяют порядок формирования органов государства и круг их полномочий, а также определяют основные права и свободы граждан).

Конституционно-правовые отношения - это общественные отношения, урегулированные нормами конституционного права или возникшие на их основе связи между субъектами конституционного права. Специфика конституционно-правовых отношений состоит в том, что большинство из них выражает всеобщность прав и обязанностей, т. е. в этих отношениях могут участвовать либо все субъекты конституционного права, либо большие группы людей. Конституционно-правовые отношения образуют основу правового регулирования в сфере политической организации государственной власти.

Конституционно-правовые отношения образуют систему конституционного права, состоящую из совокупности правовых институтов, которые располагаются в определенной последовательности и находятся, во взаимодействии друг с другом.

Правовой институт конституционного права - это определенная часть конституционных норм, регулирующих отдельные разновидности общественных отношений, составляющих предмет данной отрасли права.

Конституционное право состоит из следующих правовых институтов:

1) государственного и общественного устройства;

2) правового положения личности в обществе (права и свободы граждан);

3) политического многообразия и многопартийности;

4) парламентаризма;

5) президентства;

6) гражданства и др.

Таким образом, система конституционного права характеризуется эффективными критериями деления отрасли на отдельные структурные подразделения, в основе которых лежат реальные общественные отношения

2 Сущность конституции. История развития отечественного конституционализма и основные этапы конституционной реформы в Российской Федерации.

Сущность конституции. В каждую историческую эпоху общество имело свою особую структуру социальных связей и специфическое становление образующих его элементов. Общество, взятое в единстве всех его сторон, находящихся во взаимодействии и взаимно влияющих друг на друга имеет свою конструкцию, т. е. обязательно построено по определенной схеме. Подобная упорядоченная структура социальных связей, составляющих общественную систему на определенном этапе ее исторического развития, есть не что иное, как фактическая конституция общества.

Слово "конституция" имеет двойной смысл. В первом смысле конституция понимается как строение, конструкция, фигура, телосложение, устройство. Это и есть фактическая конституция, которая появляется вместе с возникновением самого общества.

Во втором смысле под конституцией понимается установление, закрепление в письменном виде характера и специфики существующих общественных отношений. В отличие от фактической конституции это юридическая конституция. Таким образом, юридическая конституция есть отражение и закрепление в нормах права фактической конституции общества.

Если существование фактической конституции исчисляется многими тысячелетиями до возраст юридической конституции гораздо более скромный - всего чуть более двухсот лет. Хотя еще в I - III вв. н. э. в отношении некоторых указов римских императоров употреблялся термин "конституция", но в основном для того, чтобы подчеркнуть особую важность этих указов. Аналогичные акты конституционного (т. е. устанавливающего определенный правовой статус) типа существовали в эпоху средневековья. В 1215 году в Англии была принята "Великая хартия вольностей". Но первые цельные юридические конституции связаны с возникновением буржуазного общества и государства.

Первыми юридическими конституциями являются Конституция США (1787 год) и Конституция Франции (1791 год).

Конституция - это явление общественной жизни. Она в наиболее общем виде выступает как средство упорядочения и регуляции определенной совокупности общественных отношений. Создание первых юридических конституций было вызвано необходимостью законодательного закрепления новых буржуазных отношений, пришедших на смену феодальным, установления новой системы власти и системы взаимоотношений между людьми (основные права человека, равноправие граждан и т. д.). Но это лишь внешняя характеристика конституции как юридического документа.

По своей сущности конституция представляет собой политический и правовой документ. Как политический документ конституция представляет собой декларацию, провозглашающую основные ценности общества документ конституция является Основным юридическим тезисом, на это указал Ф. Ласкаль в работе "О сущности государственности: Изд-во В. Врублевского, 1906). В этой же работе юридическая конституция обладает двумя свойствами. Указано,

с одной стороны - реальной, с другой - фиктивной. Реальной одной стороны конституция является постольку, поскольку отражает действительность – юридических соотношений общественных сил в государстве. Юридическая действительность фиктивна тогда, когда она неадекватно выражает соотношение конституции в обществе, т. е. не соответствует фактической. Это происходит тогда, когда юридическая конституция не меняется или в нее вовремя не вносятся поправки.

Сущность конституции (здесь и далее имеется в виду юридическая конституция) заключается также в том, что ее возникновение и развитие показано с изменениями определенного соотношения общественных сил. И наоборот, создание новой конституции приводит к движению и изменению общественных сил.

Особенность всех конституций состоит в том, что они всегда содержат в своих текстах как реальные, так и фиктивные положения. Ни одна юридическая конституция в мире не может быть только реальной. Тому есть две причины. Одна - объективная, так как в результате постоянного развития общества возникают новые социальные связи и отношения. И даже если какие-то положения на момент принятия конституции были реальными, то со временем они становятся фиктивными. Законодатель не может заранее предугадать будущие векторы социального развития и отразить их в тексте конституции. Другая причина фиктивности конституции - субъективная. Это значит, что законодатель сознательно закладывает в текст конституции положения программного характера, т. е. то, чего еще нет в реальной жизни, но что должно быть и к чему надо стремиться. Иными словами, любая юридическая конституция представляет собой программу дальнейшего движения общества вперед, определяя его цели и задачи. Чем больше конституция содержит подобных фиктивных положений, тем в большей степени она является политическим, а не юридическим документом.

В юридической литературе имеется множество определений конституции. Общая суть их сводится к тому, что в идеале конституция представляет собой Основной Закон государства, выражающий действительное соотношение общественных сил на определенном этапе исторического развития.

Политико-правовые свойства конституции:

1) Конституция - это единый нормативно-правовой акт, а не свод законов функцию конституции выполняет определенная совокупность законов (например, в Великобритании).

2) Принятие новой конституции означает не окончание, а дальнейшее продолжение процесса нормотворчества, который приобретает четкую правовую основу Конституция является нормативной базой этого процесса. После принятия новой конституции в государстве все законы, противоречащие положениям конституции, объявляются юридически ничтожными и не могут вызывать юридических последствий. Это свойство подтверждает положение о том, что конституция является Основным коном государства.

3) Как Основной Закон Конституция РФ обладает верховенством, значит, что в рамках государства нет ни одного акта, который по силе превосходил бы конституцию или имел бы с ней одинаковое правовое значение. Особое зна-

чение это свойство конституции по обретает в условиях федеративного государства, в состав которого, входят субъекты, имеющие собственные конституции. Обычно в конституции федеративного государства оговариваются способы обеспечения ее верховенства. Упор при этом делается на политические способы, а именно:

а) политические консультации федеральных органов власти и органов субъектов федерации;

б) принятие федеральными органами актов по отмене конституционных норм субъектов федерации, вступающих в противоречие с федеральной конституцией;

в) решение органов конституционного надзора (конституционного суда) по отмене неконституционных актов. Силовые способы подавления сепаратизма в федеральных конституциях, как правило, не предусмотрены.

4) Конституция обладает таким свойством, как легитимность, проявляющуюся в двух аспектах:

а) конституция должна исходить от соответствующих органов, которые вправе принимать конституцию;

б) в конституции должны закрепляться согласованные интересы и воля всех социальных групп, наций, народностей, образующих общество. Именно в этом смысле конституция должна рассматриваться как средство достижения и поддержания гражданского мира и согласия в обществе, а не как орудие классовой и политической борьбы.

5) Конституция только тогда может быть актом прямого действия (т. е. ее нормы могут непосредственно применяться независимо от того, имеются ли конкретные законы, детализирующие положения конституции), когда она в большей степени является юридическим, а не политическим документом.

6) Важным свойством конституции как нормативно-правового акта является ее стабильность, устойчивость. Все другие законы могут часто меняться. Стабильность конституции состоит в том, что она рассчитана на длительный период, в течение которого нормы конституции являются устойчивыми, так как отражают коренные, основополагающие отношения в обществе. Стабильность конституции обеспечивается также особым, усложненным порядком внесения дополнений, поправок и изменений в ее текст.

7) Конституция в силу особой значимости является единственным нормативно-правовым актом, который может разрабатываться и принимается всенародно, т. е. путем всеобщего, прямого и тайного голосования населения государства (путем проведения референдума).

История развития отечественного конституционализма. Практика социальной жизни показала, что создание юридических конституций возможно двумя путями:

1) когда полностью меняется ведущая социальная сила общества (это, прежде всего с совершением социальной революции, в результате связано одного класса приходит другой господствующий класс);

2) конституция может приниматься тогда, когда социальные группы являются в состоянии сотрудничества или борьбы. В этом случае находят компромисс между классами, партиями и иными социальными

В условиях российской государственности нашли отражение как первый так и второй путь создания и принятия конституции. Долгий период своей истории Российское государство не знало конституции как Основного Закона. Монархическая форма правления не нуждалась в конституционном регулировании общественных отношений до тех пор, пока не созрели для этого социальные предпосылки.

Первой Конституцией России явилась Конституция РСФСР, принятая 5 июля 1918 года. Ее создание было вызвано необходимостью законодательного закрепления победы нового общественного строя. Конституция устанавливала социалистические принципы организации государственной власти (провозглашение диктатуры пролетариата, создание системы съездов Советов рабочих, крестьянских и солдатских депутатов и т. д.). Она также определяла задачи экономического развития общества (ликвидация частной собственности на землю, установление общественной собственности на средства производства). Конституция 1918 года выполняла в большей степени роль политической декларации, а не Основного Закона государства. В дальнейшем порядок разработки и принятия конституций России был связан с принятием и развитием конституций СССР.

Первая Конституция СССР была принята в 1924 году. Она отразила факт образования союза наций, что означало образование общесоюзной федерации. В структуру Конституции СССР от 1924 года, вошли два документа: 1) Декларация об образовании СССР; 2) Договор об образовании СССР. Эта Конституция уже не содержала положений о сущности государства и диктатуре пролетариата.

Вторая Конституция РСФСР была принята в 1925 году. Она юридически закрепила факт вхождения РСФСР в состав СССР и делила круг вытекающих из этого последствий.

Конституция СССР была принята в 1936 году. Она произвела окончательную победу социализма в Советском Союзе, отразила в структуре государственной власти, упразднила съезды Советской республики, высшим органом государственной власти Верховный, Совет. конституция содержала обширный перечень демократических прав в условия их реализации. Но во многих положениях эта Конституция фиктивна, так как вопросы демократии отражались в ней от реальной жизни и не соответствовали действительному По-праву человека, которые грубо попирались.

Третья Конституция РСФСР была принята в 1937 году. Она практически дублировала Конституцию СССР 1936 года. В отличие от Конституции она содержала лишь незначительные изменения республиканского статуса РСФСР.

Третья Конституция СССР была принята 7 октября 1977 году. Это последняя советская Конституция. Она провозгласила построение в СНГ развитого социализма и общенародного государства, а также образование единой социальной общности - "советский народ". В Конституции на свое дальнейшее раз-

вите демократические права и свободы граждан" она не содержала гарантий обеспечения этих прав. Эта конституция, как предыдущие, носила противоречивый характер. С одной стороны, закреплялись принципы народовластия, свободное, всестороннее развитие личности, с другой - провозглашалась руководящая роль одной партии (ст9 Конституции СССР ), безраздельное господство государственной собственности, трудовая обязанность для всех граждан и т. д.

Четвертая Конституция РСФСР принята в 1978 году. Она зеркально отражала союзную Конституцию. Следует отметить, что таким же образом разрабатывались и принимались все конституции республик в составе СССР.

К концу 80-х годов назрела необходимость обновления Конституции СССР, что было обусловлено следующими основными причинами:

1) демократизация политической системы, отказ от авторитарных форм политического властвования и провозглашение общедемократических принципов разделения властей, многопартийности, политического и идеологического плюрализма;

2) формирование новой экономической системы, переход от планово-директивной к рыночной экономике;

3) изменение социально-классовой структуры общества, возникновение новых социальных групп и классов (например, класса предпринимателей).

Все это свидетельствует о том, что в конце 80-х - начале 90-х годов в нашем обществе сложилась новая фактическая конституция. Юридические конституции образца 1977 - 1978 гг. все больше становились фиктивными. Это потребовало осуществления конституционной реформы.

Этапы конституционной реформы в Российской Федерации.

Первый (с 1989 года по июнь 1990 года, т. е. по окончании работы I съезда народных депутатов РСФСР). С этого периода начали вноситься существенные изменения в Конституцию РСФСР. Например, вместо единого Верховного Совета была образована двойная система высших органов власти: съезд народных депутатов и Верховный Совет (депутаты избирались населением, а члены Верховного Совета - съездом).

На I съезде народных депутатов РСФСР был поставлен вопрос о принятии новой конституции, и была создана конституционная комиссия. 12 июня 1990 года Верховным Советом Российской Федерации была принята Декларация о государственном суверенитете РСФСР. Это документ конституционного значения. В нем была поставлена задача укрепления самостоятельности России в рамках Союза ССР. В дальнейшем конституционное развитие Федерации происходило в соответствии с целями, провозглашенными этой декларацией.

Второй этап (июнь 1990 года - декабрь 1991 года). В Конституцию внесена новая глава "О Президенте РСФСР", которая учреждала вне президентского порядок избрания президента. Конституция наполнилась новыми положениями о развитии местного самоуправления (были разделены полномочия между областными (краевыми) органами государственной власти и городскими (районными, поселковыми) органами местного самоуправления). В этот период начался процесс свертывания действия союзной Конституции, так как СССР все больше обретал конфедеративного государства. В связи с этим был разра-



ботан проект нового союзного договора, который предусматривал сохранение СССР на конфедеративных началах. Принять этот договор не удалось. Однако и после августа 1991 года процесс реорганизации союзного государства не прекращался. В декабре 1991 года на V съезде народных депутатов СССР в действующую союзную Конституцию были внесены изменения, определяющие принципы конфедеративного устройства Союза. Эти изменения по сути предопределили судьбу Конституции СССР, которая фактически прекратила свое действие как конституция федеративного государства.

8 декабря 1991 года было заключено Соглашение трех бывших союзных республик (России, Украины и Белоруссии) о создании Содружества Независимых Государств. С этого момента Конституция СССР полностью прекратила свое действие. (Это было фактическое прекращение, а не юридическое, так как не был принят какой-либо правовой акт о прекращении действия этой Конституции.)

Третий этап (декабрь 1991 года - сентябрь 1993 года). Несмотря на прекращение действия Конституции СССР, Конституция РСФСР 1978 года продолжала свое действие. На этом этапе встала задача формирования новой российской государственности как абсолютно независимого субъекта международного права. Россия становилась правопреемницей СССР. В Конституцию 1978 года были включены новые положения о развитии судебной власти в соответствии с принципом разделения властей. Были образованы Конституционный Суд Российской Федерации, система арбитражных судов, а также была введена процедура присяжных заседатели для судов общей юрисдикции. РСФСР была переименована в Российскую Федерацию, приняты новый Герб, Гимн и Флаг Российской Конституции было внесено более 100 новых статей и стало очевидным, что от прежней Конституции почти ничего осталось, а значит, принятие новой Конституции становилось требованием временем. С апреля 1993 года началась разработка проектов новой конституции Российской Федерации. По поручению Президента. Комиссия съезда народных депутатов России разработала проект новой Конституции. Однако у Президента он возражения не вызвал, так как проект предполагал установление в Российской Федерации республиканской формы правления парламентского. Кроме того, группой депутатов съезда был разработан неофициальный проект новой Конституции, который носил просоветский этих условиях Президентом было сформировано Конституционно вещание для создания альтернативного проекта Конституции, в установленных проектах проявились противоречия между исполнительной законодательной властью, что стало причиной конституционного кризиса, который достиг своего апогея в середине сентября 1993 года.

Четвертый этап (сентябрь - декабрь 1993 года). На основании У Президента РФ "О поэтапной конституционной реформе в России. от 21 сентября 1993 года № 1400 (в ред. от 24 декабря 1993 года) начался процесс формирования новых органов государственной власти соответствии с этим Указом было отменено действие целого ряда конституционных норм, объявлено о роспуске и упразднении съезда Советов, дано указание о разработке нового проекта Конституции РФ и определена дата проведения референдума о принятии Консти-

туции РФ. Согласованный проект Конституции был разработан на Конституционном Совещании, в котором участвовали лидеры крупных партий и движений, а также представители всех субъектов Российской Федерации. Этот проект Конституции был вынесен на всенародное голосование 12 декабря 1993 года и принят большинством голосов участвовавших в референдуме граждан.

С теоретической точки зрения можно спорить о легитимности Указа Президента РФ "О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации" и о правомерности действий соответствующих государственных органов в период сентября - октября 1993 года, но с практической точки зрения эти споры лишены всякого смысла, так как Конституция РФ 1993 года узаконила факт создания новых властных структур, юридически закрепила форму государственного правления, основы государственного устройства и форму политического режима в Российской Федерации. Мы должны исходить из того, что Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 года, является действующим Основным Законом государства и выполнение конституционных норм есть главная обязанность всех граждан и органов государственной власти.

### 3 Характеристика и содержание Конституции Российской Федерации.

Принятие новой Конституции Российской Федерации было predeterminedено логикой развития общественно-политической ситуации в России в последние годы. При разработке проекта новой Конституции РФ предполагалось, что она будет иметь характер Основного Закона государства переходного периода от тоталитаризма к правовому государству. Поэтому, правовое государство в России еще не создано, ст. 1 Конституции РФ провозглашает Россию демократическим правовым государством. Данное положение носит не просто программный (перспективный), характер, задает параметры дальнейшего развития всей совокупности общественных отношений в России.

В связи с этим гл. 1 Конституции РФ 1993 года называется "Основы конституционного строя".

Конституционный строй – это система господствующих в обществе и закрепленных в Основном Законе государства экономических, правовых и политических отношений, характеризующих принципы организации и деятельности государственной власти, устанавливающая основные права и свободы граждан как высшую цель.

Принципы конституционного строя Российской Федерации означают:

1) принцип демократизма: любое государство, стремящееся стать правовым непременно должно иметь демократический характер (ст. 1 Конституции РФ);

2) принцип приоритета прав и свобод гражданина: "человек, его права и свободы являются высшей ценностью", и государство обязано признавать и соблюдать и защищать эти ценности (ст. 2 Конституции РФ);

3) принцип народовластия: "единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ" (ст. 3 Конституции РФ)- В силу этого принципа обеспечивается, во-первых, народовластие как

основное выражение государственной власти в целом, во-вторых, суверенитет Российского государства как юридическое выражение народного суверенитета;

4) принцип федерализма: целостность и неприкосновенность территории России не может быть поставлена под сомнение в связи с ее федеративным устройством (ст. 4 Конституции РФ). Согласно этому принципу все законы и иные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам (ст. 5 Конституции РФ). Принцип федерализма также означает, что лица, имеющие российское гражданство, пользуются одинаковыми правами и имеют равный объем обязанностей независимо от территории проживания, национальной принадлежности и вероисповедания (ст. 6 Конституции РФ);

5) принцип закрепления Российской Федерации в качестве социального государства: основным направлением деятельности государства должно быть создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ст. 7 Конституции РФ);

6) принцип единства экономического пространства устанавливает единое экономическое пространство на всей территории Российской Федерации, разрешает свободное перемещение товаров и финансовых средств в пределах государственных границ России. Этот принцип также провозглашает множественность форм собственности при их равной юридической защите (ст. 8 Конституции РФ). Одним из отражений этого принципа является признание права частной собственности, в том числе и на землю (ст. 9 Конституции РФ);

7) принцип разделения государственной власти: в Российской Федерации существует три ветви государственной власти (законодательная, исполнительная и судебная), которые выполняют свои функции самостоятельно соответствующими органами государственной власти: Федеральным Собранием, Правительством, Конституционным, Верховным и Высшим Арбитражными судами (ст. 10 и 11 Конституции РФ). При этом закрепляется наличие президентской власти. Являясь главой государства, Президент Российской Федерации обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (ст. 80 конституции РФ). Согласно данному принципу гарантируется и самостоятельность местного самоуправления, органы которых не систему органов государственной власти (ст. 12 Конституции РФ);

8) принцип политического и идеологического многообразия: в России Федерации разрешены создание и деятельность любых общественных объединений, кроме запрещенных законом. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной и обязательной (ст. 13 конституции РФ).

9) принцип закрепления Российской Федерации в качестве светского государства провозглашает свободу совести и вероисповеданий, запрещает устанавливать или навязывать населению какие-либо религиозные учения в качестве официальной государственной религии (ст. 14 Конституции РФ). Согласно этому принципу государство не должно вмешиваться в деятельность законных религиозных объединений и не может поручать им выполнение каких-либо государственных функций.

Конституция Российской Федерации 1993 года широко определяет правовой статус человека и гражданина. Этому посвящена гл. 2 Конституции РФ (ст. 17 - 64). Поскольку соблюдение и защита прав и свобод человека является одним из основных принципов правового государства, данная глава Конституции РФ занимает центральное место и по сути включает в себя Декларацию прав и свобод человека и гражданина, принятую Верховным Советом Российской Федерации 22 ноября 1991 года, которая полностью соответствует всем международным актам о защите прав и свобод человека.

В Конституции Российской Федерации 1993 года прежде всего закрепляются личные права и свободы граждан: право на жизнь (ст. 20); право на личную неприкосновенность (ст. 22); право на личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23); неприкосновенность жилища (ст. 25); право свободного выбора места жительства, пользования родным языком (ст. 26, 27). Конституция Российской Федерации также закрепляет право граждан на судебную защиту; получение квалифицированной юридической помощи, пользование помощью адвоката (ст. 45 - 48).

В Конституции Российской Федерации существенно расширены гарантии защиты граждан от судебного произвола. Ст. 49 Конституции » укрепляет принцип презумпции невиновности, согласно которому лицо считается невиновным в совершении преступления до тех пор, его вина не будет доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Ст. 21 Конституции запрещает применение пыток, насилия и жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения.

Конституция Российской Федерации содержит важные процессуальные нормы, касающиеся уголовного и гражданского законодательства (ст. 50-54)

Во второй главе Конституции Российской Федерации также закрепляются необходимые политические права и свободы граждан: свобода собраний, митингов, демонстраций (ст. 28 - 30);

Экономические права и свободы граждан закреплены в ст. 30-35 Конституции Российской Федерации. В этих статьях провозглашаются юридические гарантии свободы не запрещенной законом экономической деятельности и добросовестной конкуренции. В ст. 35 провозглашается право частной собственности на имущества Конституции не может быть лишен, иначе как по решению суда. Конституция конкретизирует ст. 9, закрепляя право частной собственности на землю и природные ресурсы. Свободное распоряжение трудом, гарантии юридической защиты трудовых прав граждан содержатся в ст. 37 Конституции РФ.

Важное место в Конституции Российской Федерации занимают социальные права граждан. В Конституции каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, инвалидности и в иных случаях (ст. 39); защита государством материнства и детства (ст. 38); право каждого человека на жилище (ст. 40); право на бесплатную медицинскую помощь за счет средств страховых взносов (ст. 41); право на бесплатное общее и среднее профессиональное образование, а также право получения высшего образования на конкурсной основе

(ст. 43); право на проживание в благоприятной для здоровья экологически чистой окружающей среде (ст. 42); и другие права.

Важным положением в Конституции РФ является разрешение гражданам защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Граждане для защиты своих прав могут обращаться в суд, использовать средства массовой информации, создавать комитеты (общественные объединения) в свою защиту и даже могут использовать право необходимой обороны, если их жизнь и здоровье подвергаются непосредственной опасности. Государство в свою очередь в соответствии со ст. 61 - 63 Конституции РФ гарантирует гражданам Российской Федерации защиту и покровительство, как на своей территории, так и за ее пределами. При этом наличие двойного гражданства (ст. 62 Конституции РФ) у гражданина Российской Федерации не умаляет его прав и свобод и не возмещает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства.

Главной обязанностью граждан Российской Федерации является соблюдение законов и норм, закрепленных во всех отраслях права. К числу конституционных обязанностей граждан также относятся: своевременная уплата законно установленных налогов и сборов (ст. 57 Конституции РФ); обязанность сохранять природу и окружающую среду (ст. 58); обязанность защищать Отечество (ст. 59); обязанность родителей заботиться о детях, а равно обязанность совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38); и ряд других обязанностей. Устанавливая для граждан обязанность защиты Отечества, ст. 59 Конституции предоставляет право замены несения военной службы на альтернативную гражданскую службу.

Во второй главе Конституции Российской Федерации содержится перечень условий, при которых в соответствии с федеральным конституционным законом могут устанавливаться ограничения прав и свобод граждан (ст. 55). Ст. 56 Конституции РФ разъясняет, в каких целях на всей территории Российской Федерации или в ее отдельных областях может вводиться чрезвычайное положение, а также содержит перечень прав и свобод, которые не подлежат ограничению в условиях чрезвычайного положения.

В целом вторая глава Конституции Российской Федерации не дает исчерпывающего перечня прав и свобод граждан. Однако отсутствие в Конституции Российской Федерации тех или иных общепризнанных в международных пактах и договорах прав и свобод не умаляет и не отрицает их. Тем более что в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрено законом, то применяются правила международного договора.

Конституция Российской Федерации 1993 года состоит из двух разделов.

В первом разделе кроме рассмотренных глав содержатся главы, посвященные федеративному устройству России (гл. 3); Президенту Российской Федерации (гл. 4); Федеральному Собранию РФ (гл. 5); Правительству Российской Федерации (гл. 6); Судебной власти и судебной системе РФ (гл. 7); местному самоуправлению в Российской Федерации (гл. 8).

Гл. 1 и 2 Конституции Российской Федерации имеют определяющее значение для нормального функционирования государства и обеспечения его стабильности. Именно поэтому для пересмотра положений этих глав разработан особый порядок, предусмотренный в ст. 135 гл. 9 Конституции РФ. А именно: если за внесение изменений в указанные главы проголосует не менее трех пятых голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации, то в соответствии с федеральным конституционным законом будет создано Конституционное Собрание. Затем, если Конституционное Собрание двумя третями голосов выскажется за внесение изменений в первую и вторую главы Конституции РФ, то эти поправки выносятся на всенародное голосование. И лишь когда за изменения и поправки к указанным главам проголосует более половины избирателей, принявших участие в голосовании (при условии, что в голосовании приняло участие более половины избирателей), тогда поправки будут считаться принятыми. Аналогичным образом могут вноситься поправки в гл. 9 Конституции Российской Федерации. Для разработки и принятия проекта новой Конституции предусмотрен такой же порядок. В отношении других глав Конституции Российской Федерации предусмотрен иной порядок пересмотра содержащихся в них положений (ст. 136 Конституции РФ).

Второй раздел Конституции Российской Федерации содержит заключительные и переходные положения. Эти положения содержат правила о порядке и сроках замены действовавших конституционных институтов и органов государственной власти на другие, в соответствии с требованиями Конституции РФ. Необходимость переходных положений следует из того, что Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года предусматривает коренную ломку существовавших до ее принятия общественных отношений. Процесс этот требует времени и сопряжен с изменениями общественного сознания. Поэтому переходные положения предусматривают период, когда нормативно-правовые акты, принятые до вступления в силу Конституции РФ 1993 года, будут обладать юридической силой и применяться в той части, которая не противоречит Конституции Российской Федерации.

#### Контрольные вопросы

- 1 Понятие и структура Конституции РФ.
- 2 Почему Конституцию РФ называют Основным законом России?
- 3 Что такое конституционный строй?
- 4 Политические основы конституционного строя Российской Федерации.
- 5 Экономические основы конституционного строя Российской Федерации.
- 6 Социальные основы конституционного строя Российской Федерации.
- 7 Духовные основы конституционного строя Российской Федерации.
- 8 Права и свободы человека и гражданина.
- 9 Каковы полномочия Президента Российской Федерации?
- 10 Какова сущность, структура и полномочия Федерального Собрания Российской Федерации?

11 Каково назначение, структура и функции Правительства Российской Федерации?

12 Каково назначение и структура судебной власти РФ?

13 Каково назначение местного самоуправления в РФ?

14 В чем сущность местного референдума?

#### **4.2.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы**

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации: федер. закон: [принят Гос. Думой]: - М.: Изд-во Юрист, 2002. - 425 с.

3 **Коваленко А.И.** Конституционное право Российской Федерации / А.И. Коваленко. - М.: Артания, 1995. - 425 с.

4 **Козлова Е.И.** Конституционное право России: учебник / Е.И. Козлова, О.Е. Кутафин. - М.: Юрист, 1997. - 250 с.

5 Конституция Российской Федерации: Проблемный комментарий / под ред. В. А. Чеквернина. М.: [б.и.] 1997. - 60 с.

6 Основы государства и права: учеб. пособие / под ред. О.Е. Кутафина. - М.: Юрист, 1997. - 250 с.

7 Основы конституционного права: учебник / под ред. В.Е. Чиркина. - М.: Юрист, 1996. - 150 с.

### **4.3 Тема 3 Административное право Российской Федерации**

#### **4.3.1 Лекция 6 Основные понятия административного права**

1 Понятие административного права, его предмет, источники, субъекты и принципы. Система административного права.

2 Характеристика административных правоотношений. Виды административно-правовых норм и их особенности.

3 Понятие административной ответственности и виды административных взысканий.

1 Понятие административного права, его предмет, источники, субъекты и принципы. Система административного права.

Административное право - это отрасль права, которая регулирует общественные отношения, возникающие в связи с организацией и функционированием системы государственного управления. Слово "администрация" в переводе с латинского означает "управление", поэтому административное право называют управленческим. В широком смысле государственное управление близко к понятию исполнительной власти, хотя в более узком (строгом) смысле правительство является высшим органом государственного управления(см.лекцию 1).

Органы государственного управления характеризуются тремя основными признаками:

- 1) наличием управленческого (административного) аппарата;
- 2) исполнительно-распорядительной деятельностью этого аппарата;
- 3) используемой при этом властью.

Роль органов государственного управления заключается в том, чтобы обеспечивать согласованные действия людей в ходе их совместной работы, направлять их действия на решение общих задач. Это касается функционирования как одного предприятия (учреждения), так и жизни общества в целом.

Функции органов государственного управления:

- 1) управление различными сферами экономики;
- 2) выполнение задач по социокультурному строительству;
- 3) обеспечение общественного порядка и государственной безопасности;
- 4) реализация внешней политики государства, развитие экономических и иных связей с другими странами.

Предмет административного права:

- 1) отношения, возникающие в связи с функционированием системы исполнительной власти на всех национально-государственных и территориальных уровнях Российской Федерации;
- 2) отношения, складывающиеся в процессе организации и деятельности органов государственного и муниципального управления;
- 3) отношения, возникающие в связи с функционированием негосударственных формирований (общественных объединений, коммерческих структур и т. д.).

Источники административного права:

- 1 Конституция Российской Федерации.
- 2 Федеральные конституционные законы в п. 2 ст. 114 Конституции РФ записано: "Порядок деятельности Правительства Российской Федерации определяется федеральным конституционным законом".
- 3 Федеральные законы, содержащие нормы административного права.
- 4 Указы Президента РФ, относящиеся к предмету административно-правового регулирования.
- 5 Постановления Правительства Российской Федерации по вопросам государственного управления.
- 6 Кодифицированные акты (Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года (в ред. от 25 июля 2002 года) - КоАП).
- 7 Приказы и постановления министерств и ведомств.
- 8 Законы, принимаемые представительными органами власти субъектов Российской Федерации.
- 9 Распоряжения и постановления органов местного самоуправления (т. е. городских и районных администраций).
- 10 Приказы руководителей государственных и негосударственных предприятий (учреждений).
- 11 Распоряжения в устной или письменной форме (чаще в устной) руководителей подразделений предприятия (учреждения).

Субъекты административного права:

- 1) федеральные органы исполнительной власти;



- 2) органы местного самоуправления;
- 3) предприятия и учреждения (государственные и негосударственные);
- 4) общественные объединения (организации);
- 5) государственные служащие (должностные лица);
- 6) граждане.

Принципы административного управления:

1) принцип подчиненности и соответствующей подотчетности нижестоящих органов управления вышестоящим;

2) принцип участия населения в управлении. Граждане участвуют в управлении государством через свободные демократические выборы своих представителей в органы власти. Участие граждан в управлении может осуществляться через общественные организации, трудовые коллективы, митинги, забастовки и другие массовые мероприятия, не запрещенные законом;

3) принцип законности в управлении. Вся исполнительно-распорядительная Деятельность административных органов власти должна осуществляться на основе закона и во имя исполнения закона;

4) принцип федерализма проявляется во взаимоотношениях между Центральными и региональными органами управления, которые должны Работать в единой системе законодательства.

Система административного права. Административное право делится на общую и особенную части.

Общую часть административного права составляют нормы, регулирующие:

1) административно-правовой статус граждан (статус - это наличие определенных прав и обязанностей);

2) правовые основы организации и деятельности исполнительной власти (аппарата государственного управления);

3) административно-правовой статус негосударственных организаций;

4) порядок применения норм административного права (какие государственные органы или должностные лица могут применять нормы административного права, какова компетенция этих органов и т. д.).

Особенная часть административного права состоит из норм, действующих в пределах отдельных сфер управления. Особенную часть административного права составляют нормы, регулирующие:

1) обеспечение безопасности граждан, общества и государства (эти нормы в основном составляют содержание Кодекса об административных правонарушениях);

2) организационно-хозяйственную деятельность государственной администрации (эти нормы в основном содержатся во внутриведомственных инструкциях и других подзаконных актах);

3) социально-культурную и благотворительную деятельность (это нормы, регулирующие деятельность отделов социального обеспечения, комитетов защиты малоимущих граждан, фондов помощи пострадавшим от стихийных бедствий и т. д.);

4) деятельность государственной администрации по организации и осуществлению политических, экономических, культурных и иных связей с другими странами.

2 Характеристика административных правоотношений. Виды административно-правовых норм и их особенности.

Административно-правовые отношения характеризуются тем, что в обязательном порядке одной стороной этих отношений выступает орган (субъект) исполнительной власти, который в соответствии с возложенными на него задачами реализует свои властные полномочия. Наличие властных полномочий (т. е. обладание исполнительно-распорядительными функциями) у одной из сторон является необходимым условием возникновения административных отношений.

Особенности административно-правовых отношений:

1) административные отношения не могут возникать между гражданами, если хотя бы один из них не наделен властными полномочиями по отношению к другому. При этом согласие другой стороны не обязательно, т. е. сторона, к которой предъявлено требование субъекта исполнительной власти, обязана выполнить это требование независимо от своего желания. Поэтому административные отношения называют власти отношениями. Эта особенность определена внешними приоритетами государственно-управленческой деятельности и в конечном счете является главным условием функционирования всего административно-государственного аппарата. Если на каком-то этапе управления принцип "власть - подчинение" не срабатывает, значит, вся система государственного управления дает сбой, и встает вопрос о замене вышедшего из подчинения звена административной цепочки;

2) неравенство сторон, так как управление всегда предполагает подчинение воли участников совместной деятельности единой управляющей воле. Сторона, обладающая властными полномочиями, имеет доминирующее положение по отношению к другой стороне, не имеющей таких полномочий и находящейся в подчинении у первой;

3) для возникновения административных отношений достаточно воли одной из сторон (а именно: стороны, которая обладает властными полномочиями по отношению к другой). Это резко выделяет административные отношения из всех других правоотношений, которые, как правило, возникают по взаимному согласию сторон;

4) административные отношения по своей сути являются организационными, т. е. направлены, прежде всего на организацию процесса право исполнения. В функциональном смысле это регулирующее воздействие на поведение всех, кто связан со сферой государственного управления;

5) возникающие в административно-правовых отношениях споры, как правило, разрешаются во внесудебном порядке в отличие от споров, возникающих в гражданско-правовых, трудовых или семейных правоотношениях. Существует особый административный порядок обжалования действий должностных лиц, ущемляющих права граждан, хотя в последнее время наблюдается

ся тенденция расширения круга административно-правовых споров, разрешаемых судом;

б) если одна из сторон нарушит требование административной нормы, нанеся при этом ущерб другой стороне правоотношений, нарушитель будет нести ответственность не перед другой стороной, а непосредственно перед государством.

Таким образом, под административно-правовыми отношениями понимаются управленческие отношения, в которых стороны выступают как носители взаимных прав и обязанностей.

Государственное управление, в сфере которого складываются административно-правовые отношения, в конечном счете, сводится к осуществлению функций, направленных на организацию совместной деятельности людей.

Виды административных отношений многообразны. В зависимости от особенностей участников этих отношений выделяют отношения соподчиненных субъектов и отношения несоподчиненных субъектов.

К несоподчиненному виду административных связей относится взаимодействие двух и более равнозначных и не находящихся в подчинении друг к другу субъектов исполнительной власти (например, взаимоотношения между министерствами).

Соподчиненный вид административных связей может быть представлен в следующих вариантах:

1) отношения вышестоящего субъекта исполнительной власти с нижестоящими субъектами исполнительной власти (например, отношения Правительства РФ с министерствами и ведомствами);

2) отношения субъекта исполнительной власти с предприятием (учреждением), находящимся в его подчинении (например, отношения Министерства общего и профессионального образования с вузами);

3) отношения субъекта исполнительной власти с предприятием (учреждением), не находящимся в его подчинении (например, отношения органов финансового контроля с предприятием). Это внешняя форма соподчинения. Она означает, что исполнитель не находится в прямой зависимости от субъекта исполнительной власти;

4) отношения субъекта исполнительной власти республиканского (областного) значения с органами местного самоуправления;

5) отношения субъекта исполнительной власти (федерального или муниципального) с негосударственными объединениями (коммерческими структурами, социально-культурными объединениями, общественными организациями и др.);

б) отношения субъекта исполнительной власти (должностного лица) с гражданами. Это может быть как внутренняя, так и внешняя форма соподчинения (например, отношения начальника с подчиненными - внутренняя форма соподчинения, а отношения сотрудника ГИБДД с водителями - внешняя форма соподчинения).

Во всех видах управленческих отношений непременно участвует тот или иной субъект исполнительной власти. Без него управленческие отношения в

административном смысле возникнуть не могут, ибо только субъект исполнительной власти имеет полномочия выражать в юридической форме волю и интересы государства, т. е. он реализует на практике в исполнительном варианте государственную власть.

Структурно-функциональное выражение государственного управления фиксируется в административно-правовых нормах, в которых непосредственно выражается регулятивная роль административного права.

Виды административно-правовых норм:

1) по целевому назначению - регулятивные и охранительные;  
2) по методу воздействия - обязывающие и запрещающие;  
3) по пределам действия: а) действующие на определенной территории; б) обязательные только для определенного круга лиц; в) внутри аппаратные; г) общеобязательные;

4) по юридической силе - имеющие большую юридическую силу и имеющие меньшую юридическую силу. Это зависит от законодательного органа государственной власти, который принимает эти нормы. Например, нормативно-правовые акты, принимаемые областным Законодательным Собранием, имеют меньшую юридическую силу, чем законы, принимаемые Государственной Думой;

5) по степени значимости - законные и подзаконные. Законными они являются, если исходят от органа, имеющего право разрабатывать и принимать законы. Если административные нормы содержатся в нормативных актах органов исполнительной власти, например постановлениях Правительства РФ, они являются подзаконными;

6) по уровню обобщенности - общие и специальные. Например, нарушение правил торговли - это общая норма, а нарушение правил торговли огнестрельным оружием - специальная норма. В случае несоответствия общей и специальной норм применяется специальная норма;

7) по характеру правового режима - материальные и процессуальные. Большинство норм административного права являются материальными, т. е. они юридически закрепляют комплекс прав и обязанностей участников административных отношений. Процессуальные нормы определяют процедуру реализации прав и обязанностей, установленных материальными нормами административного права.

Структура норм административного права аналогична структуре других отраслей права (гипотеза, диспозиция, санкция). Однако нормы административного права имеют свою специфику.

Особенности норм административного права:

1 Данные нормы несут в своем содержании двойную юридическую нагрузку. С одной стороны, они издаются для исполнения и применения их на практике, с другой - для регуляции и регламентации самого процесса правотворчества (например, нормы, устанавливающие порядок разработки и принятия законов, полномочия и статус органов государственной власти и т. д.).

2 Нормы административного права, как правило, не имеют прямого действия, т. е. представляют собой общие правила поведения принципиального ха-

рактера. Это значит, что они нуждаются в опосредовании их нормами более конкретных подзаконных актов, имеющих локальный характер и учитывающих особенности, а также специфику подразделений, в которых эти нормы должны применяться.

3 Административно-правовые нормы содержат в себе правила поведения, адресованные, прежде всего субъектам исполнительной власти. Это не означает, что данные нормы носят чисто "аппаратный" характер. Они могут быть обращены как к отдельным гражданам, так и к общественным организациям. Но именно в силу своей направленности на реализацию целей исполнительной власти нормы административного права служат для обеспечения безопасности граждан, общества и государства, а также создают условия для реализации необходимых гражданских прав и свобод.

Реализация норм административного права осуществляется несколькими способами:

1 Исполнение. Заключается в активных действиях субъектов права по выполнению предписаний, содержащихся в правовых нормах (например, обязанность платить проезд, войдя в пассажирский транспорт).

2 Соблюдение. Суть соблюдения состоит в воздержании субъекта от совершения запрещенных действий (например, запрет переходить улицу на красный свет).

3 Использование. При использовании субъект сам принимает решение, пользоваться ему предоставленным правом или нет, например, если гражданин имеет право заниматься охотой, он может не пользоваться этим правом, однако, передать свое право охотиться другому лицу нельзя).

4 Применение. Состоит в принятии компетентными органами (уполномоченными лицами) юридически властных решений на основе действующих административных норм (например, за несоблюдение правил эксплуатации газового оборудования служба городского газового хозяйства имеет право применения санкций к нарушителям).

Нормы административного права обязательны для всех лиц, на которых направлено их действие. В случае несоблюдения норм административного права наступает административная ответственность.

3 Понятие административной ответственности и виды административных взысканий.

Административная ответственность наступает при наличии административного проступка. Административный проступок - это посягающие на общественный порядок противоправные, виновные (умышленные или неосторожные) действия или бездействия, которые запрещены административным законодательством (например, Кодексом об административных правонарушениях).

Административная ответственность в Российской Федерации наступает для граждан, достигших шестнадцатилетнего возраста. За лиц в возрасте до 16 лет ответственность несут родители или опекуны правонарушителя. К лицам от 16 до 18 лет административные взыскания применяются в соответствии с Законом РФ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений

несовершеннолетних" от 26 июня 1999 года № 120-ФЗ (в ред. от 13 января 2001 года).

Военнослужащие и сотрудники ОВД в ряде случаев за административный проступок несут дисциплинарную, а не административную ответственность. Например, если гражданин задержан в нетрезвом состоянии, к нему будет применено административное взыскание, а военнослужащий за аналогичный проступок может получить только дисциплинарное взыскание. В других случаях военнослужащие несут административную ответственность наряду с гражданскими лицами (например, за нарушение правил дорожного движения, правил охоты и рыболовства, таможенных правил и т. д.).

Административное право предусматривает такое понятие, как вина без вины. Например, руководитель автопредприятия несет административную ответственность, если водитель этого предприятия будет признан виновным в совершении дорожно-транспортного происшествия.

Административная ответственность не может применяться:

1) при крайней необходимости (в данном случае лицо не несет административной ответственности, но не освобождается от материальной ответственности перед третьими лицами);

2) в случае состояния невменяемости лица в момент совершения правонарушения;

3) если правонарушение имело незначительные вредные последствия или вовсе не имело их;

Административная ответственность иностранцев и лиц без гражданства наступает на общих основаниях, кроме случаев, когда правонарушитель пользуется дипломатической неприкосновенностью. Вопрос об административной ответственности иностранного гражданина, пользующегося иммунитетом от административной юрисдикции Российской Федерации в соответствии с федеральными законами и международными договорами Российской Федерации и совершившего на территории Российской Федерации административное правонарушение, разрешается в соответствии с нормами международного права.

Субъектами административной ответственности могут быть как физические лица, так и коллективные образования. Актом, устанавливающим административную ответственность физических лиц, является Кодекс об административных правонарушениях (КоАП). Законодательство об административных правонарушениях коллективных субъектов не кодифицировано.

Мерой ответственности за административное правонарушение является административное наказание.

Виды административных наказаний:

1 Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

2 Административный штраф является денежным взысканием и может выражаться в величине, кратной:

а) минимальному размеру оплаты труда (без учета районных коэффициентов), установленному федеральным законом на момент окончания или пресе-

чения административного правонарушения (далее - минимальный размер оплаты труда);

б) стоимости предмета административного правонарушения на момент окончания или пресечения административного правонарушения;

в) сумме неуплаченных налогов, сборов, подлежащих уплате на момент окончания или пресечения административного правонарушения, либо сумме незаконной валютной операции.

Размер административного штрафа не может быть менее одной десятой минимального размера оплаты труда и не может превышать двадцать пять минимальных размеров оплаты труда - для граждан, для должностных лиц - пятьдесят минимальных размеров оплаты труда, для юридических лиц - одну тысячу минимальных размеров оплаты труда.

Административный штраф за нарушение законодательства Российской Федерации о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе, об исключительной экономической зоне Российской Федерации, антимонопольного, таможенного, валютного законодательства Российской Федерации, а также законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, о рекламе, об охране окружающей природной среды, о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, налагаемый на должностных лиц и юридических лиц, может быть установлен с превышением размеров, указанных в предыдущем абзаце, но не может превышать для должностных лиц двести минимальных размеров оплаты труда, для юридических лиц - пять тысяч минимальных размеров оплаты труда.

Размер административного штрафа, исчисляемого исходя из стоимости предмета административного правонарушения, а также исходя из суммы неуплаченных налогов, сборов, не может превышать трехкратный размер стоимости соответствующего предмета, суммы неуплаченных налогов, сборов. Сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

3 Возмездное изъятие - мера административного нарушения, состоящая в принудительном изъятии предмета, который являлся орудием правонарушения. Изъятый предмет реализуется с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятого предмета. Возмездное изъятие охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не применяется к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию.

4 Конфискация - принудительное безвозмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения административного правонарушения. Например, ст. 14.10 КоАП за незаконное использование чужого товарного знака предусматривает конфискацию предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака. Конфискация должна осуществляться в соответствии с п. 3 ст. 35 Конституции РФ, согласно которому никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

5 Лишение специальных прав (права управления транспортным средством, права охоты и т. д.) - применяется за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этих прав. Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более двух лет. Лишение права управления транспортными средствами не применяется к инвалидам, за исключением случаев управления в состоянии опьянения.

Лишение специального права в виде права управления транспортным средством не может применяться к лицу, которое пользуется транспортным средством в связи с инвалидностью, за исключением случаев управления транспортным средством в состоянии опьянения, уклонения от прохождения в установленном порядке медицинского освидетельствования на состояние опьянения, а также оставления указанным лицом в нарушение установленных правил места дорожно-транспортного происшествия, участником которого он являлся.

Лишение специального права в виде права охоты не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником средств к существованию.

6 Административный арест - применяется за правонарушения, близкие к преступлениям, либо за повторные грубые административные правонарушения. Административный арест заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции до тридцати суток (ст. 3.9 КоАП).

Административный арест устанавливается и назначается лишь в исключительных случаях за отдельные виды административных правонарушений и не может применяться к: а) беременным женщинам; б) женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет; в) лицам, не достигшим возраста восемнадцати лет; д) инвалидам I и II групп.

Административный арест назначается судьей.

7 Выдворение за пределы Российской Федерации иностранных лиц и лиц без гражданства.

8 Дисквалификация - заключается в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет.

Дисквалификация может быть применена к лицам, осуществляющим организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органе юридического лица, к членам совета директоров, а также к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в том числе к арбитражным управляющим.

Административное наказание в виде дисквалификации назначается судьей.



Административные взыскания подразделяются на основные и дополнительные. Возмездное изъятие и конфискация предмета может применяться в качестве как основных, так и дополнительных административных взысканий, остальные - только в качестве основных (ст. 3.3 КоАП).

Административные взыскания следует отличать от мер административного пресечения, которые предшествуют применению административного взыскания и направлены на прекращение правонарушения.

В административном праве предусмотрена также такая процедура, как административное задержание. Это не взыскание, и применяется оно лишь в целях выяснения обстоятельств дела и выяснения личности задержанного. Обычно административному задержанию подвергаются лица, подозреваемые в совершении преступления или в силу обстоятельств замешанные в тех или иных противоправных деяниях. Срок административного задержания может длиться не более трех часов либо до рассмотрения дела о правонарушении народным судьей или начальником органа внутренних дел. Задержанию сопутствуют личный досмотр и досмотр вещей задержанного с обязательным составлением протокола в присутствии не менее двух понятых.

Применение административного взыскания не влечет судимости и увольнения с работы. Лицо, к которому оно применено, считается имеющим взыскание в течение установленного срока. Применять административные взыскания могут должностные лица органов государственной власти и местного самоуправления. Однако в законодательстве еще не решен вопрос о компетентности лиц, применяющих взыскание.

Особую область представляет административная ответственность организаций. Организации признаются субъектами нарушений, влекущих административную ответственность, если ими не соблюдаются нормы земельного, налогового законодательства, законодательства об охране окружающей среды, нарушаются требования государственных стандартов в области строительства, санитарных норм и т. д. Основной мерой административной ответственности, применяемой к организациям, является штраф. Кроме штрафа, возможно приостановление действия лицензии на осуществление строительной деятельности или на право торговли сроком до трех месяцев.

Общие выводы. Административное право занимает особое место в системе права Российской Федерации. Если конституционное право закладывает основные принципы деятельности государственного механизма, то административное право приводит этот механизм в действие, непосредственно закрепляет существующую систему органов исполнительной власти, регулирует государственную деятельность в области внутреннего управления и вытекающие из этой деятельности юридические отношения между властью и гражданами. Административное право закрепляет права личности, дает гражданам гарантии защиты от произвола должностных лиц, устанавливает контроль за деятельностью государственной администрации.

Без управления не может существовать ни одно государство. Анархия и произвол - прямой путь к самоуничтожению общества и государства. История показывает: чем сильнее государственная власть, чем спокойнее и целеустрем-

ленные действуют исполнительные органы, доводя свою волю до законопослушных граждан, обязанных непременно исполнять все законы, тем сильнее, могущественнее держава. Такие государства могут гордиться не только своим внутренним порядком, но и определять мировой порядок в целом, так как они не на словах, а на деле являются великими державами.

#### Контрольные вопросы

- 1 Сформулируйте понятие административного права.
- 2 Что понимается под источниками административного права и какие существуют виды?
- 3 Перечислите и охарактеризуйте субъекты административного права.
- 4 Перечислите и охарактеризуйте федеральные органы исполнительной власти.
- 5 Что представляет собой система государственного управления?
- 6 Какие существуют виды государственных должностей?

#### 4.3.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы

- 1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации: федер. закон: [принят Гос. Думой]. - М.: Изд-во Юрист, 2002. - 425 с.
- 2 Кодекс РФ об административных правонарушениях. — М.: [б.и.] 2002. — 468 с.
- 3 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 4 Уголовный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2001. — 188 с.
- 5 О внесении изменений и дополнений в ст. 18 закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»: федер. закон от 2 января 2000 г. № 3-ФЗ // СЗ РФ. — 2000. — № 2. — Ст. 124.
- 6 Основы государства и права / под ред. О.Е. Кутафина. - М.: Юрист, 1997.- 265 с.
- 7 Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях. - М.: Книга сервис, 2002. - 450 с.
- 8 **Тихомиров Ю.А.** Курс административного права и процесса / Ю.А. Тихомиров. - М.: Юринформцентр, 1998. - 250 с.
- 9 **Четвериков В.С.** Административное право: учеб. пособ./ В.С. Четвериков. - М.: Новый юрист, 1998. - 150 с.

#### 4.4 Тема 4 Основные положения гражданского права Российской Федерации

##### 4.4.1 Лекция 7 Общие понятия гражданского права

- 1 Предмет и метод гражданско-правового регулирования.
- 2 Понятие и структура гражданского правоотношения.

3 Юридические лица как участники гражданских правоотношений.

4 Гражданско-правовые сделки, их виды, формы и условия действительности.

1 Предмет и метод гражданско-правового регулирования.

Гражданское право - одна из основных отраслей права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, отличающиеся самостоятельностью и независимостью их участников. Со времен Римского права Гражданское право определяло отношения между субъектами по поводу той или иной вещи. Поэтому Гражданское право называют "вещным", или "цивильным". Гражданское право занимает определяющее положение в системе права и играет ключевую роль. Например, в случае пробелов в специальном законодательстве, регулирующем трудовые, семейные, природоохранные и другие связанные с имуществом отношения, применяются нормы Гражданского права.

Предмет гражданско-правового регулирования составляет достаточно широкий спектр общественных отношений, определяющих характер связи субъектов права с конкретной вещью, регламентирующих порядок перехода вещи (имущества) от одних лиц к другим, устанавливающих правила заключения гражданско-правовых договоров и выполнения, принятых по ним обязательств, а также указывающих на порядок возмещения причиненного имущественного и морального вреда.

Общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права:

1 Имущественные отношения - связаны с принадлежностью имущества определенным лицам, либо с переходом имущества от одного лица к другому, либо с выполнением работ, оказанием услуг и иных действий.

Имущественные отношения подразделяются на две группы:

а) вещные отношения;

б) обязательственные отношения.

Вещные отношения осуществляются обладателем вещи самостоятельно, без вмешательства других лиц. Они возникают либо в связи с наличием у лиц права собственности на определенное имущество, либо в связи с нахождением имущества у лиц, не являющихся его собственниками. В первом случае вещные отношения имеют абсолютный характер, так как собственнику конкретной вещи потенциально противостоит неограниченный круг лиц, не являющихся собственниками этой вещи. Это практически все остальные люди, на которых лежит обязанность уважать право собственности другого лица и не препятствовать его осуществлению.

Обязательственные отношения реализуются тогда, когда в них участвует не менее двух лиц. В основном эти отношения связаны с процессом перераспределения имущества или с обменом результатами деятельности. Обязательственные отношения, связанные с переходом имущества от одного лица к другому, могут возникать из различных оснований. Самая большая группа обязательственных отношений возникает на основе заключения гражданско-

правовых сделок (договоров о передаче имущества, выполнения работ, оказания услуг и т. д.).

Значительную группу обязательственных отношений составляют отношения, возникающие вследствие причинения вреда одним лицом другому, а также вследствие неосновательного (т. е. без достаточных законных оснований) приобретения или сбережения имущества. Особую группу обязательственных отношений составляют отношения, связанные с вопросами наследования имущества. Имущество в порядке наследования может переходить к другому лицу либо по закону, либо по завещанию и только после смерти наследодателя.

2 Личные неимущественные отношения, хотя и лишены экономического содержания, но связаны с имущественными отношениями. Объектами личных неимущественных отношений являются нематериальные блага, которые неотделимы от личности.

Личные неимущественные отношения подразделяются на:

а) личные неимущественные отношения, непосредственно связанные с имущественными (например, право автора на произведение искусства или изобретатель предполагает решение вопроса о выплате ему материального вознаграждения);

б) личные неимущественные отношения непосредственно не связаны с имущественными, но могут повлечь за собой невыгодные имущественные последствия (например, отношения, связанные с ущемлением чести, достоинства, подрывом деловой репутации, нанесением морального ущерба и т. п.).

Следует отметить, что личные неимущественные отношения, непосредственно не связанные с имущественными, гражданское право лишь защищает, но не регулирует.

Метод гражданско-правового регулирования представляет собой совокупность средств и приемов, посредством которых нормы гражданского права воздействуют на общественные отношения, поведение граждан и юридических лиц, участвующих в этих отношениях.

Особенности метода гражданско-правового регулирования:

1) все участники гражданского оборота признаются независимыми и самостоятельными субъектами права, что позволяет им совершать любые действия, не запрещенные законом. Независимость участника гражданских правоотношений выражается в том, что никто (ни государство, ни контрагент, ни третья сторона) не может вмешиваться в его действия (если, конечно, эти действия правомерны);

2) независимо от количества участников гражданского оборота они подразделяются на две стороны, обладающие взаимными правами и обязанностями. Участвующие с разных сторон субъекты гражданско-правовых отношений могут обладать неодинаковым объемом полномочий (например, гражданин может вступать в гражданско-правовое отношение с государством или рядом организаций). Но при этом действует принцип юридического равенства сторон;

3) регуляция гражданско-правовых отношений носит диспозитивный характер. Сторонам разрешается определять характер взаимоотношений между

собой по своему усмотрению, добровольно по взаимному согласию, но в рамках закона;

4) спорные вопросы, возникающие между сторонами, могут решаться на основе взаимных договоренностей, а при их отсутствии - органами, независимыми от участников гражданско-правовых отношений (судом общей юрисдикции, арбитражным или третейским судом);

5) поскольку основную массу гражданско-правовых отношений составляют имущественные отношения, гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер.

Источники гражданского права представляют собой весь законодательный массив, регулирующий гражданско-правовые отношения. Прежде всего, среди источников гражданского права определяющая роль принадлежит Конституции Российской Федерации. Ст. 8 Конституции РФ провозглашает принцип свободы экономической деятельности. Ст. 9 и 36 Конституции РФ провозглашают право частной собственности на землю и другие природные ресурсы. Ст. 34 и 35 Конституции РФ определяют основу отношений в области предпринимательской деятельности, наследственного права, содержат запрет на принудительное отчуждение имущества (минуя судебные инстанции) для государственных нужд. Ст. 20 - 25 Конституции РФ закладывают основы регулирования личных неимущественных отношений, возникающих по поводу таких духовных ценностей, как честь, достоинство, личная неприкосновенность частной жизни, семейная тайна, тайна переписки и т. д.

Источником гражданского права является Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая - от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 года); часть вторая - от 26 января 1996 года № 14-ФЗ (ред. от 17 декабря 1999 года); часть третья от 26 ноября 2001 года № 146-ФЗ.

Кроме кодифицированных нормативных актов, к источникам гражданского права относятся федеральные законы, постановления Правительства РФ и Указы Президента РФ, содержащие нормы, направленные на регулирование гражданско-правовых отношений.

В широком смысле вся совокупность источников гражданского права составляет гражданское законодательство. Понимание гражданского законодательства в узком смысле дано в ст. 3 ГК РФ, где указано, что "гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов...".

Особенности гражданского законодательства Российской Федерации:

1 В соответствии с п. 1 ст. 3 ГК РФ и ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации.

Это значит, что субъекты РФ не вправе принимать законы и иные нормативные акты, содержащие нормы гражданского права.

2 Гражданское законодательство России не признает судебный прецедент в качестве источника права.

3 Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы, кроме случаев, когда это прямо предписано законом.

4 Обычаи делового оборота (т. е. сложившиеся и широко применяемые в области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законом) применяются, если они не противоречат положениям гражданского законодательства.

5 Ст. 6 ГК РФ разрешает применение гражданского законодательства по аналогии с законом. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются, исходя их общих начал и смысла гражданского законодательства, а также требований добросовестности, разумности и справедливости.

6 Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора (п. 2 ст. 7 ГК РФ).

Гражданское право выполняет функции общего характера, свойственные всем отраслям права. К ним относятся:

- а) регламентация конкретного поведения в обществе;
- б) предупреждение правонарушений;
- в) стимулирование нужного обществу поведения граждан и юридических лиц;
- г) применение мер принудительного характера к правонарушителям и другие функции.

Кроме этого, гражданское право выполняет особые функции:

- а) регулирование нормальных экономических отношений в обществе;
- б) охрана имущественных и некоторых неимущественных прав;
- в) правовое закрепление многообразия форм собственности при их равной юридической защите.

Главным отличием гражданского права от других отраслей права, в особенности от административного права, построенного на принципе подчиненности и соответствующей подотчетности, является то, что оно располагает юридическим механизмом воздействия на участников гражданского оборота без какого-либо государственного принуждения.

## 2 Понятие и структура гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение - урегулированное нормами гражданского права общественное отношение, участники которого являются носителями субъективных прав и обязанностей. Поэтому гражданское правоотношение можно рассматривать как юридическую связь равноправных, независимых субъектов имущественных и некоторых личных неимущественных отношений, выражающуюся в наличии у них субъективных прав и обязанностей, обеспеченных возможностью применения к их нарушителям государственно-правовых мер принуждения имущественного характера. В большинстве случаев гражданские правоотношения возникают по воле участвующих в них лиц. Типичным основанием возникновения гражданских правоотношений является договор. Однако есть случаи, когда гражданское правоотношение возникает помимо воли его участников. Например, в случае причинения вреда одним лицом другому.

Определяющим свойством гражданского правоотношения является юридическое равенство участников правоотношения. Если этого равенства нет - нет и самого гражданского правоотношения. Из гражданского оно превращается в иное правоотношение (административное, трудовое и т. п.). Например, при покупке гражданином квартиры у местной администрации стороны юридически равны, и значит, данное правоотношение - гражданское. А если гражданин получает квартиру от местной администрации, то это уже административное правоотношение, построенное на принципе юридического неравенства сторон, одна из которых обладает властными полномочиями по отношению к другой.

Структура гражданского правоотношения:

- а) субъективных прав и обязанностей участников правоотношения;
- б) объектов правоотношения;
- в) субъектов правоотношения.

Субъективные права и обязанности участников правоотношения составляют его содержание. В гражданском правоотношении одна из сторон является управомоченной, другая - обязанной.

Субъективные права - это мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. В рамках этой меры субъекты гражданских правоотношений обладают потенциальными возможностями пользования предоставленным им объемом прав. Набор прав, которыми обладает субъект гражданского правоотношения, называют правомочиями. Правомочия подразделяются на три группы:

- 1) правомочие требования - возможность требовать от обязанной стороны исполнения возложенных на нее обязанностей;
- 2) правомочие на собственные действия - возможность самостоятельно совершать те или иные юридически значимые действия;
- 3) правомочие на защиту - возможность обращения в судебные органы с целью восстановления нарушенного субъективного права и с требованием применения государственно-принудительных мер к нарушителям.

Не обязательно, чтобы все эти три правомочия присутствовали в одном правоотношении. В каком-то будет правомочие требования, в другом - правомочие на защиту.

Субъективные обязанности - мера должного поведения субъекта гражданского правоотношения. Сущность субъективной обязанности заключается в необходимости совершить определенные действия или в необходимости воздержаться от совершения каких-либо действий.

Существуют два типа обязанностей:

1 Обязанности пассивного типа. Возникают из гражданско-правовых запретов и означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих интересы управомоченной стороны или государства.

2 Обязанности активного типа. Состоят в побуждении совершения общественно полезных действий. Обычно содержат требование совершить действие по передаче имущества или совершения каких-либо работ, оказания услуг и т. д. Для обязанной стороны они означают необходимость действовать в инте-

ресах управомоченной стороны, так как обеспечиваются мерами принуждения или санкциями за неисполнение.

Содержание гражданского правоотношения может быть:

а) простым, когда единственному праву корреспондирует одна обязанность (например, договор займа);

б) сложным, когда наряду с правом и корреспондирующей ему обязанностью возникают взаимосвязанные с ними иные права и обязанности (например, договор найма жилого помещения).

Объекты гражданских правоотношений - это то, по поводу чего возникают данные правоотношения, на что направлены права и обязанности субъектов этих правоотношений.

Объекты гражданских правоотношений можно разделить на две группы:

1 Неимущественные объекты - это результаты творческой деятельности, информация, а также личные неимущественные блага. К результатам творческой деятельности относятся: результаты интеллектуального труда, программное обеспечение, авторские права на изобретение и произведение искусства и т. п. К личным благам относятся честь, достоинство и деловая репутация, компенсация морального вреда и др.

2 Имущественные объекты - к ним относятся конкретные вещи, деньги, ценные бумаги, работы, услуги, а также имущественные права и обязанности.

Термин "имущество" в гражданском праве употребляется в двух смыслах. Во-первых, по отношению к конкретной вещи. Во-вторых, по отношению к совокупности материальных благ (вещей, денег, ценных бумаг и т. п., например, ст. 137 ГК РФ к имуществу относит животных). Кроме того, к имуществу относится совокупность некоторых прав и обязанностей. Например, при наследовании имущества наследнику переходит право требовать возврата долга, равно как и обязанность возратить долг. Совокупность материальных благ и прав требования называют активом имущества. Долги, входящие в состав имущества, называют пассивом имущества.

В гражданском праве помимо понимания вещи в узком смысле (т. е. как конкретной вещи) существует расширительное понимание вещи, которое придает этому понятию статус универсальной юридической категории. В этом смысле под "вещью" понимается вся совокупность предметов материального мира (созданных трудом человека или находящихся в естественном состоянии), по поводу которых возможно возникновение гражданских правоотношений. Законодатель устанавливает определенные права и обязанности субъектов в процессе приобретения, использования или отчуждения вещей. Это называется правовым режимом вещей.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации вещи могут быть:

1) движимые и недвижимые;

2) делимые и неделимые (неделимой признается вещь, раздел которой невозможен без изменения ее назначения);



3) простые и сложные (сложной признается вещь, состоящая из разнородных вещей, образующих единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, например мебельный гарнитур);

4) вещи, не ограниченные в обращении, и вещи, ограниченные в обращении (к вещам, ограниченным в обращении, относятся взрывчатые вещества, яды, наркотики, боевое оружие и т. д.);

5) вещи, обладающие индивидуальными признаками (это либо уникальные вещи, т. е. не имеющие себе подобных, либо вещи, имеющие признаки, выделяющие их из рода аналогичных вещей);

б) вещи, определяющиеся родовыми признаками, т. е. характеризующиеся числом, мерой веса и т. д. (чтобы стать объектами гражданских правоотношений, эти вещи должны быть отделены от общей массы таких же однородных вещей).

Особое место среди объектов гражданских правоотношений занимают ценные бумаги. Перечень видов ценных бумаг дается в ст. 143 ГК РФ. Причем этот перечень открытый, так как в реальной экономике одни виды ценных бумаг могут исчезать, другие - появляться. Наиболее распространенные виды ценных бумаг следующие: вексель, чек, акция, государственная облигация, депозитный и сберегательный сертификаты. Ценные бумаги являются документом, удостоверяющим право имущественного держания, а также устанавливающим определенные имущественные права (например, право получения определенной доли прибыли или право требовать возврата переданных на хранение материальных ценностей). Обладателями ценных бумаг могут быть только субъекты гражданских правоотношений.

Субъекты гражданских правоотношений - лица, участвующие в правоотношении. Субъектами гражданских правоотношений могут быть:

а) физические лица;

б) юридические лица;

в) государство в лице федеральных органов, субъектов Федерации, а также органов местного самоуправления.

Последние, выступая в качестве субъектов гражданско-правовых отношений, имеют две особенности. Во-первых, они наделены властными полномочиями, т. е. правом принимать законодательные и иные акты. Во-вторых, они отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

К физическим лицам относятся: а) граждане Российской Федерации; б) граждане других государств; в) лица без гражданства.

Чтобы стать субъектом гражданского правоотношения, необходимо обладать правосубъектностью. Содержание правосубъектности раскрывается через такие понятия, как правоспособность и дееспособность.

Гражданская правоспособность - способность иметь гражданские права и нести обязанности. Возникает правоспособность с момента рождения челове-

ка и является неотчуждаемой на протяжении всей его жизни. Например, человек может отказаться от права составить завещание, но он не может отказаться себе в возможности оставить завещание. Право на жизнь по российскому законодательству возникает с момента рождения, хотя по законодательству некоторых других государств право на жизнь возникает до момента рождения человека. В то же время российское гражданское законодательство предусматривает защиту интересов еще не родившегося ребенка - согласно ст. 1166 части третьей Гражданского кодекса РФ "При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника".

За всеми гражданами РФ признается равная правоспособность. Ограничение правоспособности возможно только в установленном законом порядке. Например, лицам, осужденным за совершение определенного вида преступления, уголовное законодательство предусматривает запрет (ограничение) на занятие некоторыми видами деятельности. Иностранцы граждане, находясь на территории Российской Федерации, обладают тем же объемом прав, что и граждане России, и не могут иметь иных прав, даже если они зафиксированы в законодательстве государства, гражданами которого они являются. Для иностранных граждан ограничение правоспособности возможно не только по федеральному закону, но и по постановлению Правительства РФ как ответная мера за ущемление прав российских граждан за рубежом.

Гражданская дееспособность - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять свои права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Наиболее существенными элементами содержания дееспособности граждан являются возможность самостоятельного заключения сделок (сделкоспособность) и возможность нести самостоятельную имущественную ответственность за причиненный вред (деликтоспособность). Закон не предусматривает возможности ограничения гражданином своей дееспособности, равным образом, как и признание себя недееспособным по своей воле.

В отличие от правоспособности возникновение дееспособности предполагает достижение гражданином определенного уровня психической зрелости и интеллектуального развития. Учитывая это, Гражданский кодекс Российской Федерации устанавливает несколько видов дееспособности:

1) дееспособность малолетних (ст. 28 ГК РФ);

2) дееспособность несовершеннолетних (ст. 26 ГК РФ);

3) дееспособность в полном объеме (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Дееспособность малолетних от 6 до 14 лет предусматривает возможность совершения трех видов сделок:

а) мелкие бытовые сделки. Существуют два критерия мелкой бытовой сделки. Во-первых, это сделки, направленные на удовлетворение обычных каждодневных потребностей малолетнего или членов его семьи, т. е. имеющие потребительский характер. Во-вторых, это сделки, незначительные по сумме. Закон не устанавливает конкретную сумму, являющуюся показателем мелкой бытовой сделки. И это создает сложности в определении диапазона совершения сделок малолетними;

б) сделки, направленные на получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации. Это означает, что малолетние могут самостоятельно принимать подарки любой стоимости, за исключением тех, которые оговорены выше;

в) сделки по распоряжению денежными средствами, предоставленными малолетним их родителями либо с согласия родителей третьим лицом. Родители имеют право устанавливать размер предоставляемой суммы и контролировать ее использование.

Все остальные сделки, не вошедшие в этот перечень, лица в возрасте до 14 лет совершать не могут. При необходимости эти сделки совершают родители, усыновители или опекуны малолетних. Малолетние не несут имущественной ответственности по всем совершенным ими сделкам и не отвечают за причиненный ими вред. Вся ответственность и обязательства возмещения вреда по сделкам малолетних лежат на их родителях, усыновителях или опекунах. Данное обстоятельство дает повод теоретикам права считать, что хотя в Гражданский кодекс, и введена статья "Дееспособность малолетних", на самом деле граждане до 14 лет не являются дееспособными, так как нельзя говорить о дееспособности лица, если оно не несет самостоятельной ответственности за свои действия, т. е. у него нет деликтоспособности.

Дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет предполагает помимо возможности совершения сделок, разрешенных малолетним, еще три вида сделок:

1) право самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. Закон предусматривает случаи ограничения данного права, если несовершеннолетний с точки зрения родителей неразумно расходует заработанные средства. Тогда по ходатайству родителей, усыновителей или попечителей либо органов опеки и попечительства суд может лишить несовершеннолетнего права распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (п. 4 ст. 26 ГК РФ);

2) осуществлять права автора на произведение искусства, изобретение или иной результат своей интеллектуальной деятельности;

3) право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а по достижении шестнадцати лет также иметь право быть членом кооператива.

Все остальные сделки несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут совершать только с письменного согласия своих законных представителей - родителей, усыновителей или попечителей. Письменное согласие может быть получено как до совершения несовершеннолетними сделки, так и после ее совершения.

Важной особенностью дееспособности несовершеннолетних является то обстоятельство, что данная категория граждан несет имущественную ответственность по всем совершаемым ими сделкам (как разрешенным п. 2 ст. 26 ГК РФ, так и требующим письменного согласия законных представителей), а также отвечает по закону за причиненный вред.

Дееспособность в полном объеме предполагает возможность совершения всех сделок без ограничения. Полная дееспособность наступает по дости-

жении восемнадцатилетнего возраста. В ряде случаев закон допускает объявление полностью дееспособного гражданина до достижения им восемнадцати лет.

Объявление несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным называется эмансипацией (ст. 27 ГК РФ). Эмансипация допускается с шестнадцатилетнего возраста и возможна в двух случаях:

а) при вступлении несовершеннолетнего гражданина в брак;

б) если несовершеннолетний работает по трудовому договору или с согласия своих законных представителей занимается предпринимательской деятельностью.

Полная гражданская дееспособность является величиной постоянной. Однако законодатель определил обстоятельства, при которых возможно ограничение дееспособности граждан. Первое обстоятельство указано в п. 4 ст. 26 ГК РФ и относится к несовершеннолетним лицам, расходующим заработанные ими средства неразумно. Второе обстоятельство касается совершеннолетних граждан, злоупотребляющих спиртными напитками и тем самым ставящих свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК РФ). В этом случае над такими гражданами устанавливается попечительство. Для лиц, подпадающих под ст. 30 ГК РФ, ограниченная дееспособность предполагает возможность совершения лишь мелких бытовых сделок, за исключением покупки спиртных напитков. Распоряжаться своими заработком, пенсией и другими доходами, а также совершать иные сделки помимо мелких бытовых, данная категория граждан может лишь с согласия своего попечителя. Однако такие граждане самостоятельно несут имущественную ответственность по совершенным им сделкам и причиненный ими вред. И при первом, и при втором обстоятельствах ограничение дееспособности возможно только на основании решения суда.

В особых случаях возможно признание гражданина недееспособным. Лишение дееспособности допускается в отношении гражданина, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Признать гражданина недееспособным может только суд на основании соответствующего медицинского заключения. От имени гражданина, признанного недееспособным, все сделки совершает его опекун. Если после проведенного курса лечения гражданин становится способным контролировать свои действия, он может быть (опять же на основании соответствующего медицинского заключения) признан судом дееспособным в полном объеме.

Для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан над ними устанавливается опека или попечительство. Опека устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами с ограниченной дееспособностью. В отличие от опекуна попечитель не вступает в гражданское правоотношение, а лишь помогает реализовать гражданину свои права.

### 3 Юридические лица как участники гражданских правоотношений.

Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений - особые образования, обладающие рядом специфических признаков, образующиеся и прекращающиеся в специальном порядке. В соответствии с п. 1 ст. 48 ГК РФ "юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде".

Признаки юридического лица:

1) организационное единство. Та или иная организация, выступая в качестве юридического лица, действует как единое целое. Деятельность всех структурных составляющих этой организации должна быть направлена на достижение общей цели. Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом, учредительным договором или общими положениями об организации). Организационное единство находит свое выражение в фирменном наименовании юридического лица, единой печати и бланках организации, товарном знаке и других внешних атрибутах. Юридическое лицо может иметь свои представительства и филиалы, но они являются структурными элементами единой организационной целостности юридического лица;

2) имущественная обособленность. Имущество того или иного предприятия обособлено от его учредителей. Внешним проявлением обособленности имущества юридического лица является наличие у него самостоятельного баланса или самостоятельной сметы расходов;

3) самостоятельная имущественная ответственность. Юридическое лицо несет гражданско-правовую ответственность по своим обязательствам только имуществом, которое находится в его собственности. Собственность учредителей и участников юридического лица является неприкосновенной, за исключением случаев, определенных законом;

4) выступление в гражданском обороте от своего имени. Это означает, что юридическое лицо только под своим фирменным наименованием может приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации и прекращается после завершения его ликвидации и внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц. Правоспособность юридического лица имеет двойственную природу. Принято различать специальную и общую правоспособность.

Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые предусмотрены в его учредительных документах.

Общая правоспособность означает, что юридическое лицо вправе заниматься любыми видами деятельности, не запрещенной законом. Общей правоспособностью обладают негосударственные коммерческие организации.

Ограничение правоспособности юридического лица допускается на основаниях, предусмотренных законом. В некоторых случаях юридические лица должны получить лицензию на определенный вид деятельности. Перечень видов деятельности подлежащих лицензированию приведен в Федеральном законе РФ от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности". Перечень федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих лицензирование, утвержден постановлением Правительства РФ от 11 февраля 2002 года № 135.

Дееспособность юридического лица - способность юридического лица своими действиями приобретать, создавать и исполнять гражданские права и обязанности. В отличие от физических лиц дееспособность юридического лица возникает и прекращается одновременно с правоспособностью.

Деятельность юридического лица - это сознательные волевые действия его учредителей и участников. Учредители - лица, которые приняли решение о создании юридического лица. Участники - все лица, входящие в состав юридического лица. Гражданский кодекс Российской Федерации не делает различия между участниками и учредителями, уравнивая их в правах, так как учредители юридического лица одновременно являются и его участниками. Все учредители - участники, но не все участники - учредители.

Приобретение прав и обязанностей юридического лица является функцией его руководящего органа, который может быть единоличным или коллегиальным. Исполнение обязанностей юридического лица является целью всех его участников. Действия участников рассматриваются как действия самого юридического лица. Поэтому ответственность за действия, совершаемые участниками в пределах служебных или трудовых обязанностей, несет юридическое лицо.

Виды юридических лиц. Классификация видов юридических лиц может происходить по форме собственности; целям деятельности; составу учредителей; характеру прав участников; объему вещных прав организации и другим критериям.

В Гражданском кодексе РФ классификация юридических лиц дается по целям их деятельности. В соответствии с этим юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие.

Коммерческими юридическими лицами признаются организации, основной целью деятельности которых является получение прибыли.

Коммерческие юридические лица:

1 Хозяйственные товарищества - договорные объединения нескольких лиц (физических и (или) юридических) для совместного ведения предпринимательской деятельности под общим именем. Хозяйственные товарищества подразделяются на:

- а) полное товарищество;
- б) товарищество на вере (коммандитное товарищество).

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом. Понятие субсидиарной (дополнительной) от-

ветственности в условиях полного товарищества означает, что в первую очередь кредиторы должны предъявлять требования к самому товариществу, и лишь при недостаточности удовлетворения этих требований за счет его имущества кредиторы могут обратиться за взысканием на личное имущество участников товарищества. Понятие солидарной обязанности (ответственности) означает, что, во-первых, участники полного товарищества несут ответственность по его обязательствам в равной мере (причем, даже если участник не является учредителем, он наравне со всеми отвечает по обязательствам товарищества, в том числе и по тем, которые возникли до его вступления в товарищество); во-вторых, кредитор вправе требовать исполнения обязанности товарищества как от всех участников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и части долга (должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессивного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого).

Учредителями полного товарищества могут быть физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, а также коммерческие юридические лица. Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Специального органа управления не создается, поэтому любой из участников полного товарищества может действовать от его имени и вести дела товарищества. Поручение ведения дел одному или нескольким участникам возможно только на основе договоренности, составленной участниками, не желающими принимать участие в ведении дел.

Имущество полного товарищества формируется за счет вкладов всех участников, а также полученных доходов и других законных источников и принадлежит всем его участникам на правах общей долевой собственности. Это означает, что имущество участников, хотя и общее, но с учетом долей каждого пропорционально личному вкладу в складочный капитал товарищества. Прибыль и убытки полного товарищества также распределяются между участниками пропорционально их доле в складочном капитале. Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов будет меньше размера складочного капитала, то полученная прибыль не распределяется до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала.

Для создания полного товарищества достаточно составить учредительный договор. Наличие устава для полного товарищества закон не предусматривает. Учредительный договор полного товарищества должен содержать: 1) фирменное наименование товарищества, которое должно включать в себя фамилии всех участников либо фамилию одного из участников с добавлением к ней слов "... и компания" например: "Полное товарищество Смирнов и компания"; 2) вклад каждого из участников в складочный капитал; 3) характер распределения прибыли и убытка между участниками товарищества; 4) срок функционирования товарищества.

Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остаточную часть необходимо внести в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении этой обязанности участник должен уплатить това-

риществу 10% годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки.

Введение нового участника в состав полного товарищества, а равным образом выход из его состава возможен только с согласия всех участников товарищества. Участник, желающий выйти из полного товарищества, обязан заявить об этом не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода из товарищества. Выбывшему участнику выплачивается стоимость части имущества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале. Однако даже в случае выхода участника из полного товарищества он отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

Ликвидируется полное товарищество на общих основаниях либо (если это предусмотрено учредительным договором) в случае выхода или смерти кого-либо из участников товарищества. Численность участников полного товарищества, как правило, небольшая (от двух до пяти). Когда в товариществе остается один участник, он вправе в течение шести месяцев преобразовать его в хозяйственное общество.

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) - хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей, солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом, и вкладчиков (коммандитистов), не отвечающих по обязательствам предприятия. Права и обязанности полных товарищей, как участников товарищества на вере, такие же, как и у участников полного товарищества.

Специфику товарищества на вере составляет особая группа участников, именуемых коммандитистами. Коммандитисты - участники товарищества на вере, которые лишь вносят определенный взнос в складочный капитал товарищества и имеют право на получение определенной доли прибыли, получаемой от деятельности товарищества. Не принимая участия в деятельности товарищества, они несут лишь риск убытков (т. е. риск потерять свой взнос). Вкладчики не имеют права участвовать в управлении, в ведении дел товарищества, а также они не вправе оспаривать действия полных товарищей. Вкладчик имеет право знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества. Кроме того, вкладчики имеют право распоряжаться своими вкладами совершенно независимо от полных товарищей. Вкладчик может передать (продать) свою долю (или ее часть) в складочном капитале другому вкладчику или третьему лицу. Он может выйти из товарищества, но получит назад свой вклад и проценты по нему только по окончании финансового года.

Для создания товарищества на вере достаточно наличия хотя бы одного полного товарища и одного вкладчика. Закон разрешает субъектам гражданско-правовых отношений быть полным товарищем только одного полного товарищества либо только одного товарищества на вере. Хотя п. 3 ст. 82 Гражданского кодекса РФ запрещает участнику полного товарищества быть полным товарищем в товариществе на вере, запрета на его участие в товариществе в качестве вкладчика не содержится.



Так же, как и полное товарищество, товарищество на вере действует на основании учредительного договора (устава не требуется). Учредительный договор подписывается, как правило, полными товарищами. Помимо положений, которые предусмотрены для учредительного договора полного товарищества, учредительный договор товарищества на вере должен содержать положения о размере вклада в складочный капитал каждого из полных товарищей и размер общего вклада полных товарищей с распределением долей; о размере вкладов каждого из коммандитистов, а также порядок и условия распределения прибыли по внесенным вкладам.

Таким образом, учредительный договор является документом, подтверждающим внесение вклада в складочный капитал товарищества и дающим право на получение прибыли. Именно поэтому, хотя закон не обязывает коммандитистов подписывать учредительный договор, они имеют на это право в целях обеспечения более надежной защиты своих интересов. Внесенный коммандитистом вклад может быть удостоверен свидетельством, выдаваемым вкладчику товариществом. Однако такое свидетельство не относится к числу ценных бумаг.

Коммандитное товарищество называется товариществом на вере именно потому, что вкладчик, во-первых, доверяет полным товарищам распоряжаться своими деньгами и иным переданным товариществу имуществом; во-вторых, доверяет полным товарищам право осуществления предпринимательской деятельности с целью получения прибыли. Коммандитное товарищество можно считать разновидностью полного товарищества, в котором. Появляется возможность использовать дополнительные капиталы.

Товарищество на вере прекращает свою деятельность либо при выбытии из него всех полных товарищей, либо при выбытии из него всех вкладчиков. Во втором случае оставшиеся полные товарищи вместо ликвидации товарищества на вере могут преобразовать его в полное товарищество. При ликвидации товарищества на вере, в том числе и в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное право на получение вкладов из имущества товарищества после удовлетворения требований его кредиторов.

2 Хозяйственные общества - коммерческие организации, создающиеся на основе объединения капиталов участников. Хозяйственные общества могут создаваться в форме:

- а) общества с ограниченной ответственностью;
- б) общества с дополнительной ответственностью;
- в) акционерного общества.

Обществом с ограниченной ответственностью признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли, определенные учредительными документами, и образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по обязательствам этой организации.

Участники общества с ограниченной ответственностью несут только риск потерять свою долю, внесенную в уставный капитал. На момент создания общества каждый из участников обязан внести в уставный капитал этого общества не менее 50 % своей доли, размер которой определен учредительными до-

кументами. Остальную часть своей доли участники обязаны внести в течение первого года деятельности общества. Размер уставного капитала общества должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества. При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного капитала, уведомив об этом своих кредиторов, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации.

В соответствии с Законом РФ "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ ( ред. от 21 марта 2002 года № 31-ФЗ) учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются устав и (если учредителей не менее двух) учредительный договор. Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников. Вместе с тем может быть создан коллегиальный или исполнительный единоличный орган управления обществом, подотчетный общему собранию участников.

Учредители общества с ограниченной ответственностью не обязаны лично участвовать в его деятельности. Участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других участников и при этом ему должна быть выплачена стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале общества. Это сближает участников данного общества с вкладчиками товарищества на вере, с той лишь разницей, что участники общества с ограниченной ответственностью, являясь вкладчиками, одновременно являются учредителями общества, участвуют в управлении его делами и по своему желанию могут участвовать в деятельности этого общества. А это уже сближает их с участниками полного товарищества.

Общество с дополнительной ответственностью является разновидностью общества с ограниченной ответственностью. В соответствии с п. 3 ст. 95 ГК РФ к обществу с дополнительной ответственностью применяются правила, установленные для общества с ограниченной ответственностью. Отличие между этими обществами состоит в том, что участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов. Кратность размера ответственности своим имуществом определяется учредительными документами общества. Таким образом, участник общества с дополнительной ответственностью отвечает по долгам общества не всем своим имуществом, как в полном товариществе, а только частью имущества. Особенность общества с дополнительной ответственностью состоит в том, что оно имеет право выпуска ценных бумаг в виде облигаций.

Акционерное общество (АО) - наиболее распространенная форма хозяйственного общества. Акционерным обществом признается организация, созданная на основе соглашения лиц, объединивших свои средства путем выпуска акций, и имеющая своей целью получение прибыли. Акции - ценные бумаги, удостоверяющие право на получение части прибыли акционерного общества в

виде дивидендов, на участие в управлении делами АО и на часть имущества, оставшегося после ликвидации предприятия.

В акционерном обществе две группы участников:

а) учредители, которые несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до государственной регистрации общества;

б) акционеры (держатели акций), которые не отвечают по обязательствам общества, а только несут риск возможных убытков, связанных с деятельностью общества в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Так как учредители одновременно являются акционерами, они также не отвечают по обязательствам акционерного общества после его государственной регистрации.

Гражданский кодекс РФ содержит лишь общие положения об акционерных обществах. Основная регламентация правового положения АО содержится в Федеральном законе РФ "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ (в ред. от 21 марта 2002 года № 31-ФЗ).

Акционерное общество может быть создано одним или несколькими лицами (физическими или юридическими). Если учредителей более двух, они должны заключить письменный договор о создании акционерного общества. Решение об учреждении АО должно приниматься учредительным собранием единогласно. Договор о создании акционерного общества не является учредительным документом общества. Учредительным Документом АО является его устав, который также должен приниматься на учредительном собрании единогласно.

Акционерные общества подразделяются на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО). Акционерное общество, которое вправе проводить открытую подписку на выпускаемые акции и их свободную продажу, признается открытым. Участники ОАО могут отчуждать принадлежащие им акции любым лицам без согласия других акционеров. Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается закрытым.

Акции открытого и закрытого акционерного общества являются именными, заносятся в реестр акционеров и могут быть простыми (обыкновенными) или привилегированными. Акционерное общество вправе выпускать дополнительные акции и привилегированные кумулятивные акции.

Кроме акций, АО может выпускать облигации и иные ценные бумаги, конвертируемые в акции.

Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Уставный капитал ОАО должен составлять не менее тысячекратной, а уставный капитал ЗАО - не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества. Номинальная стоимость размещенных привилегированных акций не должна превышать 25 % от уставного капитала общества. Уставный капитал любого акционерного общества разделен на заранее определенное количество долей. Число выпускаемых в обращение акций должно соответствовать количеству этих до-

лей. Все акции (простые и привилегированные) имеют одинаковую номинальную стоимость. Акционерное общество вправе уменьшить свой уставный капитал путем уменьшения стоимости акций или сокращения их количества. Реальный курс покупки и продажи акций может быть различным. Он может повышаться и намного превышать номинальную стоимость акций, а может падать, становясь ниже номинальной стоимости. Но в любом случае реальная стоимость привилегированной акции должна быть ниже стоимости простой акции.

Различие между простой и привилегированной акцией состоит не только в их реальной стоимости. Простая акция позволяет получить доход в зависимости от результатов производственной деятельности акционерного общества, а привилегированная акция позволяет получать доход в виде заранее определенной суммы. Дивиденды по привилегированным акциям выплачиваются из резервного фонда предприятия. Простая акция дает своему держателю право голосовать на общем собрании акционеров. Каждая простая акция - это один голос. Привилегированная акция не дает права голоса своему держателю. Поэтому стоимость привилегированной акции ниже простой. Но у привилегированной акции есть еще одно преимущество: в случае ликвидации предприятия (после удовлетворения требований кредиторов) выплаты начисленных, но не выплаченных дивидендов сначала производятся держателям привилегированных акций, а затем держателям простых акций. Права акционеров - владельцев обыкновенных и привилегированных акций - подробно изложены соответственно ст. 31 и 32 Закона РФ "Об акционерных обществах".

Количество участников открытого акционерного общества не ограничено. Количество участников закрытого акционерного общества не должно превышать пятидесяти человек.

Высшим органом управления акционерного общества является собрание акционеров. На собрании акционеров большинством в три четверти голосов избирается исполнительный орган общества, который может быть коллегиальным (правление, дирекция) или единоличным (директор). В акционерном обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров (наблюдательный совет). Директор АО осуществляет текущее руководство обществом и подотчетен совету директоров и собранию акционеров.

Уставом акционерного общества могут быть установлены ограничения приобретения обыкновенных акций. Приобретение одним лицом 30 и более процентов обыкновенных акций общества допускается по решению общего собрания акционеров. Лицо, имеющее намерение приобрести 30 и более процентов акций, обязано не позднее, чем за 30 дней до даты приобретения акций, направить обществу письменное заявление.

Реорганизация и ликвидация акционерного общества может происходить в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив.

Хозяйственные общества могут иметь дочерние и зависимые общества с правами юридического лица.

Общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество в силу преобладающего участия в его уставном капитале или в соответствии с заключенным между ними договором имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Общество признается зависимым, если другое (преобладающее) общество имеет более 20 % голосующих акций первого общества. Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества. Основное общество, которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по его сделкам. В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

3 Производственные кооперативы (артели) - это добровольные объединения граждан и (или) (если это предусмотрено учредительными документами) юридических лиц для совместной производственно-хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии. Число членов кооператива не должно быть менее пяти.

Учредительным документом производственного кооператива является устав. Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива. Кооператив не вправе выпускать акции. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10 % паевого взноса, а остальную часть - в течение года с момента регистрации. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием. По обязательствам кооператива его члены несут субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных уставом кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. Независимо от размера пая каждый член кооператива имеет один голос при принятии решений. Общее собрание избирает правление Кооператива и его председателя. В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, которому подотчетно руководство кооператива.

Член кооператива вправе в любое время выйти из кооператива, передать (продать) свой пай или его часть другому члену этого кооператива или третьему лицу. Передача пая третьему лицу допускается лишь с согласия общего собрания (простым большинством голосов). По единогласному решению членов производственного кооператива он может быть преобразован в хозяйственное товарищество или общество.

4 Унитарные предприятия - особая разновидность коммерческих организаций. Специфика унитарного предприятия состоит в том, что оно не является собственником закрепленного за ним имущества. Имущество унитарных предприятий находится в государственной или муниципальной собственности. Органом управления унитарного предприятия является руководитель, назначаемый собственником. Все унитарные предприятия подразделяются на предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и предприятия, основанные на праве оперативного управления.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. До государственной регистрации такого предприятия его уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником. Учредительным документом предприятия является устав, утверждаемый государственным органом или органом местного самоуправления. Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам этого предприятия. Лишь в случае, если несостоятельность (банкротство) вышеуказанного предприятия вызвана собственником его имущества, на этого собственника может быть возложена субсидиарная ответственность по обязательствам предприятия. Предприятие не вправе распоряжаться имуществом без согласия собственника. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Ликвидация и реорганизация предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, происходит по решению собственника. Однако предприятие может быть ликвидировано по решению суда в случае, если стоимость его чистых активов становится меньше размера, определяемого за коном.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие), создается только по решению Правительства РФ на базе имущества, находящегося в федеральной собственности. Устав такого предприятия утверждается Правительством РФ. Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия. Руководитель казенного предприятия назначается на должность и освобождается от должности федеральным органом правительства. Фактически данное предприятие находится в федеральной собственности, действует от имени государства и в его интересах.

Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, но распределение доходов от реализации определяется собственником его имущества. Если в соответствии с уставом казенному предприятию предоставлено право, осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение предприятия и учитываются на отдельном балансе. Казенное предприятие может быть ликвидировано по решению Правительства Российской Федерации.

Некоммерческие юридические лица - организации, создаваемые для совершения социальной, благотворительной, культурной, образовательной и иной деятельности, не имеющей в качестве своей основной цели извлечение прибыли, и не распределяющие прибыль между своими участниками. Гражданский кодекс РФ содержит перечень некоммерческих организаций, который не является исчерпывающим, а значит, может быть дополнен новыми формами подобных организаций. К числу некоммерческих организаций ГК РФ относит: потребительские кооперативы; общественные и религиозные организации (объединения); фонды; учреждения; объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Этот перечень был дополнен Федеральным законом РФ "О некоммерческих организациях" от 12 января 1996 года № 7-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 года). В соответствии с этим законом, наряду с указанными в Гражданском кодексе, к некоммерческим организациям также относятся некоммерческое партнерство и автономные некоммерческие организации:

1 Потребительский кооператив - некоммерческая организация, основанная на добровольном объединении граждан и юридических лиц с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников. Участие в потребительском кооперативе оформляется в виде членства. Имущество кооператива в виде уставного или паевого фонда складывается из паевых взносов членов. Учредительным документом производственного кооператива является его устав. Высшим органом управления кооперативом является собрание его членов. Собрание избирает правление кооператива и председателя правления.

Специфика потребительского кооператива состоит в том, что на него не распространяется действие Закона РФ "О некоммерческих организациях". Деятельность производственного кооператива регулируется ст. 116 Гражданского кодекса РФ и Законом РФ "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации" от 19 июня 1992 года № 3085-1 (в ред. от 21 марта 2002 года) в части, не противоречащей ГК РФ. В соответствии с данным законом потребительский кооператив приравнен к статусу потребительских обществ. Кроме того, п. 3 ст. 116 ГК РФ прямо указывает, что наименование потребительского кооператива должно содержать слово "кооператив" или слова "потребительский союз", либо "потребительское общество". Это означает, что правовое положение потребительского кооператива схоже с производственным кооперативом, с той лишь разницей, что члены производственного кооператива не обязаны принимать личное трудовое участие в его деятельности, не несут ответственности по его долгам и не распределяют его прибыли. Однако п. 5 ст. 116 ГК РФ в виде исключения разрешает распределять между членами потребительского кооператива доходы; полученные кооперативом от предпринимательской деятельности, разрешенной законами и уставом.

Все это говорит о том, что потребительский кооператив занимает промежуточное положение между коммерческими и некоммерческими организациями. Примерами потребительского кооператива являются жилищно-строительные, гаражные, дачные и тому подобные кооперативы.

2 Общественные и религиозные организации - добровольные объединения граждан только на основе общности их интересов для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей. Участие в таких организациях также оформляется в виде членства. Имущество подобных организаций формируется за счет членских взносов и иного рода пожертвований граждан и юридических лиц. Общественные и религиозные организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, но лишь для достижения целей, ради которых они созданы. Весь доход от этой деятельности должен идти на развитие организации (объединения).

3 Фонды. Фондом признается не имеющая членства организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных

имущественных взносов и преследующая достижение общественно полезных целей. Учредители фонда теряют право собственности на переданное фонду имущество и не имеют права на возврат части своего имущества, даже если оно останется после удовлетворения требований кредиторов. В таком случае оставшееся имущество направляется на цели, указанные в уставе фонда.

Устав фонда принимается учредителями фонда, но в отличие от уставов других юридических лиц право внесения изменений в устав фонда может принадлежать суду в случае, если учредители фонда предусмотрели невозможность изменения устава и его сохранение в неизменном виде влечет последствия, которые невозможно было предвидеть при учреждении фонда.

Сам фонд коммерческой деятельностью заниматься не может. Но фонды вправе создавать хозяйственные общества и участвовать в их деятельности. Фонд обязан ежегодно давать отчеты об использовании своего имущества. В отличие от других юридических лиц фонд не может быть ликвидирован добровольно по инициативе учредителей. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц.

4 Учреждения - некоммерческие организации, созданные собственником (государством, юридическим или физическим лицом) для осуществления управленческих, социально-культурных и иных целей. Учреждение полностью или частично финансируется собственником. Собственник несет субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения. Учреждение, по сути, является казенным предприятием, не являющимся собственником своего имущества. Большинство учреждений в Российской Федерации являются государственными или муниципальными. Это центральные и местные органы государственного управления, правоохранительные органы. Допускается создание частных учреждений, например частных музеев, библиотек и т. п. Учредительным документом учреждения является устав. Учреждение может заниматься предпринимательской деятельностью, если это предусмотрено его уставом.

5 Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) создаются несколькими коммерческими организациями в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов. Члены объединения несут субсидиарную ответственность по его обязательствам даже в случае выхода или исключения из него в течение двух лет. Учредительными документами объединения юридических лиц являются устав и учредительный договор. Если учредительными документами предусмотрено ведение предпринимательской деятельности, то оно должно преобразоваться в хозяйственное общество или товарищество либо создать хозяйственное общество и стать его участником.

6 Некоммерческое партнерство - основанная на членстве организация, которая учреждается гражданами или юридическими лицами для достижения социальных, благотворительных и других целей. Особенность данной организации состоит в том, что при выходе из партнерства учредители могут получить свою долю прибыли, за исключением членских взносов.



7 Автономные некоммерческие организации - не имеющие членства организации, учрежденные гражданами или юридическими лицами для предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки и т. п.

Образование юридических лиц может происходить различными способами. Это зависит от того, какова организационно-правовая форма юридического лица.

Способы образования юридических лиц:

1) распорядительный - применяется, когда для создания юридического лица достаточно распоряжения собственника, например постановления Правительства РФ. Раньше, таким образом, создавалось большинство государственных предприятий и учреждений. Сейчас этот способ почти не применяется;

2) разрешительный - предполагает возникновение юридического лица с согласия того или иного компетентного государственного органа, "Например министерства или ведомства. Раньше, таким образом, создавалось большинство общественных и кооперативных организаций. В настоящее время разрешительный характер сохранился лишь для некоторых видов Юридических лиц. Например, для создания объединений коммерческих организаций необходимо предварительное согласие Государственного комитета по антимонопольной политике;

3) нормативно-явочный - наиболее распространенный. Суть его в том, что одно или несколько лиц (физических или юридических) заключают договор об образовании юридического лица, создают его устав и со всеми необходимыми учредительными документами являются в регистрационный орган, где эти документы проходят юридическую экспертизу с последующим вынесением решения по вопросу образования того или иного юридического лица.

Государственная регистрация юридического лица является завершающим этапом его образования. Она осуществляется федеральным органом исполнительной власти (регистрационным органом) в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц" в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления необходимых документов.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. В соответствии с пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 17 мая 2002 года № 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц" (в ред. от 12 августа 2002 года) Министерство Российской Федерации по налогам и сборам является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим начиная с 1 июля 2002 года государственную регистрацию юридических лиц.

Отказ в регистрации допускается в случаях:

1) непредставления определенных Федеральным законом необходимых для государственной регистрации документов;

2) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Решение об отказе в государственной регистрации содержащее основания отказа с обязательной ссылкой на упомянутые нарушения направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения. Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

Государственная регистрация юридического лица необходима для возникновения его правоспособности и дееспособности, а также для обеспечения финансового и налогового контроля за его деятельностью.

Для регистрации юридического лица требуется представить:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического типа данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством;

в) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя;

д) документ об уплате государственной пошлины.

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации или ликвидации, которые могут происходить как в добровольном, так и в принудительном порядке, т. е. по решению суда.

Реорганизация юридического лица может осуществляться в следующих формах:

1 Слияние двух и более юридических лиц. При этом возникает одно юридическое лицо, которому в соответствии с передаточным актом переходят все имущественные права и обязанности юридических лиц, существовавших до их слияния.

2 Присоединение. В этом случае одно из юридических лиц становится обладателем прав и обязанностей присоединенного или присоединенных юри-

дических лиц. Это может происходить при поглощении мелких предприятий более крупным предприятием-монополистом.

3 Разделение. На основе одного юридического лица образуются два и более юридических лиц. Права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят к вновь образованным юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

4 Выделение. Из состава юридического лица обособляются некоторые его структуры, и на их основе создается одно или несколько юридических лиц. Особенность этой формы реорганизации в том, что исходное юридическое лицо продолжает существовать, но в усеченном виде, так как к каждому из вновь образовавшихся юридических лиц переходит часть прав и обязанностей реорганизованного юридического лица.

5 Преобразование - изменение организационно-правовой формы юридического лица. Например, общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив; товарищество на вере может быть преобразовано в полное товарищество и т. п. К вновь возникшему юридическому лицу права и обязанности переходят в соответствии с передаточным актом.

Ликвидация юридического лица - действия по прекращению его существования без перехода его прав и обязанностей к другим субъектам гражданских правоотношений.

Основаниями для добровольной ликвидации могут являться истечение срока, на который создано юридическое лицо; достижение цели его деятельности; невозможность достижения уставных целей.

Основаниями принудительной ликвидации являются: деятельность юридического лица без надлежащего разрешения (лицензии); деятельность, противоречащая уставным целям, или занятие запрещенными видами деятельности, а также осуществление деятельности с грубыми нарушениями закона. По этим основаниям юридическое лицо ликвидируется в судебном порядке по требованию уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.

Особый случай представляет ликвидация предприятия в связи с признанием его несостоятельности (банкротства). Порядок ликвидации таких юридических лиц устанавливается Федеральным законом РФ "О несостоятельности (банкротстве)" от 8 января 1998 года № 6-ФЗ (ред. от 25 апреля 2002 года).

Дела о банкротстве юридических лиц рассматриваются арбитражным судом по месту нахождения предприятия-должника. Правом на обращение с заявлением в суд обладают собственник этого предприятия (т. е. сам должник), кредиторы, прокурор и другие заинтересованные лица.

До момента подачи в арбитражный суд заявления о признании юридического лица банкротом закон разрешает должнику по взаимному соглашению с кредиторами принять меры, называемые досудебной санацией. В соответствии с этой процедурой кредиторами или иными лицами (на возмездной или безвозмездной основе) должнику может быть представлена финансовая помощь в размере, достаточном для восстановления платежеспособности предприятия.

Предприятиям, находящимся в федеральной или муниципальной собственности, финансовая помощь может быть предоставлена из федерального бюджета, бюджета субъектов Российской Федерации или местного бюджета. Условия проведения досудебной санкции устанавливаются лицами, заинтересованными в исполнении должником своих обязательств. В случае невыполнения условий досудебной санкции и неспособности юридического лица удовлетворить требования кредиторов заинтересованная сторона вправе обратиться на суд с заявлением о признании предприятия банкротом. Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов, если соответствующие обязательства не исполнены в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено арбитражным судом в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления заявления. Рассмотрение дела может быть отложено на срок не более двух месяцев. При рассмотрении дела о банкротстве применяются следующие процедуры: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, иные процедуры, предусмотренные законом.

Наблюдение вводится с момента принятия судом заявления о признании должника банкротом. В этой ситуации органы управления предприятия осуществляют свои полномочия под наблюдением временного управляющего, назначаемого арбитражным судом из числа кандидатов, предложенных кредиторами, или из лиц, зарегистрированных в арбитражном суде в качестве арбитражных управляющих. Временный управляющий принимает меры по обеспечению сохранности имущества должника, устанавливает кредиторов должника и размеры их требований. Временный управляющий представляет в арбитражный суд отчет о финансовом состоянии должника и о возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника. На основании представленного отчета и по решению собрания кредиторов арбитражным судом на предприятии вводится внешнее управление. С этого момента полномочия временного управляющего прекращаются.

Внешнее управление вводится на срок до 12 месяцев и может быть продлено на срок не более чем на 6 месяцев. Руководство предприятием полностью переходит к внешнему управляющему. Органы управления предприятия-должника в трехдневный срок обязаны передать внешнему управляющему всю документацию, печати, штампы, материальные и иные ценности. В срок не позднее одного месяца после своего назначения внешний управляющий должен разработать план внешнего управления по восстановлению платежеспособности предприятия. Меры по восстановлению платежеспособности должника могут быть следующие: репрофилирование производства; закрытие нерентабельных производств, продажа части имущества предприятия; и др. Если в установленный срок не будут произведены расчеты с кредиторами, а равным образом, если в течение шести месяцев с момента введения внешнего управления арбитражному суду не будет предъявлен план внешнего управления, суд вправе принять решение о признании предприятия банкротом и об открытии конкурсного производства.

Конкурсное производство вводится сроком на один год. Но по решению арбитражного суда этот срок может быть продлен еще на 6 месяцев, а при необходимости и на более длительный срок. Конкурсный управляющий принимает все дела у внешнего управляющего, но его задача не в том, чтобы "оживить" производство, а в том, чтобы рассчитаться с кредиторами путем полной распродажи производственных фондов предприятия, его движимого и недвижимого имущества. Для осуществления указанной деятельности конкурсный управляющий вправе привлекать оценщиков и иных экспертов. Очередность удовлетворения требований кредиторов определена в ст. 64 ГК РФ и ст. 106 Закона РФ "О несостоятельности (банкротстве)".

После расчетов с кредиторами конкурсный управляющий предъявляет в арбитражный суд отчет о результатах конкурсного производства. На основании этого отчета суд выносит определение о завершении конкурсного производства. Это определение передается в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в единый государственный реестр юридических лиц запись о ликвидации предприятия. Только с этого момента юридическое лицо считается ликвидированным.

4 Гражданско-правовые сделки, их виды, формы и условия действительности.

Вступая в ту или иную форму гражданского оборота, субъекты права строят свои действия, исходя из конкретных жизненных обстоятельств, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Иными словами, субъекты права строят свою деятельность на основе юридических факторов. Обратившись к теории права, можно вспомнить, что юридические факты подразделяются на действия и события. Действия бывают правомерные и неправомерные. Разновидностью правомерных действий являются юридические акты, которые подразделяются на административные акты и гражданско-правовые сделки.

Гражданско-правовые сделки являются основной формой гражданского оборота. По сути дела сделка - это универсальная форма существования гражданских правоотношений, ибо ни в какой другой форме они существовать не могут. В соответствии со ст. 153 ГК РФ сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Покупка вещи, продажа, оказание услуг, передача вещи во временное пользование, дарение и тому подобные действия составляют содержание сделок.

Сделка представляет собой волевой акт, так как она выражает намерение субъекта права вызвать определенные юридические последствия. Такое намерение субъекта права вызывает определенные юридические последствия, его называют внутренней волей. Способы, которыми внутренняя воля выражается вовне, называются волеизъявлением.

Виды гражданско-правовых сделок:

1) односторонние, двухсторонние и многосторонние. Односторонней считается сделка, для совершения которой достаточно выражения воли одной

стороны. Например, составление завещания или принятие наследства. Подавляющее большинство сделок являются двух- и более сторонними;

2) возмездные и безвозмездные. Возмездной считается сделка, по которой одна из сторон должна получить плату или иное встречное представление. Большинство сделок возмездные (купля-продажа, мена). Примером безвозмездной сделки является договор дарения;

3) реальные и консенсуальные. Консенсуальная сделка считается заключенной с момента достижения соглашения сторон о совершении каких-либо взаимных действий. Например, в момент достижения соглашения между продавцом, предлагающим купить вещь, и покупателем, изъявившим желание приобрести ее. Реальная сделка считается заключенной с момента передачи вещи (денег) из рук в руки. Например, дарение, заем, хранение;

4) каузальные и абстрактные. Сделка, имеющая под собой конкретное основание (причину), считается каузальной. Таких сделок большинство. Абстрактными признаются сделки, основание которых остается юридически безразличным, т. е. имеет абстрактный характер. Примером абстрактной сделки является вексель, который представляет собой общее обещание выплатить определенную денежную сумму независимо от основания его выдачи;

5) условные и безусловные. Большинство сделок являются безусловными, т. е. возникновение прав и обязанностей сторон по этим сделкам не оговорено никакими дополнительными обстоятельствами. Сделки считаются условными, если возникновение или прекращение прав и обязанностей сторон зависит от обстоятельств, в отношении которых неизвестно, когда они наступят. Условные сделки подразделяются на сделки с отлагательными условиями и сделки с отменительными условиями. Сделка считается заключенной с отлагательными условиями, если в ее содержании имеется перечень обстоятельств, только при наступлении, которых могут возникнуть права и обязанности сторон. Например, при заключении договора найма жилого помещения наймодатель оговаривает время вступления в силу данного договора с момента, когда предыдущим нанимателем, который по не зависящим от него причинам сам не знает, когда он это сделает. Сделка считается заключенной с отменительными условиями, если в ее содержании имеется перечень обстоятельств, при наступлении которых права и обязанности сторон прекращаются. Например, при заключении договора найма жилого помещения наймодатель может поставить условие, что в случае возвращения его родственника из дальней командировки (который неизвестно когда приедет) договор будет считаться прекратившимся и наниматель будет обязан освободить жилое помещение;

б) бессрочные и срочные. В бессрочных сделках не определяется момент ее вступления в действие и момент ее прекращения. Срочные сделки обязательно содержат оба указанных момента. Срочные сделки имеют сходство с условными сделками. Но если срочная сделка, определяя моменты возникновения и прекращения прав и обязанностей субъектов, ставит в зависимость от событий, которые обязательно должны произойти, то условная сделка оба эти момента ставит в зависимости от событий, относительно которых неизвестно, наступят они или нет.

Кроме указанных видов сделок, иногда выделяют еще биржевые сделки. Смысл выделения этой разновидности сделок - в установлении специального порядка подписания и специальной формы их совершения. Выделяют также фидуциарные сделки, которые имеют доверительный характер. К таким сделкам относятся поручение, комиссия, передача имущества в доверительное управление и ряд других сделок. Особенность фидуциарных сделок в том, что утрата доверия одной из сторон к другой может привести к прекращению отношений.

Форма сделки - это способ выражения воли субъектов сделки. Гражданским кодексом РФ предусмотрены три формы сделок: устные сделки; сделки, совершаемые в простой письменной форме; нотариально удостоверенные сделки.

Для ряда сделок (например, сделки с землей и другим недвижимым имуществом) предусмотрена государственная регистрация.

Устные сделки совершаются путем словесного выражения воли лица. Устно могут совершаться сделки, в отношении которых закон не устанавливает письменной формы либо, если момент заключения сделки совпадает с моментом ее исполнения (за исключением сделок, для которых предусмотрена нотариальная форма). К устным сделкам приравниваются молчаливые сделки, т. е. заключаемые путем бессловесных действий, жестов, мимики, свидетельствующих о воле лица совершить сделку. Такие сделки называют конклюдентными.

Письменная форма сделки совершается путем составления документа, выражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку. Если гражданин не может собственноручно подписаться (вследствие физического недостатка или болезни), то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин при обязательном засвидетельствовании нотариусом его подписи. При этом никаких прав и обязанностей у гражданина, подписавшего сделку вместо другого лица, не возникает. Простая письменная форма сделок предусмотрена для всех сделок, заключаемых между юридическими лицами, а также между гражданами и юридическими лицами. Что касается сделок только между гражданами, то закон обязывает оформлять письменно все сделки, сумма которых превышает десятикратный минимальный размер оплаты труда, за исключением сделок, исполняемых при самом их совершении. Элементарным примером письменной формы сделки является чек, выдаваемый покупателю во всех торговых точках. Сделка, для которой законом предусмотрена устная форма, может быть заключена в письменной форме по соглашению граждан, участвующих в этой сделке.

Нотариально удостоверенные сделки осуществляются путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. Перечень этих сделок определен Законом РФ "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" от 11 февраля 1993 года № 4462-1 и другими законодательными актами. Помимо этого перечня закон разрешает нотариально удостоверять любые сделки, если это предусмотрено соглашением сторон.

Для того чтобы сделка имела законную силу, она должна быть действительной.

Условия действительности сделок:

1) действительной признается сделка, содержание которой не противоречит законам и другим нормативным актам;

2) участниками сделки могут быть только дееспособные граждане или юридические лица, зарегистрированные в установленном законом порядке;

3) волеизъявление лиц, участвующих в сделке, должно соответствовать их внутренней воле;

4) изъявление воли не должно сопровождаться двусмысленными и неточными понятиями;

5) воля лица, совершающего сделку, должна быть свободной от насилия, зависимости и иных форм давления (морального или физического) в виде шантажа, угроз или принуждений;

6) сделка не должна совершаться под влиянием обмана, т. е. намеренного введения в заблуждение одной стороны в сделке другой стороной либо лицом, в интересах которого совершается сделка;

7) сделка должна быть составлена по форме, предусмотренной законом.

При несоблюдении хотя бы одного из указанных условий сделка может быть признана недействительной. Сделка, для признания которой требуется решение суда, называется оспоримой. Сделка, недействительность которой признается во внесудебном порядке, называется ничтожной. Сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, признается мнимой. Сделка, которая совершена, с целью прикрыть другую сделку, признается притворной. Все мнимые и притворные сделки являются ничтожными. Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним лицом в возрасте от 14 до 18 лет, является оспоримой, т. е. должна быть признана недействительной судом по иску родителей или других законных представителей. Аналогичным образом признается недействительность сделки, совершенной гражданином, ограниченным судом в дееспособности. В данном случае недействительность сделки признается по иску попечителя.

Особый случай представляют сделки, когда при их заключении одна из сторон ненамеренно искажает информацию, вводя в заблуждение другую сторону. Это не признается обманом, так как заблуждающимися в данном случае являются обе стороны. Заблуждаться может одна из сторон также в силу своей недостаточной информированности или самоуверенности. Такие сделки могут быть признаны судом недействительными, если заблуждение касалось природы сделки либо если в результате такой сделки приобретена вещь, качества которой значительно снижают возможности ее использования. Если же заблуждение касалось мотивов сделки (например, приобретение по ошибке обуви, одежды не того фасона или размера), то такие сделки признаются действительными и не могут быть оспоримыми. В данном случае допустимы по соглашению сторон замена вещи либо расторжение сделки.

В гражданском законодательстве имеется также понятие кабальной сделки, т. е. сделки, совершенной лицом, которое вследствие стечения тяжелых



обстоятельств было вынуждено заключить сделку на крайне невыгодных для себя условиях. Если другая сторона использовала такую ситуацию в своих интересах, например для обогащения или для получения определенной выгоды, такая сделка может быть признана судом недействительной.

Последствия недействительности сделок. При признании сделки недействительной стороны должны вернуться к начальному положению, в котором они находились до совершения сделки. Такая процедура называется реституцией, которая бывает двухсторонней (когда каждая из сторон передает другой все приобретенное по сделке имущество либо возмещает его стоимость) и односторонней (если судом будет установлено, что в недействительности сделки виновата одна сторона). В результате односторонней реституции потерпевшей стороне имущество возвращается, а с виновной стороны имущество взыскивается в доход государства. Реституция не применяется, когда происходит взыскание имущества обеих сторон в доход государства. При признании сделки недействительной пострадавшая сторона имеет право требовать возмещения понесенных убытков. Но при этом принимаются во внимание только реальные доходы, а упущенная выгода и неполученные доходы не учитываются. Бремя доказывания недействительности сделки лежит на стороне, требующей признания сделки недействительной.

Сроки исковой давности по недействительным сделкам. Так как ничтожные сделки недействительны с момента их заключения, то по этим сделкам можно обратиться в суд лишь с иском о применении последствий недействительности. В отношении ничтожной сделки иск может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение. Для признания недействительности оспоримой сделки и применения последствий ее недействительности иск может быть предъявлен в течение года со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием признания сделки недействительной.

#### **4.4.2 Лекция 8 Основные положения вещного права, общего учения об обязательствах и наследственного права**

1 Содержание, основания возникновения и прекращения права собственности.

2 Способы защиты права собственности.

3 Характеристика и основные категории обязательственного права.

4 Виды гражданско-правовых договоров и способы обеспечения их исполнения.

5 Наследственное право.

1 Содержание, основания возникновения и прекращения права собственности.

В системе гражданского законодательства Российской Федерации особое значение придается нормам, регулирующим отношение лица к вещи (иму-

шеству). Это отношение, являясь по существу субъект-объектным, всегда носит активный, деятельностный характер. Оно связано с непосредственным воздействием на вещь с целью удовлетворения интересов лица, обладающего по отношению к ней определенным набором юридических прав и обязанностей, т. е. управомоченного субъекта, в сфере хозяйственного господства которого находится та или иная вещь. Именно это деятельностное отношение управомоченного субъекта к вещи (как находящейся в его собственности, так и не являющейся его собственностью) составляет основное содержание вещного права.

К вещным правам лиц, не являющихся собственниками, ст. 216 Гражданского кодекса РФ относит право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; право хозяйственного ведения имуществом; право оперативного управления имуществом; право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут); другие вещные права не собственников.

К вещным правам лиц, являющихся собственниками, относится право собственности. Собственность - экономическая категория, характеризующая вид имущественных отношений между людьми по поводу принадлежности (производства, распределения или присвоения) тех или иных материальных благ.

Право собственности - юридическое понятие, которое имеет как объективный, так и субъективный смысл. В объективном смысле право собственности - система правовых норм, регулирующих общественные отношения собственности. Эта система образована первой и второй главами Конституции Российской Федерации, нормами Гражданского кодекса РФ и другими законодательными актами, регуливающими данное отношение. Содержание права собственности в субъективном смысле изложено ст. 209 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с этой статьей право собственности складывается из трех компонентов: права владения имуществом; права пользования имуществом; права распоряжения имуществом.

Право владения - это право собственника фактически обладать имуществом и удерживать его в сфере своего хозяйственного господства. Право владения не требует, чтобы собственник находился в непосредственном контакте с вещью. Например, уезжая в длительную командировку, собственник является владельцем своего имущества, оставшегося в квартире. Владение может быть законным и незаконным.

Законным владением признается владение, которое возникает на основании действующих нормативных актов или соглашения сторон. Основаниями, подтверждающими законность приобретения вещи, могут служить товарный чек, гарантийный талон, письменный договор купли-продажи и другие документы.

Незаконным владением признается владение вещью без достаточных правовых оснований. К случаям незаконного владения относят: приобретение вещи без соответствующих отчетных документов или без соответствующего оформления этих документов; тайное или открытое хищение имущества; само-

вольное заселение (самозахват) дома, квартиры и т. п. Незаконное владение может быть добросовестным и недобросовестным.

Добросовестным незаконным владельцем признается лицо, которое не знало и не могло знать о незаконности своего владения.

Недобросовестным незаконным владельцем признается лицо, которое знало или должно было знать о незаконности своего владения. Право владения может переходить от собственника к несобственнику (например, сдача вещей в камеру хранения), при этом лицо, передавшее это право, не перестает быть собственником вещи.

Право пользования - это право извлекать из вещи ее полезные свойства, включая право присваивать доходы и плоды, приносимые этой вещью. Право пользования, как и право владения, может быть передано несобственнику, например по договору аренды (ст. 606 ГК РФ).

Право распоряжения - это право определять юридическую судьбу вещи путем совершения актов в отношении этой вещи (продать, обменять, заложить, подарить, вплоть до уничтожения или потребления вещи).

Главный признак всех трех правомочий в том, что собственник владеет, пользуется и распоряжается имуществом исключительно по своему усмотрению и вправе совершать в отношении своего имущества любые действия, не противоречащие закону и иным нормативным актам.

На движимое имущество право собственности возникает с момента передачи вещи из рук в руки, если иное не предусмотрено законом или договором. На недвижимое имущество право собственности возникает с момента нотариального удостоверения сделки.

Собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему), что не влечет перехода права собственности к этому лицу, которое обязано осуществлять управление имуществом в интересах собственника.

В соответствии с п. 2 ст. 8 Конституции РФ и п. 1 ст. 212 ГК РФ в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Следует отметить, что "форма собственности" - это не юридическая, а экономическая категория. Каждая форма собственности должна вызывать появление соответствующего ей права собственности. Субъектами государственной и муниципальной собственности являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (городские и сельские населенные пункты). Субъектами частной собственности являются граждане и юридические лица.

Имущество может принадлежать на праве собственности не одному, а двум и более лицам. Это зафиксировано в п. 2 ст. 35 Конституции РФ, где указывается, что "каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами". В таких случаях на имущество возникает общая собственность, которая подразделяется на долевую собственность и совместную собственность.

Общая собственность возникает по различным основаниям. Например, по отношению к лицам, состоящим в браке. Возникает она также и в порядке

наследования имущества или совместной покупки вещи и по другим основаниям.

Общая долевая собственность возникает либо в силу закона, либо устанавливается по соглашению сторон. Это означает, что общее имущество разбивается на доли, количество которых соответствует числу собственников. Размер долей может устанавливаться по соглашению сторон, в зависимости от величины вклада каждого собственника в общее имущество либо по закону. Если закон не устанавливает, размеры долей и стороны не оговаривают величину доли каждого собственника, то имущество делится в равных долях. Размер доли может увеличиваться или уменьшаться в зависимости от изменения числа участников общей собственности.

Каждый из участников общей собственности вправе по своему усмотрению продать свою долю, подарить ее, завещать, отдать в залог либо распорядиться ею иным способом. При продаже своей доли участник обязан письменно известить об этом остальных участников общей собственности с указанием цены вещи и других условий покупки. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение одного месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю другому лицу. Если участник общей долевой собственности отчуждает свою долю имущества с нарушением установленных правил, остальные участники общей долевой собственности вправе обжаловать его действия в суде в течение трех месяцев со дня совершения сделки, ущемляющей их права.

Совместная собственность возникает только в силу закона. Она означает, что имущество находится в общей собственности без определения Долей собственников. Таковой является общая собственность супругов (ст. 256 ГК РФ) и собственность крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257 ГК РФ). Участники совместной собственности владеют, пользуются и распоряжаются имуществом совместно по взаимному согласию. Каждый из участников совместной собственности вправе совершать любые сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения сторон. В случае совершения сделки без необходимых полномочий она может быть признана недействительной по требованию других собственников. Выдел доли участника совместной собственности допускается лишь при его выходе из состава участников. При этом имущество делится на равные доли среди всех участников. В случае несогласия сторон доля каждого участника совместной собственности определяется в судебном порядке (например, при расторжении брака).

Основаниями приобретения права собственности являются юридические факты, с которыми закон связывает наступление правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом. Общепринято делить основания возникновения права собственности на первоначальные и производные.

Первоначальные способы приобретения права собственности не зависят от прав предшествующего собственника. Право собственности возникает либо

впервые, либо независимо от воли прежнего обладателя вещи. К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

1) право собственности на вновь изготовленную или созданную вещь. В данном случае объектами права собственности может являться движимое и недвижимое имущество. При этом право собственности на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации и возникает с момента такой регистрации. Особый случай представляет собой приобретение права собственности на недвижимое имущество, созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенными нарушениями установленных правил и норм (самовольная застройка, ст. 222 ГК РФ). По общему правилу лицо, осуществившее самовольную застройку, не приобретает на нее право собственности, за исключением случаев, предусмотренных законом. Право собственности на самовольную застройку может быть признано судом в двух случаях: а) если постройка осуществлена лицом на не принадлежащем ему земельном участке, то за этим лицом может быть признано право собственности на постройку при условии, что данный участок в установленном порядке будет предоставлен этому лицу под возведенную постройку; б) если лицу, осуществившему постройку на не принадлежащем ему земельном участке, не может быть предоставлен этот участок, то право собственности на постройку признается судом за собственником земельного участка, на котором находится постройка. При этом лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом;

2) право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества. В соответствии со ст. 136 ГК РФ поступления, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, использующему это имущество, если иное не предусмотрено законом или договором;

3) право собственности на вещь, изготовленную путем переработки, может возникнуть у лица, осуществляющего переработку, если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов и если это лицо осуществило переработку для себя;

4) обращение в собственность общедоступных для сбора вещей сбор ягод, лов рыбы, сбор и добыча других общедоступных вещей и животных допускается на основании закона или в соответствии с местными обычаями;

5) приобретение права собственности на бесхозные вещи, находку, безнадзорных животных и клад. Бесхозной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности, на которую собственник отказался. Следует отметить, что отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества до приобретения права собственности на него другим лицом.

Бесхозные движимые вещи (брошенные вещи) могут быть обращены другими лицами в свою собственность, если стоимость этих вещей ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда.

Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозными.

Бесхозные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество. По истечении года со дня постановки этого имущества на учет оно по решению суда может быть признано муниципальной собственностью.

Находкой признается потерянная собственником вещь, которая обнаруживается другим лицом. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию или орган местного самоуправления. Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в соответствующий орган собственник не будет установлен, то нашедший вещь приобретает право собственности на нее. Если нашедший вещь возвращает ее лицу, правомочному на получение вещи, он вправе требовать вознаграждения за находку в размере не более 20 % от стоимости вещи, либо, если вещь представляет ценность только для лица, уполномоченного на ее получение (документы, удостоверение личности и т. п.), размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом.

Безнадзорными животными считаются пригульный скот или другие домашние животные, если их собственник и место его нахождения неизвестны. Лицо, задержавшее безнадзорных животных, обязано в трехдневный срок заявить об этом в милицию или орган местного самоуправления, и если в течение шести месяцев с момента подачи заявления собственник не будет обнаружен, лицо, у которого животные находились на содержании, приобретает право собственности на них. В случае обнаружения собственника животных до установленного срока лицо, содержащее этих животных, обязано вернуть их с правом получения вознаграждения на тех же условиях, которые определены для вознаграждения за находку. Лица, не заявившие в соответствующий орган о находке или о задержании безнадзорного животного, в случае обнаружения собственника вещи или животного обязаны вернуть их без права на получение вознаграждения.

Кладом считаются зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен или в силу закона утратил на них право собственности. В данном случае право собственности возникает у лица, которому принадлежит земельный участок или строение, где клад был сокрыт, и одновременно у лица, обнаружившего этот клад. Если поиск ценностей производился лицом с согласия собственника земельного участка, то обнаруженный клад делится в равных долях либо делится по соглашению сторон. Если поиск ценностей производился без ведома собственника земельного участка, то обнаруженный клад подлежит передаче собственнику земельного участка. Клад, содержащий вещи, относящиеся к памятникам истории, культуры, подлежит передаче в государственную собственность. При этом лицо, обнаружившее клад, и собственник земельного участка имеют право на вознаграждение в размере 50 % от стоимости клада. Сумма вознаграждения распределяется между этими лицами в равных долях либо по соглашению сторон. Это не распространяется на лица, в круг трудовых обязанностей

которых входит проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада.

б) приобретательная давность, т. е. приобретение права собственности по давности владения. В соответствии со ст. 234 ГК РФ, если недвижимое имущество находится в открытом добросовестном владении и пользовании гражданина или юридического лица в течение 15 лет, то на это имущество у указанных лиц возникает право собственности. В отношении движимого имущества право собственности возникает через пять лет добросовестного непрерывного и открытого владения и пользования этим имуществом.

Производные способы приобретения права собственности характеризуются тем, что право нового собственника основывается на праве предшествующего собственника, т. е. возникает по его воле. В таких случаях право собственности в основном возникает на договорной основе (по договору купли-продажи, мены, дарения и т. п.) и в порядке наследования имущества. Кроме этого, к производным способам приобретения права собственности также относятся:

1) национализация, т. е. обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц. Этот способ приобретения права собственности обычно ставится на первое место. Однако существующие в настоящее время социально-экономические условия делают этот способ весьма редко встречающимся. Тем более, что в соответствии с ч. 3 п. 2 ст. 235 ГК РФ национализация должна производиться с возмещением стоимости этого имущества и других убытков в порядке, установленном ст. 306 Гражданского кодекса РФ. Это сближает процедуру национализации с выкупом имущества;

2) приватизация - процесс, обратный национализации, т. е. это передача имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан или юридических лиц. Передача такого имущества осуществляется его собственником в порядке, предусмотренном Законом РСФСР от 4 июля 1991 года № 1541-1 "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" (ред. от 20 мая 2002 года) и Федеральным законом от 21 декабря 2001 года № 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества";

3) конфискация, т. е. безвозмездное изъятие имущества по решению суда в виде санкции за административное правонарушение или за преступление, а также за несоблюдение гражданско-правовых норм. Конфискация как санкция за гражданско-правовое нарушение предусмотрена в случае односторонней реституции (п. 2 ст. 179 ГК РФ), а также в случае отсутствия реституции (ст. 169 ГК РФ), когда в доход государства взыскивается имущество стороны, виновной в недействительности сделки, либо взыскивается все имущество, полученное сторонами по сделке, признанной недействительной, при наличии умысла у обеих сторон;

4) обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам. Так же, как и конфискация, этот способ представляет безвозмездное изъятие имущества. Обращение взыскания на имущество собственника происходит

вследствие признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом) с целью удовлетворения требований кредиторов. Очередность удовлетворения этих требований определена соответствующими статьями ГК РФ и Закона РФ "О несостоятельности (банкротстве)" (см. лекцию 7);

5) реквизиция - возмездное изъятие имущества по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Реквизиция имущества должна осуществляться с обязательным возмещением собственнику стоимости имущества. Оценка стоимости реквизируемого имущества может быть оспорена собственником в суде. Собственник также вправе при прекращении обязательств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата сохранившегося имущества;

6) реорганизация или ликвидация юридического лица. Согласно ст. 58, 59 и ч. 3 п. 2 ст. 218 ГК РФ право собственности на имущество реорганизованного предприятия переходит к другим юридическим лицам - правопреемникам в соответствии с передаточным актом либо в соответствии с разделительным балансом (см. лекцию 7). При ликвидации юридического лица у его учредителей может возникнуть право собственности на часть его имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов (п. 7 ст. 63 ГК РФ);

7) выкуп недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором расположено это имущество. В соответствии со ст. 239 ГК РФ, если земельный участок, изъятый для государственных нужд, невозможно использовать без прекращения права собственности на недвижимое имущество, расположенное на этом участке, то это имущество может быть выкуплено государством или иным лицом путем продажи с публичных торгов. Данный способ приобретения права собственности носит пока только теоретический характер в связи с тем, что гл. 17 ГК РФ, ст. 279 - 282 и 284 - 286, к которым отсылает ст. 239 ГК РФ, будут применяться только со дня введения в действие Земельного кодекса РФ;

8) выкуп бесхозяйственно содержимого жилого помещения. Не следует путать бесхозяйственно содержимое имущество с бесхозяйным имуществом. Первое в отличие от второго имеет собственника, который известен, но относится к этому имуществу нерадиво, допуская его порчу и разрушение. К бесхозяйственному содержанию жилого помещения закон относит случаи использования жилого помещения не по назначению (например, установка промышленного оборудования, использование которого нарушает права и интересы соседей). В этих случаях собственнику бесхозяйственно содержимого жилого помещения со стороны органов местного самоуправления предъявляется требование в соразмерный срок привести жилое помещение в надлежащий вид. При невыполнении этих требований в указанный срок суд в соответствии со ст. 293 ГК РФ может принять решение о продаже с публичных торгов такого жилого помещения с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного решения. При этом граждане могут быть выселены из этого помещения без предоставления жилой площади, даже если они не обеспечены другим жильем;



9) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей. Данный способ приобретения права собственности применяется в отношении имущества, представляющего значительную историческую, научную, художественную или иную ценность, находящегося под охраной государства, а также в отношении имущества, бесхозяйственное содержание которого угрожает общественным или государственным интересам. Если собственник движимых и культурных недвижимых ценностей бесхозяйственно их содержит, что грозит потерей их значения, по решению суда они могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. При этом собственнику возмещается стоимость изъятого имущества в размере, установленном по соглашению сторон или судом. Иск об изъятии культурных ценностей может предъявить прокурор или общественная организация, заинтересованная в их сохранении;

10) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними. Данный выкуп допускается по заявлению в суд любого лица, считающего, что собственник жестоко и негуманно обращается с животными. Цена выкупа определяется соглашением сторон, в случае спора - судом;

11) прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать. В соответствии со ст. 238 ГК РФ имущество, оказавшееся в собственности того или иного лица на незаконных основаниях, должно быть отчуждено самим собственником в течение года с момента возникновения права собственности на это имущество. По истечении этого срока суд может принять решение о принудительной продаже этого имущества с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо о передаче этого имущества в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества в размере, определенном судом. Указанное правило применяется также к имуществу, в отношении которого право собственности возникло на законных основаниях, но затем в силу изменения правового режима вещей эти основания отпали. Например, из вещи, находившейся в свободном обращении, она перешла в разряд изъятых из оборота вещей. Аналогичная ситуация возникает в случае изменения статуса юридического лица, наделенного специальной правоспособностью, в результате чего отпадают законные основания нахождения того или иного имущества в его собственности;

12) раздел имущества, находящегося в долевой собственности, и выдел из него доли предусмотрен ст. 252 ГК РФ. Если при выходе участника из долевой собственности выдел его доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба общему имуществу, выделившемуся собственнику выплачивается стоимость его доли либо иная компенсация. При этом право собственности на долю выбывшего собственника возникает у оставшихся участников долевой собственности.

Прекращение права собственности. Все производные способы приобретения права собственности исходят из факта перехода имущества от одного лица к другому. Это означает, что для возникновения права собственности у одного лица оно должно прекратиться у другого лица. Именно поэтому указанные способы приобретения права собственности одновременно являются и основа-

ниями прекращения права собственности в результате добровольного или принудительного отчуждения своего имущества другим лицам. Основания принудительного отчуждения у собственника, принадлежащего ему имущества, изложены в п. 2 ст. 235 ГК РФ. Указанные в этой статье основания изъятия имущества, отсылающие к ст. 272, 282 и 285 гл. 17 ГК РФ, не применяются до введения в действие Земельного кодекса Российской Федерации. Помимо указанных оснований, право собственности на вещь прекращается в связи с потреблением собственником этой вещи, ее уничтожением или гибелью, так как в случаях исчезает сам объект собственности.

## 2 Способы защиты права собственности.

Способы защиты права собственности представляют собой совокупность предусмотренных гражданско-правовым законодательством средств, применяемых в связи с нарушением права лица владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом. Защита права собственности осуществляется судами общей юрисдикции, а также арбитражными и третейскими судами. В зависимости от характера нарушенных правомочий собственника способы защиты права собственности подразделяются на: вещественно-правовые; обязательственно-правовые; способ восстановления права собственности; способ защиты интересов собственников принудительно Изъятого имущества.

Вещно-правовые способы непосредственно направлены на защиту права собственности. Обязательственно-правовые способы охраняют право собственности опосредованно и направлены больше на защиту имущественных прав собственника, возникших в результате заключения договора. В данном случае право собственности защищается не нормами вещного права, а нормами обязательственного права. Примером является требование собственника о возмещении причиненного вреда или требование возврата долга по договору займа и т. п.

Способ восстановления права собственности имеет свою специфику. Восстановление права собственности граждан происходит по решению суда в порядке отмены предыдущего решения об объявлении гражданина умершим. Гражданин может быть объявлен судом, умершим по заявлению заинтересованных лиц, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью, - в течение шести месяцев. День вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим является днем открытия наследства со всеми вытекающими отсюда правами наследников. Иначе говоря, с этого момента право собственности гражданина, объявленного умершим, прекращается. В случае явки этого гражданина в любой срок суд по заявлению этого гражданина отменяет решение об объявлении его умершим, и этот гражданин вправе требовать возврата сохранившейся части своего имущества, которое безвозмездно перешло к другим лицам, т. е. вправе требовать восстановления права собственности на свое имущество, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя. Имущество, которое перешло к другим лицам в результате совершения возмездных сделок, может быть возвращено гражданину, если бу-

дет доказано, что, приобретая имущество, другие лица знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. Если имущество потреблено, уничтожено или погребено, гражданину возмещается его стоимость.

Способ защиты интересов собственника принудительно изъятого имущества не менее специфичен. Во всех соответствующих случаях государство гарантирует бывшему собственнику возмещение убытков, причиненных в результате принятия решения об отчуждении имущества, и возмещение стоимости изъятого имущества, за исключением случаев, когда имущество подлежит конфискации или взыскивается с собственника по его обязательствам перед кредиторами.

Способ самозащиты прав. Самозащита права разрешена ст. 12 и 14 ГК РФ и п. 2 ст. 45 Конституции РФ, где провозглашено, что "каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом". Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению, и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Самозащита права собственности осуществляется во внесудебном порядке по соглашению сторон на основе взаимных уступок и компромиссов. Если подобное соглашение невозможно, любая из неудовлетворенных сторон может обратиться в суд. Самозащита права собственности возможна только в случае, если нарушение правомочий собственника не связано с обязательственными отношениями, а также с принудительным изъятием его имущества или с необходимостью восстановления правомочий собственника. Иными словами, самозащита права собственности возможна только в связи с непосредственной защитой права собственности как абсолютно субъективного права. При обращении в суд такая защита права собственности осуществляется вещно-правовыми способами.

Судебная защита вещно-правовых отношений осуществляется в исковом порядке. Потерпевшая сторона подает в суд исковое заявление о защите своего права собственности. Сторона, подавшая заявление, именуется истцом; сторона, обязанная держать ответ по этому заявлению, ответчиком.

Вещно-правовые иски подразделяются на виндикационные и негаторные.

Виндикационный иск - это требование невладеющего собственника к незаконно владеющему несобственнику о возврате вещи в ее натуральном виде (натуре). Истцом по данному иску является невладеющий собственник либо иной обладатель вещных прав на имущество в соответствии со ст. 305 ГК РФ. Ответчиком является добросовестный незаконный или недобросовестный владелец имущества. Причем ответчиком может быть лицо, которое фактически обладает вещью на момент предъявления иска. Виндикационный иск предъявляется, если собственник не по своей воле утратил право владения вещью. Для подачи виндикационного иска необходимы следующие условия:

- 1) истребуемое имущество должно находиться в фактическом владении другого лица;
- 2) предметом иска могут быть только индивидуально-определенные вещи или вещи, имеющие родовые признаки;

3) необходимо, чтобы имущество, которого лишился собственник, не утратило своих основных свойств и качественных характеристик;

4) невладеющий собственник и незаконный владелец не должны быть связаны друг с другом договором или иным обязательственным правоотношением по поводу истребуемое вещи.

Предъявляя виндикационный иск, истец обязан доказать, что истребуемое имущество принадлежит именно ему. При этом от недобросовестного незаконного владельца истец может требовать возврата утраченной им вещи в любом случае, а от добросовестного незаконного владельца - только в соответствии с п. 2 ст. 302 ГК РФ, если имущество было безвозмездно приобретено им от лица, которое не имело права его отчуждать (например, если вещь приобретена по договору дарения). С этим согласны не все теоретики гражданского права, считая, что истребование от добросовестного незаконного владельца безвозмездно приобретенного им имущества является расширительным толкованием п. 2 ст. 302 ГК РФ.

Еще более сложной представляется ситуация, когда добросовестный незаконный владелец, получив вещь в качестве дара, отчуждает ее путем возмездной сделки (т. е. продает ее или меняет). Здесь нет однозначного ответа. На практике п. 2 ст. 302 ГК РФ применяется лишь тогда, когда добросовестный незаконный приобретатель вещи выступает в качестве ответчика по иску.

Не менее сложной представляется ситуация, когда имущество выбыло из владения собственника по его личной воле, но затем в связи с незаконными действиями лица, к которому перешло право владения, собственник теряет все правомочия собственности на переданное другому лицу имущество. Например, собственник вручает свое имущество нанимателю, а тот злоупотребляет доверием собственника, продает это имущество третьему лицу. В данном случае Виндикационный иск удовлетворению не подлежит, так как истребуемое имущество является добросовестным приобретением третьего лица.

При удовлетворении виндикационного иска должны быть произведены соответствующие расчеты. Правила таких расчетов закреплены ст. 303 ГК РФ. Истец, помимо возврата своей вещи в натуре, может требовать от ответчика возврата или возмещения доходов (плодов), которые получены от использования вещи за все время владения ею, если это владение было недобросовестным. Если владение было добросовестным, собственнику вещи могут быть возвращены доходы (плоды), полученные со времени, когда добросовестный владелец узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения. В то же время добросовестный и недобросовестный владелец вправе требовать от собственника вещи возмещения затрат на ее содержание, ремонт и т. п. Добросовестный владелец, кроме того, вправе оставить за собой произведенные им улучшения качественных характеристик вещи, если они могут быть отделены от вещи без ее повреждения, а в случае, когда это невозможно, добросовестный владелец вправе требовать возмещения затрат по произведенным им улучшениям.

Если по виндикационному иску невозможно удовлетворить требование собственника об истребовании имущества в натуре (т. е. вещь уничтожена или

потреблена), истец вправе поставить вопрос о предоставлении ему равноценного имущества либо о выплате ему денежной компенсации. Но добиваться этого собственник имущества может только с помощью иных средств защиты своего права, а именно путем предъявления иска о возмещении причиненного вреда. Это уже входит в компетенцию обязательственного права, в частности обязательств вследствие причинения вреда (гл. 59 ГК РФ).

Негаторный иск - требование владеющего своим имуществом собственника об устранении препятствий осуществления его правомочий пользования и распоряжения этим имуществом. Истцом по негаторному иску является лицо, фактически и законно владеющее вещью, но лишенное возможности пользоваться и распоряжаться ею, либо лицо, которому создают препятствия в осуществлении указанных правомочий. Ответчиком по негаторному иску является лицо, которое своим противоправным поведением не дает возможности собственнику осуществлять свои правомочия в полном объеме.

Характерным примером такой ситуации являются неправомерные действия одного из соседей по земельному участку постройка дома вплотную к границе соседнего участка, складирование материалов, загромождающих проход, непомерное ограждение своего участка и т. п. В обязанности истца не входит доказательство неправомерности действий или бездействий ответчика. Действия ответчика считаются неправомерными, если он не докажет обратное. Если ответчик докажет правомерность своих действий, Негаторный иск удовлетворению не подлежит.

Исковая давность. Исковые заявления о защите права собственности могут быть предъявлены в суд не позднее установленных сроков. Срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено, называется исковой давностью. Для предъявления виндикационного иска срок исковой давности устанавливается в три года, если законом не установлен иной срок. На требования по негаторному иску исковая давность не распространяется. Негаторный иск может быть предъявлен до тех пор, пока длится неправомерное деяние. С прекращением неправомерных деяний и ликвидацией их вредных последствий отпадают основания для предъявления негаторного иска. Но если подобные неправомерные действия причинили собственнику убытки, он вправе требовать от причинителя вреда возмещения этих убытков путем подачи обязательственно-правового иска.

Исковые заявления о защите нарушенного права должны приниматься судами независимо от истечения срока давности. Основанием к вынесению судом решения об отказе в иске может служить только заявление одной из сторон, участвующих в споре, об истечении срока исковой давности. Если сторона, обязанная исполнить требование другой стороны, не знала об истечении срока исковой давности и исполнила это требование, то она не вправе вернуть исполненное обратно. Защита нарушенного гражданского права построена на принципе состязательности сторон, т. е. суд принимает решение в пользу стороны, которая представит более убедительные доказательства своей правоты.

### 3 Характеристика и основные категории обязательственного права.

Содержание обязательственного права составляют гражданские правоотношения, связанные с переходом вещных прав от одних лиц к другим. Обязательственное право занимает особое место в структуре гражданского права. Если вещное право фиксирует состояние закрепленности имущества за определенным лицом, то обязательственное право регулирует процесс движения и перераспределения имущества. Другими словами, вещное право регулирует имущественные отношения в их статике, а обязательственное право - в их динамике.

В основе обязательственного права лежит понятие обязательства. Гражданско-правовое обязательство - такое правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п.), либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Таким образом, в обязательстве участвуют две стороны: должник и кредитор. Должник и кредитор - это понятия обязательственного права, которые служат для обозначения определенного круга физических или юридических лиц, участвующих в сфере имущественного оборота по передаче материальных ценностей, производству и поставке товаров, оказания услуг и т. д. Как на стороне должника, так и на стороне кредитора одновременно могут участвовать несколько лиц.

Виды обязательств. В зависимости от количества участвующих в обязательственных отношениях лиц принято подразделять обязательства на следующие виды:

1) обязательства с пассивной множественностью лиц (если несколько лиц участвуют на стороне должника);

2) обязательства с активной множественностью лиц (если несколько лиц участвуют на стороне кредитора);

3) обязательства со смешанной множественностью лиц (при одновременном участии нескольких лиц как на стороне должника, так на стороне кредитора).

В зависимости от особенностей исполнения обязательств их принято разделять на долевые; солидарные; субсидиарные.

Долевые обязательства означают, что каждый из участников обязательства с обеих сторон обладает правами и обязанностями в пределах своей доли. При активной доле множественности каждый из кредиторов имеет право требовать от должника исполнения только своей части обязательства.

Пассивная долевая множественность дает право единственному кредитору требовать от нескольких должников исполнения обязательств только в частях долей, приходящихся на каждого из них. В этом случае должник, исполнивший обязательство в пределах своей доли, считается выбывшим из обязательства. Остальные должники продолжают быть обязанными перед кредитором,

Солидарные обязательства в отличие от долевых обязательств не дают права выхода из обязательства одному из должников, даже если он надлежаще исполнил свою долю обязательства перед кредитором. Должник, исполнивший

свою долю обязательства, считается обязанным до тех пор, пока все остальные должники не исполнят свои доли обязательства перед кредитором. В этом суть пассивного солидарного обязательства. Любой из должников по этому обязательству может исполнить не только свою долю обязанностей, но и все обязательство в целом с учетом долей остальных должников. В таком случае требования кредиторов будут считаться полностью удовлетворенными, обязательство прекратившимся, а должник, исполнивший его, имеет право регрессивного требования к остальным должникам за вычетом доли, падающей на него самого. При активном солидарном обязательстве любой из кредиторов вправе требовать от единственного должника не только исполнения своей части обязательства, а всех обязательств должника перед остальными кредиторами. В случае исполнения должником обязательства в полном объеме одному из кредиторов остальные кредиторы должны обращаться к этому кредитору для получения своей части исполненного обязательства.

Субсидиарные обязательства возникают только при пассивной множественности лиц, хотя в них участвуют два должника: основной и дополнительный (например, поручитель). Субсидиарные обязательства несет только дополнительный должник. В случае, если основной должник не в состоянии исполнить обязательство в полном объеме, кредитор (кредиторы) вправе требовать исполнить оставшуюся часть обязательства от дополнительного должника. Субсидиарный должник, исполнивший обязательство за основного должника, не имеет права регрессивного требования к основному должнику.

Смысл обязательства состоит в том, чтобы посредством определенных действий достичь требуемого результата. Обязательство представляет собой деяние, которое непременно должно быть исполнено.

Исполнение обязательств может быть надлежащим, ненадлежащим и реальным. Надлежащим исполнением признаются деяния, произведенные должником перед кредитором способами, обусловленными договором, законом или обычаями делового оборота в установленный срок и в должном месте. Ненадлежащим исполнением признаются действия должника по выполнению обязательств с нарушениями установленного срока и условий договора. Ненадлежащее исполнение следует отличать от неисполнения обязательств, что означает фактическое бездействие должника по принятым обязательствам. Реальным исполнением признается произведение должником именно того действия, которое составляло содержание обязательства без замены этого обязательства денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки. Деление на реальное исполнение и надлежащее исполнение носит условный характер, так как невозможно осуществление надлежащего исполнения обязательства без его реального исполнения.

В соответствии со ст. 396 ГК РФ в случае ненадлежащего исполнения обязательства уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают должника от реального исполнения этого обязательства. Должник освобождается от реального исполнения обязательства после соответствующей уплаты неустойки и возмещения убытков лишь в случае неисполнения обязательства, если иное не предусмотрено законом.

Обязательства имеют содержание, предполагающее для его исполнения совершение целого ряда действий. Во многих случаях исполнение обязательства обусловлено действиями кредитора. В данной ситуации говорят о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК РФ). Например, по договору купли-продажи исполнение обязанности продавца предоставить вещь в собственность покупателя, обусловлена исполнением обязанности покупателя, уплатить за нее определенную денежную сумму. В случае непредставления обязанной стороной исполнения обязательства сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от его исполнения.

Устойчивость обязательств обеспечивается тем, что ни одна из сторон не вправе в одностороннем порядке изменять условия договора после его подписания, если иное не предусмотрено законом или самим договором.

Одностороннее изменение условий договора разрешено только в следующих случаях: при задержке встречного исполнения обязательств; при просрочке исполнения обязательств; если одной из сторон существенно нарушены условия договора.

Должник может исполнить обязательство различными способами. Оно может быть исполнено разовым актом (целиком) либо по частям. Если стороны не определили способ исполнения обязательства, кредитор вправе не принимать исполнение обязательства по частям и требовать от должника исполнения обязательства в полном объеме.

В некоторых случаях должник может поручить исполнение обязательства третьему лицу. Например, по договору поставки должник поручает исполнить свое обязательство перевозчику. В данном случае договор продолжает оставаться двухсторонним, так как перевозчик не является стороной в обязательстве. Поэтому, если нарушение исполнения обязательства произошло по вине перевозчика, кредитор будет адресовать свои претензии должнику, т. е. поставщику, а не перевозчику.

Если кредитор в силу сложившихся обстоятельств не может лично принять исполнение обязательства, он вправе указать на любое лицо, перед которым обязательство должно быть исполнено. Это называется переадресовкой исполнения. В этом случае должник имеет право требовать предъявления доказательств того, что исполнение его обязательства принимается либо самим кредитором, либо уполномоченным на то лицом. Если должник, не удостоверившись в этом, выполнил обязательство перед лицом, не уполномоченным на его принятие, обязательство будет считаться неисполненным, а судебный иск к лицу, принявшему обязательство, не будет подлежать удовлетворению.

От поручения и переадресовки исполнения обязательств следует отличать перемену лиц в обязательстве. В этом случае происходит замена кредитора или должника с переходом соответствующих прав и обязанностей каждого из них.

Замена кредитора называется цессией, т. е. уступкой требования. Кредитор, передавший (уступивший) другому лицу свое право требования исполнения обязательств, называется цедентом. Лицо, принявшее от прежнего кредито-



ра право требования, называется цессионарием. При переходе прав кредитора к другому лицу не требуется согласие должника, за исключением случаев, когда личность нового кредитора имеет существенное значение для должника. Новый кредитор обязан письменно уведомить должника о состоявшемся переходе прав требования исполнения обязательства. Если новый кредитор не сделает этого и должник надлежаще исполнит обязательство первоначальному кредитору, обязательство будет считаться прекратившимся, и никакие дальнейшие требования нового кредитора к должнику не будут иметь законных оснований. Законом предусмотрены ограничения на передачу прав кредитора другим лицам. В частности, не допускается переход прав требований по алиментным обязательствам, а также требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

Замена должника в обязательстве называется переводом долга. Она возможна только с согласия кредитора. Должник, выбывший из обязательства путем перевода долга, не несет перед кредитором ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства новым должником.

Срок исполнения обязательства должен быть предусмотрен договором. Например, если предусмотрено, что обязательство по поставке товаров должно быть исполнено в течение месяца, то исполнение этого обязательства будет считаться надлежащим при поступлении товара в любой из дней указанного месяца. Если срок исполнения обязательства договором не установлен, оно должно быть исполнено в разумный срок. Под разумным сроком понимается период времени, необходимый для совершения действий, предусмотренных обязательством. Обязательство, не исполненное в установленный договором срок или в разумный срок, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении. Неисполнение обязательства в установленный срок называется просрочкой. При встречном исполнении обязательств просрочку может допустить как должник, так и кредитор. Если должник не может в установленный срок исполнить обязательство вследствие просрочки кредитора, то обязательство должника не будет считаться просроченным. В таком случае кредитор обязан возместить убытки должника, вызванные просрочкой, если не докажет, что просрочка была вызвана не зависящими от него обстоятельствами.

Нарушением срока исполнения обязательства является не только просрочка, но и досрочное исполнение обязательства, за исключением случаев, когда возможность исполнить обязательство до срока, установлена договором или обычаями делового оборота.

Место исполнения обязательства, как правило, определяется в самом обязательстве. Если стороны при заключении договора не определили место его исполнения, то в соответствии со ст. 316 ГК РФ обязательство по передаче движимого имущества должно быть исполнено в месте жительства должника либо в месте нахождения юридического лица. Обязательство по передаче недвижимого имущества должно быть исполнено в месте нахождения этого имущества. Местом исполнения обязательства по договору поставки является место товара первому перевозчику для доставки его кредитору либо место изго-

товления или хранения товара. По обязательствам внешнеэкономической деятельности могут быть предусмотрены иные места исполнения обязательства, устанавливаемые нормами международного коммерческого права.

Основаниями возникновения обязательств являются юридические факты, которые порождают взаимные права и обязанности сторон. По сути дела основания возникновения гражданских прав и обязанностей, изложенные в ст. 8 ГК РФ, являются основаниями возникновения обязательств. Наиболее распространенными основаниями являются возникновения обязательств из договоров и иных сделок (в том числе односторонних), а также вследствие причинения имущественного вреда другим лицам (деликатные обязательства).

4 Виды гражданско-правовых договоров и способы обеспечения их исполнения.

Гражданско-правовой договор - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Большинство обязательств возникают на основе договора. Родовым понятием по отношению к договору является сделка. Любой договор есть сделка, но не всякая сделка есть договор. Например, односторонние сделки не являются договором. Можно сказать, что договор - это двухсторонняя сделка, основанная на взаимном волеизъявлении двух и более лиц. Гражданско-правовые нормы, регламентирующие заключение сделок, их прекращение, условия их действительности и последствия недействительности распространяются на договоры. Более того, виды и формы сделок соответствуют видам и формам договоров. Тем не менее, гражданско-правовые договоры имеют свои специфические особенности.

Виды гражданско-правовых договоров соответствуют видам сделок, но помимо этого имеют другие основания классификации. В зависимости от юридической направленности договоры разделяются на основные и предварительные. Подавляющее большинство договоров являются основными. Они непосредственно порождают права и обязанности сторон.

Предварительный договор - соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. Порядок заключения предварительного договора определен в ст. 429 ГК РФ. Заключая предварительный договор, стороны устанавливают предмет и существенные условия основного договора, а также срок его заключения. Если такой срок не установлен, основной договор подлежит заключению с момента заключения предварительного договора.

Соглашение о намерениях следует отличать от предварительного договора. Оно не порождает каких-либо прав и обязанностей сторон, а значит, и не влечет никаких правовых последствий.

Договоры в пользу третьих лиц предусмотрены ст. 430 ГК РФ. Таковыми признаются договоры, в которых стороны установили, что должник обязан произвести исполнение обязательства не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать исполнения обязательства в свою пользу.

Договоры в пользу третьих лиц следует отличать от договоров об исполнении третьему лицу, по которым третьему лицу не предоставляется никаких субъективных прав и обязанностей.

В зависимости от распределения прав и обязанностей между участниками договоры делятся на взаимные и односторонние. Односторонний договор не означает, что в нем участвует только одна сторона. Это означает, что данный договор порождает у одной стороны только права, а у другой - только обязанности. К числу таких договоров относится договор займа. Во взаимных договорах каждая из сторон приобретает права и несет обязанности по отношению к другой стороне.

По основаниям заключения договоры делятся на свободные и обязательные. Большинство договоров носит свободный характер. Они заключаются по желанию сторон. Обязательные договоры встречаются редко. Они заключаются в силу прямого указания закона. Например, при создании юридического лица закон обязывает учредителя заключить договор банковского счета. Разновидностью обязательных договоров являются публичные договоры. Это договоры, заключенные коммерческой организацией и устанавливающие ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые организация по характеру своей деятельности должна осуществить в отношении каждого, кто к ней обратится.

По совокупности экономических и юридических признаков система договоров может быть представлена в виде следующей классификации:

1) договоры, направленные на передачу права собственности на имущество (это договоры купли-продажи, договор поставки, договор мены, договор дарения и др.);

2) договоры, обеспечивающие другому лицу право владения и пользования имуществом (это договор аренды, договор безвозмездного пользования, договор найма жилого помещения);

3) договоры на выполнение работ (это договор подряда, договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ);

4) договоры о предоставлении услуг (это договор перевозки, договор хранения, договор поручения, договор комиссии);

5) договоры о предоставлении кредита (это договор займа, кредитный договор и др.);

6) договоры о перераспределении риска, возникающего от случайных причин (это договоры имущественного и личного страхования);

7) договоры о совместной деятельности (это договор простого товарищества, учредительные договоры об образовании юридических лиц).

Порядок заключения договоров регламентирован гл. 28 ГК РФ. Для заключения договора одна из сторон должна направить другой стороне письменное предложение, называемое офертой. Сторона, пославшая оферту, называется оферентом. Оферта должна содержать существенные условия договора и выражать намерение заключить договор с одним или несколькими конкретными лицами. Предложения, не содержащие существенных условий договора и направ-

ленные к определенному кругу лиц (например, реклама), следует рассматривать, как предложения делать оферту. Если предложение содержит существенные условия договора и четко выражает намерение заключить договор с любым лицом, которое отзовется, такое предложение признается публичной офертой (например, размещенные на прилавке товары с указанием их цены; общественный транспорт, стоящий на остановке в ожидании пассажиров; и т. п.).

Оферта (т. е. проект договора) направляется другой стороне в двух экземплярах. Если сторона, получившая оферту, согласна с условиями договора, она ставит на полученных экземплярах печати и подписи, оставляя один из них у себя, другой отправляет оференту. Данное действие означает полное и безоговорочное согласие, называемое акцептом. Сторона, выразившая согласие заключить договор, называется акцептантом. Любое другое действие помимо безоговорочного принятия оферты, например, согласие заключить договор с условием изменения некоторых его положений акцептом не является. Такой ответ признается отказом и в то же время новой офертой.

Если в оферте указан срок ответа на нее и в этот срок ответ не получен, сделка будет считаться несостоявшейся. На оферту, не определяющую срок ответа, согласие должно быть дано в течение нормально необходимого для этого времени. Если акцепт получен с опозданием, у оферента есть право либо оставить без внимания этот факт и согласиться с заключением договора, либо отказаться от заключения договора.

В случаях, когда закон предусматривает обязательное заключение договора, сторона, обязанная заключить договор, должна в течение 30 дней выразить свое согласие или несогласие либо известить об акцепте оферты на иных условиях, изложив их в протоколе разногласий. Протокол разногласий вместе с проектом договора (т. е. офертой) посылается оференту, который в течение 30 дней обязан либо принять изменения, предложенные акцептантом, либо отказаться от заключения договора, либо направить свой протокол разногласий, на который акцептант обязан ответить в течение 30 дней. При отклонении протокола разногласий все спорные вопросы выносятся на рассмотрение арбитражного суда.

После заключения договора стороны обязаны выполнять его условия. Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон. Сторона, желающая изменить или расторгнуть договор, обязана поставить в известность другую сторону за 30 дней до совершения соответствующих действий.

С целью обеспечения исполнения обязательств гл. 23 Гражданского кодекса РФ предусмотрены специальные меры имущественного характера, стимулирующие надлежащее исполнение обязательств путем установления дополнительных гарантий удовлетворения требований кредитора. Эти меры содержатся обычно в дополнительном соглашении наряду с текстом договора.

К способам обеспечения исполнения обязательств относятся: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законом или договором.

Неустойка - денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Размер неустойки прямо указывается в законе или договоре. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Соглашение о неустойке должно быть совершено только в письменной форме, даже если основное обязательство заключено устно. Неустойка бывает следующих видов:

- 1) штраф - неустойка, выраженная в конкретной денежной сумме;
- 2) пеня - денежная сумма, определяемая в процентах от суммы долга, взыскиваемая за каждый день просрочки основного обязательства;
- 3) штрафная неустойка - неустойка, взыскиваемая сверх суммы возмещения убытков;
- 4) зачетная неустойка - неустойка, выплачиваемая в части, не покрываемой суммой возмещения убытков;
- 5) альтернативная неустойка - неустойка, дающая кредитору право по своему выбору требовать от должника либо уплаты штрафа, либо возмещения причиненных убытков (при этом размер убытков требуется доказать);
- 6) законная неустойка - неустойка, которую кредитор имеет право требовать независимо от того, предусмотрена она договором или нет.

Способами взыскания неустойки могут быть: претензионно-исковый, т. е. через обращение в суд; непосредственное взыскание неустойки через списание средств со счета должника (но в случае спора о сумме списания средств следует также обращаться в суд).

Залог как способ обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что кредитор (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником обязательства получить удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом. Залогодателем может быть собственник имущества, а также с согласия собственника - лицо, имеющее на имущество право хозяйственного ведения. Вопросы, связанные с залогом, регулируются нормами Гражданского кодекса РФ, а также Законом РФ "О залоге" от 29 мая 1992 года № 2872-1 и Федеральным Законом РФ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" от 16 июля 1998 года № 102-ФЗ (ред. от 11 февраля 2002 года). Существуют два основных вида залога:

- 1) заклад, при котором заложенное имущество поступает во владение залогодержателя;
- 2) залог без передачи заложенного имущества залогодержателю.

При закладе залогодержатель может пользоваться заложенной вещью, если это предусмотрено договором. Наиболее распространенным видом залога является получение ссуд ломбарда под залог вещей.

При залоге с оставлением имущества у залогодателя залогодержатель имеет право контроля за составлением имущества и право требовать от залогодателя принятия мер, необходимых для сохранения заложенного имущества.

Имущество, которое может быть предметом залога, можно подразделить на следующие виды: залог недвижимости (ипотека); залог транспортных средств; залог товаров в обороте; залог ценных бумаг; залог имущественных

прав; залог денежных средств. Недвижимое имущество и оборотные средства в заклад не отдаются.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме. Договор об ипотеке подлежит нотариальному заверению. Залог транспортных средств или иного имущества, подлежащего регистрации, должен быть зарегистрирован в органе, осуществляющем эту регистрацию. В договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, а также размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом.

Следует подчеркнуть, что кредитор (залогодержатель) в случае неисполнения должником (залогодателем) обязательства не приобретает право собственности на заложенное имущество. Кредитор вправе удовлетворить свои требования только посредством реализации имущества, на которое наложено взыскание. Причем реализация заложенного имущества должна осуществляться по решению суда (для недвижимого имущества) либо по соглашению сторон (в случае залога) только путем публичных торгов, что позволяет получить за это имущество наивысшую цену.

Удержание как способ обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, вправе в случае просрочки исполнения обязательства по оплате этой вещи или взысканию убытков удерживать эту вещь до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Примером удержания является невыдача груза перевозчиком, когда получатель отказывается или уклоняется от оплаты причитающихся за перевозку груза платежей. Удержание имущества имеет много общих черт с залогом. В ряде случаев удержание перерастает в залог. Специфика удержания состоит в том что к нему прибегают только после ненадлежащего исполнения обязательства как свершившегося факта, а договор о залоге составляется до исполнения обязательства. В случае неисполнения обязательства удовлетворение интересов кредитора, удерживающего имущество, осуществляется по правилам, предусмотренным для заложенного имущества.

Поручительство - это соглашение между кредитором и лицом, отвечающим за исполнение обязательства должника полностью или частично, которое оформляется в виде письменного договора поручительства. Поручитель и должник, за которого он поручился, несут солидарную ответственность перед кредитором, т. е. поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая ответственность по возмещению кредитору убытков, судебных издержек и т. п. В случае предъявления к поручителю требований со стороны кредитора поручитель вправе действовать по собственному усмотрению, не привлекая к этому должника. Поручитель, исполнивший свою часть обязательства, вправе требовать в порядке регресса возмещения расходов в части исполнения. К поручителю, исполнившему обязательство в полном объеме, переходят права кредитора, позволяющие ему требовать от должника полного возмещения затрат на исполнение обязательства. Кроме того, поручитель, помогая должнику исполнить обязательство, вправе требовать от должника не только возмещения понесенных при этом затрат, но и возмещения иных убытков, по-

несенных в связи с исполнением обязательства. Он также вправе требовать уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору.

Должник может сам исполнить обязательство, обеспеченное поручительством. Об этом он должен незамедлительно известить поручителя. Если поручитель, не зная об исполнении должником обязательства в полном объеме, исполнит свою часть обязательства перед кредитором, он вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессивное требование к должнику, который, уже в свою очередь, вправе взыскать с кредитора незаконно приобретенную часть исполнения обязательства.

Банковская гарантия представляет собой дополнительный письменный договор между банком или иным кредитным учреждением или страховой организацией (гарантом) и кредитором (бенефициаром) о том, что в случае ненадлежащего исполнения должником (принципалом) основного обязательства гарант обязуется уплатить бенефициару определенную денежную сумму в счет возмещения убытков, понесенных кредитором. Договор банковской гарантии имеет сходство с договором страхования. Отличие в том, что банковская гарантия служит способом обеспечения исполнения обязательства, так как в случае неисполнения обязательства должник-принципал будет обязан возместить гаранту сумму, уплаченную бенефициару.

Задаток - денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Задаток как способ обеспечения обязательств применяется только в сделках между физическими лицами. Независимо от суммы задатка соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме. В случае несоблюдения письменной формы внесенная задаткодателем сумма будет рассматриваться в качестве аванса и, следовательно, никаких юридических последствий, связанных с соглашением о задатке, не повлечет. Задаток выполняет три функции: платежную (т. е. он является частью стоимости имущества); удостоверяющую (т. е. он подтверждает факт заключения договора) и обеспечительную. Специфической и, пожалуй, главной функцией задатка является третья функция, так как ответственная за неисполнение договора сторона, давшая задаток, теряет его, а виновная в неисполнении договора сторона, получившая задаток, обязана возвратить его в двойном размере.

Указанные способы обеспечения исполнения обязательств являются специальными мерами гражданско-правовой ответственности. Их специфика состоит в том, что они имеют не компенсационный, а штрафной, стимулирующий характер, и могут применяться даже тогда, когда кредитор не понес убытков вследствие ненадлежащего исполнения должником обязательства. Ст. 15 ГК РФ различает следующие виды убытков:

1) реальный ущерб, который складывается из утраты или повреждения имущества, а также из расходов (уже произведенных или которые необходимо будет произвести) на восстановление нарушенного права;

2) упущенная выгода, т. е. неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота.

Лицо, право которого нарушено, вправе требовать полного возмещения причиненных убытков, если иное не предусмотрено законом или Договором.

В большинстве случаев обязательства возникают из содержания договора. Закон предусматривает обязательства, которые возникают не на договорной основе, а в результате совершения неправомерных действий одним лицом по отношению к другому лицу. Такие обязательства называются внедоговорными.

Внедоговорные обязательства подразделяются на обязательства вследствие причинения вреда и обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Сущность обязательства вследствие причинения вреда состоит в том, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим этот вред.

Причинитель вреда может быть освобожден от обязанности возмещения вреда в следующих случаях. Если докажет, что:

- 1) вред причинен не по его вине;
- 2) вредные последствия наступили вследствие непреодолимой силы (землетрясения, наводнения и другие стихийные бедствия);
- 3) вред возник вследствие умысла потерпевшего;
- 4) не были нарушены пределы необходимой обороны (это относится к причинению вреда здоровью нападавшего);

5) вред был причинен в результате устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, в случаях, когда эта опасность не могла быть устранена иными способами, т. е. это причинение вреда в состоянии крайней необходимости. Например, пожарники, предотвращая распространение огня, могут разрушить прилегающие к очагу пожара постройки или могут залить водой соседние квартиры. В данном случае ответственность за причиненный вред будет возложена не на пожарников, а на лицо, виновное в возникновении пожара. Суд, учитывая обстоятельства, при которых был причинен вред, может возложить обязанность возмещения вреда на третье лицо, в интересах которого действовал Причинитель вреда, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как третье лицо, так и причинившее вред.

Закон предусматривает случаи, когда Причинитель вреда не освобождается от возмещения вреда даже при отсутствии вины (ст. 1064 ГК РФ). Например, владелец источника повышенной опасности отвечает за вред, причиненный этим источником, если не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Помимо возмещения потерпевшему имущественного вреда, ст. 151 и § 4 гл. 59 Гражданского кодекса РФ предусмотрена возможность компенсации морального вреда.

Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения состоит в том, что лицо, которое без установленных законом оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество, за исключением случаев, предусмотренных законом.



Внедоговорные обязательства могут быть исполнены различными способами:

- 1) путем возврата собственнику его вещи в натуре;
- 2) если вещь повреждена - исправить повреждения;
- 3) при невозможности первого и второго предоставить потерпевшему другую вещь того же рода и качества;
- 4) если перечисленные способы невозможны, обязательство, возникшее вследствие причинения вреда или неосновательного обогащения, должно быть исполнено путем возмещения стоимости отчужденного или поврежденного имущества с возмещением причиненных убытков.

## 5 Наследственное право.

Под наследованием понимается переход имущества и некоторых немущественных прав умершего к его наследникам в установленном законом порядке. Имущество, переходящее в порядке наследования называется наследством (наследственной массой). При этом права умершего, переходящие по наследству, составляют актив, а долги умершего — пассив наследства. Среди основных понятий, характерных для наследования, немаловажное значение имеют понятия открытия наследства, время и место его открытия, принятие наследства.

Открытие наследства понимается как возникновение наследственных отношений, связанное с определенным юридическим фактом. Таким фактом является смерть наследодателя или объявление гражданина умершим.

Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим — день вступления в силу судебного решения об объявлении умершим, если в решении не указан другой день. По времени открытия наследства определяются состав наследственного имущества, круг возможных наследников, сроки принятия и отказа от наследства, предъявления претензий кредиторами.

Местом открытия наследства считается последнее место жительства наследодателя, а если оно неизвестно — место нахождения имущества или его основной части. По месту открытия наследства принимаются меры охраны наследственного имущества, решается вопрос о применении права той или иной страны, выдается свидетельство о праве на наследство.

Принятием наследства называется выражение согласия на его принятие. Такого рода согласие может быть выражено в одной из двух следующих форм: 1) путем фактического вступления во владение наследственным имуществом (фактическое проживание в квартире, принадлежащей наследодателю, пользование и управление его имуществом, уплата налогов по имуществу и т.д.); 2) подача нотариальному органу по месту открытия наследства заявления о принятии наследства или выдача свидетельства о праве на наследство. Для принятия наследства в одной из этих двух форм установлен шестимесячный срок со дня открытия наследства. Пропуск срока, установленного для принятия наследства, по общему правилу, влечет для наследника права наследования. Но при наличии уважительных причин суд может продлить этот срок.

Возможны случаи, когда наследник, призванный к наследованию, умирает после открытия наследства, не успев принять или отказаться от него (см. далее). Право на принятие наследства такого наследника переходит к его наследникам. Переход по наследству права на принятие наследства называется наследственной трансмиссией.

Наследник, принявший наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества наследодателя.

Наследование по завещанию.

Наследование имущества и некоторых личных неимущественных прав гражданина осуществляется двояким образом — по завещанию или по закону. Наследование по закону возможно тогда, когда круг наследников и порядок наследования не изменен завещанием. Наследовать по завещанию могут граждане, юридические лица, муниципальные образования, государство.

Завещание есть выраженная в предусмотренной законом форме воля завещателя по поводу перехода его имущества к другим лицам в случае его смерти.

По своей юридической природе завещание является односторонней сделкой, к которой применимы общие правила о действительности сделок. Завещание должно быть совершено лично лишь дееспособным лицом в нотариально удостоверенной форме. К нотариальному завещанию приравниваются завещания, удостоверенные в установленном законом порядке соответствующими должностными лицами (ст. 541 ГК РФ).

В законодательстве в принципе выражена свобода завещательного распоряжения гражданина в том смысле, что он вправе завещать свое имущество полностью или в соответствующей части гражданам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону (см. § 3), а также государству, муниципальным образованиям, юридическим лицам. Однако, предоставляя завещателю свободу распоряжения своим имуществом, закон устанавливает одно важное изъятие из этого «Правила». Согласно ст. 535 ГК РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также трудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы умершего наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Указанные лица называются необходимыми (обязательными) наследниками. При определении размера обязательной доли учитывается и стоимость наследственного имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Завещателю предоставлено право возложить на наследника (или нескольких наследников по завещанию) исполнение какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц. Такое распоряжение называется завещательным отказом (легатом), а лицо, в пользу которого оно сделано, — отказополучателем (легаторием). Отказополучатель приобретает право требовать исполнения завещательного отказа в свою пользу, становясь, таким образом кредитором наследника, принявшего наследство. Наследник, на которого завеща-

тель возложил исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества за вычетом падающей на него части долгов наследодателя.

От завещательного отказа надо отличать особый вид завещательного распоряжения — возложение. Согласно ст. 539 ГК РФ завещатель может возложить на наследника исполнение действий, направленных на осуществление какой-либо общепольной цели. Возложение, так же как и легат, обязывает наследника к выполнению определенных действий. Но путем возложения обеспечиваются интересы не одного лица, а общества, и притом не только имущественные, он и неимущественные. Если действия, которые составляют содержание возложения, носят имущественный характер, к ним применяются те же правила, что и при завещательном отказе: наследник должен исполнить указанные действия лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества за вычетом долгов наследодателя.

Закон предоставляет завещателю право внести в завещание распоряжение о подназначении наследника. Такое подназначение (наследственная субституция) допускается на случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или не примет его.

Завещатель вправе в любое время изменить или отменить сделанное им завещание. Изменение завещания совершается в одной из следующих двух форм — путем составления нового завещания, в котором указывается, какие изменения вносятся в прежнее завещание. Если такого рода указаний нет, то завещание, составленное позднее, отменяет ранее составленное в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее.

Отмена завещания также может быть произведена двояко: 1) путем составления нового завещания, в котором указывается, что оно заменяет прежнее; 2) путем подачи в нотариальный орган заявления об отмене прежнего завещания без замены его новым. В последнем случае после смерти наследодателя открывается наследование по закону.

Исполнение завещания, как правило, возлагается на указанных в завещании наследников. Если в завещании не указано, кому из наследников поручено исполнить волю завещателя, то все наследники в равной мере призываются к исполнению завещательного распоряжения.

Но завещатель вправе поручить исполнение завещания особому лицу — исполнителю завещания. Назначение исполнителя завещания может быть произведено с согласия последнего и только в самом завещании.

Вознаграждение за свой труд исполнитель завещания не получает, но он имеет право на возмещение понесенных им необходимых расходов за счет наследственного имущества. По исполнении завещания его исполнитель обязан представить наследникам по их требованию отчет о своих действиях.

Наследование по закону

При наследовании по закону в нем определяются, во-первых, круг лиц, которые призываются к наследованию; во-вторых, очередность их призвания. В ст. 532 ГК наследниками в равных долях являются:

в первую очередь — дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти;

во вторую очередь — братья и сестры умершего, его дед и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери. Наследник второй очереди призывается к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников первой очереди или при непринятии ими наследства, а также в случае, когда все наследники первой очереди лишены завещателем права наследования.

К числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего не менее года до его смерти. Однако их нельзя отнести к наследникам ни первой, ни второй очереди. Дело в том, что при наличии других наследников по закону они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Так, если помимо этой категории нетрудоспособных есть наследники первой очереди, сами нетрудоспособные призываются к наследованию вместе с наследниками первой очереди. Если же наследодатель имел наследников только второй очереди, то находившиеся на его иждивении не менее года нетрудоспособные лица наследуют вместе с ними, т.е. рассматриваются как наследники второй очереди.

Внуки и правнуки наследодателя не составляют самостоятельной категории наследников по закону. Они являются наследниками лишь в том случае, когда ко времени открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником. Они наследуют только по праву представления, т.е. праву нисходящих наследников (внуков, правнуков) получить долю наследственного имущества, которая причиталась бы их родителю, если бы он был жив. В случае наследования по праву представления их следует считать наследниками по закону первой очереди.

Наследники каждой очереди делят между собой наследство, за исключением предметов обычной домашней обстановки и обихода, на равные доли. Внуки и правнуки, наследующие по праву представления, делят между собой поровну ту долю, которая полагалась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Предметы обычной домашней обстановки и обихода переходят к наследникам по закону, проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года независимо от их очереди и наследственной доли. Состав имущества, которое входит в предметы обычной домашней обстановки и обихода, законом не определен. В постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. № 2 указано, что антиквариат, а также предметы, представляющие художественную, историческую или иную ценность, не относятся к обычной домашней обстановке и обиходу.

При отсутствии наследников, проживавших совместно с наследодателем, предметы обычной домашней обстановки и обихода наследуются по общим правилам.

В случае смерти кого-либо из супругов сначала определяется размер доли пережившего супруга в совместно нажитом во время брака имуществе, а за-

тем оставшаяся часть имущества делится на равные части среди наследников по закону соответствующей очереди.

Раздел наследственного имущества.

Меры его охраны. При наследовании по закону в случае перехода наследственного имущества к нескольким наследникам каждый из них имеет право на долю имущества в соответствии с законом. Создается, таким образом, общая долевая собственность. При наследовании по завещанию наследник получает завещанное ему конкретное имущество или приобретает право на долю наследства. Принявший наследство наследник вправе требовать раздела наследства или выдела причитающейся ему наследственной доли. В большинстве случаев раздел или выдел имущества происходит по соглашению между всеми наследниками, принявшими наследство. При недостижении соглашения раздел или выдел производится в судебном порядке.

При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника наследники обязаны произвести раздел с учетом подлежащей выделу доли такого наследника. Для защиты интересов не родившегося наследника в разделе должен принять участие представитель органов опеки и попечительства.

В случае раздела или выдела доли в судебном порядке имущество подлежит разделу в натуре, если это возможно без причинения несоразмерного ущерба его хозяйственному назначению. В случае невозможности раздела имущества в натуре на указанных условиях наследник получает денежную компенсацию. Если же наследники оказываются не в состоянии выплатить денежную компенсацию, имущество подлежит продаже, а полученная от продажи денежная сумма распределяется между всеми сонаследниками пропорционально наследственной доле каждого из них.

По желанию наследников договор о разделе наследственного имущества или выделе одному из наследников денежной компенсации может быть нотариально удостоверен.

С момента открытия наследства и до его принятия наследниками может пройти какое-то время. Чтобы предотвратить расхищение или сокрытие наследственного имущества, в этом случае принимаются Меры его охраны. Они проводятся нотариальными конторами или местной администрацией по месту открытия наследства, а в отношении имущества, находящегося за границей, — консульскими учреждениями. В случае, когда наследственное имущество или часть его находятся вне места открытия наследства, нотариальный орган по месту открытия наследства дает поручение нотариальному учреждению по месту нахождения имущества принять меры по его охране.

Меры охраны заключаются в производстве описи наследственного имущества и в последующей передаче его на хранение наследникам или иным гражданам. Если имущество требует управления, а также в случае предъявления иска кредиторами наследодателя, нотариальная контора или органы местного самоуправления (в местностях, где нет нотариальной конторы) назначают хранителя имущества. Это лицо имеет право на вознаграждение за хранение наследственного имущества. Размер вознаграждения определяется нотариусом по согласованию с хранителем, но не может быть свыше 1,5 % стоимости пере-

данного на хранение имущества. Помимо этого, хранителю возмещаются расходы, связанные с хранением. Эти суммы выплачиваются за счет наследственного имущества.

При наличии имущества, требующего управления (недвижимость и др.), возможно заключение договора доверительного управления органами опеки и попечительства с соответствующим лицом. При заключении такого договора имущество остается в собственности наследников.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято — до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Меры охраны наследства не принимаются, если наследники проживали совместно с наследодателем или если они налицо и от них не поступает просьба о принятии таких мер.

#### Выдача свидетельства о праве на наследство

Закон предоставляет наследникам, призванным к наследованию, право просить нотариальную контору по месту открытия наследства выдать свидетельство о праве на наследство. Выдача такого свидетельства не является правообразующим фактом. Таким фактом служит, как указывалось ранее, фактическое принятие (вступление в пользование, владение, управление) наследственного имущества или подача в нотариальные органы заявления о принятии наследства. Однако свидетельство о праве на наследство нужно тогда, когда наследник сталкивается с необходимостью доказать свое право на имущество и его объем (доказать право собственности на перешедшее к нему по наследству строение, незавещанный вклад в сберегательном банке, вознаграждение за исполненное другими лицами произведение и т.п.).

Свидетельство о праве на наследство выдается по письменному заявлению наследника. При этом должны быть истребованы доказательства, подтверждающие факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие родственных или иных отношений, дающих право на наследство, и др. При наследовании по завещанию должно быть представлено само завещание или его дубликат.

Свидетельство о праве на наследство выдается по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства. Если же в нотариальной конторе имеются данные о том, что кроме лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства, других наследников нет, свидетельство может быть выдано и до истечения этого срока.

Если право на наследство данного заявителя оспаривается, свидетельство о праве на наследство не выдается. Для подтверждения своего права на наследство лицо должно обратиться в суд.

Оспаривание правильности выдачи свидетельства о наследстве допускается только в судебном порядке. Самой нотариальной конторе не дано право аннулировать выданное свидетельство.

#### Отказ от наследства

Согласно ст. 550 ГК РФ наследник по закону или по завещанию в течение 6 месяцев со дня открытия наследства вправе отказаться от наследства. Отказ от наследства может быть фактическим, когда в течение 6 месяцев наслед-

ник не совершает действий, из которых можно было бы заключить о его намерении принять наследство. Но наследник может выразить свое нежелание принять наследство и в юридической форме — путем подачи в нотариальную контору по месту открытия наследства заявления об отказе от наследства.

Отказ от наследства является односторонней сделкой. Он универсален: отказавшийся от части наследства признается отказавшимся от всего наследства. Отказ от наследства бесповоротен: отказавшийся от наследства не вправе в дальнейшем его получить. Отказ от наследства может быть совершен лишь дееспособным наследником. За недееспособного наследника опекун заявить об отказе от наследства без согласия органов опеки и попечительства не может. Такое же правило установлено и для попечителей. Оно распространяется также на родителей — естественных опекунов и попечителей.

В действующем законодательстве предусмотрены две формы отказа от наследства: отказ от наследства без указания лица, в пользу которого он сделан. В этом случае доля отказавшегося от наследства наследника переходит к другим наследникам по закону или к наследникам по завещанию (если все имущество наследодателя завещано им) и распределяется между ними в равных долях, как бы «прирастает» к их долям (такое право на увеличение своей доли за счет другого наследника называется «правом приращения»). При второй форме отказа от наследства отказ совершается с указанием другого лица из числа наследников по закону или по завещанию, в пользу которого он сделан, в пользу государства или юридического лица. При второй форме отказа приращение к долям каких-либо других наследников, в пользу которых отказ не был сделан, не происходит. Имущество отказавшегося от наследства наследника переходит к лицу, в пользу которого совершен отказ.

Отказ государства от наследства, ни при каких обстоятельствах не допускается.

#### Контрольные вопросы

- 1 Что такое гражданское право? Какие отношения оно регулирует?
- 2 Что такое гражданское правоотношение?
3. Какие юридические факты служат основанием для возникновения гражданского правоотношения?
- 4 Что такое правосубъектность, правоспособность, Дееспособность гражданина?
- 5 Что такое юридическое лицо? Какие виды и формы юридических лиц признаются гражданским правом?
- 6 Что может быть объектом гражданского права?
- 7 Что такое сделка?
- 8 Какие формы и виды собственности признаются российским законодательством?
- 9 Какие способы приобретения права собственности знаете?
- 10 Как защищаются права собственников?
- 11 Каковы основания возникновения обязательств?
- 12 Какие виды гражданско-правовых договоров вы знаете?

- 13 Что такое гражданско-правовая ответственность?
- 14 Дайте характеристику договору купли-продажи.
- 15 Охарактеризуйте договор аренды.
- 16 Охарактеризуйте договор лизинга.
- 17 В чем отличие договора подряда от трудового договора?
- 18 Охарактеризуйте договор перевозки.
- 19 Дайте характеристику договора займа.
- 20 В чем отличие договора банковского вклада от договора банковского счета?
- 21 В чем сущность страховых обязательств?
- 22 Обязательства вследствие причинения вреда.
- 23 Что такое наследование?
- 24 Что такое наследственная масса?
- 25 Что считается местом и временем открытия наследства?
- 26 Какие субъекты могут, и какие не могут быть признаны наследниками?
- 27 Каков порядок наследования по завещанию?
- 28 Каков порядок наследования по закону?
- 29 Что представляет собой процесс приобретения наследства?

#### **4.4.3 Литература, рекомендуемая, для изучения темы**

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Гражданский кодекс Российской Федерации. Полный текст (части первая, вторая и третья). — М.: 2002. — 425 с.
- 3 О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора): федер. закон от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ // СЗ РФ. — 2001. — № 33 (Ч. 1). — Ст. 3436.
- 4 О сельскохозяйственной кооперации: федер. закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ // СЗ РФ. — 1995. — № 50. — Ст. 4870; 1999. — № 8. — Ст. 973; 2002. — № 12. — Ст. 1093.
- 5 О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан: федер. закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ: в ред. от 22 ноября 2000 г. // СЗ РФ. — 1998. — № 16. — Ст. 1801.
- 6 О негосударственных пенсионных фондах: федер. закон от 7 мая 1998 г. № 75-ФЗ, в ред. от 12 февраля 2001 г. // СЗ РФ. — 1998. — № 19. — Ст. 2071.
- 7 О внесении изменений и дополнений в федер. закон «О негосударственных пенсионных фондах»: федер. закон от 10 января 2003 г. №14-ФЗ // Российская газета. 2003. — 14 января. — С. 10-12.
- 8 О внесении изменений и дополнений в закон Российской Федерации «О потребительской кооперации в Российской Федерации»: федер. закон от 11 июля 1997 г. № 97-ФЗ // СЗ РФ. — 1997. — № 28. — Ст. 3306; 2000. — № 18. — Ст. 1910; 2002. — № 12. — Ст. 1093.



9 О производственных кооперативах: федер. закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ // СЗ РФ. — 1996. — № 20. — Ст. 2321; 2001. — № 21. — Ст. 2062; 2002. — № 12. — Ст. 1093.

10 О валютном регулировании и валютном контроле: закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1: в ред. от 30 декабря 2001 г. // Ведомости РФ. — 1992. — № 45. — Ст. 2542; СЗ РФ. — 1999. — № 1. — Ст. 3461; 2001. — № 23. -Ст. 2290; 2001. — № 33. — Ст. 3432.

11 О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 19 июня 1992 года № 3085-1 / Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. — 1992. — № 30. — Ст. 1788; СЗ РФ. — 1997. — № 28. — Ст. 3306.

12 О передаче федеральных государственных унитарных предприятий в собственность субъектов Российской Федерации: постановление Правительства РФ от 9 декабря 1999 г. № 1366 // СЗ РФ. — 1998. — № 50. — Ст. 6237.

13 Об утверждении порядка отчетности руководителей федеральных государственных унитарных предприятий и представителей Российской Федерации в органах управления открытых акционерных обществ: постановление Правительства РФ от 4 октября 1999 г. № 1116 // СЗ РФ. — 1999. — № 42. — Ст. 5034.

14 О порядке планирования и финансирования деятельности казенных заводов (казенных фабрик, казенных хозяйств): постановление Правительства РФ от 6 октября 1994 г. № 1138: в ред. от 7 июня 2001 г. // СЗ РФ. — 1994. — № 28. — Ст. 4176.

15 Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ // СЗ РФ. — 2001. — № 11. — Ст. 1001.

16 Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ, с изм. и доп. от 26 мая 2001 г. // СЗ РФ. — 1999. - № 18. - Ст. 2207; 2001. - № 22. -Ст. 2125.

17 Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1, с изм. и доп. от 30 декабря 2001 г. // Ведомости РФ. — 1993. — № 10. — Ст. 357.

18 Гражданское право: учебник. - Ч.1 / под ред. А.Г. Калпина, АИ. Масляева.- М.: Юристъ, 1997. - 150 с.

19 Гражданское право: учебник. - Ч. III / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М: Проспект, 1998. - 250 с.

21 Словарь гражданского права / под ред. В.В. Залесского.- М.: ИНФРА-М, 1998. - 250 с.

22 **Бунич Г.А.** Наследственное право / Г.А. Бунич, А.А.Гончаров, О.В. Кутузова. - М.: [б.и.] 2003. — 140 с.

23 **Гущин В.В.** Наследственное право /В.В. Гущин.- М.: [б.и.] 2003. — 160 с.

24 **Данилов Е.П.** Наследование. Нотариат. Похороны: Комментарий законодательства. Справочные материалы. Адвокатская и судебная практика. Образцы документов / Е.П. Данилов.- М.: 2002. — 448 с.

25 Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате / отв. ред. М. К. Треушников. — М.: 2002. — 448 с.

26 Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского, Е. А. Суханова. — М.: 2002. — 538 с.

27 **Саломатова Т.В.** Наследование по завещанию и по закону. Защита наследственных прав в суде / Т.В. Саломатова. — М.: 2002. — 496 с.

28 **Тимонина Ю.В.** Комментарий к части третьей Гражданского кодекса РФ: Вводный / Ю.В. Тимонина, Т. А. Фесечко. — М.: 2002. — 109 с.

29 **Ткач А.Н.** Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть третья, постатейный) / А.Н. Ткач — М.: 2003. — 624 с.

## **4.5 Тема 5 Основы трудового права Российской Федерации**

### **4.5.1 Лекция 9 Содержание и особенности трудовых отношений**

1 Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права. Трудовые отношения.

2 Коллективные договоры и соглашения.

3 Трудовой договор (контракт). Порядок заключения и расторжения.

4 Правовое регулирование существенных условий труда.

5 Трудовая дисциплина и порядок разрешения трудовых споров.

1 Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права. Трудовые отношения.

Трудовое право - это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру труда, правила по охране труда и порядок рассмотрения трудовых споров. Нормы трудового права регулируют не технологические процессы, а социальные связи субъектов трудовых отношений, т. е. общественные формы труда. С этой точки зрения, труд ученого, изобретателя, писателя и другие индивидуальные формы труда не подлежат регуляции нормами трудового права, так как совершаются вне общественных отношений. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудовыми. К ним относятся:

а) отношения между работником и работодателем;

б) организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;

в) отношения по перераспределению рабочей силы;

г) отношения по поводу занятости и трудоустройства;

- д) отношения, связанные с возмещением материального ущерба;
- е) процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

Метод трудового права имеет комплексный характер, так как сочетает в себе элементы диспозитивного и императивного воздействия на субъектов трудовых отношений. Основные черты этого метода могут быть представлены в следующем виде:

1 Вовлечение граждан в общественное производство идет не с помощью директивного предписания, а на основе свободной заинтересованности, т. е. путем предоставления участникам трудовых отношений договорной свободы. Добровольный и договорный характер трудовых отношений закреплен в ст. 37 Конституции РФ.

2 Трудовым отношениям, как и гражданско-правовым, присуще юридическое равенство сторон. Однако трудовые отношения помимо этого связаны с властно-распорядительными отношениями между работником и руководящими органами предприятия, что создает ситуацию неравенства сторон и сближает трудовые отношения с административными. В то же время трудовые отношения в гораздо большей степени строятся на гражданско-правовой основе, а юридическое неравенство сторон трудовых отношений проявляется не столько в зависимости работника от администрации предприятия, сколько в государственных гарантиях защиты интересов работников перед работодателем.

3 Трудовое право характеризуется сочетанием централизованного и локального регулирования. В локальных актах, принимаемых по соглашению сторон, определяются распорядок рабочего дня, устанавливается время отдыха (перерыва), согласуются графики отпусков и другие вопросы, детально регламентирующие условия труда работников. Важно, чтобы нормы локальных актов не противоречили федеральному законодательству.

4 Специфика метода трудового права проявляется также в характере санкций, применяемых как средство исполнения обязанностей сторон трудовых правоотношений. Применение санкций и защита прав работников осуществляются во внесудебном порядке, за исключением вопросов, связанных с восстановлением на работе работников. Меры ответственности по трудовому праву имеют имущественно-дисциплинарный характер. К ним относятся замечание, выговор, лишение премиальной оплаты и другие неблагоприятные последствия вплоть до увольнения или освобождения от должности.

Источники трудового права представляют собой акты, содержащие правовые нормы, посредством которых регулируются трудовые отношения. Источники трудового права подразделяются на федеральные и локальные.

К федеральным источникам относятся:

- 1) Конституция Российской Федерации, которая является юридической базой трудового законодательства;
- 2) федеральные законы, содержащие нормы трудового права;
- 3) Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 года № 116-ФЗ);

4) нормативные Указы Президента РФ, направленные на регулирование трудовых отношений;

5) постановления Правительства РФ, регулирующие отношения, составляющие предмет трудового права;

6) нормативные акты министерств, ведомств и комитетов Российской Федерации;

7) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации по спорным вопросам трудовых отношений.

Следует отметить, что акты Пленума Верховного Суда Российской Федерации сами по себе являются источниками права. Они не могут вводить новые нормы или изменять старые. Но в результате обобщения судебной практики Верховный Суд РФ может прийти к выводу о необходимости внесения изменений в действующее законодательство.

К локальным источникам трудового права относятся:

1) нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации;

2) правотворчество органов местного самоуправления;

3) правила внутреннего трудового распорядка, установленные на предприятии;

4) коллективные договоры и соглашения;

5) трудовые договоры (контракты);

6) приказы и распоряжения руководителей предприятий и учреждений.

Особое место среди источников трудового права занимают акты Международной организации труда (МОТ). Российская Федерация признала действие на своей территории пятидесяти конвенций МОТ.

Принципы трудового права:

1) принцип свободного распоряжения гражданами своими способностями к труду;

2) принцип равного вознаграждения за равный труд, без какой бы то ни было дискриминации;

3) принцип недопустимости ухудшения положения работников ниже уровня, предусмотренного действующим законодательством о труде.

Функции трудового права определяются задачами, стоящими перед трудовым законодательством. Эти задачи изложены в ст. 1 ТК РФ. Обратившись к содержанию указанной статьи, нельзя не заметить, что поставленные задачи в большей степени носят декларативный характер. Исходя из задач, поставленных Трудовым кодексом, можно выделить две функции трудового права: регулятивную и содействующую.

Регулятивная функция распространяет свое действие на трудовые и связанные с ними отношения.

Содействующая функция состоит в том, что трудовое право не непосредственно выполняет ее, а совместно с другими социальными институтами (правовыми и неправовыми). Трудовое право призвано содействовать: росту производительности труда; улучшению качества работы; повышению эффективности материального производства; подъему материального и культурного уровня жизни населения; укреплению трудовой дисциплины; постепенному

превращению труда на благо общества в первую жизненную необходимость каждого трудоспособного человека. К этому можно добавить, что трудовое право содействует созданию рынка рабочей силы для обеспечения нужд производства.

Трудовые отношения составляют основное содержание трудового права. По сути дела это общественные отношения, урегулированные нормами трудового права.

Субъекты трудового отношения делятся на основные и дополнительные. Такое деление основано на степени влияния того или иного субъекта на возникновение, действие и прекращение трудовых отношений. Основными субъектами трудовых отношений являются работник и работодатель. К дополнительным субъектам можно отнести: совет трудового коллектива; комиссии по трудовым спорам; профсоюзы; службы занятости; юридические службы на предприятии и, другие структуры, обеспечивающие нормальное функционирование производства. Дополнительные субъекты могут выступать в качестве основных, когда они непосредственно определяют судьбу возникновения, действия или прекращения трудовых отношений.

Трудовое отношение основано на соглашении, в силу которого одна сторона (работник) обязана выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему распорядку, а предприятие (работодатель) обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон. Внешне трудовое отношение выглядит как вид обязательственных отношений гражданского права. Однако в рамках гражданско-правовых отношений исполнитель обязан предоставить обусловленный договором результат труда, т. е. надлежаще исполнить обязательство. Механизм и способы исполнения обязательства гражданское право не регулирует. Вопросы, касающиеся характера и меры труда, режим и распорядок рабочего дня, способы исполнения принятых обязательств, т. е. процесс труда, а не только его результат входит в компетенцию трудового правоотношения, что и отличает его от гражданского правоотношения.

Виды трудовых отношений:

1 Отношения по вопросам приема на работу. Строго говоря, эти отношения не являются еще трудовыми. Они предшествуют возникновению трудовых отношений и создают для них соответствующую юридическую базу. Они определяют характер будущих трудовых отношений. На этом этапе еще нет работника и работодателя. Здесь есть физическое лицо, вступающее в отношение с администрацией предприятия по поводу заключения трудового договора (контракта).

2 Непосредственно трудовые отношения. Здесь действуют все субъекты трудового права (основные и дополнительные).

3 Отношения, связанные с расторжением трудового договора и г. увольнением работников.

4 Отношения, возникающие в связи с восстановлением на работе работника. Эти отношения возникают, если трудовой договор был расторгнут по

инициативе администрации предприятия и несогласный с таким решением работник обратился в суд с иском о восстановлении на работе.

Одной из составляющих трудового отношения являются права и обязанности субъектов.

Основными правами работников являются:

- 1) право на условия труда, отвечающее требованиям безопасности и Гигиены;
- 2) право (по согласованию с работодателем) устанавливать режим рабочего времени и распорядок рабочего дня;
- 3) право на вознаграждение за свой труд в зависимости от личного трудового вклада и качества труда;
- 4) право на объединение в профсоюзы;
- 5) право на ежегодный оплачиваемый отпуск;
- 6) право на возмещение ущерба, причиненного повреждением здоровью в связи с работой;
- 7) право на социальное обеспечение по возрасту и при утрате работоспособности;
- 8) право на судебную защиту своих трудовых прав.

Обязанности работников определены в общих чертах ст. 21 ТК РФ и детально регламентируются правилами внутреннего распорядка и дополнительными инструкциями. Работник обязан:

- 1) добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;
- 2) соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;
- 3) соблюдать трудовую дисциплину;
- 4) выполнять установленные нормы труда;
- 5) соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;
- 6) бережно относиться к имуществу работодателя и других работников;
- 7) незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя.

## 2 Коллективные договоры и соглашения.

Коллективный договор является правовым актом, регулирующим отношения между работниками и работодателем. Закон РФ "О коллективных договорах и соглашениях" от 11 марта 1992 года № 2490-1 (ред. от 30 декабря 2001 года № 196-ФЗ) устанавливает, что для заключения коллективного договора достаточно инициативы одной из сторон, которая представляет проект коллективного договора другой стороне. В случае разногласия сторон между ними ведутся коллективные переговоры. Спорные вопросы о содержании коллективного договора решаются во внесудебном порядке и без обращения в комиссию по трудовым спорам. Это одна из черт, отличающих коллективные договоры от индивидуальных трудовых договоров.

Для ведения коллективных переговоров и подготовки проекта коллективного договора стороны на равноправной основе образуют комиссию из своих полномочных представителей. Полномочность представителей определяется из содержания специального правового акта или в силу должностных обязанностей того или иного лица. Полномочными представителями трудового коллектива, как правило, являются председатель профсоюзного комитета предприятия и председатель совета трудового коллектива. Полномочными представителями работодателя могут быть руководитель предприятия или другое должностное лицо, либо любой представитель администрации предприятия, действующий на основе доверенности.

Если стороны не смогли прийти к соглашению, составляется протокол разногласий и в течение трех дней формируется примирительная комиссия, либо стороны обращаются к посреднику, выбранному по взаимному согласию.

Полномочные представители сторон, участвующие в работе примирительной комиссии, на время переговоров освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более трех месяцев в течение года. Полномочные представители трудового коллектива, участвующие в коллективных переговорах, не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены.

Протокол разногласий должен быть рассмотрен в семидневный срок. В случае уклонения от принятия коллективного договора работодатель несет административную ответственность (штраф до десятикратной величины минимального размера оплаты труда за каждый день после истечения срока, предусмотренного для заключения договора). Работодатель, виновный в невыполнении обязательств по коллективному договору, подвергается штрафу до стократной величины минимального размера оплаты труда. В качестве крайней меры протеста против невыполнения администрацией предприятия положений коллективного договора работники вправе объявить забастовку, предварительно уведомив о ней работодателя не позднее чем за 14 дней до ее начала. Решение о забастовке должно быть принято на общем собрании коллектива предприятия не менее чем 2/3 голосов от общего числа работников.

Согласованный с администрацией предприятия коллективный договор должен приниматься на общем собрании работников простым большинством голосов. Коллективный договор вступает в силу с момента его регистрации в Министерстве труда и социального развития РФ. На больших предприятиях возможно принятие нескольких коллективных договоров (например, для каждого цеха и т. п.).

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет. Хотя практически коллективный договор действует до принятия нового коллективного договора. При смене собственника предприятия, если срок действия коллективного договора еще не истек, этот договор действителен в течение трех месяцев, после чего он должен быть заменен на новый. Если новый собственник согласен сохранить текст старого коллективного договора, должен быть составлен протокол согласия. При ликвидации предприятия коллективный договор действует в течение всего срока процедуры ликвидации. Стороны, под-

писавшие коллективный договор, ежегодно должны отчитываться о его выполнении на общем собрании трудового коллектива.

Помимо коллективных договоров законом предусмотрено заключение соглашений.

Соглашения могут быть нескольких видов: генеральные; отраслевые (тарифные); специальные.

Генеральное соглашение заключается на федеральном уровне между общероссийским объединением работников и Правительством Российской Федерации. К генеральным соглашениям относятся соглашения, заключающиеся между республиканскими объединениями профсоюзов или объединениями работников и исполнительными органами субъектов РФ. Генеральное соглашение устанавливает общие принципы социально-экономической политики государства в области трудовых правоотношений.

Отраслевое соглашение заключается между профсоюзами конкретной отрасли промышленности и соответствующим министерством (ведомством, комитетом). Оно направлено на социально-экономическое развитие той или иной отрасли промышленности, улучшение условий труда и повышение оплаты (например, для работников угольной промышленности, машиностроительной и т. п.), а также обеспечение социальных гарантий работникам отдельной отрасли промышленности.

Специальное соглашение заключается на территориальном уровне между профсоюзами предприятий и территориальными органами исполнительной власти. Соглашение включает в себя положение по оплате, условиям и охране труда, режиму труда и отдыха и другим существенным вопросам трудовых отношений.

Как уже было отмечено, непосредственные трудовые отношения начинаются с момента заключения трудового договора (контракта).

### 3 Трудовой договор (контракт). Порядок заключения и расторжения.

Трудовой договор (контракт) есть соглашение между трудящимся и предприятием, учреждением, организацией, по которому трудящийся обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а предприятие, учреждение, организация обязуется выплачивать трудящемуся заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон. Трудовой договор является добровольным соглашением между работником и работодателем по поводу существенных условий труда. В таком смысле трудовой договор представляет собой акт передачи работником своей способности к труду, умений, навыков, квалификации во временное пользование работодателю. Трудовой договор устанавливает юридическую связь между субъектами трудового права и законодательно закрепляет права и обязанности сторон, заключивших договор.

Характерными чертами трудового договора являются подчинение подписавшего этот договор работника внутреннему трудовому распорядку и обязанность работника выполнять работу на постоянной основе, а не в порядке ис-



полнения отдельных заданий или разовых поручений, что характерно для гражданско-правовых договоров, например договора подряда или договора поручения.

В зависимости от формы заключения трудовой договор подразделяется на три разновидности: договор о совместной трудовой деятельности; договор трудового найма; контракт.

Договор о совместной трудовой деятельности заключается между участниками (учредителями) хозяйственных товариществ и обществ. Специфика указанных организационно-правовых форм юридических лиц состоит в том, что их участники на основе объединения своих вкладов в складочный или уставный капитал являются совместными (долевыми или общими) собственниками и одновременно осуществляют трудовую деятельность в соответствии с условиями учредительного договора. Исключение составляют вкладчики (командитисты) - участники товарищества на вере и акционеры открытых акционерных обществ. Заключая договор о совместной трудовой деятельности, например, учредители закрытого акционерного общества, устанавливают по своему усмотрению необходимые условия для нормальной производственной или предпринимательской деятельности. Договор о совместной трудовой деятельности следует отличать от гражданско-правового договора простого товарищества, т. е. договора о совместной деятельности (ст. 1041 ГК РФ). Этот договор заключается между участниками товарищества о совместном ведении дел (финансовой, хозяйственной и иного рода предпринимательской деятельности), включая вопросы по распоряжению совместным имуществом участников, распоряжению уставным (складочным) капиталом и т. д.

Договор трудового найма заключается между учредителями юридического лица и наемными рабочими. Наемные рабочие не являются собственниками предприятия, у них нет права на участие в распределении прибыли и на участие в управлении делами предприятия. С согласия учредителей, т. е. собственников предприятия, наемные рабочие могут вносить вклад в уставный капитал и претендовать на часть прибыли. Наемный работник вправе приобретать только привилегированные акции предприятия (т. е. акции, не дающие права голоса).

Контракт - вид договора трудового найма, который заключается с работниками, являющимися учредителями, т. е. собственниками предприятия. С работниками, держателями простых акций и не входящими в состав руководящих органов предприятия, контракт заключается на неопределенный срок. Для лиц, входящих в состав руководящих органов, контракт заключается на срок до пяти лет.

Таким образом, трудовые договоры (контракты) могут заключаться:

- на неопределенный срок;
- на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор);
- на время выполнения определенной работы. Трудовой договор на время определенной работы является разновидностью срочного договора.

Срочный трудовой договор (контракт) заключается:

1 В случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок. Такая ситуация может возникнуть с учетом характера предстоящей работы например, в связи с необходимостью замещения женщины, находящейся в отпуске по уходу за ребенком, либо с учетом условий выполнения работы (например, при работе в экстремальных условиях, либо с учетом интереса работника например, жена военнослужащего при поступлении на работу может заключить срочный трудовой договор с учетом ожидающегося перевода мужа в другую местность для дальнейшего прохождения службы.

2 В случаях, непосредственно предусмотренных законом. К таким случаям относятся:

а) заключение трудового договора (контракта) с должностным лицом предприятия;

б) заключение контракта с преподавателем высшего учебного заведения;

в) заключение трудового договора о работе на Крайнем Севере и в приравненных к ним местностях (данный договор заключается на срок не более трех лет, а на островах Северного Ледовитого океана - на срок не более двух лет);

г) заключение трудового договора с лицом, принятым в порядке замещения на выборную должность в государственный орган.

Важная особенность срочного трудового договора (контракта) состоит в том, что, если срок данного договора истек, и ни одна из сторон не потребовала расторжения трудового договора, его действие считается продолженным на неопределенный срок (ст. 58 ТК РФ).

Содержание трудового договора (контракта) должно включать в себя ряд необходимых (обязательных) положений, к которым относятся:

1) полное наименование предприятия, в котором должна осуществляться трудовая деятельность работника;

2) указание специальности и квалификации работника, а также, на какую должность он принимается;

3) права и обязанности сторон, т. е. все функции работника и работодателя (желательно указать исчерпывающий перечень работ, которые работник обязан выполнять, так как в соответствии со ст. 60 ТК РФ работодатель не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором);

4) условия оплаты труда (разряд по Единой тарифной сетке (ЕТС) и т. д.);

5) дата заключений трудового договора (контракта) и срок его окончания.

Помимо основных условий трудовой договор может содержать дополнительные условия, конкретизирующие обязательство сторон (например, о продолжительности дополнительного отпуска, о режиме рабочего времени и времени отдыха, о различных дополнительных выплатах и т. п.).

Текст трудового договора составляется в двух экземплярах, скрепляется печатью предприятия и подписями сторон. Один экземпляр хранится непосредственно у работодателя, другой - у работника.

Порядок приема на работу предусматривает личную явку лица в управленческий орган предприятия, полномочный заключать трудовые договоры (контракты). Трудовые договоры заключаются только по обоюдному согласию сторон. В случае согласия работодателя заключить трудовой договор работник представляет в регистрирующий и учетный орган предприятия (отдел кадров) удостоверение личности и трудовую книжку. Если работник принимается на работу, требующую определенной квалификации и необходимой специальности, он обязан представить документ, подтверждающий эту специальность и квалификацию (диплом, удостоверение и т. п.). Обязательному предварительному медицинскому освидетельствованию при заключении трудового договора подлежат лица, не достигшие возраста восемнадцати лет. Это требование относится также к отдельным категориям работников, чья работа связана с вредными или опасными условиями (например, водители автотранспорта, ряд профессий металлургического производства и т. п.) либо связана с обслуживанием большого количества людей (например, продавцы продовольственных товаров, работники общепита, воспитатели детских дошкольных учреждений и т. п.). Ст. 65 ТК РФ запрещает требовать от поступающих на работу документы, помимо предусмотренных законодательством. Анкеты и иного рода материалы, содержащие дополнительную информацию о работнике, могут заполняться исключительно с согласия работника.

При предоставлении указанных документов и при наличии вакансии трудовой договор (контракт) должен быть заключен. Ст. 64 ТК РФ запрещает необоснованный отказ в приеме на работу. Прием на работу оформляется приказом администрации предприятия. Но независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен, фактическое допущение к работе считается заключением трудового договора (контракта).

Прием на работу может быть обусловлен прохождением испытания с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе, срок испытаний не должен превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций - шести месяцев. Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях. При неудовлетворительном результате испытания расторжение трудового договора производится без учета мнения соответствующего профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия.

При приеме на работу испытательный срок не устанавливается для лиц моложе 18 лет; беременных женщин; лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности; лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу; лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями.

Трудовые книжки ведутся на всех работников, проработавших на предприятии свыше пяти дней. В трудовую книжку вносятся сведения о работнике (фамилия, имя, отчество, дата рождения, место работы, специальность, должность, квалификация); дата и номер приказа о приеме на работу, дата и номер приказа об увольнении с указанием номера статьи ТК РФ; сведения о переводе на другую работу, о назначении на должность, присвоении разряда и т. п. В трудовой книжке отведено специальное место для записей о награждении, поощрениях и благодарностях.

Данные записи делаются с указанием даты и номера приказа. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

В процессе исполнения своих трудовых обязанностей работник может быть переведен на другую работу.

Переводом на другую работу считается изменение одного из необходимых условий трудового договора. Трудовое законодательство различает несколько видов переводов на другую работу:

- 1) перевод на том же предприятии, который имеет место, если работнику на постоянной основе поручается работа по другой профессии, специальности, квалификации или должности;
- 2) перевод на другое предприятие;
- 3) перевод на работу в другую местность.

Это виды постоянных переводов, и осуществляются они только с согласия работника. Кроме постоянных переводов, администрация предприятия вправе временно перевести работника на другую работу. Временный перевод не требует согласия работника. Временный перевод на другую работу допускается в двух случаях: в связи с производственной необходимостью; в связи с простоем предприятия.

Под производственной необходимостью понимается необходимость предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии, а также необходимость замещения отсутствующего работника. Под простоем предприятия понимается временная приостановка предприятия по причинам производственного характера. В обоих случаях администрация вправе перевести работника на не обусловленную трудовым договором работу на том же предприятии либо на другом предприятии, но в той же местности. Срок временного перевода не должен превышать одного месяца. Не допускается перевод квалифицированного работника на неквалифицированные работы.

Временный перевод на другую работу может осуществляться по инициативе работника: в соответствии со ст. 254 ТК РФ беременные женщины (в целях исключения воздействия неблагоприятных производственных факторов) и женщины, имеющие детей в возрасте до полутора лет (до достижения ребенком возраста полутора лет и в случае невозможности выполнения прежней работы) переводятся по их заявлению на другую работу с сохранением среднего заработка по прежней работе.

От перевода на другую работу следует отличать перемещение. Перемещение может происходить на том же предприятии либо на другое предприятие,

но в той же местности. Любое перемещение не требует согласия работника, так как происходит без изменений существенных условий труда, т. е. работник перемещается без смены должности, квалификации и специальности (например, поручение работы на другом механизме или агрегате в пределах специальности, квалификации или должности, обусловленной трудовым договором).

Не считается переводом или перемещением ситуация, если в связи с изменениями в организации производства изменяются существенные условия труда (режим рабочего времени, размер оплаты труда, изменение разрядов, наименования должностей и т. п.), но работник продолжает работать по той же специальности, квалификации и должности. При этом администрация предприятия обязана поставить в известность работника о предстоящих изменениях существенных условий труда не позднее чем . за два месяца.

Общие основания прекращения трудового договора (контракта) изложены в ст. 77 ТК РФ. Основной формой прекращения трудового договора является расторжение, которое в отличие от прекращения трудового договора в связи с истечением срока его действия представляет собой волевой акт обоюдного или одностороннего волеизъявления сторон. Истечение срока (п. 2 ст. 77 ТК РФ) имеет отношение только к срочным трудовым договорам (контрактам).

Трудовой договор (контракт) может быть, расторгнут: по соглашению сторон; по инициативе работника; по инициативе администрации предприятия; по инициативе других компетентных органов; в других предусмотренных законом случаях.

Расторжение трудового договора по соглашению сторон мало чем отличается от расторжения трудового договора по инициативе работника, так как и в том, и в другом случае стороны, так или иначе, приходят к согласию.

Расторжение трудового договора по инициативе работника допускается в соответствии со ст. 80 ТК РФ. Если работник желает расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, он должен предупредить администрацию предприятия письменно за две недели. В заявлении об увольнении по собственному желанию работник должен указать причину увольнения. Если увольнение работника обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в учебное заведение, переход на пенсию и т. п.), трудовой договор (контракт) расторгается в срок, о котором просит работник. При наличии иных причин увольнения договор расторгается через две недели, но может быть, расторгнут и раньше этого срока по договоренности между работником и администрацией предприятия.

Срочный трудовой договор (контракт) может быть, расторгнут работником до истечения срока этого договора в случае болезни (инвалидности) работника, препятствующей выполнению основных условий трудового договора, либо в случае нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного договора или трудового договора (контракта), а также по другим уважительным причинам.

Расторжение трудового договора (контракта) по инициативе работодателя может быть осуществлено в соответствии со ст. 81 ТК РФ. Это относится к

трудовым договорам, заключенным на неопределенное время, и срочным договорам. Они могут быть расторгнуты по следующим основаниям:

1 При ликвидации предприятия, учреждения, организации либо в связи с осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата работников. В случае расторжения трудового договора (контракта) по указанному основанию происходит высвобождение работников, что влечет за собой иные юридические последствия, чем при увольнении по другим основаниям. Порядок высвобождения работников, а также установленные для них льготы и компенсации содержатся в ст. 82, 178, 179, 180 и 318 ТК РФ. При высвобождении работников в связи с сокращением численности или штата администрация предприятия имеет право выбора работников, подлежащих сокращению. Предпочтение в оставлении на работе отдается более квалифицированным и опытным работникам, а при равной квалификации и производительности предпочтение должно отдаваться следующим категориям работников:

а) семейным работникам - при наличии двух или более иждивенцев (нетрудоспособных членов семьи, находящихся на полном содержании работника или получающих от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств существования);

б) лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком; работникам, получившим в данной организации трудовое увечье или профессиональное заболевание;

в) инвалидам Великой Отечественной войны и инвалидам боевых действий по защите Отечества;

г) работникам, повышающим свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от работы.

Коллективным договором могут предусматриваться другие категории работников организации, пользующиеся преимущественным правом на оставление на работе при равной производительности труда и квалификации.

О предстоящем увольнении в связи с ликвидацией организации, сокращением численности или штата работников организации работники предупреждаются работодателем персонально и под расписку не менее чем за два месяца до увольнения. При принятии решения о возможном расторжении трудовых договоров с работниками по причине с сокращения численности или штата работников работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом выборному профсоюзному органу данной организации (при наличии в организации профсоюзного органа) не позднее, чем за два месяца до начала проведения соответствующих мероприятий.

В случае сокращения численности или штата работников организации работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в той же организации, соответствующую квалификации работника. Получив письменное согласие, работника и с одновременной выплатой дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка работодатель вправе расторгнуть трудовой договор без предупреждения об увольнении за два месяца (ст. 180 ТК РФ).

Согласно 178 статье Трудового кодекса при расторжении трудового договора в связи с ликвидацией организации либо сокращением численности или штата работников организации увольняемому работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, а также за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия). В исключительных случаях средний месячный заработок сохраняется за уволенным работником в течение третьего месяца со дня увольнения по решению органа службы занятости населения при условии если в двухнедельный срок после увольнения работник обратился в этот орган и не был им трудоустроен.

2 Трудовой договор (контракт) может быть, расторгнут в случае обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:

а) недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

б) состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением.

Несоответствие по квалификации должно быть доказано заключением аттестационной комиссии по результатам аттестации работника. Плохое состояние здоровья подтверждается медико-социальной экспертной комиссией - МСЭК.

3 Смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера) может послужить основанием для расторжения трудового договора работодателем. Новый собственник, вступив в свои права, может в течение трех месяцев уволить указанных лиц, всех или кого-то из них, заменив их новыми.

4 Неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание, влечет расторжение трудового договора.

5 Работодатель имеет право расторгнуть трудовой договор в случае грубого однократного нарушения работником трудовых обязанностей:

а) прогула (отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

б) появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

г) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;

д) нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

6 Трудовой договор, может быть, расторгнут работодателем в случае совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя. Недоверие к работнику работодатель должен доказать фактами (акты об обсчете, обвешивании, недостаче и т. п.).

7 Работодатель расторгает трудовой договор в случае совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы.

8 Принятие необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации может служить поводом для расторжения договора. Насколько решение необоснованно оценивает работодатель, при возникновении указанной ситуации вину работника он должен доказать. Если указанный работник своим решением предотвратил возможный вред имуществу организации, такое решение нельзя считать необоснованным.

9 В случае грубого однократного нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей трудовой договор, может быть, расторгнут инициативой работодателя.

10 Представление работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора влечет расторжение трудового договора. Подложность документов должна быть обоснована криминалистической экспертизой и другими доказательствами.

11 Работодатель вправе расторгнуть договор с работником в случае прекращения допуска последнего к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне.

#### 4 Правовое регулирование существенных условий труда.

Правовое регулирование существенных условий труда определяет содержание трудовых отношений. Одним из наиболее важных условий труда является установление рабочего времени, т. е. времени, в течение которого работник должен выполнять возложенные на него обязанности. Трудовым кодексом Российской Федерации определены три вида рабочего времени:

- а) нормальная продолжительность рабочего времени;
- б) сокращенная продолжительность рабочего времени;
- в) неполное рабочее время.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю (ст. 91 ТК РФ). Распределение этого количества времени по дням недели регулируется соглашением сторон. Накануне праздничных дней продолжительность рабочего дня, как при пятидневной, так и при шестидневной рабочей неделе сокращается на один час, а накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может превышать пяти часов.



При работе в ночное время продолжительность рабочего времени сокращается на один час. Эта норма не распространяется на работников, которым установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, а также на работников, принятых специально для работы в ночное время, если иное не предусмотрено коллективным договором. Продолжительность работы в ночное время уравнивается с продолжительностью работы в дневное время в тех случаях, когда это необходимо по условиям труда, а также на сменных работах при шестидневной рабочей неделе с одним выходным днем. Список указанных работ может определяться Коллективным договором, локальным нормативным актом.

Сокращенная продолжительность рабочего времени регулируется ст. 92. ТК РФ.

Нормальная продолжительность рабочего времени сокращается на:

- 16 часов в неделю - для работников в возрасте до шестнадцати лет;
- 5 часов в неделю - для работников, являющихся инвалидами I или II группы;
- 4 часа в неделю - для работников в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет;
- 4 часа в неделю и более - для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

Для других категорий работников (педагогических, медицинских и других работников) сокращенная продолжительность рабочего времени может устанавливаться Федеральным законом.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и администрацией. В соответствии со ст. 93 ТК РФ работодатель не вправе отказать в просьбе о предоставлении возможности работать неполный рабочий день следующим категориям работников: а) беременным женщинам; б) одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка - инвалида в возрасте до восемнадцати лет); в) лицам, осуществляющим уход за больным членом семьи. Оплата труда в этих случаях производится пропорционально отработанному времени и в зависимости от выработки.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени может производиться как по инициативе работника (совместительство), так и по инициативе работодателя (сверхурочная работа) (ст. 97 ТК РФ).

По заявлению работника работодатель разрешает ему работу по другому трудовому договору в этой же организации по иной профессии, специальности или должности за пределами нормальной продолжительности рабочего времени в порядке внутреннего совместительства. С другим работодателем работник имеет право заключить трудовой договор для работы на условиях внешнего совместительства. Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени не может превышать четырех часов в день и 16 часов в неделю.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени, производимая по совместительству, оплачивается в зависимости от проработанного времени или выработки.

Привлечение к сверхурочным работам производится работодателем только с письменного согласия работника и в установленных Трудовым Кодексом случаях (ст. 99 ТК РФ):

1) при производстве работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения производственной аварии либо устранения последствий производственной аварии или стихийного бедствия;

2) при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи - для устранения непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное их функционирование;

3) при необходимости выполнить начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена в течение нормального числа рабочих часов, если невыполнение или незавершение этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;

4) при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда неисправность их может вызвать прекращение работ для значительного числа работников;

5) для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва. В этих случаях работодатель обязан немедленно принять меры по замене сменщика другим работником.

В других случаях привлечение к сверхурочным работам допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

Не допускается привлечение к сверхурочным работам беременных женщин, работников в возрасте до восемнадцати лет, других категорий работников в соответствии с федеральным законом. Привлечение инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к сверхурочным работам допускается с их письменного согласия и при условии, если такие работы не запрещены им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом инвалиды, женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом, отказаться от сверхурочных работ.

Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника четырех часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год. Работодатель обязан обеспечивать точный учет сверхурочных работ. В соответствии со ст. 152 ТК РФ сверхурочная работа оплачивается за первые два часа работы не менее чем в полуторном размере, за последующие часы не менее чем в двойном размере. Конкретные размеры оплаты за сверхурочную работу могут определяться коллективным договором или трудовым договором. По желанию работника сверхурочная работа вместо повышенной оплаты может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно.

Время отдыха - это время, в течение которого работник свободен от выполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему личному усмотрению. Статьей 107 ТК РФ установлены следующие виды времени отдыха:

- а) перерывы в течение рабочего дня (смены);
- б) ежедневный (междусменный) отдых;
- в) выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- г) праздничные нерабочие дни;
- д) отпуска.

Перерывы в течение рабочего дня подразделяются на перерывы для отдыха и питания, а также на специальные перерывы.

В течение рабочего дня (смены) работнику должен быть предоставлен перерыв для отдыха и питания продолжительностью не более двух часов и не менее 30 минут, который в рабочее время не включается. Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации или по соглашению между работником и работодателем. На работах, где по условиям производства (работы) предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время.

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время (ст. 109 ТК РФ).

Ст. 258 ТК РФ предусмотрены помимо перерыва для отдыха и питания дополнительные перерывы для женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет. Таким женщинам должен предоставляться перерыв для кормления ребенка через каждые три часа непрерывной работы продолжительностью не менее 30 минут каждый. При наличии двух и более детей - продолжительность перерыва для кормления устанавливается не менее одного часа. Дополнительные перерывы включаются в рабочее время и оплачиваются по среднему заработку. По заявлению женщины перерывы для кормления ребенка (детей) присоединяются к перерыву для отдыха и питания либо в суммированном виде переносятся как на начало, так и на конец рабочего дня (рабочей смены) с соответствующим его (ее) сокращением. Перерывы для кормления ребенка (детей) включаются в рабочее время и подлежат оплате в размере среднего заработка.

Еженедельный отдых работника должен составлять не менее 42 часов непрерывно. Для этого устанавливаются выходные дни. Общепринято считать таковыми днями субботу и воскресенье. На предприятиях с непрерывным циклом производства выходные дни предоставляются в различные дни недели согласно графикам сменности. Работа в выходные дни запрещена, за исключением случаев, предусмотренных в ст. 113 ТК РФ. Праздничные дни указаны ст. ТК РФ. Работа в праздничные дни оплачивается в двойном размере либо компенсируется предоставлением другого дня отдыха. При совпадении выходного

дня с праздничным выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно.

В соответствии с ст. 114 ТК РФ работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск предоставляется работникам продолжительностью 28 календарных дней.

Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев его непрерывной работы в данной организации. По соглашению сторон оплачиваемый отпуск работнику может быть предоставлен и до истечения шести месяцев.

До истечения шести месяцев непрерывной работы оплачиваемый отпуск по заявлению работника должен быть предоставлен:

- женщинам - перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;
- работникам в возрасте до восемнадцати лет;
- работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до трех месяцев;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков, установленной в данной организации.

Статья 126 ТК РФ предусматривает замену часть ежегодного оплачиваемого отпуска, превышающую 28 календарных дней по письменному заявлению работника денежной компенсацией. Замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам и работникам в возрасте до восемнадцати лет, а также работникам, занятым на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, не допускается.

Отдельным категориям работников, труд которых связан с особенностями выполнения работы, предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск (работники, занятые на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, работники, имеющие особый характер работы, работники с ненормированным рабочим днем, работники, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях и д. р.).

Продолжительность ежегодных основного и дополнительных оплачиваемых отпусков работников исчисляется в календарных днях и максимальным пределом не ограничивается. Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число календарных дней отпуска не включаются и не оплачиваются (ст. 120 ТК РФ). При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска дополнительные оплачиваемые отпуска суммируются с ежегодным основным оплачиваемым отпуском.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен отпуск сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем. Работодатель обязан на основа-

нии письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам Великой Отечественной войны - до 35 календарных дней в году;
- работающим пенсионерам по старости (по возрасту) - до 14 календарных дней в году;
- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, - до 14 календарных дней в году;
- работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году;
- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников - до пяти календарных дней.

#### 5 Трудовая дисциплина и порядок разрешения трудовых споров.

Трудовая дисциплина - это определенный порядок поведения работников в процессе производства. Она вырабатывается методами убеждения, материальной заинтересованностью работника, а также методами морального поощрения за добросовестный труд. В соответствии со ст. 21 ТК РФ работники обязаны:

- добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;
- соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- выполнять установленные нормы труда;
- соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;
- бережно относиться к имуществу работодателя и других работников;
- незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя.

Работа на предприятиях определяется правилами внутреннего трудового распорядка, утвержденными общим собранием работников предприятия по представлению администрации.

За образцовое выполнение трудовых обязанностей для работников установлены меры поощрения. Они могут носить как моральный (объявление благодарности, награждение почетной грамотой, и т. д.), так и материальный характер (выдача премии, награждение ценными подарками). За особые трудовые заслуги работники представляются к награждению орденами, медалями, присвоению почетных званий.

За нарушение трудовой дисциплины администрация предприятия может применять следующие меры дисциплинарного взыскания: замечание; выговор; увольнение (ст. 192 ТК РФ).

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категории работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

Для наложения дисциплинарного взыскания администрация должна требовать от работника письменного объяснения причины допущенного нарушения трудовых обязанностей. За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание и не позднее одного месяца со дня его обнаружения (не считая времени болезни работника или отпуска). Если в течение года со дня применения дисциплинарного воздействия работник не будет, подвергнут новому взысканию, то он считается вообще не подвергшимся ему. Администрация имеет право вместо применения дисциплинарного взыскания передать вопрос о нарушении трудовой дисциплины на рассмотрение трудового коллектива. Приказ о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку.

Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников. Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством (ст. 193 ТК РФ).

Порядок разрешения трудовых споров. Конституция РФ (п. 4 ст. 37) признает право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая и такой из них, как забастовка. Под трудовыми спорами следует понимать разногласия, возникающие по поводу применения трудового законодательства, установления либо изменения условий труда. Причинами споров могут быть:

- недостатки осведомленности администрации и работников в трудовом законодательстве, в результате чего оно применяется неверно;
- несовершенство самого законодательства в быстро меняющихся внешних обстоятельствах;
- разногласия между работниками и администрацией по вопросам установления новых или изменения действующих условий труда, например введение новых норм выработки;
- разногласия между администрацией и профсоюзом.

Индивидуальные трудовые споры, возникающие между работником и администрацией предприятия по вопросам применения законодательных и иных нормативных актов о труде, коллективного договора и других соглашений о труде, а также условий трудового договора (контракта), рассматриваются комиссиями по трудовым спорам или судами общей юрисдикции.

Комиссия по трудовым спорам (КТС) образуется по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в комиссию по трудовым спорам избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации. Представители ра-

ботодателя назначаются в комиссию руководителем организации. По решению общего собрания работников комиссии по трудовым спорам могут быть образованы в структурных подразделениях организации. Эти комиссии образуются и действуют на тех же основаниях, что и комиссии по трудовым спорам организации. В комиссиях по трудовым спорам структурных подразделений организаций могут рассматриваться индивидуальные трудовые споры в пределах полномочий этих подразделений.

Трудовой спор подлежит рассмотрению в комиссии по трудовым спорам, если работник самостоятельно или с участием своего представителя не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем.

Работник может обратиться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. А комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть спор в десятидневный срок со дня подачи заявления. Заявление работника, поступившее в комиссию по трудовым спорам, подлежит обязательной регистрации. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. Рассмотрение спора в отсутствие работника допускается лишь по его письменному заявлению. В случае неявки работника или его представителя на заседание комиссии рассмотрение заявления откладывается. В случае вторичной неявки работника или его представителя без уважительной причины комиссия может вынести решение о снятии данного заявления с рассмотрения.

Комиссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов. По требованию комиссии руководитель организации обязан представить необходимые документы. КТС принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Заседание комиссии по трудовым спорам считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя. Копии решения комиссии вручаются работнику и руководителю организации в течение трех дней со дня принятия решения.

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в трехдневный срок по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения администрацией предприятия решения комиссии по трудовым спорам в установленный срок работнику выдается удостоверение, имеющее силу исполнительного листа. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд. На основании Удостоверения, выданного комиссией и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения в суд, судебный пристав приводит решение комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке. В случае пропуска работником установленного трехмесячного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок.

В судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профессионального союза, защищающего ин-

интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам либо когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законам или иным нормативным правовым актам, в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника - о восстановлении на работе, работодателя - о возмещении работником вреда, причиненного организации. В судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры:

- об отказе в приеме на работу;
- лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц;
- лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

В случае признания увольнения или перевода на другую работу незаконными работник должен быть восстановлен на прежней работе органом, рассматривающим индивидуальный трудовой спор.

В случае признания формулировки причины увольнения неправильной или не соответствующей закону суд, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, обязан изменить ее и указать в решении причину и основание увольнения в точном соответствии с формулировкой Трудового Кодекса или иного федерального закона.

Если неправильная формулировка причины увольнения в трудовой книжке препятствовала поступлению работника на другую работу, то суд принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула.

В случаях увольнения без законного основания или с нарушением установленного порядка увольнения либо незаконного перевода на другую работу суд может по требованию работника вынести решение о возмещении работнику денежной компенсации морального вреда, причиненного ему указанными действиями. Размер этой компенсации определяется судом.

Решение о восстановлении на работе незаконно уволенного работника, о восстановлении на прежней работе работника, незаконно переведенного на другую работу, подлежит немедленному исполнению. При задержке работодателем исполнения такого решения орган, принявший решение, выносит определение о выплате работнику за все время задержки исполнения решения среднего заработка или разницы в заработке.

Коллективный трудовой спор - неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права, в организациях (ст. 398 ТК РФ).

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из следующих этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредни-



ка и (или) в трудовом арбитраже. Рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией является обязательным этапом. При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора переходят к рассмотрению коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже. Стороны коллективного трудового спора не вправе уклоняться от создания примирительной комиссии и участия в ее работе. Коллективный трудовой спор должен быть рассмотрен примирительной комиссией в срок до пяти рабочих дней с момента издания приказа (распоряжения) о ее создании. Указанный срок может быть продлен при взаимном согласии сторон (ст. 402 ТК РФ).

Порядок разрешения трудовых споров, а также реализация права на забастовку предусмотрены Законом РФ "О порядке разрешения трудовых споров" от 23 ноября 1995 года № 175-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2001 года).

#### Контрольные вопросы

- 1 Что такое трудовые отношения?
- 2 Назовите основные источники трудового права.
- 3 Что такое трудовой договор.
- 4 На какой срок могут заключаться трудовые договоры?
- 5 Какие документы вправе потребовать работники отдела кадров при приеме на работу?
- 6 Какие требования обязан соблюдать работодатель и его представители при обработке персональных данных работника?
- 7 В каких случаях устанавливается испытание?
- 8 Перечислите основания прекращения трудового договора.
- 9 Перечислите основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя.
- 10 Рабочее время.
- 11 Время отдыха.
- 12 Что такое заработная плата?
- 13 Что такое дисциплина труда?
- 14 Дисциплинарное взыскание.
- 15 Материальная ответственность сторон трудового договора.
- 16 Основные направления государственной политики в области охраны труда.
- 17 Каковы обязанности работодателя по охране труда.
- 18 Материальная ответственность работодателя.
- 19 Материальная ответственность работника.
- 20 Несчастный случай на производстве: учет, расследование.
- 21 Классификация трудовых споров.
- 22 Индивидуальные трудовые споры.
- 23 Коллективные трудовые споры.
- 24 Трудовой арбитраж.
- 25 Забастовка. Локаут.
- 26 Полномочия службы по урегулированию трудовых споров.

## **4.5.2 Литература, рекомендуемая для изучения темы**

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.

2 Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ. — М.: 2002. — 144 с.

3 Об основах охраны труда в Российской Федерации: федер. закон от 17 июля 1999 г. № 181-ФЗ. — М.: 2002. — 21 с.

4 О порядке разрешения коллективных трудовых споров: федер. закон от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ: в ред. от 30 декабря 2001 г. // СЗ РФ. — 1995. — № 48. — Ст. 4557.

5 О коллективных договорах и соглашениях: закон РФ от 11 марта 1992 г. № 2490-1: в ред. от 30 декабря 2001 г. // СЗ РФ. — 1995. — № 48. — Ст. 4558.

6 Об утверждении перечней должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, а также типовых форм договоров о полной материальной ответственности: постановление Правительства РФ от 14 ноября 2002 г. № 823 // СЗ РФ. — 2002. -№ 47. — Ст. 4678.

7 Об утверждении Инструкции о порядке ведения трудовых книжек на предприятиях, в учреждениях и организациях: постановление Госкомтруда СССР от 20 июня 1974 г. № 162: в ред. от 19 октября 1990 г.

8 Правила ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей: постановление Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. № 225.

9 Трудовой Кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ в ред. от 25 июля 2002 года № 116-Ф.- М.: Книга сервис, 2002 . - 210 с.

10 Российское трудовое право: учебник. / под ред. А.Д. Зайкина. - М.: Юрист, 1997. - 155 с.

11 **Толкунова В.Н.** Трудовое право: учеб. пособ /В.Н. Толкунова, К.Н. Гусов. - М.: Юрист, 1996. - 450 с.

12 **Толкунова В.Н.** Трудовые споры и порядок их разрешения: учеб. пособ. / В.Н. Толкунова. - М.: Юрист, 1996. - 210 с.

## **4.6 Тема 6 Семейное право Российской Федерации**

### **4.6.1 Лекция 10 Основные понятия семейного права**

1 Понятие, предмет и источники семейного права. Порядок заключения и прекращения брака.

2 Личные неимущественные, имущественные права и обязанности супругов.

3 Права и обязанности родителей и детей.

4 Алиментные обязательства членов семьи.

## 5 Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей.

1 Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права. Трудовые отношения.

Семейное право - отрасль права, регулирующая личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения между супругами, родственниками, родителями (усыновителями) и детьми. Из этого определения видно, что семейное право тесно связано с гражданским правом, хотя имеет свою специфику. Во-первых, семейные отношения возникают из юридических фактов, не характерных для гражданского права. К ним относятся брак, родство, материнство, отцовство, усыновление и другие юридические факты. Во-вторых, семейные отношения являются преимущественно лично-правовыми в отличие от гражданского права, где акцент делается на имущественные отношения. В-третьих, права и обязанности субъектов семейного права неотчуждаемы, т. е. не могут передаваться другим лицам.

Предмет семейного права составляют отношения, регулируемые нормами семейного права. Нормы семейного права устанавливают порядок и условия вступления в брак; регулируют личные неимущественные и имущественные отношения между супругами; регулируют отношения между родителями и детьми; регулируют отношения, возникающие в связи с усыновлением, опекой и попечительством; устанавливают порядок и условия прекращения брака.

Источниками семейного права являются Конституция РФ и Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ (ред. от 2 января 2000 года). К источникам семейного права относится также ряд статей Гражданского кодекса РФ (ст. 47 "Регистрация актов гражданского состояния"; ст. 256 "Общая собственность супругов" и другие статьи). Кроме того, в соответствии со ст. 4 СК РФ к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство. К источникам семейного права также относятся федеральные законы и законы субъектов РФ по отношениям, составляющим предмет семейного права.

Понятие брака является одним из основных понятий семейного права. Семейный кодекс Р.Ф. не содержит определение брака. В юридической литературе по семейному праву встречаются различные толкования этого понятия. В целом, брак можно определить как добровольный, равноправный союз мужчины и женщины, заключенный в установленном законом порядке с целью создания семьи и порождающий у супругов взаимные права и обязанности. Данное определение содержит понятие "семья". Это не только юридическое, но и социально-философское понятие. История семьи исчисляется десятками и даже сотнями тысяч лет. Семья - это первичная ячейка общества, которая составляет его основу, является средой воспитания детей и формирования их личности.

Социологи спорят, достаточно ли для создания семьи наличие только мужа и жены, или для того, чтобы союз мужчины и женщины назывался семьей, необходимо наличие детей. С юридической точки зрения это не столь важно. Юристы спорят о другом, а именно: можно ли считать семьей союз мужчи-

ны и женщины, заключенный без соблюдения порядка и условий, предусмотренных законом? Иначе говоря, речь идет о длительном открытом совместном проживании мужчины и женщины в незарегистрированном на законных основаниях браке, даже если они ведут совместное хозяйство и воспитывают своих детей. Строго говоря, такой союз браком не является и не влечет никаких юридических последствий, за исключением прав и обязанностей родителей в отношении детей. Сожители (а с юридической точки зрения супругами их назвать нельзя) не могут наследовать имущество друг у друга.

Условия заключения брака:

- 1) достижение брачного возраста лиц, желающих заключить брак;
- 2) обоюдное согласие вступающих в брак.

Ст. 12 СК РФ не предусматривает никаких других условий заключения брака, помимо перечисленных. Все остальные условия (взаимные симпатии, чувства любви, привязанности и т. п.) носят моральный характер и являются юридически нейтральными, т. е. их наличие не обязательно для законодательного закрепления создания семьи.

Брачный возраст в Российской Федерации наступает с восемнадцати лет, т. е. с возраста, когда гражданин становится полностью дееспособным. Однако при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе снизить брачный возраст на два года, т. е. разрешить вступать в брак с шестнадцатилетнего возраста, а в исключительных случаях с учетом особых обстоятельств может быть разрешено, вступать в брак лицам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Обстоятельства, препятствующие заключению брака:

- 1) брак запрещается между лицами, если хотя бы одно из них состоит в другом зарегистрированном браке;
- 2) брак не может быть зарегистрирован между близкими родственниками, полнородными и неполнородными братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными.
- 3) не допускается заключение брака между лицами, если одно из них признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

С согласия лиц, вступающих в брак, может быть проведено их медицинское обследование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. Обследование должно проводиться бесплатно, и его данные составляют медицинскую тайну.

Порядок заключения брака определен в ст. 11 СК РФ. Лица, желающие вступить в брак, должны подать обоюдное заявление в орган записи актов гражданского состояния (ЗАГС) с просьбой о регистрации их брачных отношений. Необходимо также представить справку об уплате государственной пошлины в сумме, равной одному минимальному размеру оплаты труда. По истечении одного месяца со дня подачи заявления в присутствии лиц, вступающих в брак, должна состояться государственная регистрация брака.

По решению органов Загса срок между подачей заявления и регистрацией брака может быть увеличен, но не более чем на один месяц. При наличии особых обстоятельств брак может быть заключен в день подачи заявления.

Действующее семейное законодательство не делает различия между лицами, впервые вступающими в брак, и лицами, вступающими в повторный брак. Как для тех, так и для других предусмотрен одинаковый порядок заключения брака. Лица, вступающие в брак повторно, должны представить в ЗАГС свидетельство о расторжении предыдущего брака. Отказ в регистрации брака может быть обжалован в суде лицами, желающими вступить в брак, либо одним из них. В подтверждение государственной регистрации брака выдается свидетельство о браке, производится запись в книге актов гражданского состояния (лица, вступающие в брак, ставят свои подписи под этой записью) и в документах, удостоверяющих личность.

Прекращение брака происходит в силу различных юридических фактов:

1) вследствие смерти одного из супругов или (в соответствии со ст. 45 ГК РФ) вследствие объявления одного из супругов умершим;

2) в результате расторжения брака;

3) в результате признания брака недействительным.

Расторжение брака возможно двумя способами:

1) в органах записи актов гражданского состояния;

2) в судебном порядке.

Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния производится при взаимном согласии супругов, не имеющих несовершеннолетних детей. В соответствии с п. 2 ст. 19 СК РФ брак расторгается в органах ЗАГСа по заявлению одного из супругов независимо от наличия у них несовершеннолетних детей, если другой супруг:

- признан судом безвестно отсутствующим;

- признан судом недееспособным;

- приговорен к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Инициатива о расторжении брака может также исходить от опекуна супруга, признанного недееспособным. Во всех указанных случаях брак расторгается по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Если супруги имеют взаимные имущественные претензии, они вправе обращаться в суд за разрешением спора о разделе имущества.

Расторжение брака в судебном порядке производится в следующих случаях:

1) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака;

2) при взаимном согласии супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей;

3) при уклонении одного из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказ подать заявление, нежелание явиться для государственной регистрации расторжения брака и др.).

При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам трехмесячный срок для примирения. По истечении этого срока, если примирение не достигнуто и будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны, суд может принять решение о расторжении брака.

При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, один из которых, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака. Супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств либо о разделе общего имущества супругов. Если соглашение по этим вопросам не достигнуто или если соглашение нарушает интересы детей, суд обязан определить, с кем из супругов будут проживать несовершеннолетние дети, с кого и в каких размерах должны взыскиваться алименты на детей. Расторжение брака в судебном порядке производится по месту жительства ответчика, а если истец по уважительным причинам не может выехать к месту жительства ответчика, судебное разбирательство производится по месту жительства истца. Брак считается расторгнутым в судебном порядке со дня вступления решения суда в законную силу. В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака суд обязан направить в орган Загса выписку из этого решения. На основании предоставленной выписки производится запись в книге актов гражданского состояния, и бывшим супругам выдаются свидетельства о расторжении брака.

Признание брака недействительным, в отличие от расторжения брака, осуществляется только в судебном порядке.

Основания признания брака недействительным:

- 1) отсутствие хотя бы одного из условий заключения брака;
- 2) наличие хотя бы одного из обстоятельств, препятствующих заключению брака;
- 3) заключение фиктивного брака, т. е. без намерения создать семью;
- 4) если одно из лиц, вступивших в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

Брак может быть признан судом недействительным по заявлению одного из супругов, право которого нарушено заключением брака, а также по заявлению родителей или органов опеки и попечительства, если брак был совершен с лицом, не достигшим брачного возраста без соответствующего разрешения. В некоторых случаях суд принимает дело о признании брака недействительным по заявлению прокурора. Однако даже при наличии оснований для признания брака недействительным суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпали обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению.

Порядок извещения органов Загса о признании брака недействительным такой же, как и при расторжении брака в судебном порядке. Но если при расторжении брака права и обязанности супругов считаются прекратившимися, то при признании брака недействительным, права и обязанности лиц, вступивших в брак, считаются не возникшими с момента заключения брака. Сохраняются

только права и обязанности на детей, родившихся в этом браке или в течение трехсот дней после признания брака недействительным. Имущество, приобретенное лицами в браке, признанном недействительным, может быть разделено в соответствии со ст. 245 - 252 Гражданского кодекса РФ, в которых регулируются вопросы, связанные с долевой собственностью.

Если лицо при вступлении в брак не знало и не могло знать о наличии оснований недействительности брака, оно признается добросовестным супругом и для него применяется правовой режим раздела совместной собственности супругов. Кроме того, добросовестный супруг вправе требовать возмещения ему морального и материального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.

## 2 Коллективные договоры и соглашения.

Личные неимущественные права и обязанности супругов составляют основное содержание семейно-брачных отношений. Правовое регулирование семейных отношений служит укреплению стабильности общества. В Декларации прав и свобод человека и гражданина, а также в п. 1 ст. 38 Конституции Российской Федерации провозглашено: "Материнство и детство, семья находятся под защитой государства". В Семейном кодексе РФ основу брачных взаимоотношений составляет принцип равенства супругов в семье (ст. 31 СК РФ). Этот принцип базируется на общепризнанных нормах международного права и закреплен в п. 3 ст. 19 Конституции РФ, согласно которой "мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации".

Принцип равенства супругов в семье находит свое отражение в следующих положениях: 175

- 1) равное право на решение вопросов семейной жизни;
- 2) равные права и обязанности на воспитание детей (никто из супругов не вправе препятствовать другому супругу осуществлять свои права и обязанности в отношении их детей, даже если брак расторгнут или признан судом недействительным);
- 3) равное право каждого из супругов на выбор рода занятий и профессии (никакие претензии одного из супругов к другому по поводу нецелесообразности ведения той или иной профессиональной деятельности, якобы мешающей осуществлению семейных обязанностей, не имеют под собой законных оснований);
- 4) каждый из супругов имеет право выбора своего места пребывания и места жительства (совместное проживание супругов не является обязательным условием для создания семьи);
- 5) равное право супругов на выбор фамилии при вступлении в брак (каждый из супругов вправе сохранить свою добрачную фамилию либо заменить свою фамилию на фамилию другого супруга, а также может присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга, если его фамилия не является двойной).

Имущественные права и обязанности супругов регулируются ст. 253, 256 Гражданского кодекса РФ и гл. 7, 8, 9 Семейного кодекса РФ. Существуют два способа регуляции имущественных отношений супругов:

- 1) законный режим имущества супругов;
- 2) договорный режим имущества супругов.

Законный режим имущества супругов состоит в том, что супруги владеют, пользуются и распоряжаются имуществом, нажитым в браке совместно, т. е. в соответствии с правилами, указанными ст. 253 Гражданского кодекса РФ.

Совместная собственность супругов:

Имущество, нажитое супругами во время брака. К такому имуществу относятся:

а) доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;

б) пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в связи с утратой трудоспособности, и т. п.);

в) движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, вклады, внесенные в кредитные учреждения, а также другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на чье имя оно приобретено, и кем из супругов внесены денежные средства (п. 3 ст. 34 СК РФ закрепляет право на общее имущество супруга, который в период брака не имел собственного дохода, осуществляя ведение домашнего хозяйства и уход за детьми).

2. Имущество, нажитое каждым из супругов до вступления в брак. Данное имущество в соответствии со ст. 37 СК РФ может быть признано совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака каждым супругом были произведены вложения, существенно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, перестройка, реконструкция и т. п.).

Содержание ст. 35 Семейного кодекса РФ фактически конкретизирует содержание аналогичной ст. 253 Гражданского кодекса РФ, посвященной вопросам владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в совместной собственности. Супруги распоряжаются совместным имуществом по обоюдному согласию. При этом это согласие не требует устного или письменного подтверждения. При совершении сделки одним из супругов согласие другого супруга изначально предполагается. Если сделка совершена одним из супругов без согласия другого, она может быть признана судом недействительной только при соблюдении двух условий одновременно:

1) если супруг, выразивший несогласие, обратится в суд о признании сделки недействительной;

2) если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии супруга на совершение сделки.

Эти условия относятся к сделкам, совершение которых не требует нотариального заверения или государственной регистрации. Все остальные сделки, а также сделки по распоряжению недвижимым имуществом требуют обязательного нотариально заверенного согласия супругов. Такие сделки могут быть признаны недействительными, если супруг, чье нотариально удостоверенное



согласие не было получено, обратится в суд в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

Собственность каждого из супругов:

1) имущество, нажитое каждым из супругов до вступления в брак, если не будет установлено, что в период брака супруги произвели вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества;

2) имущество, полученное одним из супругов в порядке наследования;

3) имущество, полученное каждым из супругов по безвозмездным сделкам (например, по договору дарения);

4) вещи индивидуального пользования (обувь, одежда и т. п.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

5) награды, денежные призы, ценные подарки, полученные одним из супругов за спортивные достижения, за заслуги в научной деятельности, а также за деятельность в области искусства.

При расторжении брака ставится вопрос о разделе только совместного имущества. Собственность каждого из супругов разделу не подлежит. Также не подлежат разделу вещи, приобретенные для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей. Эти вещи должны быть переданы супругу, с которым будут проживать дети. Не учитываются при разделе имущества денежные вклады на имя общих несовершеннолетних детей.

При расторжении брака совместное имущество делится в равных долях, если иное не предусмотрено договором между супругами. Долги супругов также распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. В интересах несовершеннолетних детей суд вправе отступить от принципа равенства долей при разделе совместного имущества супругов и принять решение о распределении большей доли имущества супругу, с которым будут проживать дети. Аналогичное решение суд может принять в ситуации, когда один из супругов по неуважительным причинам не получал доходов или расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи.

Договорный режим имущества супругов оформляется заключением брачного договора. Брачный договор - это соглашение лиц, вступающих в брак (или уже состоящих в браке), определяющее права и обязанности супругов в браке, а также аналогичные права и обязанности в случае расторжения брака. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации, так и после регистрации брака, но в любом случае договор вступает в силу только со дня заключения брака. Брачный договор составляется в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. В период брака по соглашению сторон брачный договор может быть изменен или расторгнут. Соглашение об этом также подлежит нотариальному удостоверению. По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут только в судебном порядке. Суд также может по требованию одного из супругов признать брачный договор недействительным, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение, ограничивают его дееспособность, права и обязанности в отношении детей, нарушают принцип равноправия в браке и т. п.

При вступлении в брак брачный договор может быть заключен только при обоюдном добровольном согласии супругов, так как наличие брачного договора не является обязательным условием брака. Расторжение брачного договора не ведет к расторжению брака, но расторжение брака ведет к прекращению брачного договора.

Содержание брачного договора устанавливает имущественные права и обязанности супругов. Брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами, а также права и обязанности супругов в отношении детей (п. 3 ст. 42 СК РФ).

В брачном договоре должны быть отражены:

1) режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на отдельные его виды или на имущество каждого из супругов;

2) права и обязанности супругов по взаимному содержанию;

3) способы участия в доходах друг друга и порядок несения каждым из супругов семейных расходов;

4) определяется, какое имущество, и в каких долях должно быть передано каждому из супругов в случае расторжения брака.

Супруги вправе включать в содержание брачного договора любые иные положения, касающиеся имущественных отношений. Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Если один из супругов занимается предпринимательской деятельностью, являясь участником (учредителем) полного товарищества или общества с дополнительной ответственностью, то в брачном договоре должен быть определен порядок удовлетворения требований кредиторов по обязательствам в случае несостоятельности (банкротства) указанных предприятий. Об изменении или расторжении брачного договора супруг обязан уведомлять своих кредиторов. При отсутствии брачного договора супруг-должник может отвечать по обязательствам перед кредиторами только своим имуществом или своей долей общего имущества. Взыскание по обязательствам одного из супругов может быть обращено на общее имущество супругов только в соответствии со ст. 45 СК РФ. При расторжении брака, а, следовательно, и прекращении действия брачного договора супруг-должник отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора. При этом у кредиторов есть право расторгнуть гражданско-правовой договор между супругом-должником в порядке, установленном ст. 451-453 Гражданского кодекса РФ.

3 Трудовой договор (контракт). Порядок заключения и расторжения.

Права и обязанности родителей и детей возникают на основании удостоверенного в установленном законом порядке факта происхождения детей от конкретных родителей (отца и матери). Материнство устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения - на основании медицинских документов, свидетельских показаний или иных до-

казательств. Отцовство устанавливается по факту состояния мужчины в браке с матерью ребенка. Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган Загса совместного заявления отца и матери ребенка или устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из супругов либо по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия.

Лица, состоящие в браке и имеющие общих детей, а также лица, не состоящие в браке, материнство и отцовство которых определено в установленном законом порядке, записываются родителями ребенка в книге записей рождений. Запись родителей может быть оспорена только в судебном порядке по требованию лица, записанного в качестве отца или матери, либо лица, фактически являющегося отцом или матерью, а также самим ребенком по достижении им совершеннолетия.

В соответствии с п. 1 ст. 54 СК РФ ребенком признается лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Ребенку, родители которого имеют разные фамилии, по соглашению родителей присваивается фамилия одного из них, а в случае разногласия вопрос о присвоении фамилии ребенку решается органом опеки и попечительства. Если отцовство не установлено, ребенку присваивается фамилия матери, а отчество - по имени лица, записанного по указанию матери в качестве отца ребенка.

Основные права ребенка:

1) право жить и воспитываться в семье, т. е. право на совместное проживание с родителями, за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка;

2) право на общение с родителями, даже если брак между ними расторгнут или признан судом недействительным, а также в случае раздельного проживания родителей (исключение составляют случаи, когда родители лишены родительских прав за действия, угрожающие жизни и здоровью ребенка);

3) право на общение с родственниками (дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами), где бы они ни проживали;

4) право на защиту своих прав и законных интересов при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из родителей) обязанностей по воспитанию и образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами. Несовершеннолетний ребенок вправе обратиться за защитой в орган опеки и попечительства, а ребенок, достигший возраста четырнадцати лет, вправе обращаться за защитой своих интересов непосредственно в суд;

5) с десятилетнего возраста у ребенка возникает право выражать свое мнение при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы.. Например, в ходе судебного разбирательства учет мнения ребенка, достигшего десятилетнего возраста, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка;

6) право на изменение имени и фамилии возникает у ребенка с четырнадцати лет. Исходя из интересов ребенка, орган опеки и попечительства вправе

разрешить изменить имя ребенку или заменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя, с учетом мнения другого родителя, за исключением случаев, когда этот родитель лишен родительских прав.

Имущественные права несовершеннолетних детей определяются нормами гражданского законодательства и ст. 60 СК РФ. Дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет определяется ст. 28 ГК РФ, а в возрасте от 14 до 18 лет определяется ст. 26 ГК РФ (см. лекцию 7). В соответствии с п. 3 ст. 60 СК РФ несовершеннолетний ребенок имеет право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, либо приобретенное на свои средства. Если ребенок получает в дар или по наследству недвижимое имущество либо движимое имущество, сделки с которым требуют государственной регистрации, то так как ребенок еще не является полностью дееспособным, родители ребенка осуществляют управление его имуществом на правах опекунов (попечителей) в соответствии с нормами, предусмотренными в ст. 37 ГК РФ.

Следует напомнить, что опека может устанавливаться над детьми в возрасте от 6 до 14 лет, а попечительство - над детьми в возрасте от 14 до 18 лет (см. лекцию 7). Эта же норма продублирована в п. 2 ст. 145 СК РФ.

Права и обязанности опекунов и попечителей ребенка определены в гл. 20 ст. 150 СК РФ, а также ст. 36 - 38 ГК РФ.

Доходы от управления имуществом ребенка могут расходоваться опекунами и попечителями только в интересах подопечного с предварительного согласия органа опеки и попечительства. Родители ребенка не вправе давать согласия третьим лицам на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного (т. е. они не могут это имущество продать, подарить, обменять, сдать внаем, а также не вправе совершать сделки, влекущие уменьшение имущества подопечного). Родители не имеют права собственности на имущество ребенка, но могут им пользоваться по соглашению с ребенком.

К имущественным правам ребенка относится также право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи. Это значит, что родители и другие члены семьи обязаны выделять из семейного бюджета средства для обеспечения ребенку нормальных условий жизни (т. е. удовлетворять его потребности в еде, одежде, обустроить его быт, обеспечивать условия для нормальной учебы, отдыха и т. п.). Родитель, не проживающий совместно с ребенком, обязан выделять средства на содержание своих несовершеннолетних детей путем уплаты алиментов. Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов или пособий, поступают от родителей (одного из родителей) и должны расходоваться на содержание, воспитание и образование ребенка.

Права и обязанности родителей (родительские права) базируются на принципе равенства супругов в браке. Исходя из этого принципа, родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, а также обязаны обеспечивать получение детьми основного общего образования.

Родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с физическими и юридическими лицами. Исключение составляют случаи, когда органами опеки и попечительства установлено противоречие между интересами родителей и детей. В таких случаях орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов ребенка. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию.

В случае уклонения от выполнения родительских обязанностей родители по решению суда могут быть лишены родительских прав либо их родительские права могут быть ограничены.

Лишение родительских прав допускается в следующих случаях:

- 1) злостное уклонение от уплаты алиментов;
- 2) отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного или воспитательного учреждения, а также из других аналогичных учреждений;
- 3) злоупотребление своими родительскими правами (т. е. жестокое и грубое обращение с детьми, физическое насилие над ними, унижение их достоинства или эксплуатация);
- 4) болезнь родителей хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- 5) совершение родителями (родителем) преступления против жизни и здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Дела о лишении родительских прав принимаются судами к рассмотрению по заявлению одного из родителей или лиц, заменяющих их, а также по заявлению прокурора либо органа опеки и попечительства. Родители, лишенные родительских прав, теряют все права на детей, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Но это не освобождает таких родителей от обязанности содержать своего ребенка. Принимая решение о лишении родительских прав, суд решает вопрос о взыскании алиментов с родителей (родителя). Суд также решает вопрос, где должен проживать ребенок, если до лишения родительских прав он проживал совместно с родителями.

Независимо от места проживания ребенок, родители которого лишены родительских прав, сохраняет право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также сохраняет все имущественные права, основанные на факте родства с родителями, в том числе право на получение наследства.

Ограничение родительских прав является мерой, применяемой судом для защиты интересов ребенка. Иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен близкими родственниками ребенка, дошкольными или другими общеобразовательными учреждениями, а также прокурором. Дела об ограничении родительских прав суд рассматривает с участием прокурора и органа опеки и попечительства.

Ограничение родительских прав допускается в следующих случаях:

1) если оставление ребенка с родителями опасно для жизни ребенка по обстоятельствам, не зависящим от родителей (психическое расстройство или иное хроническое заболевание родителей);

2) если оставление ребенка с родителями является опасным для ребенка вследствие жестокого и грубого обращения родителей с ними, но, при этом не установлены достаточные основания для лишения родителей родительских прав.

Ограничение родительских прав выполняет не только роль санкции за ненадлежащее исполнение родительских обязанностей, но также выполняет и предупредительную роль. Если родители, в отношении которых суд принял решение об ограничении родительских прав, в течение шести месяцев не изменят свое поведение, то орган опеки и попечительства вправе предъявить в суд иск о лишении таких родителей родительских прав.

Родители, родительские права которых ограничены судом, утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также на льготы и государственные пособия на детей. Но это не освобождает таких родителей от обязанностей по содержанию детей. С согласия опеки и попечительства родителям, родительские права которых ограничены судом, могут быть разрешены контакты с ребенком, если это не оказывает на ребенка вредного влияния.

Лишение родителей родительских прав, также как и ограничение родительских прав, не является постоянно действующей санкцией. Если родители изменили поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка, то по иску родителей (одного из них) суд может вынести решение о восстановлении в родительских правах или об отмене ограничения родительских прав. Дела о восстановлении родительских прав рассматриваются с участием прокурора, а также органов опеки и попечительства. Если ребенок достиг десятилетнего возраста, обязательно требуется его согласие как по вопросу о восстановлении родительских прав, так и по вопросу об отмене ограничения родительских прав.

Лишению родительских прав или их ограничению может предшествовать процедура отобрания ребенка у родителей, если жизни и здоровью ребенка создается непосредственная угроза (ст. 77 СК РФ). Немедленное отобрание ребенка производится органом опеки и попечительства на основании соответствующего акта органа местного самоуправления. При этом орган опеки и попечительства обязан немедленно уведомить прокурора о факте отобрания ребенка у родителей, а также обеспечить ребенку место временного проживания и не позднее чем через семь дней обратиться в суд с иском о лишении или ограничении родителей родительских прав. После вынесения соответствующего решения суд обязан в течение трех дней направить выписку из этого решения в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации ребенка.

Следует отметить, что расторжение брака не влечет за собой ограничения или лишения родительских прав. При расторжении брака родитель, с которым ребенок не проживает, сохраняет права на ребенка в том же объеме, как и родитель, с которым проживает ребенок. Но на разведенного супруга, с которым не проживает ребенок, также как на родителя, лишено родительских

прав, или родительские права которого ограничены, возлагается обязанность содержания несовершеннолетних детей.

#### 4 Правовое регулирование существенных условий труда.

Алиментные обязательства представляют собой обязанности трудоспособных членов семьи отчислять часть заработанных средств на содержание нетрудоспособных членов семьи. Размер отчислений рассчитывается в долевом отношении к совокупному месячному доходу лица, обязанного содержать нетрудоспособных членов семьи, или устанавливается в твердой денежной сумме.

В соответствии с разделом V Семейного кодекса РФ алиментные обязательства могут нести все члены семьи и ближайшие родственники. Таким образом, обязанности по предоставлению содержания могут нести:

1 Родители в отношении своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи.

2 Совершеннолетние дети в отношении своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей за исключением случаев, когда судом установлено, что родители уклонялись от выполнения своих обязанностей перед детьми, были лишены родительских прав и не восстановлены в них.

3 Супруг в отношении своего нетрудоспособного нуждающегося супруга. В соответствии с п. 2 ст. 89 СК РФ нетрудоспособным нуждающимся супругов признается:

а) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

б) супруг-инвалид, утративший трудоспособность (за исключением случаев, когда нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления, а также в случае непродолжительности пребывания супругов в браке);

в) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет;

г) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом детства I группы;

4. Братья и сестры в отношении своих несовершеннолетних или совершеннолетних нуждающихся в помощи нетрудоспособных братьев и сестер. Данные алиментные обязательства возлагаются по решению суда в случае, если нуждающиеся в содержании лица не могут получить содержания от своих родителей, супруга или от своих совершеннолетних детей.

5 Дедушки и бабушки по решению суда могут нести обязанности по содержанию своих несовершеннолетних или совершеннолетних нетрудоспособных внуков, если нуждающиеся в таком содержании внуки не могут получать содержание от своих родителей, супругов (бывших супругов) и других родственников.

6 Внуки могут по решению суда нести обязанности по содержанию своих нуждающихся в помощи дедушек и бабушек, если у дедушки (бабушки) нет

возможности получать содержание от своих детей, супруга (бывшего супруга) и других родственников.

7 Пасынки и падчерицы в отношении своих нетрудоспособных нуждающихся отчима и мачехи, если отчим и мачеха не могут получать содержания от своих трудоспособных детей или от супруга. Отчим и мачеха вправе требовать предоставления им данного содержания только в судебном порядке, и только если они воспитывали и содержали своих пасынков (падчериц) не менее пяти лет при условии надлежащего выполнения своих обязанностей.

8 В некоторых случаях по требованию лиц, осуществлявших воспитание и содержание несовершеннолетних детей, суд может возложить на трудоспособных воспитанников, достигших совершеннолетия, обязанность по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи фактических воспитателей, если эти лица не могут получать содержание от своих трудоспособных детей, а также, если воспитанники содержались и воспитывались указанными лицами надлежащим образом не менее пяти лет.

Вопросы об исполнении алиментных обязательств (размер, условия, порядок выплаты и т. д.) могут определяться по соглашению сторон, за исключением случаев, когда средства на содержание нетрудоспособных нуждающихся в помощи родственников и иных лиц взыскиваются только в судебном порядке.

Если стороны не заключают соглашение или не могут прийти к согласию либо если одна из сторон уклоняется от уплаты алиментов, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов, определении их размера и порядка выплаты. В соответствии со ст. 81 СК РФ при отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка - одной четверти, на двух детей - одной трети, на трех и более детей - половины заработка и (или) иного дохода родителей (родителя). Удержание алиментов должно производиться ежемесячно по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты, администрацией предприятия на основании представленного судом исполнительного листа. Администрация предприятия не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы должна за счет лица, обязанного уплачивать алименты, перевести алименты получающему их лицу (ст. 109 СК РФ). Супруги, пришедшие к соглашению об уплате алиментов без обращения в суд, обязаны нотариально удостоверить это соглашение, что придает соглашению силу исполнительного листа. Размер алиментов на несовершеннолетних детей по этому соглашению не должен быть меньше размера, установленного ст. 81 СК РФ. В соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов:

- а) в долях к заработку или иному доходу лица, обязанного уплачивать алименты;
- б) в твердой денежной сумме, уплачиваемой одновременно или периодически;
- в) путем предоставления имущества, а также иными способами.

Алименты взыскиваются в твердой денежной сумме, если лицо, обязанное уплачивать алименты, имеет нерегулярный месячный заработок или иной



доход, либо у него вообще нет заработка или иного дохода, а также, если взыскание алиментов в долевом отношении существенно нарушает интересы одной из сторон. Размер твердой денежной суммы определяется судом с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Если при расторжении брака дети остаются у каждого из родителей, размер алиментов с одного из родителей в пользу менее обеспеченного родителя также определяется судом в твердой денежной сумме с учетом вышеуказанных обстоятельств.

Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, поступают в распоряжение родителя, с которым проживает ребенок, или в распоряжение лиц, заменяющих родителей, т. е. опекунов, попечителей и воспитателей. Но по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, суд в соответствии со ст. 60 СК РФ может вынести решение о перечислении не более 50% суммы алиментов на счета в банках, открытые на имя несовершеннолетних детей. Алименты на детей, находящихся в воспитательных учреждениях, зачисляются на счета этих учреждений и должны учитываться отдельно по каждому ребенку. В соответствии с п. 2 ст. 84 СК РФ указанные учреждения вправе помещать эти суммы в банки и при этом 50% дохода от обращения поступивших сумм алиментов могут использовать на содержание детей. В случае оставления ребенком воспитательного учреждения вся сумма полученных на него алиментов и 50% дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка Российской Федерации.

Администрация предприятия, производящая удержание алиментов, должна в трехдневный срок сообщить об увольнении лица, обязанного уплачивать алименты, а также о новом месте его работы или жительства, если оно ей известно. В свою очередь лицо, обязанное уплачивать алименты, должно в этот же срок сообщить лицу, получающему алименты, о перемене места работы или жительства, а при уплате алиментов несовершеннолетним детям - и о наличии дополнительного заработка или иного дохода.

При образовании задолженности по уплате алиментов, виновное лицо, по решению суда уплачивает получателю алиментов неустойку в размере 0,1% от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Получатель алиментов в этом случае также вправе взыскать с лица, виновного в несвоевременной уплате алиментов, все причиненные просрочкой убытки в части, не покрытой неустойкой. За злостное уклонение от уплаты алиментов предусмотрена уголовная ответственность по ст. 157 УК РФ.

Алиментные обязательства прекращаются:

- 1) в связи со смертью лица, обязанного уплачивать алименты, или лица, получающего алименты;
- 2) по истечении срока действия соглашения об уплате алиментов или по основаниям, предусмотренным этим соглашением;
- 3) по достижении ребенком совершеннолетнего возраста или в случае объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 27 ГК РФ "Эмансипация");

4) при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов;

5) при вступлении нетрудоспособного нуждающегося супруга в новый брак;

6) при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты.

5 Трудовая дисциплина и порядок разрешения трудовых споров.

Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, возлагается на органы опеки и попечительства в соответствии со ст. 121-123 СК РФ. Органы опеки и попечительства входят в структуру органов местного самоуправления, поэтому их деятельность должна определяться уставом муниципального образования.

Граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, а также должностные лица дошкольных, общеобразовательных и иных воспитательных учреждений обязаны сообщать о таких детях в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей. Орган опеки и попечительства в течение трех дней со дня получения таких сведений обязан провести обследование условий жизни ребенка. При установлении факта отсутствия попечения ребенка родителями или его родственниками орган опеки и попечительства в течение месяца обязан обеспечить устройство ребенка для дальнейшего содержания и воспитания. При невозможности устройства ребенка в указанный срок орган опеки и попечительства направляет сведения о таком ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Если этот орган в течение месяца не сможет устроить ребенка, сведения об этом ребенке в соответствии с п. 3 ст. 122 СК РФ должны быть направлены в федеральный орган исполнительной власти, определенный Правительством РФ, для учета в Государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Порядок формирования и пользования Государственным банком о детях, оставшихся без попечения родителей, определяется федеральным законом.

Формы содержания и воспитания детей: усыновление (удочерение); опека или попечительство; передача детей на содержание в воспитательное учреждение для детей-сирот или в приемную семью.

Усыновление, опека (попечительство) и другие формы содержания и воспитания допускаются только в отношении несовершеннолетних детей. При устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии, вере, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании, а также возможность обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Социологи и психологи считают, что только семья является наиболее благоприятной средой формирования личности ребенка. Поэтому лучшим вариантом является сохранение семьи. И лишь при невозможности этого следует искать иные формы содержания и воспитания детей. Наиболее безболезненным для психики ребенка является вариант его усыновления.

Порядок усыновления ребенка определяется в гл. 19 С К РФ. Дела об усыновлении детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. Порядок передачи детей на усыновление, а также осуществление контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей определяются соответствующими нормативными актами Правительства Российской Федерации.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола. Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка. Разница в возрасте между усыновителями и усыновляемым должна быть не менее шестнадцати лет. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие разницы в возрасте не требуется. Усыновление ребенка, достигшего десятилетнего возраста, допускается только с его согласия.

Не имеют право быть усыновителями:

1) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

2) супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

3) лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные в родительских правах;

4) лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

5) бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине;

6) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права и обязанности;

7) лица, не имеющие дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживает усыновитель;

8) лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям;

9) лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни и здоровья граждан.

При наличии нескольких лиц, желающих усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам ребенка с учетом перечисленных условий.

Для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, которое должно быть выражено в нотариально удостоверенном заявлении либо может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

Не требуется согласие родителей ребенка на его усыновление в следующих случаях:

- если родители неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими;

- если родители лишены судом родительских прав;

- если родители по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

За усыновленным ребенком могут быть сохранены его фамилия, имя и отчество, если усыновитель не выразит желания изменить фамилию и отчество ребенка. За усыновленным ребенком также сохраняются права на пенсию и пособия, полагающиеся ему в связи со смертью родителей. Усыновленные дети и их потомство приобретают все имущественные и неимущественные права в отношении усыновителей и их родственников, а в отношении своих родителей утрачивают все имущественные и неимущественные права и освобождаются от обязанностей.

В интересах ребенка может быть установлена тайна усыновления, охраняемая законом. За разглашение тайны усыновления предусматривается уголовная ответственность в соответствии со ст. 155 УК РФ. За незаконное усыновление предусмотрена ответственность по ст. 154 УК РФ.

При наличии оснований, предусмотренных ст. 141 СК РФ, усыновление может быть отменено судом исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. При отмене усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного и усыновителей прекращаются, и если этого требуют интересы ребенка, он может быть передан своим родителям. При этом взаимные права и обязанности родителей и детей восстанавливаются. При отсутствии родителей либо, если передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства. На бывших усыновителей может быть возложена обязанность, выплачивать средства на содержание ребенка.

Опека и попечительство над детьми устанавливается и прекращается в соответствии со ст. 35 - 40 Гражданского кодекса РФ. Опекунми (попечителями) могут назначаться совершеннолетние дееспособные лица, если они не лишены родительских прав и способны выполнять обязанности по содержанию и воспитанию ребенка, а также обеспечивать ему условия для получения образования и всестороннего развития. До достижения подопечным шестнадцатилетнего возраста опекуны и попечители обязаны проживать с ребенком совместно. С подопечным, достигшим шестнадцатилетнего возраста, опекуны и попечители могут проживать раздельно с разрешения органа опеки и попечительства. Опекун (попечитель) не вправе препятствовать общению ребенка с родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка. Обязанности по опеке и попечительству в отношении ребенка исполняются безвозмездно. При этом опекуну (попечителю) должны ежемесячно выплачиваться денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ. Опекун (попечитель) может временно передать ребенка в воспитательное учреждение, но это не влечет прекращения прав и обязанностей опекуна (попечителя) в отношении своего подопечного. Детям, находящимся на полном государственном попечении в воспитательных учреждениях, опекуны и попечители не назначаются. Выполнение опекунских (попечительских) обязанностей возлагается на администрации вос-

питательных учреждений. Попечительство над детьми прекращается без особого решения по достижении подопечными восемнадцати лет, а также при их вступлении в брак до восемнадцати лет. Защита прав выпускников воспитательных учреждений возлагается на органы опеки и попечительства.

Приемная семья как одна из форм содержания детей, оставшихся без попечения родителей, образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Договор о передаче ребенка заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями. Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства при соблюдении требований, предъявляемых к усыновителям, опекунам и попечителям.

Содержание договора о передаче ребенка на воспитание в семью должно включать в себя перечень условий воспитания и образования ребенка; права и обязанности приемных родителей; обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемной семье; срок действия договора; основания и последствия прекращения договора.

Данный договор может быть расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей (вследствие болезни родителей, изменения семейного положения, отсутствия взаимопонимания с ребенком и т. д.), а также по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий воспитания и образования ребенка, либо в случае возвращения ребенка родителям, либо в случае усыновления ребенка. Приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку обладают правами и обязанностями опекуна (попечителя). Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье, устанавливаются законами субъектов Российской Федерации в зависимости от количества принятых на воспитание детей.

#### Контрольные вопросы

- 1 Что такое семейное право, какие отношения оно регулирует?
- 2 Назовите обязательные условия для заключения брака и факторы, препятствующие этому.
- 3 Каков порядок заключения и прекращения брака?
- 4 В каких случаях брак признается недействительным?
- 5 В каких случаях может быть заключен брачный договор?
- 6 Назовите основные права и обязанности супругов.
- 7 Каковы права и обязанности родителей и детей?
- 8 Перечислите алиментные обязательства членов семьи.

#### 4.6.2 Литература, рекомендуемая, для изучения темы

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Гражданский кодекс Российской Федерации. Полный текст (части первая, вторая и третья). — М.: 2002. — 425 с.
- 3 Семейный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 1996. — 96 с.

4 Трудовой кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2002. — 144 с.

5 О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: федер. закон от 21 декабря 1996 г. // СЗ РФ. — 1996. -№ 52. — Ст. 5880

6 Об актах гражданского состояния: федер. закон от 15 ноября 1997 г. // СЗ РФ. — 1997. — № 42. — Ст. 5340

7 Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации: федер. закон от 24 июля 1998 г. // СЗ РФ. — 1998. — № 31. — Ст. 3802

8 О приемной семье: постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 // СЗ РФ. — 1996. — № 31. — Ст. 3721

9 **Антокольская М.В.** Семейное право: учебник // М.В. Антокольская. - М.: Юристъ, 1999. - 190 с.

10 Комментарии к Семейному кодексу Российской Федерации // под ред. П.В. Крашенинникова, П.И. Седугина. - М.: Издат. группа Инфра - М-Норма, 1997. - 165 с.

11 **Муратова С.А.** Семейное право: Схемы, комментарии: учеб. пособ /С.А. Муратова. - М.: Новый юристъ, 1998. - 350 с

12 **Нечаева А.М.** Семейное право: курс лекций / А.М. Нечаева. - М.: Юристъ 1998. - 190с.

13 Семейное право: учебник / под ред. С.В. Архангельской. - М.: Юрист, 1997. - 130 с.

## **4.7 Тема 7 Уголовное право Российской Федерации**

### **4.7.1 Лекция 11 Основные положения общей части уголовного права**

1 Понятие, предмет, метод, задачи и принципы уголовного права Российской Федерации.

2 Признаки преступления и характеристика элементов состава преступления.

3 Уголовно-правовая ответственность и уголовное наказание. Основания освобождения от уголовной ответственности и уголовного наказания.

4 Понятия и формы соучастия в преступлении. Виды соучастников.

5 Характеристика обстоятельств, исключающих преступность деяния.

1 Понятие, предмет, метод, задачи и принципы уголовного права Российской Федерации.

Уголовное право - одна из основных отраслей права, содержащая нормы, определяющие преступность и наказуемость деяния, основания уголовной ответственности, систему наказаний, порядок и условия их назначения, а также основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. Эта отрасль права имеет глубокие исторические корни. Еще в Древнем Риме государство предусматривало нормы, содержащие санкции в виде жестких мер, вплоть до смертной казни, за посягательство на жизнь граждан, личную собственность

и государственный строй. Такое право называлось пенальным (от лат. *penal* - карательный). Отсюда происходит термин "пенальти" в футболе. В древнерусском языке аналогом латинского названия было слово "уголовье", что в современном понимании означает обвинение, наказание, тяжкая кара. Следовательно, под названием "уголовное право" в современной транскрипции понимается право, карающее (осуждающее) граждан за грубые нарушения норм, принятых в обществе.

Уголовное право регулирует социальные связи, возникающие в сфере уголовно-правовых отношений. Особенность уголовных правоотношений состоит в том, что они возникают только между гражданами, нарушившими уголовный закон, и государством. Большинство теоретиков права считают, что уголовные правоотношения возникают с момента совершения преступления и заканчиваются с момента снятия или погашения судимости. Эта особенность определяет предмет уголовного права.

Предмет уголовного права составляют общественно опасные деяния, содержащие признаки преступления. К ним относятся:

- 1) преступления против личности;
- 2) преступления против общественной безопасности и общественного порядка;
- 3) преступления в сфере экономики;
- 4) преступления против государственной власти;
- 5) другие противоправные деяния, запрещенные уголовным законом.

Метод уголовного права состоит в установлении преступности и наказуемости деяний, в уголовных запретах действий, опасных для общества, личности и государства. Нарушение запретов влечет за собой уголовную ответственность и наказание. Такой метод регулирования присущ только уголовному праву.

Нормы уголовного права в подавляющем большинстве имеют запрещающий характер. В зависимости от заложенного в них содержания нормы уголовного права выполняют различные функции. Одни закрепляют общие положения, принципы и институты уголовного права. Они составляют общую часть уголовного права. Другие нормы определяют признаки конкретных деяний, признаваемых преступлением, и указывают виды и пределы наказания за них. Они составляют особенную часть уголовного права. Уголовное право представляет собой единство общей и особенной частей, что обусловлено задачами и функциями, выполняемыми данной отраслью права.

Задачи уголовного права:

- 1) сохранение и защита конституционного строя Российской Федерации;
- 2) охрана прав и свобод человека и гражданина, общественного порядка и общественной безопасности;
- 3) защита жизни и здоровья граждан от преступных посягательств;
- 4) обеспечение мира и безопасности человечества;
- 5) предупреждение преступлений.

Функции уголовного права:

1) охранительная - защита общественных отношений, составляющих предмет уголовного права;

2) предупредительная (превентивная) - это общие и специальные предупреждения, в результате которых лицо воздерживается от преступления под страхом наказания;

3) воспитательная (исправительная) предполагает корректировку социально-психологических качеств личности в духе уважения к закону, к нормам человеческого общежития и т. д.;

4) поощрительная заключается в одобрении со стороны государства действий, направленных на отказ от совершения преступления, добровольную сдачу предметов, явившихся орудием преступления, содействие в изобличении преступления (даже если лицо само является соучастником), что ведет к смягчению наказания или освобождению от него.

На современном этапе уголовная политика государства имеет две тенденции развития:

1) усиление борьбы с наиболее тяжкими преступлениями;

2) сужение сферы уголовной ответственности за преступления, не представляющие большой общественной опасности (например, отменены статьи Уголовного кодекса, предусматривавшие наказания за отклонение от трудовой обязанности (тунеядство), за спекуляцию и др.).

Принципы уголовного права находят свое отражение в Уголовном кодексе Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (в ред. от 25 июля 2002 года № 112-ФЗ):

1 Принцип законности (ст. 3 УК РФ) означает, во-первых, безусловное главенство уголовного закона в правоприменительной деятельности по борьбе с преступностью. Во-вторых, этот принцип означает, что нормы Конституции РФ обладают приоритетом над нормами уголовного права, которые в части, противоречащей Конституции РФ, применяться не должны. Важные положения, касающиеся уголовного законодательства, содержатся в ст. 47 - 52 Конституции Российской Федерации.

2 Принцип равенства граждан перед законом (ст. 4 УК РФ) означает, что лицо, совершившее преступление, подлежит уголовной ответственности независимо от социального положения, расовой и национальной принадлежности, религиозных и политических убеждений.

3 Принцип ответственности только за виновные действия (ст. 5 УК РФ) означает, что к уголовной ответственности могут привлекаться только лица, вина которых доказана и установлена в судебном порядке.

4 Принцип справедливости (ст. 6 УК РФ) означает, что каждый совершивший общественно опасное деяние, должен нести заслуженное наказание в соответствии со степенью тяжести совершенного преступления. С одной стороны, этот принцип предполагает справедливое возмездие за совершенное деяние, с другой - предусматривает защиту от необоснованных санкций: "Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление" (п. 2 ст. 6 УК РФ).



5 Принцип гуманизма (ст. 7 УК РФ). Прежде всего этот принцип направлен на охрану личности, ее жизни и здоровья от преступных посягательств. Принцип гуманизма обращен также и к лицам, преступившим закон. Следуя этому принципу, уголовное наказание не должно иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Российская Федерация взяла обязательство отмены смертной казни в перспективе с заменой ее на пожизненное лишение свободы. Действие принципа гуманизма также проявляется в освобождении от уголовного наказания по амнистии; в досрочном освобождении; в условном наказании и т. п.

6 Принцип демократизма (имплицитно содержится в статьях Уголовного кодекса) проявляется в единых для всех запретах и равной ответственности.

Принципы уголовного права представляют собой взаимосвязанную систему. Элементами этой системы выступают конкретные требования к законодателю, правоприменительным органам и гражданам. Ведущими принципами этой системы являются принципы законности и справедливости. Принципы уголовного права являются определяющими началами как для общей, так и для особенной части. Без уяснения основополагающих понятий, содержащихся в общей части, невозможно разобраться в нормах особенной части. Кроме того, уголовное право тесно связано с уголовным процессом и уголовно-исполнительным правом, нормы которых не применяются, если нет состава преступления.

2 Признаки преступления и характеристика элементов состава преступления.

Понятие преступления появилось с момента возникновения государства. При общинном строе нарушение обычаев не влекло за собой уголовного наказания, т. е. государственного принуждения. Преступник - это в буквальном смысле "преступивший закон, принятый в государстве". Определение преступления в юридическом смысле впервые дано в Декларации прав и свобод человека и гражданина 1789 года.

Современное понятие преступления, с точки зрения российского права, дано в ст. 14 УК РФ: "Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания".

Признаки преступления. Первым признаком преступления является общественная опасность. Общественно опасным деянием признается действие или бездействие, которое причиняет или создает возможность причинения ущерба объектам, охраняемым уголовным законом. Общественная опасность является одним из главных признаков преступления, так как преступления отличаются от административных проступков, прежде всего степенью общественной опасности. В зависимости от характера и степени общественной опасности преступления подразделяются на:

а) преступления небольшой тяжести (наказание не превышает двух лет лишения свободы);

б) преступления средней тяжести (наказание не превышает пяти лет лишения свободы);

в) тяжкие преступления (наказание не превышает десяти лет лишения свободы);

г) особо тяжкие преступления (наказание в виде лишения свободы свыше десяти лет или более строгое наказание).

Категории преступлений определены в ст. 15 УК РФ.

Вторым признаком преступления является противоправность. Согласно этому признаку, то или иное деяние может признаваться преступным только в том случае, если в уголовном законе содержится запрет на его\* совершение. Парадокс в том, что даже если деяние имеет явный общественно опасный характер, но об этом нет соответствующей статьи в Уголовном кодексе, то это деяние не может быть признано преступным. И в самом деле, ведь никакого "преступления через закон" нет. Например, по этой причине долгое время без наказания оставались лица, которые нападали на женщин и отрезали им косы в целях личной наживы.

Третьим признаком преступления является виновность. Этот признак означает, что общественно опасное, запрещенное уголовным законом деяние будет считаться преступлением только после доказательства вины лица, совершившего его.

Четвертым признаком преступления является наказуемость. Не всегда этот признак выделяют в качестве самостоятельного, считая, что он лишь дополняет второй признак преступления - противоправность. Однако следует подчеркнуть, что преступлением являются деяния, за которые предусмотрены санкции (наказания) в Уголовном кодексе.

Данные признаки являются важной характеристикой преступлений. Для определения характера общественной опасности, степени вины лица, совершившего неправомерное деяние, определения размера наказания требуется установить ряд дополнительных данных о преступном деянии. Эти данные представляют состав преступления.

Состав преступления - совокупность необходимых объективных и субъективных элементов общественно опасного деяния, характеризующих его как преступление. Определение состава преступления необходимо для правильной его квалификации.

Квалификация преступлений - установление соответствия между совершенным преступным деянием и статьей Уголовного кодекса, которая дает описание запрещенного деяния и определяет размер наказания. Например, совершено тайное хищение чужого имущества. Описание этого неправомерного действия и размеры наказания даются в ст. 158 УК РФ. Согласно указанной статье, данное деяние квалифицируется как "Кража". Открытое хищение имущества будет уже квалифицироваться по ст. 161 УК РФ "Грабеж".

Элементы состава преступления:

- 1) объект преступления;
- 2) объективная сторона;
- 3) субъект преступления;

#### 4) субъективная сторона.

Объектом преступления являются общественные отношения, охраняемые уголовным законом, на которые направлено преступное посягательство. Различают три вида объектов преступлений:

1) общий объект - совокупность всех правоотношений, охраняемых уголовным законом;

2) родовой объект - определенная часть общественных отношений, охраняемых законом (сколько глав в особенной части УК РФ, столько и родовых объектов);

3) непосредственный объект - конкретное общественное отношение на которое совершается преступное посягательство (в каждой статье особенной части УК РФ указывает на непосредственный объект).

От объекта преступления следует отличать предмет преступного посягательства. Предметом преступного посягательства является конкретный» единственный предмет, на который покушается преступник. Например, преступник тайно проник в чужое жилище и украл магнитофон. Магнитофон - это предмет преступления, которое квалифицируется по ст. 158 УК РФ, а объектом преступления в данном случае является право собственности (гл. 21 УК РФ "Преступления против собственности"). Преступления, имеющие один и тот же предмет, могут различаться по объекту. Например, взрыв троллейбуса с целью убийства конкретного человека будет отличаться по объекту преступления от взрыва троллейбуса с целью нанесения экономического ущерба, даже если этот взрыв повлек за собой человеческие жертвы. В обоих случаях предмет преступления один и тот же - троллейбус. Но в первом случае объект преступления - жизнь и здоровье граждан, а во втором - общественная безопасность. Первое преступление будет квалифицироваться по ст. 105 УК РФ "Убийство", а второе по ст. 205 "Терроризм". Все зависит от того, какую цель преследовал преступник.

Определение объекта преступления является начальным (подготовительным) этапом установления состава преступления.

Объективная сторона - это внешние, независимо от субъекта проявления общественно опасного деяния.

Обязательные признаки объективной стороны:

1) совершение деяния, запрещенного уголовным законом;

2) вредные последствия в результате совершенного деяния;

3) причинная связь между совершенным деянием и наступившими вредными последствиями.

Деяние (действие или бездействие) - это внешнее проявление объективной стороны преступления. Деяние лишь тогда имеет общественно опасный характер, когда оно является волевым и запрещенным законом.

Вредные последствия представляют собой антисоциальные изменения в объектах преступного посягательства: как имущественный, так и моральный вред, физический и психический ущерб, преступления против общественного порядка, против трудовых прав и т. д.

Под причинной связью понимается связь между явлениями, при которой одно явление, в определенных условиях, с неизбежностью вызывает другое яв-

ление. В общем смысле причинная связь есть взаимодействие между явлениями, ведущее к изменениям их состояния и свойств либо к порождению нового явления. Причинная связь - главный элемент объективной стороны преступления. Например, если совершено общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом, и имеются вредные последствия, но нет причинной связи между первым и вторым, то, следовательно, нет и объективной стороны преступления.

Установление причинной связи между деянием и вредными последствиями - одна из главных задач органов дознания в процессе расследования преступления.

К факультативным признакам объективной стороны относятся способ, обстановка, место, время, средства и орудия совершения преступления.

Под способом совершения преступления следует понимать приемы и методы, которые использует преступник. За более опасный способ предусмотрено более строгое наказание.

Под обстановкой понимаются условия совершения преступления. Например, в ст. 338 УК РФ "Дезертирство" указано, что если военнослужащий впервые совершил дезертирство и если самовольное оставление части, явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств, то возможно освобождение от уголовной ответственности.

Место совершения преступления представляет собой пространство, на котором происходит деяние, запрещенное уголовным законом. Например, кража (ст. 158 УК РФ) может быть уличной, квартирной, а также в условиях общественного или стихийного бедствия.

Время совершения преступления имеет значение для определения степени общественной опасности преступного деяния. Например, преступления, совершаемые в ночное время, имеют большую общественную опасность, чем преступления, совершаемые в дневное время. Время также указывает на продолжительность (длительность) преступления.

Средства совершения преступления - предметы и приспособления, которыми преступник воздействует на объект преступления.

Орудия преступления - разновидность средств совершения преступления, которые непосредственно применяются для осуществления преступного деяния (например, орудие взлома). Иногда один и тот же предмет может быть в разных качествах (например, пистолет - орудие преступления при совершении убийства, но он же есть средство преступления при незаконном его хранении).

Субъектом преступления признается лицо, совершившее общественно опасное деяние и способное в соответствии с законом отвечать перед государством за содеянное.

Признаки субъекта преступления:

1) физическая природа субъекта (к уголовной ответственности могут привлекаться только физические лица);

2) вменяемость (способность осознавать общественно опасный характер своих действий и способность руководить своим поведением);

3) возрастная характеристика (за все преступления, кроме воинских, уголовная ответственность наступает с 16 лет, за особо тяжкие - с 14 лет).

Кроме общих признаков, субъекты преступления обладают дополнительными признаками, указанными в диспозиции уголовно-правовой нормы.

Субъективная сторона преступления - специфическая деятельность лица, непосредственно связанная с преступлением. Субъективная сторона преступления отграничивает преступное деяние от непроступного, а также позволяет отличать друг от друга составы преступлений, сходные по объективным признакам (например, "Убийство" ст. 105 и "Причинение смерти по неосторожности" ст. 109 Уголовного кодекса Российской Федерации). В значительной мере субъективная сторона определяет степень общественной опасности, а значит, характер ответственности и размер наказания.

Содержание субъективной стороны преступления:

1) вина (обязательный признак любого преступления);

2) мотив и цель (факультативные признаки любого преступления).

Вина - это психическое отношение лица к совершенному деянию.

Формы вины - установленные уголовным законом определенные сочетания элементов сознания и воли совершающего преступное деяние лица, характеризующее его отношение к этому деянию.

Вина может проявляться в форме умысла и неосторожности.

Умысел - наиболее распространенная форма вины. Умысел может быть прямым и косвенным.

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своих действий или бездействий, предвидело наступление вредных последствий и желало их наступления. Осознание действий относится к интеллектуальной сфере психической деятельности. Желание - относится к волевой сфере и проявляет себя как стремление к достижению поставленной цели. Предвидение представляет собой отражение в сознании событий, которые обязательно произойдут при определенных обстоятельствах.

Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно-опасный характер своих действий или бездействий, предвидело наступление вредных последствий, но не желало их наступления. Отличие косвенного умысла от прямого в том, что хотя лицо и не желало, но сознательно допускало наступление вредных последствий в результате своих действий или бездействий.

По моменту возникновения умысел подразделяется на:

1) заранее обдуманый;

2) внезапно возникший.

Умысел может быть определенным и неопределенным. Определенный умысел характеризуется наличием у виновного лица количественных и качественных характеристик преступления (например, преступник заранее планирует, что украсть и сколько украсть). Определенный умысел, как правило, заранее обдуманый.

Внезапно возникший умысел может быть простым (нормальное психическое состояние) и аффектированным, т. е. возникшим в результате внезапно-го сильного душевного волнения (аффекта).

Неосторожность - форма вины, которая предполагает совершение преступления по легкомыслию или по небрежности

Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо осознавало общественно опасный характер своих действий, предвидело возможность наступления вредных последствий, но самонадеянно рассчитывало на их предотвращение. Отличие легкомыслия от косвенного умысла состоит в содержании волевого элемента. Если при косвенном умысле сознательно допускается возможность наступления, вредных последствий без каких-либо попыток предотвратить их (а это значит, положительно относиться к ним), то при легкомыслии лицо не только не допускает наступления вредных последствий, но и старается всеми силами предотвратить их (следовательно, относится к ним отрицательно).

Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не осознавало общественной опасности совершенного деяния, не желало наступления вредных последствий и не предвидело возможности их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Например, слесарь по ремонту газового оборудования при замене распределительного вентиля недостаточно прочно укрепил его, произошли утечка газа и взрыв.

Характеризующими признаками вины в форме небрежности являются беспечность, халатность, пренебрежение к выполнению профессионального долга, принятие на себя большего объема обязанностей, чем возможно выполнить, и др.

Законодатель предусматривает преступления с двумя формами вины (ст. 27 УК РФ). В этом случае речь идет о двух последствиях одного общественно опасного деяния, причем психическое отношение субъекта преступления к этим последствиям должно быть не одинаково: в отношении первого - умышленное, а в отношении второго - неосторожное. Важно отметить, что в целом такое преступление признается умышленным. Например, ст. 111 УК РФ "Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью" устанавливает ответственность не только за подобного рода деяния, но и за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (п. 4 ст. 111 УК РФ).

Мотив преступления - внутреннее побуждение лица, обусловленное потребностями, которые вызывают у него решимость совершить противоправное деяние (например, побудительными мотивами преступления могут быть месть, хулиганские побуждения, корысть и т. п.).

Цель преступления - мысленная модель конечного результата, к достижению которого стремится лицо при совершении противоправного деяния.

Мотив отвечает на вопрос, чем руководствовалось лицо, совершая преступление (например, ревностью), а цель отвечает на вопрос, к чему стремился преступник (например, к причинению вреда здоровью другого лица). Мотив и

цель преступления могут быть как обстоятельствами, смягчающими наказание (например, совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств), так и обстоятельствами, отягчающими наказание (например, совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение).

Виды составов преступлений. Все разновидности состава преступления классифицируются по следующим критериям:

1. По степени общественной опасности:

а) основные составы (это совокупность признаков преступления, которые характеризуют его как общественно опасное деяние;

б) составы со смягчающими обстоятельствами (ст. 61-62 УК РФ);

в) составы с отягчающими обстоятельствами (ст. 63 УК РФ).

2. По способу описания:

а) простой состав (в гипотезе нормы указывается только одно обстоятельство, при котором следует руководствоваться данной нормой, например, ст. 214 УК РФ "Вандализм");

б) сложный состав (это составы либо с двумя действиями, например, ст. 281 УК РФ "Диверсия" содержит описание двух общественно опасных деяний: повреждение предприятий и подрыв экономической безопасности государства, либо это составы с двумя формами вины, например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее смерть потерпевшего, либо это преступление с двумя объектами, например, (ст. 162 УК РФ) "Разбой" описывает два общественно опасных действия, первое хищение чужого имущества, второе - применение насилия, опасного для жизни и здоровья человека);

в) альтернативный состав (например, ст. 119 УК РФ "Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью").

3. По конструкции:

а) материальные составы - составы преступлений, объективная сторона которых содержит перечень общественно опасных деяний и указывает на вредные последствия, возникающие по причине этих деяний (например, ст. 105 УК РФ "Убийство");

б) формальные составы - составы преступлений, объективная сторона которых, как правило, описывает одно общественно опасное деяние и необязательно указывает на вредные последствия, хотя дает четкое определение момента окончания преступления (например, п. 1 ст. 211 УК РФ "Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, а равно захват такого судна или состава в целях угона");

в) усеченные составы - составы преступлений, объективная сторона которых описывает неоконченное общественно опасное деяние, и хотя оно не влечет за собой вредных последствий, квалифицирует его как окончательное преступление (например, ст. 209 "Бандитизм" или ст. 210 УК РФ "Организация преступного сообщества" и др.).

Все элементы состава преступления имеют определяющее значение, и если нет хотя бы одного из них, значит, нет и состава преступления, т. е. нет

преступления как такового. Главной задачей следственных органов являются сбор и доказательство фактов, подтверждающих наличие элементов состава преступления. Значение состава преступления состоит в том, чтобы правильно определить характер общественной опасности деяния, степень вины лица, совершившего это деяние, вид уголовной ответственности и размер наказания.

3 Уголовно-правовая ответственность и уголовное наказание. Основания освобождения от уголовной ответственности и уголовного наказания.

Уголовная ответственность определяется как неблагоприятные последствия для виновного лица, поведение которого противоречит принятым в обществе нормам права. Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления (ст. 8 УК РФ). Уголовная ответственность наступает только за деяния, противоречащие уголовному законодательству.

Уголовное наказание представляет собой применение уголовно-правовых санкций.

Понятие уголовной ответственности не тождественно понятию уголовного наказания:

1) уголовная ответственность всегда предшествует по времени уголовному наказанию;

2) уголовная ответственность может быть и без наказания (например, при условном осуждении (ст. 73 УК РФ));

3) уголовная ответственность является объективным правовым последствием преступного деяния и, следовательно, возникает помимо чьей-либо воли, автоматически, сразу после вступления лица в противоречие с уголовным законом. Уголовное наказание носит субъективный характер, так как его возникновение и размер зависят от воли компетентных специальных органов;

4) уголовная ответственность заключается в выражении от имени государства неодобрения лицу, виновному в совершении противоправного деяния. В отличие от этого уголовное наказание - это мера государственного воздействия (принуждения), назначаемая по приговору суда с применением суровых санкций.

Уголовно-правовые санкции:

1) санкции, указывающие только на верхний предел наказания (например, ст. 313 УК РФ "Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи" предусматривает лишение свободы на срок до трех лет);

2) санкции, указывающие на нижний и верхний пределы наказаний (например, ст. 105 УК РФ "Убийство, т. е. умышленное причинение смерти другому человеку" предусматривает лишение свободы на срок от шести до пятнадцати лет);

3) альтернативные санкции, например, ст. 161 УК РФ: "Грабеж, т. е. открытое хищение чужого имущества, - наказывается исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы до четырех лет".



Абсолютно определенных санкций (т. е. указывающих строго конкретный размер наказания без верхних и нижних пределов или альтернативы) в ныне действующем Уголовном кодексе не содержится.

В Уголовном кодексе за совершение некоторых преступных деяний предусмотрены двойные санкции, одна из которых является основным видом наказания, другая - дополнительным (например, лишение свободы с конфискацией имущества).

Виды наказаний указываются в ст. 44 УК РФ. В этой статье перечислены тринадцать видов уголовных наказаний в порядке возрастания строгости (от штрафа до смертной казни).

Основания освобождения от уголовной ответственности:

1 Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, раскаялось, способствовало раскрытию преступления и возместило причиненный ущерб.

2 Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный вред.

3 Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки совершенное деяние перестало быть опасным.

4 Лицо освобождается от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности преступления. Для преступлений небольшой тяжести срок давности - два года, для преступлений средней тяжести - шесть лет, для тяжкого преступления - десять лет, для особо тяжкого - пятнадцать лет. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, сроки давности не применяются.

Основания освобождения от уголовного наказания:

1 Лица, отбывающие срок лишения свободы, могут быть освобождены условно-досрочно по решению суда, если фактически отбытый срок наказания составляет:

а) не менее половины срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее двух третей срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

в) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление;

г) не менее двадцати пяти лет срока наказания для отбывающих пожизненное лишение свободы.

Во всех случаях фактически отбытый осужденными срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев. Освобождение от отбывания наказания оговорено рядом условий, а именно: осужденный в течение оставшейся неотбытой части наказания не должен совершать административных проступков и новых уголовных преступлений, не уклоняться от исполнения обязанностей,

возложенных на "него судом. При невыполнении этих условий суд может отменить досрочное освобождение.

2 Суд может принять решение о полном освобождении от наказания в отношении лица, которое после совершения преступления заболело тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания. Однако в случае выздоровления указанное лицо может подвергнуться наказанию, если не истекли сроки давности.

3 Суд может отсрочить отбывание наказания женщинам, имеющим детей до восьмилетнего возраста, кроме осужденных к лишению свободы за тяжкие и особо тяжкие преступления. По достижении ребенком восьмилетнего возраста суд может освободить осужденную от отбывания оставшейся части наказания.

4 Суд может заменить неотбытую часть наказания более мягким, если лицо совершило преступление небольшой или средней тяжести. Подобная замена происходит после фактического отбытия осужденным не менее одной трети наказания.

5 Лицо, совершившее преступление, может быть освобождено от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора суда. Сроки давности обвинительного приговора суда аналогичны срокам давности, являющимся основаниями освобождения от уголовного наказания.

#### 4 Понятия и формы соучастия в преступлении. Виды соучастников.

Соучастие в преступлении является особой формой преступной деятельности, когда несколько лиц объединяют свои усилия для достижения общественно опасного результата. В соответствии со ст. 32 УК РФ соучастие в преступлении - это всегда только умышленное виновное противоправное деяние двух или более лиц. Согласно п. 1 ст. 63 УК РФ, соучастие в преступлении всегда является обстоятельством, отягчающим наказание, так как в условиях преступной совместной деятельности возможно причинение более серьезного ущерба.

Законом предусмотрено, что соучастниками в преступлении могут быть лишь физические лица, обладающие признаками субъекта преступления, т. е. являются вменяемыми и достигшими возраста уголовной ответственности. Привлечение к совершению преступления лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность, также является обстоятельством, отягчающим наказание.

Признаки соучастия:

1) причинная связь между деяниями отдельных субъектов одного и того же преступления (это объективный признак);

2) общность интересов отдельных субъектов одного и того же преступления (это субъективный признак);

3) наличие вины в форме умысла (это обязательный признак соучастия);

4) единство цели и мотива преступления (это необязательный признак, так как мотив и цель у соучастников могут не совпадать, например, у наемного убийцы и заказчика цели совпадают - убийство человека, а мотив разный: у заказчика - месть, у исполнителя - получение денег).

Формы соучастия:

1 Соучастие без предварительного соглашения. Это наиболее простая и менее общественно опасная форма соучастия. Примером такого соучастия могут быть групповые драки, которые, как правило, совершаются без предварительного сговора.

2 Соучастие с предварительным соглашением. Предварительное соглашение - это соглашение, достигнутое между субъектами одного и того же преступного деяния для совершения действий, образующих объективную сторону преступления. Такое соучастие предполагает тщательную подготовку плана преступления и распределение ролей между участниками.

3 Преступная организация сообщества. Эта форма отличается устойчивостью, т. е. одна и та же группа лиц совершает с определенной периодичностью несколько преступлений. Такая форма соучастия предполагает также длительные связи между членами преступной организации. Уголовное законодательство предусматривает уголовную ответственность за создание преступной организации, так как рассматривает этот факт в качестве законченного преступления (п. 2 ст. 30; п. 6 ст. 35; ст. 208; 209; 210 и 239 УК РФ).

4 Организованная преступность - самая опасная для общества форма соучастия, поскольку она направлена на подрыв устоев общественного устройства. Данная форма соучастия предполагает разветвленные связи между несколькими преступными организациями, находящимися в различных регионах государства. Она предполагает четкую иерархию руководства, единый центр управления действиями. Возможны даже преступные соглашения с должностными лицами, имеющими определенные властные полномочия.

Виды соучастников:

1) исполнитель (соисполнители) - лицо (лица), непосредственно совершившее преступное деяние. Исполнитель играет главную роль, так как он наиболее активный и, следовательно, наиболее общественно опасный участник преступления. Соисполнительство подразделяется на простое (если несколько участников выполняют преступное однотипное деяние, например, выносят дорогостоящее оборудование из склада) и сложное (если несколько участников выполняют одновременно различные типы преступных деяний, например, один выносит оборудование, другой поджидает в машине, а третий обеспечивает скрытность преступного деяния и т. д.);

2) организатор - лицо, осуществляющее руководство преступлением либо создавшее преступное сообщество для совершения преступления. Организатор иногда одновременно является и исполнителем (соисполнителем) преступления. Действия организатора преступления всегда квалифицируются как прямой умысел;

3) подстрекатель - лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом. Однако лицо будет признано лишь тогда подстрекателем, когда будет выявлена причинная связь между его действием и совершением преступления. Склонение лица к преступлению возможно только при активных осмысленных действиях, поэтому в некоторых случаях (ст. 280 УК РФ "Публичные призывы к насильствен-

ному изменению конституционного строя Российской Федерации"; ст. 354 УК РФ "Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны") подстрекательство может быть выделено в отдельное оконченное преступление;

4) пособник - лицо, оказывающее содействие в совершении преступления. Пособничество может быть нескольких видов:

- интеллектуальное пособничество (советы, указания, предоставление информации);

- физическое пособничество (предоставление средств и орудий совершения преступления, устранение препятствий и г. д.).

Пособником признается также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Иногда выделяют еще один вид пособничества - попустительство. Это касается тех случаев, когда лицо, по долгу службы обязанное предотвратить преступление, не делает этого. С объективной стороны, попустительство характеризуется бездействием, а с субъективной стороны - как умысел. Как правило, за попустительство к уголовной ответственности привлекаются должностные лица (например, ст. 293 УК РФ "Халатность").

В уголовном праве выделяют понятие прикосновенность к преступлению. Данное понятие означает деятельность лица, непосредственно не связанную с преступлением, но имеющую отношение к преступному деянию. В действующем Уголовном кодексе подобная форма деятельности квалифицируется как укрывательство преступлений (ст. 316 УК РФ). В отличие от пособничества укрывательство - это заранее не обещанное сокрытие преступления. Причем законодатель предусмотрел уголовную ответственность за укрывательство только особо тяжких преступлений. Кроме того, лицо не подлежит уголовной ответственности за укрывательство, если преступление совершено его супругом или близким родственником.

#### 5 Характеристика обстоятельств, исключаящих преступность деяния.

Обстоятельства, исключаящие преступность деяния. Уголовное право предусматривает случаи, когда одно лицо с целью своей защиты или пресечения общественно опасного деяния причиняет лицу, совершающему преступление, физический, моральный или иной вред. Такие действия формально содержат признаки преступления, но при определенных обстоятельствах они могут не признаваться преступлением, если не содержат главного признака преступления: общественной опасности.

Законодатель дает перечень таких обстоятельств. К ним относятся:

- необходимая оборона;
- причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление;
- крайняя необходимость;
- физическое или психическое принуждение;
- обоснованный риск;
- исполнение приказа или распоряжения.

Необходимой обороной (ст. 37 УК РФ) является защита личности и прав обороняющегося или других лиц от общественно опасного посягательства. При этом допускается причинение любого вреда посягающему, если нападение было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Право на необходимую оборону принадлежит любому лицу независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Условия правомерности необходимой обороны:

1) если посягательство носит общественно опасный характер, т. е. создает угрозу причинения вреда. Например, это может быть нападение, насильственное действие и т. п. Необходимая оборона является отражением нападения. Но нападение должно быть реальным, т. е. проявляться в каком-либо действии. Нет действия - нет правомерности необходимой обороны. Например, слова: "Я тебя убью" не являются действием, но если произнесший эту фразу после этого достанет нож, это будет уже действие и, следовательно, создается одно из условий необходимой обороны;

2) если преступное посягательство умышленное и неоконченное. С фактическим прекращением посягательства исчезают основания для осуществления или продолжения необходимой обороны. Например, двое граждан пытались проникнуть в чужую квартиру с целью грабежа. Хозяин квартиры при пресечении преступного деяния нанес одному из посягавших тяжкие телесные повреждения. Второй преступник, испугавшись, прекратил попытки проникнуть в квартиру и бросился бежать. Хозяин догнал его и также нанес тяжкие телесные повреждения. В приведенном примере по отношению к первому посягавшему действия хозяина являются правомерными, так как отвечают условиям необходимой обороны (была реальная угроза), а по отношению к другому преступнику действия хозяина квартиры не являются правомерными, поскольку преступное посягательство уже прекратилось, и поэтому хозяин квартиры будет привлечен к уголовной ответственности по ст. 111 УК РФ "Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью". Даже если судом будет установлено, что хозяин квартиры действовал в состоянии сильного душевного волнения, т. е. аффекта, все равно, этот факт может выступать лишь в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, но не исключающего его;

3) если преступное посягательство действительное, а не мнимое. В уголовном праве есть понятие мнимой обороны. Под мнимой обороной понимается защита от воображаемого посягательства. Мнимая оборона признается общественно опасным деянием. Ответственность за нее наступает в зависимости от наличия вины обороняющегося;

4) причинение физического или иного вреда посягающему должно быть только в целях защиты потерпевшего, но не в целях мести или наказания;

5) защита должна быть соразмерна степени угрозы. Например, кто-то залез в сад, а хозяин выстрелил из охотничьего ружья и убил, это и есть несообразная защита. В данном случае имеет место превышение пределов необхо-

димой обороны, которое всегда квалифицируется как виновное деяние с прямым умыслом.

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ), не является противоправным деянием, если иными средствами задержать это лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Крайняя необходимость (ст. 39 УК РФ) - это такое обстоятельство, при котором в процессе устранения опасности возникает необходимость причинения вреда для того, чтобы предотвратить наступление большего вреда. Например, на пожаре пожарники ломают негорящие постройки, чтобы предотвратить распространение огня. Крайняя необходимость возникает также при исполнении сотрудниками органов внутренних дел своих служебных обязанностей. Например, применять табельное оружие при задержании преступника сотрудник имеет право только в случае крайней необходимости, а именно: если совершено особо тяжкое преступление и преступник пытается скрыться, а также, если преступник реально угрожает жизни и здоровью окружающих или непосредственно сотруднику ОВД. Превышение пределов крайней необходимости происходит при аналогичных условиях превышения пределов необходимой обороны.

Физическое или психическое принуждение признается обстоятельством, исключающим преступность деяния, если вследствие такого принуждения лицо, причинившее вред охраняемым уголовным законом интересам, не могло руководить своими действиями (ст. 40 УК РФ).

Согласно ст. 41 УК РФ, если в результате обоснованного риска был причинен вред интересам личности и государства, то такое деяние, хотя и содержит признаки преступления, не подлежит уголовной ответственности. Риск признается обоснованным, если в целях достижения общественно полезного результата невозможно было предпринять другие средства. Риск не может быть признан обоснованным, если он заведомо сопряжен с угрозой для жизни многих людей, угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия. Риск также не считается обоснованным, если лицо, допустившее риск, полагается на случай (подобно игре в рулетку).

Исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ). Согласно данной статье, причинение вреда лицом, действовавшим в исполнение обязательных для него приказа или распоряжения, не является преступлением. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность. Уголовную ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ и распоряжение.

#### Контрольные вопросы

- 1 Что изучает уголовное право?
- 2 Что представляет собой Уголовный закон?
- 3 Понятие преступления.
- 4 Признаки преступления.
- 5 Классификация преступлений.
- 6 Состав преступления.

- 7 Понятие и цели уголовного наказания.
- 8 Виды уголовного наказания.
- 9 Перечислите и охарактеризуйте виды уголовного наказания.
- 10 Назначение наказания.
- 11 Освобождение от наказания.
- 12 Преступления в сфере экономической деятельности.

#### **4.7.2 Литература, рекомендуемая, для изучения темы**

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Уголовный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2004. — 188 с.
- 3 Таможенный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2004. — 256 с.
- 4 О внесении изменений и дополнений в федеральные законы «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» и «О введении в действие Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации»: федер. закон от 10 января 2002 г. № 4-ФЗ // СЗ РФ. — 2002. — № 2. — Ст. 130.
- 5 О рекламе: федер. закон от 18 июля 1995 г. № 108-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2001 г.). — М.: 2002. — 21 с.
- 6 О милиции: закон РФ от 18 апреля 1991 г. № 1026-1 (в ред. от 4 августа 2001 г.) / Ведомости СНД и ВС РСФСР. — 1991. — № 16. — Ст. 503; Ведомости СНД и ВС РФ. — 1993. — № 10. — Ст. 360; № 32. — Ст. 1231; СЗ РФ. — 1996. — № 25. — Ст. 2964; 1999. — № 14. — Ст. 1666; № 49. — Ст. 5905; 2000. — № 31. — Ст. 3204; № 46. — Ст. 4537; 2001. - № 1 (ч. II). - Ст. 15.
- 7 Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Бойко. Ростов н/Д, 1996. - 155 с.
- 8 Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Общая часть / под ред. Ю.И. Скуратова, О.М. Лебедева. - М.: Юрист, 1996. - 165 с.
- 9 **Наумов А.В.** Уголовное право. Общая часть: курс лекций / А.В. Наумов. - М.: Юрист, 1996. - 145 с.
- 10 Словарь по уголовному праву / под ред. А.В. Наумова. - М.: Изд-во БЕК, 1997. - 135 с.

### **4.8 Тема 8 Экологическое право**

#### **4.8.1 Лекция 12. Основы экологического права**

- 1 Понятие экологического права. Субъекты и объекты экологических правоотношений
- 2 Система и источники экологического права
- 3 Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

## 1 Понятие экологического права. Субъекты и объекты экологических правоотношений

Одной из новых, динамично развивающихся отраслей права является экологическое право. Эта отрасль права выделилась и сформировалась относительно недавно, во второй половине XX века. Причиной появления экологического права явилось возникновение так называемой экологической проблемы. Обобщенно говоря, сущность экологической проблемы состоит в отчетливо обнаружившемся и углубляющемся противоречии между производственной деятельностью человека и стабильностью природной среды его обитания.

Экологическая проблема в последние десятилетия приобрела настолько острый характер, что уже сегодня с ее решением напрямую связана возможность выживания человечества. Решением этой проблемы занимаются многочисленные общественные организации, ведется широкая пропаганда экологически здорового образа жизни и т. д. Однако одной разъяснительной работы для решения этой проблемы явно недостаточно. Нужен четкий правовой механизм, который упорядочил бы все стороны взаимодействия человека с окружающей средой, подчинения поведения людей определенным правилам и требованиям, направленным на уменьшение вредоносного влияния человеческой деятельности на окружающую природную среду. На правовое решение этих задач и нацелено экологическое право. Экологическое право — это отрасль права, совокупность правовых институтов и норм, предназначенных для регулирования поведения людей по отношению к окружающей природной среде.

Главной задачей экологического права является регламентация научно обоснованного сочетания экономических и экологических интересов под приоритетом охраны здоровья людей. Устанавливая научно обоснованные запреты и стимулируя должное поведение субъектов, экологическое право способствует выработке необходимой модели поведения как отдельного лица, так и всего общества в целом в направлении сохранения, улучшения, восстановления и эффективного использования природных объектов при одновременной их охране в целях максимального обеспечения сохранности окружающей среды в интересах нынешних и будущих поколений.

Предметом экологического права являются общественные экологические отношения между отдельными физическими лицами, группами или объединениями лиц, юридическими лицами, органами государства, государствами и народами в целом по поводу окружающей среды.

Все субъекты экологических правоотношений действуют как бы в двух направлениях: с одной стороны, граждане, хозяйствующие субъекты и государство — активные природопользователи. С другой стороны, они в той или иной степени участвуют в природоохранительных мероприятиях, получая в этой сфере определенные права и обязанности. Их права и обязанности в той и другой сфере урегулированы экологическим законодательством.

Это двойственная функция субъектов экологических правоотношений проявляется и в распределении их прав и обязанностей.

Граждане как субъекты. Каждый гражданин имеет право на охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды. Это



право обеспечивается мероприятиями по предотвращению экологически вредной деятельности, специальным государственным страхованием граждан, государственным контролем за состоянием окружающей природной среды, предоставлением каждому реальных возможностей для проживания в экологически благоприятных условиях. Вместе с тем, гражданам в экологических правоотношениях вменены определенные обязанности. Они обязаны принимать участие в охране окружающей природной среды, соблюдать нормы природоохранного законодательства и установленные нормативы качества природной среды.

Полномочия в области охраны природы позволяют гражданам создавать природоохранные общественные объединения, участвовать в митингах, собраниях, шествиях, пикетах, референдумах по охране природы; обращаться в соответствующие органы с запросами о предоставлении информации о состоянии окружающей природной среды и принятых по ее охране мер, обращаться в административном или судебном порядке с требованием отмены решений по строительству и эксплуатации объектов, оказывающих вредное воздействие. Законодательство предусматривает право граждан на возмещение вреда, причиненного экологическим правонарушением.

Участие хозяйствующих субъектов в экологических правоотношениях предусматривает выполнение ими целого ряда природоохранных мероприятий. Для предприятий установлены лимиты природопользования — объемы предельного использования (изъятия) природных ресурсов, плата за пользование и загрязнение, нерациональное их использование. При размещении предприятий, сооружений и иных объектов обеспечивается выполнение экологических требований, проведение государственных и общественных экологических экспертиз, получение согласия органов местного самоуправления и населения соответствующих территорий. К обязанностям предприятия в процессе хозяйственной деятельности относится также соблюдение технологического режима, требований по охране природы, норм вредных выбросов и правил захоронения отходов. В случае нарушения этих требований управомоченные органы принимают меры, вплоть до приостановления или остановки деятельности предприятий, организаций, учреждений с одновременным прекращением банковского финансирования их деятельности.

Участие государства в качестве субъекта экологических правоотношений во многом определяется его социальным назначением. Государство в лице его управомоченных органов, обеспечивает разработку и осуществление экологической политики и экологических программ, правовое регулирование в сфере охраны окружающей природной среды, учет и социально-экономическую оценку природных ресурсов, заключает договоры и выдает лицензии (разрешения) на комплексное природопользование, взимает плату за пользование природными ресурсами и загрязнение, проводит экологическую экспертизу в целях проверки соответствия хозяйственной и иной деятельности условиям экологической безопасности общества, применяет санкции в случаях нарушения норм природоохранительного законодательства. В пределах локальной территории аналогичные функции осуществляют органы местного самоуправления.

Объектами экологического правоотношения являются естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы, земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты и др.

В зависимости от характера объектов, их места в экологической системе и юрисдикции выделяются глобальные, региональные и локальные объекты. К категории глобальных относятся объекты, имеющие общемировое значение (например, озоновый слой атмосферы, мировой океан и т. д.). Экосистемы того или иного региона страны относятся к группе региональных объектов (например, земля и недра Российской Федерации, бассейны рек Волги, Иртыша, Лены и др.). Локальные объекты имеют местное значение. Это существующие в пределах небольших территорий природные ландшафты, поверхностные воды малых рек и т. д.

Отнесение объекта к той или иной разновидности определяет специфику правовых приемов его использования и защиты. Для охраны глобальных объектов нужны согласованные действия всего мирового сообщества и регулирование на уровне международных актов. Сохранение региональных экосистем, как правило, относится к компетенции отдельных государств и гарантируется национальным законодательством. Защита локальных объектов находится в компетенции субъектов национальных государств (в России — субъектов федерации) и органов местного самоуправления, действующих в рамках, установленных вышестоящим законодательством.

Как правило, национальные законодательства выделяют объекты, подлежащие особой охране. К ним относятся:

1) Государственные природные заповедники, природные комплексы, имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительское значение. Это, как правило, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растений и животных и т. д. Эти комплексы навсегда изымаются из хозяйственного пользования, на их территории запрещается деятельность, противоречащая целям сохранения и изучения экологических систем. Соблюдение этого режима обеспечивается созданием вокруг заповедников охранных зон, в пределах которых запрещается вредно влияющая деятельность, а также служб охраны заповедника.

2) Государственные природные заказники — природные комплексы, предназначенные для сохранения или воспроизводства одних видов природных ресурсов в сочетании с согласованным использованием других видов. Режим хозяйственной деятельности на территории заказника ограничен. Там запрещается деятельность, противоречащая целям организации заказника или наносящая вред природе.

3) Национально-природные парки — охранные комплексы, имеющие экологическое, генетическое, научно-просветительское и рекреационное (воспроизводящее) значение, такие как типичные и редкие ландшафты, среды обитания сообществ диких растений и животных, места отдыха, туризма и просвещения населения. Эти комплексы также изымаются из хозяйственного пользования. В целях охраны и рационального использования природных ресурсов на

их территории образуются зоны заповедного, заказного режимов, а вокруг — охраняемые зоны с ограниченным режимом природопользования. Как и заповедники, национальные парки имеют службы охраны.

4) Памятники природы — отдельные уникальные природные объекты и комплексы, имеющие реликтовое, научное, историческое, просветительское значение. Эти объекты изымаются из хозяйственного пользования, и любая деятельность, причиняющая вред памятнику природы или ухудшающая его состояние, запрещается. Предприятия, организации, учреждения, на территории которых расположены памятники природы, несут ответственность за их состояние и охрану.

Наряду с указанными четырьмя категориями объектов в число особо охраняемых объектов включаются также редкие или исчезающие виды растений или животных, занесенные в Красную Книгу Российской Федерации и Красные Книги республик в составе Российской Федерации. Кроме того, особой охране подлежат курортные, лечебно-оздоровительные зоны и зеленые защитно-рекреационные зоны вокруг городов и других объектов.

## 2 Система и источники экологического права

Наличие различных категорий объектов правового регулирования обуславливает и существование многоуровневой системы источников экологического права. Глобальное, общемировое значение проблемы охраны окружающей среды выводит экологическое право за рамки одного государства, в юрисдикцию международного экологического права — совокупности юридических норм, направленных на регулирование отношений по поводу окружающей среды, возникающих между государствами, группами государств, международными организациями.

В структуре международного экологического права выделяются две разновидности: 1) жесткое, обязательное право, состоящее из общепризнанных норм и принципов, составляющих содержание международных соглашений (договоров, конвенций, протоколов; 2) мягкое, рекомендательное, включающее в свой состав нормы деклараций, резолюций, хартий, пактов, постановлений международных конференций и организаций.

Международные соглашения могут быть многосторонними, когда сторонами являются три и больше государств, и двухсторонними, когда в каждом из них участвуют только два государства. Исследователи отмечают, что в настоящее время общее число действующих в мире глобальных и региональных международных соглашений, принадлежащих к экологическому праву, достигает четырех сотен, а двухсторонних соглашений в области международного экологического права превышает две тысячи.

В формулировании обязательного международного права особая роль принадлежит региональным объединениям государств — Европейскому сообществу (ЕС), Содружеству Независимых Государств (СНГ) и др. Так, в частности, на территории СНГ с 1992 г. действует соглашение о взаимодействии в области экологии и охраны окружающей природной среды и Протокол об обязан-

ностях, правах и ответственности участников соглашения, образованы Международные экологические советы и Межгосударственный экологический фонд.

Среди международных организаций, создающих рекомендательные нормы экологического права, главную роль играет Организация Объединенных Наций (ООН). Под ее эгидой проводятся конференции, принимаются решения, постановления, хартии и т. д. Из наиболее значительных международных конференций, существенно повлиявших на формирование экологического права, можно назвать две: Стокгольмскую конференцию Организации Объединенных Наций по проблемам окружающей человека среды (15-16 июня 1972 г.) и Бразильскую конференцию Организации Объединенных Наций по окружающей среде и развитию (13-14 июня 1992 г. Рио-де-Жанейро — РИО-92). Принятый НР РМО-92 документ под 1 названием «Повестка дня на XXI век», сформулировал долгосрочную программу деятельности мирового сообщества по охране окружающей природной среды и обеспечению рационального использования природных ресурсов в согласованном контексте с социально-экономическим развитием человечества на рубеже тысячелетий.

Наряду с международным экологическим правом в России действует национальное экологическое право. В нем следует выделить две подотрасли — природно-ресурсное и природоохранительное право — и три уровня правотворчества и правоприменения — федеральный, субъект федерации и местного самоуправления.

Природно-ресурсное право — это подотрасль экологического права, совокупность правовых норм, установленных и санкционированных государством, регулирующих общественные отношения в сфере использования природных ресурсов. Природоохранительное право — подотрасль экологического права, совокупность норм, регулирующих общественные отношения по поводу охраны естественной среды обитания человека, в целях обеспечения ее качества, удовлетворения экологических и культурных оздоровительных потребностей населения. Следует отметить, что эти две подотрасли не существуют как параллельные структуры. В конкретных источниках законотворческого права они взаимодействуют и тесно переплетаются друг с другом.

Природно-ресурсное право направлено на рациональное использование природных ресурсов. На федеральном уровне его основой является Конституция РФ. В ст. 9 Конституции сказано: «Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории». Еще одно важное природно-ресурсное положение зафиксировано в ч. 2 ст. 36 Конституции РФ, согласно которой владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляется их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц.

Основными источниками природно-ресурсного права являются Земельный кодекс РСФСР, Закон РФ «О недрах» (1992), Водный кодекс, Основы лесного законодательства (1993) и др.

Земельный кодекс регулирует права и обязанности собственников земельных участков, землепользователей и арендаторов.

Собственники имеют право: самостоятельно хозяйствовать на земле, использовать в установленном порядке для нужд хозяйства, имеющиеся на земельном участке полезные общераспространенные ископаемые, лесные угодья, водные объекты, пресные подземные воды, возводить жилые, производственные, культурно-бытовые и иные строения, сооружения и т. д.

Собственники обязаны: эффективно использовать земли в соответствии с целевым назначением, повышать их плодородие, не допускать ухудшения экологической обстановки на своей территории в результате своей хозяйственной деятельности, своевременно вносить земельный налог или арендную плату, не нарушать прав других собственников земельных участков, землевладельцев, землепользователей и других арендаторов.

В Земельном кодексе содержится ряд нормативно-правовых предписаний, непосредственно направленных на улучшение экологической обстановки: обязанность производить экологически чистую продукцию, не допускать в почвах повышенную концентрацию вредных химических, бактериальных, паразитических и радиоактивных веществ.

Закон РФ «О недрах» регулирует отношения по использованию недр и месторождений полезных ископаемых, находящихся на поверхности земли. В соответствии с Законом предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде лицензии. Лицензия на пользование недрами является документом, удостоверяющим право ее владельца на пользование участком недр в определенных границах в соответствии с указанной целью в течение установленного срока при соблюдении заранее оговоренных условий. Нормы закона предусматривают систему экологического охранного регулирования отношений, вызывающих отрицательное воздействие недропользования на окружающую среду. Так, при определении границ горного отвода должны учитываться зоны влияния работ, связанных с использованием недр (подходные и эксплуатационные горные выработки и др.). Пользование отдельными участками недр может быть ограничено или запрещено в целях обеспечения охраны окружающей среды. При полной или частичной ликвидации подземного сооружения горные выработки и буровые скважины должны быть приведены в состояние, обеспечивающее безопасность жизни и здоровья населения, охрану окружающей природной среды и т. п.

Водный кодекс РФ регулирует отношения по использованию водных ресурсов, содержит в себе прямые эколого-правовые нормы, ограничивающие или запрещающие пользование отдельными объектами и их частями в целях обеспечения охраны окружающей природной среды и здоровья населения. В нем предусмотрено установление лимитов водопользования в целях прекращения истощения водных объектов, обязанность водопользователей не допускать условий ухудшения водной и околосредовой флоры и фауны, лицензирование водопользования и возможные пересмотры условий лицензий в случае ухудшения экологической и санитарной обстановки в водном бассейне и др.

Основы лесного законодательства РФ регулируют общественные отношения в использовании и охране лесного богатства страны. Согласно основам лесного законодательства участки лесного фонда предоставляются в пользование на основе специальных разрешительных документов: лицензий, лесорубочных билетов (ордеров) и лесного билета. Лицензия является документом, удостоверяющим право ее владельца на долгосрочное пользование участками лесного фонда (аренду). Лесорубочный билет выдается в случае заготовки и вывозки древесины, главных и второстепенных лесных материалов. Лесной билет является разрешением на побочное пользование в лесах: сенокошение, пастьбу скота, размещение ульев, пасек, заготовку соков, дикорастущих плодов, грибов, ягод, лекарственных растений и др.

Основы лесного законодательства РФ предусматривают такие мероприятия, как сбережение, охрану и защиту лесов, сохранение биологического разнообразия, отнесение тех или иных видов лесов к группам и категориям, исходя из их природно-охранных и социальных функций и местоположения, установление порядка ведения лесного хозяйства в зависимости от групп и категорий защитности лесов; определение обязанности по исключению или ограничению отрицательного воздействия при пользовании лесным фондом на состояние других природных объектов и т. п.

Закон РФ об охране и использовании животного мира предполагает: охрану обитания, условия размножения и путей миграции животного мира, возможности использования полезных свойств жизнедеятельности животных (без изъятия их из природной среды, если законом не предусмотрено иное); запрет самовольного перевоза животных к новым местам, акклиматизации и скрещивания, поскольку это сможет внести нарушения в баланс природной среды и т. п.

Перечисленные нормативные акты можно отнести к числу специальных природно-ресурсных, поскольку ведущее целевое назначение их заключается в регулировании экономических отношений по использованию природных ресурсов, удовлетворяющих потребности материального производства. Природно-охранное же их назначение является вторичным, однако в Российском праве имеется значительное количество правовых актов, непосредственно направленных на охрану природной среды, предотвращение экологически вредного воздействия хозяйственной деятельности, оздоровления и улучшения качества окружающей среды. Основной юридической базой природно-охранительного законодательства является Конституция РФ. Ст. 42 Конституции формулирует права граждан в сфере природно-охранных правоотношений. «Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу, экологическим правонарушением». В Конституции сформулированы и обязанности, среди которых есть обязанность каждого человека сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58).

Общие требования и правила охраны окружающей среды сформулированы в Законе РСФСР «Об охране окружающей природной среды» от 9 ноября 1991 г. В ст. 3 этого Закона установлено, что при осуществлении хозяйствен-

ной, управленческой и иной деятельности, оказывающей отрицательное воздействие на состояние окружающей и природной среды, государственные органы, предприятия, учреждения, организации, а также граждане Российской Федерации, иностранные юридические лица и граждане, лица без гражданства обязаны руководствоваться принципами:

приоритета охраны жизни, здоровья человека, обеспечения благоприятных экологических условий для жизни, труда и отдыха населения, научно обоснованного сочетания экологических и экономических интересов общества, обеспечивающих реальные гарантии прав человека на здоровую и благоприятную для жизни окружающую природную среду;

рационального использования природных ресурсов с учетом законов природы, потенциальных возможностей окружающей природной среды, необходимости воспроизводства природных ресурсов и недопущения необратимых воздействий для окружающей природной среды и здоровья человека;

соблюдения требований природно-охранительного законодательства, неотвратимости наступления ответственности за их нарушения;

гласности в работе и тесной связи с общественными организациями и населением в решении природоохранных задач;

международного сотрудничества в охране окружающей человека среды.

В Закон заложен экономический механизм охраны окружающей природной среды, имеющий следующие задачи:

планирование и финансирование природно-охранительных мероприятий, установление лимитов использования природных ресурсов, выбросов и сбросов загрязняющих веществ в окружающую природную среду и размещение отходов, установление нормативов платы и размеров платежей за использование природных ресурсов;

предоставление природопользователям налоговых, кредитных и иных льгот при осуществлении эффективных мер по охране окружающей природной среды;

возмещение в установленном порядке вреда, причиненного окружающей природной среде и здоровью человека.

Особое значение Закон придает нормированию природной среды (нормативам качества природной среды и нормативам человеческого воздействия на нее), которое производится с целью установления предельно допустимых норм воздействия на окружающую природную среду, гарантирующих экологическую безопасность населения и сохранение генетического фонда, обеспечивающего рациональность использования и воспроизводства природных ресурсов в условиях устойчивого развития хозяйственной деятельности.

В соответствии с нормами закона технико-экономическое обоснование проектов на строительство объектов должно проходить государственную экологическую, а при необходимости — общественную экспертизу. Строительство, реконструкция объектов должны осуществляться по утвержденным проектам, имеющим положительное заключение государственной экологической экспертизы. Ввод в эксплуатацию объектов должен осуществляться по актам

приемочной комиссии с участием специалистов в области экологического контроля окружающей среды, санитарно-эпидемиологического надзора.

Закон определяет требования при эксплуатации предприятий, сооружений, иных объектов и выполнения иной деятельности. Нарушение данных требований, причиняющее вред окружающей природной среде, влечет за собой приостановление или прекращение финансирования учреждениями банков.

За экологические правонарушения, то есть виновные за противоправные деяния, нарушающие природно-охранительное законодательство и причиняющие вред окружающей природной среде и здоровью человека, должностные лица и граждане несут дисциплинарную, административную, уголовную, гражданско-правовую, материальную, а предприятия, учреждения — административную и гражданско-правовую ответственность.

Закон определяет порядок возмещения вреда, причиненного экологическим правонарушением. Возмещение вреда производится добровольно, либо по решению суда или арбитражного суда в соответствии с утвержденными в установленном порядке таксами и методиками исчисления размеров ущерба, а при их отсутствии — по фактическим затратам на восстановление нарушенного состояния окружающей природной среды с учетом понесенных убытков, в том числе упущенной выгоды.

Закон РФ «Об охране атмосферного воздуха» предусматривает введение нормативов предельно допустимых концентраций загрязняющих веществ и уровней физических воздействий на атмосферу; установление разрешительного порядка выбросов загрязненных веществ в атмосферу; борьбу с производственными и иными шумами путем внедрения малошумных технологий, улучшения конструкции дорог и коммуникаций, расположенных на отдаленном расстоянии от населенных пунктов, сооружений и оборудования, представляющих собой источник шума и т. п.

Наряду с Законами в Российской Федерации действуют подзаконные акты, регулирующие экономическо-правовые отношения. Среди них следует отметить Постановление Правительства РФ от 22 августа 1992 г., в котором определяется порядок оплаты и ее предельные размеры за загрязнение окружающей природной среды, размещение отходов и другие вредоносные воздействия. Суть платы за загрязнение окружающей природной среды состоит в том, что соответствующие предприятия и объединения обязаны ежегодно рассчитывать и уплачивать государству определенные суммы денежных средств, которые поступают в федеральный бюджет (10 %) и внебюджетные экологические фонды для последующего расходования на цели охраны окружающей природной среды.

Согласно п. 10 ст. 72 Конституции РФ законодательство земельное, водное, лесное, о недрах, об охране окружающей среды находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Поэтому по данным отраслям законодательства наряду с федеральными законами издаются законы и иные нормативные акты субъектов Российской Федерации. Примером правотворчества в сфере экологии можно назвать Экологический кодекс Башкортостана, Положение о лесе Липецкой области, (утверждено ре-



шением Липецкого собрания депутатов от 12 мая 1994 г.), порядок проведения лесных торгов в Читинской области, утвержденный решением Малого Совета областного Совета народных депутатов от 22 июля 1993 г., и др.

На уровне местного самоуправления обычно издаются правовые нормативные акты об охране зеленых насаждений и благоустройстве территорий населенных пунктов, о порядке пользования водными объектами для питьевых и хозяйственных нужд и т. д.

### 3 Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Экологическое правонарушение состоит в виновном противоправном деянии, наносящем вред окружающей среде и здоровью человека. Граждане, должностные лица и организации несут за такого рода правонарушения эколого-правовую ответственность. Как разновидность юридической ответственности эколого-правовая ответственность есть обязанность претерпевания соответствующих лишений личного или материального характера в соответствие с санкцией нарушенной нормы права. Граждане и должностные лица несут за такого рода нарушения дисциплинарную, административную, уголовную и гражданско-правовую ответственность, а предприятия, учреждения, организации — административную и гражданско-правовую ответственность.

Дисциплинарная ответственность может наступить за экологические правонарушения, совершенные работниками в процессе исполнения ими своих трудовых обязанностей в тех случаях, когда нарушения являются одновременно дисциплинарными проступками. Дисциплинарная ответственность (предупреждение, выговор, отстранение от работы и т. д.) применяется администрацией предприятий, организаций, учреждений в отношении своих работников, допустивших экологические правонарушения.

Порядок применения мер дисциплинарной ответственности регламентируется Трудовым законодательством, законодательством об общественных объединениях и соответствующими специальными правовыми актами подзаконного характера — уставами, правилами внутреннего распорядка и т. п.

Дисциплинарная эколого-правовая ответственность может быть заменена общественной ответственностью, которая не должна применяться одновременно с дисциплинарной. Эта ответственность дифференцируется в зависимости от субъекта дисциплинарного правонарушения.

Должностные лица и иные работники, по вине которых предприятие, учреждение, организация понесли расходы по возмещению вреда, причиненного экологическими правоотношениями, несут материальную ответственность перед предприятиями, учреждениями, организациями в соответствии с трудовым законодательством.

Административная ответственность за экологические правонарушения закреплена в ст. 84 Закона «Об охране окружающей среды». В этой статье Закона приведен длинный перечень административных экологических правонарушений и указано, что за эти нарушения граждане (частные лица) подвергаются штрафу в административном порядке в размере от однократного до десятикратного минимального размера оплаты труда. Установленный в Российской

Федерации штраф на должностных лиц в аналогичных случаях — от трехкратного до двадцатикратного размера оплаты труда, а на юридических лиц (предприятия, учреждения, организации) — от 50 000 до 500 000 рублей. Предусмотрена индексация размеров штрафа.

Штрафы за экологические административные правонарушения налагаются специальными уполномоченными государственными органами в области охраны окружающей среды и регулирования, использования природных ресурсов в соответствии с их компетенцией. Суммы взыскиваемых штрафов перечисляются на специальные счета государственных экологических фондов. Уплата штрафа не освобождает виновных от обязанности возмещения ущерба.

Уголовная ответственность за экологические правовые нарушения наступает в случаях наиболее общественно опасных деяний, посягающих на установленный в Российской Федерации экономический правопорядок и экологическую безопасность общества. В Уголовном кодексе РФ имеется более десятка статей, касающихся экологических преступлений: незаконное занятие рыбным промыслом (ст. 163), незаконный промысел котиков и бобров (ст. 164), производство лесосплава или взрывных работ с нарушением правил охраны рыбных запасов, умышленное уничтожение лесов путем поджога (ст. 98), нарушение правил хранения, приобретения, использования, передачи радиоактивных материалов (ст. 232Е) и др. По общему правилу применение мер Уголовного кодекса не освобождает виновных лиц от возмещения вреда, причиненного экологическим преступлением.

#### Контрольные вопросы

- 1 Экологическое право: понятие, предмет, метод.
- 2 Принципы экологического права.
- 3 Источники экологического права.
- 4 Формы и методы государственного регулирования эколого - пользования и охраны окружающей среды.
- 5 Глобальные экологические проблемы современности. Пути решения.
- 6 Международно-правовое регулирование охраны окружающей среды.
- 7 Международная ответственность за экологические правонарушения.
- 8 Компетенция Международного экологического суда.

#### 4.8.2 Литература, рекомендуемая, для изучения темы

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Кодекс РФ об административных правонарушениях. — М.: 2002. — 468 с.
- 3 Уголовный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2001. — 188 с.
- 4 Гражданский кодекс РФ. — М.: [б.и.] 2000. — 425 с.
- 5 Земельный кодекс РФ. Российская газета. — [б.и.] 2001. — 450 с.
- 6 Водный кодекс РФ. — М.: [б.и.] 1995. — 195 с.

7 Об охране атмосферного воздуха: федер. закон от 4 мая 1999 г. // СЗ РФ. — 1999. — № 18. — Ст. 4225-4243.

8 Об экологической экспертизе: федер. закон от 23 ноября 1995 г. // СЗ РФ. — 1995. — № 48. — Ст. 4556.

9 Об особо охраняемых природных территориях: федер. закон от 14 марта 1995 г. № 33-ФЗ // СЗ РФ. — 1995. — № 12. — Ст. 1024.

10 О Государственной границе Российской Федерации: закон РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 (с последними изменениями от 24 декабря 2002 г.) / ВСНД РФ и ВС РФ. — 1993. — № 17. — Ст. 594.

11 О недрах: закон Российской Федерации от 21 февраля 1992 года № 2395-1 (с последними изменениями от 2 января 2000 г.) / ВСНД РФ и ВС РФ. — 1992. — № 16. — Ст. 834; СЗ РФ. — 1995. — № 10. — Ст. 823; 1999. — № 7. — Ст. 879.

12 О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации: федер. закон от 31 июля 1998 г. № 155-ФЗ // СЗ РФ. — 1998. — № 31. — Ст. 3833.

13 **Бринчук М.М.** Экологическое право / М.М. Бринчук. - М.: 1998. — 688 с.

14 **Виноградов С.В.** Международное право и охрана атмосферы / С.В. Виноградов. — М.: 1987. — 328 с.

15 **Ерофеев Б.В.** Экологическое право / Б.В. Ерофеев.- М.: 1998. - 689 с.

## **4.9. Тема 9 Финансовое право**

### **4.9.1 Лекция 13. Основные положения финансового права**

1 Понятие и источники финансового права

2 Бюджетное право

3 Понятие и основные принципы налогового права.

4 Правовые основы валютного регулирования

1 Понятие и источники финансового права

Понятие «финансы» означает совокупность всех денежных средств, находящихся в распоряжении государства, организации, лица, а также система их формирования, распределения и пользования. По своему материальному выражению финансы представляют собой фонды денежных средств. Но финансы — это не только денежные средства, но и общественные отношения. Финансовое право регулирует отношения между людьми по поводу образования, перераспределения и использования фондов денежных средств.

Финансы составляют целостную систему, включающую несколько взаимосвязанных институтов (элементов и органов). Под финансовой системой Российской Федерации понимается: а) совокупность финансовых институтов, каждый из которых способствует образованию и использованию соответствующих денежных фондов; б) совокупность государственных органов и учреж-

дений, осуществляющих в пределах своей компетенции финансовую деятельность. Финансовая система как совокупность финансовых институтов состоит из следующих элементов:

- бюджетная система, состоящая из федерального бюджета, бюджетов федераций и бюджетов местного самоуправления;
- внебюджетные централизованные целевые фонды;
- внебюджетные децентрализованные целевые фонды;
- финансы хозяйствующих субъектов и отраслей;
- имущественное и личное страхование;
- кредит (государственный и банковский).

Финансовая система как совокупность государственных органов и учреждений — это разветвленная сеть финансовых органов и кредитных учреждений, осуществляющих непосредственную финансовую деятельность государства. В эту систему входят Министерство финансов Российской Федерации, министерства финансов республик, финансовые управления и другие органы управления в краях, областях, городах федерального значения, автономных областях, автономных округах, городах Москве и Санкт-Петербурге, а также органы федерального казначейства.

Система кредитных учреждений возглавляется Центральным Банком РФ, который осуществляет руководство в области кредита и контролирует всю сеть кредитных органов.

К финансовым органам относятся также органы, занимающиеся непосредственно аккумуляцией в централизованные фонды денежных средств, органы налоговой и таможенной службы.

Низовым звеном, непосредственно занимающимся финансовой деятельностью в государстве, являются бухгалтерии предприятий и организаций. Таким образом, финансовую систему Российской Федерации можно рассматривать как совокупность общегосударственных централизованных финансов, финансов государственных предприятий и отраслей хозяйства, финансов кооперативных, коммерческих организаций, кредиты.

Финансовая деятельность получает свое правовое выражение в финансовых актах. По своим юридическим свойствам финансовые акты подразделяются на нормативные и индивидуальные. Нормативные акты устанавливают общие правила поведения для участников финансовых отношений. Индивидуальные акты связаны с возникновением, изменением и прекращением финансовых правоотношений в рамках общих правил, предусмотренных законом.

По своему материальному содержанию финансовые правоотношения группируются по следующим видам: 1) бюджетные; 2) налоговые; 3) в области страхования; 4) кредита (государственного и банковского), расчетов, регулируемых финансовым правом; 5) финансовые правоотношения по поводу регулирования денежного обращения и валютного законодательства.

Субъектами правоотношений являются государство, хозяйствующие субъекты, а также граждане (физические лица). Основным признаком правосубъектности гражданина в финансовых правоотношениях является наличие самостоятельного источника дохода (заработка или имущества на территории

РФ). Дополнительными признаками, особенно в налоговых правоотношениях, служат возраст, гражданское состояние, гражданство. Субъектами правоотношений наряду с гражданами РФ могут быть иностранцы, проживающие и работающие в России или имеющие на территории России законом разрешенные источники доходов, если особыми соглашениями они не освобождаются от уплаты налогов на основе принципа взаимности в отношениях с другими государствами.

Итак, нормы финансового права всегда связаны с регулированием отношений по поводу выполнения в процессе финансовой деятельности государства распределительной, контрольной и стимулирующей функции при распределении общественного продукта и национального дохода в денежной форме. Поэтому финансовое право можно определить как отрасль публичного права, совокупность юридических норм, институтов, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе деятельности государства для обеспечения бесперебойного осуществления его задач и функций в каждый данный момент развития.

Источниками финансового права являются также и иные нормативные акты представительных и исполнительных органов государственной власти, местного самоуправления, органов управления специальной компетенции. В совокупности все эти акты являются финансовым законодательством.

Основой всех источников финансового права является Конституция РФ, конституции республик, входящих в состав Российской Федерации, уставы других субъектов федерации. Все эти акты закрепляют правовые основы финансовой деятельности государства и служат базой для развития финансового законодательства в разных областях. Во всех конституционных законах большое внимание уделяется бюджетному праву, так как бюджет является финансовой основой деятельности государства.

Единого источника финансового права в виде финансового кодекса не существует. Пока только предпринимаются попытки разработки и принятия налогового кодекса. Финансовая деятельность государства регулируется специальными законами, касающимися той или иной области этой деятельности. Бюджетные отношения, помимо конституционных норм, регулируются целым блоком бюджетных законов. Специальные законы регулируют налоги и деятельность органов, осуществляющих аккумуляцию налогов в бюджет и внебюджетные фонды.

Большое значение в финансовой деятельности государства имеют Указы Президента РФ и Указы Президентов республик, входящих в состав Российской Федерации, Постановления Правительства и глав администраций других субъектов федерации. Необходимость такого регулирования вызвана большой мобильностью и изменением финансово-правовых отношений в условиях рынка.

Немаловажную роль в регулировании финансовой деятельности государств занимают и такие подзаконные акты, как инструкции Министерства финансов, налоговой инспекции, таможни и даже письма и телеграммы Централь-

ного Банка РФ. Это также акты, содержащие нормы финансового права, подлежащие безусловному исполнению.

Нормативными актами являются и соглашения между финансово-кредитными органами по различным финансовым вопросам, в том числе акты, которые регулируют часть отношений, складывающихся на рынке ценных бумаг и вообще на финансовом рынке.

Финансовые правовые нормы состоят из двух частей: Общей и Особенной. К Общей части финансового права относятся нормы, регулирующие общие принципы, правовые нормы и методы финансовой деятельности государства: систему органов государства, осуществляющих финансовую деятельность, их правовое положение, а также правовое положение всех субъектов — участников финансовых правоотношений. Особенная часть включает следующие основные разделы: бюджетное право и бюджетный процесс, правовое регулирование доходов и государственных расходов, налоговое право, валютное право. Мы в своем анализе финансового права уделим внимание лишь наиболее важным проблемам его Особенной части.

## 2 Бюджетное право

Государственные и местные бюджеты являются центральным звеном финансовой системы РФ. Посредством бюджетов образуются денежные фонды соответствующего государственного или административно-территориального образования, которые создают финансовую основу для осуществления функций органов государственной власти и местного самоуправления. В связи с образовавшимся распределением и использованием посредством государственных и местных бюджетов системы денежных фондов возникает широкий круг общественных отношений, которые регулируются особой подотраслью финансового права — бюджетным правом. Бюджетное право Российской Федерации — это подотрасль финансового права, совокупность финансово-правовых норм, регулирующих бюджетное устройство в Российской Федерации, состав и порядок распределения доходов и расходов бюджетной системы, компетенцию государственных и административно-территориальных образований, а также бюджетный процесс. Бюджетное право является основной подотраслью финансового права: именно с нее начинается Особенная часть этой отрасли.

Нормы бюджетного права можно разделить на материальные и процессуальные. Материальные нормы определяют бюджетное устройство, состав доходов и направления расходов государственного бюджета, их разграничение между различными звеньями бюджетной системы, порядок распределения между различными бюджетами. Процессуальные нормы регулируют порядок рассмотрения, утверждения и исполнения государственного бюджета, контроль за его исполнением.

Субъектами бюджетного права являются носители юридических прав и обязанностей в отношениях по образованию, распределению и использованию бюджетов. В круг субъектов бюджетного права входят:

- 1) государство, государственные и административно-территориальные образования;

## 2) государственные местные органы власти.

Ведущая роль государства в сфере бюджетного права закреплена в Конституции РФ. В соответствии с ч. 3. ст. 71 Конституции в ведении Российской Федерации находится федеральный бюджет, федеральные налоги и сборы. В ч. 3. ст. 75 Конституции указано, что система налогов, взимаемых в федеральный бюджет, и общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации устанавливаются федеральные законы. Основные положения бюджетного права устанавливает Закон Российской Федерации «Об основах бюджетного устройства и бюджетного процесса в РСФСР», принятый 10 октября 1991 г.

Экономическое содержание бюджета характеризуется тем, что он служит общегосударственным фондом денежных средств. Юридическая природа бюджета состоит в том, что он выступает как государственный плановый акт, принимаемый в установленном законом порядке.

Сущность государственного бюджета любой страны определяется ее социально-экономическим строем, природой, задачами и функциями государства.

Бюджетная система Российской Федерации — это основанная на экономических отношениях и юридических нормах совокупность бюджета страны, бюджетов национально-государственных и административно-территориальных образований.

Бюджетное устройство страны — это организация бюджетной системы, принципы ее построения. Выделяются следующие принципы бюджетного устройства: единство, полнота, реальность, гласность, самостоятельность всех бюджетов, входящих в бюджетную систему РФ.

Единство бюджетной системы означает использование в ней единой правовой базы, бюджетных классификаций, единой формы бюджетной документации. Единство бюджетной системы реализуется через единую социально-экономическую, в том числе налоговую систему.

Самостоятельность бюджета обеспечивается правом самостоятельного утверждения каждого из бюджетов соответствующих представительных органов власти, их правом определять направления использования и расходования бюджетных средств, наличием собственных источников бюджетных доходов.

Бюджеты состоят из доходной и расходной частей. Доходы бюджетов формируются в соответствии с налоговым законодательством Российской Федерации. Расходы бюджетов подразделяются на расходы, включаемые в бюджет текущих расходов, и бюджет развития. В бюджет развития включаются ассигнования на финансирование инвестиционной и инновационной деятельности, а также другие затраты, связанные с расширенным воспроизводством. В бюджет текущих расходов включаются все иные расходы, не вошедшие в бюджет развития. Соответствие доходной и расходной частей называется сбалансированностью бюджета. Превышение расходной части над доходной означает дефицит бюджета. При значительном бюджетном дефиците может быть применен механизм секвестра. Секвестр означает пропорциональное снижение государственных расходов. Секвестр не применяется к защищенным статьям бюджета, по которым финансирование расходов должно осуществляться в утвержденных размерах.

Для регулирования бюджета нередко применяют методы прямой поддержки в трех формах: субсидии, дотации и субвенции. Дотация — это определенная сумма, выделяемая из вышестоящего бюджета по решению соответствующих правительственных органов в нижестоящий бюджет, не оговариваемая каким-либо целевым направлением средств. Субвенции — это денежная сумма, выделяемая из вышестоящего бюджета в нижестоящий бюджет на определенный срок для конкретных целей.

В Российской Федерации существует банковская система кассового исполнения бюджета, при которой Центральный Банк РФ и его учреждения на местах ведут счета и являются кассирами соответствующих органов исполнительной власти.

В бюджеты могут включаться ассигнования по целевым программам, рассчитанным на несколько лет, которые включаются в бюджеты следующих лет.

Правовые отношения по составлению, рассмотрению и исполнению бюджетов регулируются в рамках бюджетного процесса. Бюджетный процесс — регламентированная нормами процессуального бюджетного права деятельность государства по формированию, рассмотрению, утверждению, исполнению бюджета, а также составлению и утверждению отчета об его исполнении. В основе бюджетного процесса лежат определенные, присущие только бюджетному процессу принципы, соблюдение которых дает возможность правильно составить, утвердить и исполнить бюджет так, чтобы средства государства были использованы экономно и с максимальной пользой для государства. Это единство и полнота охвата всех доходов и расходов бюджета; реальность бюджета; гласность и публичность при его принятии, ежегодность бюджетного процесса, специализация показателей бюджета (конкретизация сумм доходов по источникам и расходов по целевому назначению).

Весь бюджетный цикл делится на стадии бюджетного процесса:

- а) составление;
- б) рассмотрение;
- в) утверждение;
- г) составление и утверждение отчета об исполнении бюджета.

Сам бюджет действует в течение одного года. Финансовый (бюджетный) год на территории РФ длится 12 месяцев с 1 января по 31 декабря. По прошествии года по закону для завершения бюджета предоставляется еще один льготный месяц, в течение которого завершаются операции по обязательствам, принятым в рамках исполнения бюджета. В случае неутверждения бюджета в срок органы власти имеют право расходовать финансовые средства в месяц в размере 1/12 объема предыдущего года.

Контроль за исполнением бюджета осуществляет специальная комиссия соответствующего представительного органа. Финансовые органы обязаны ежемесячно представлять в комиссию необходимую информацию о состоянии бюджета.

### 3 Понятие и основные принципы налогового права



Одним из важнейших инструментов осуществления государственной финансовой политики являются налоги. Налоги — это обязательные, индивидуальные, безвозмездные платежи юридических и физических лиц, установленные органами государственной власти для зачисления в государственную бюджетную систему (или в указанных случаях во внебюджетные целевые фонды) с определением их размеров и сроков уплаты.

Основная функция налогов фискальная. Они используются как источник доходов государственной казны, предназначенной для удовлетворения интересов общества и государства. Вместе с тем налоги могут эффективно использоваться для регулирования социально-экономических процессов в стране со стороны государства. Например, через систему налоговых льгот можно стимулировать развитие каких-либо отраслей производства, товаров и услуг. В сфере потребления размер налога как акциза влияет на спрос и покупательскую способность населения в отношении тех товаров, на которые он распространяется. С помощью налогов осуществляется и социальная политика государства, поскольку порядок налогообложения может отражать признание государством особых заслуг определенных категорий граждан перед обществом (освобождение от налогов участников Великой Отечественной войны, Героев Советского Союза, Героев Российской Федерации), либо особую поддержку государством определенных категорий населения. Помимо этих функций налогам свойственна и функция контроля. В ходе налогообложения со стороны государства проводится контроль за финансово-хозяйственной деятельностью предприятий, за получением доходов гражданами, за источниками этих доходов, за использованием имущества и т. д.

Необходимо отличать собственно налоги от иных обязательных платежей. Отличительной особенностью налогов по отношению к другим видам обязательных платежей, как следует из сформулированного нами определения, является безвозмездность налоговых платежей. Это означает, что государство ни по одному налогоплательщику за внесенные в виде налоговых платежей в бюджет средства непосредственно никакого определенного эквивалента не представляет. Неналоговые платежи, носящие обязательный характер, являются возмездными, так как государство взамен платежей обязуется предоставить налогоплательщику определенный эквивалент. Например, взимание госпошлины осуществляется в связи с выдачей плательщикам документов и совершением в их интересах определенных действий.

В зависимости от способов взимания налоги делятся на прямые и косвенные. Прямые налоги непосредственно обращены к налогоплательщикам (подходный, земельный, налог с имущества и т. д.). Эти налоги составляют большую часть налоговых платежей физических лиц и организаций. Косвенные налоги отличаются своей замаскированностью. Налог в этом случае устанавливается в виде надбавки к цене реализуемых товаров и услуг, и поэтому он непосредственно не связан с имуществом или доходами. Сюда входят налог на добавленную стоимость, акцизные сборы и т. д. Налог на добавленную стоимость представляет собой форму изъятия в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства. Эта часть стоимости определяется

как разница между стоимостью реализованных товаров, работ и услуг и стоимостью материальных затрат, отнесенных на издержки производства и обращения. Акцизы отличаются от налога на добавленную стоимость своей индивидуализированностью, привязанностью к конкретным товарам (например, акциз на алкоголь, табак и т. д.). Но во всех случаях косвенных налогов бремя их уплаты возлагается на потребителя, который приобретает эти товары.

Процесс взимания налогов, общественные отношения в этой сфере регулируются определенными правовыми актами, в том числе и законами. Совокупность законов и иных нормативных актов, регулирующих налоговые правоотношения, образует налоговое законодательство. Налоговое законодательство является составной частью финансового права, его подотраслью в качестве налогового права. Уточним определение налогового права. Налоговое право — это подотрасль финансового права, совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по установлению и взиманию налогов с юридических и физических лиц в бюджетную систему и внебюджетные целевые фонды.

Главными источниками налогового права являются законодательные акты Российской Федерации. В настоящее время до принятия Налогового кодекса РФ ключевое место в системе налогового законодательства занимает Закон «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» (1991). В нем определены принципы построения, структура и общий механизм функционирования налоговой системы, установлен перечень налогов, сборов, платежей в бюджеты и фонды различных уровней, порядок их исполнения, обязанность и ответственность налогоплательщиков и налоговых органов.

Рассмотрим же более подробно, как в законодательстве Российской Федерации отражены основные элементы налоговой системы.

Налоговую систему образует совокупность налогов, сборов и других платежей, взимаемых в установленном порядке. Налоговая система основывается на следующих принципах:

1) принцип равенства, предусматривающий обеспечение равных требований со стороны государства ко всем хозяйственным субъектам, а также создание равных условий для использования субъектами заработанных средств;

2) принцип однократности обложения налогами, в соответствии с которым один и тот же объект может облагаться налогом только один раз;

3) принцип единого подхода к определению прав и обязанностей налогоплательщиков и налоговых органов.

В соответствии с этими принципами в законе:

1) определен круг налогоплательщиков, их основные признаки. К ним относятся юридические и физические лица;

2) определены объекты налогообложения, то есть те предметы, на которые начисляется налог. Это могут быть доходы (прибыль), стоимость определенных товаров, отдельные виды деятельности, имущество и другие объекты;

3) в определенных случаях указана единица налогообложения, то есть часть объекта налогообложения, с помощью которой могут быть исчислены налоги (например, 1 кв. метр земли, 1 га пашни и т. д.);

4) ставка, то есть размер налога, который взимается с единицы налогообложения или объекта налогообложения в целом.

Ставки могут быть выражены в разных формах и в разной зависимости от изменения объекта налогообложения, так они могут быть выражены в процентах и в твердой денежной сумме, а также в их сочетаниях. Нередко применяются пропорциональные ставки, то есть изменяющиеся пропорционально в зависимости от увеличения или уменьшения объекта налогообложения, и прогрессивная, увеличивающаяся в соответствии с увеличением объекта налогообложения;

5) определение сроков уплаты налогов в течение года. Эти сроки по каждому виду налогов предусматриваются особо;

б) установление льгот, то есть полного или частичного освобождения от уплаты налога каких-либо категорий налогоплательщиков. Льготы могут быть выражены в разных формах:

а) установление необлагаемого налогами минимума объекта налогообложения;

б) освобождение от уплаты налогов отдельных лиц или категорий налогоплательщиков;

в) понижение налоговой ставки;

г) вычет из налогового склада (налоговые платежи за расчетный период);

д) целевые налоговые льготы, включая налоговые кредиты (отсрочку взимания налогов), например, инвестиционный налоговый кредит, предоставленный на основе соглашения между налогоплательщиком и компетентными государственными органами для стимулирования какого-либо вида деятельности.

Закон предусматривает разграничение налогов по трем уровням: 1) федеральный; 2) субъектов Российской Федерации; 3) местные. Налоги закрепляются за соответствующими бюджетами, образуя их самостоятельную финансовую базу.

В зависимости от характера использования налоги могут быть общего значения и целевые. Большинство налогов — общие, зачисляются в бюджет соответствующего уровня как общий денежный фонд соответствующих государственных и территориальных образований и используются при исполнении бюджета без привязки к конкретным мероприятиям. Целевые же налоги зачисляются во внебюджетные целевые фонды или выделяются в бюджете отдельной строкой для целевого использования (например, земельный налог).

Налоговая политика государства на современном этапе ориентирована на то, чтобы сделать основой налоговой системы налоги с физических лиц. Уточним, какие виды налогов, и на каких основаниях необходимо платить всем нам, гражданам Российского государства. Налоги с физических лиц включают в себя: подоходный налог, налог на имущество, налог с имущества, переходящего в наследование или дарение. Помимо этого граждане уплачивают целевые налоги: земельный налог, налог на владельца транспортных средств и другие налоги, зачисленные в дорожный фонд, налог на операции с ценными бумага-

ми, местные налоги, устанавливаемые по решению органов местного самоуправления (налог на рекламу, налог на перепродажу автомобиля и т. д.). Кроме того, с граждан взимается в соответствующих случаях значительное число разнообразных сборов, пошлин и других обязательных платежей, включенных в налоговую систему Российской Федерации.

Субъектами налогового права являются налогоплательщики, органы государственной службы и кредитные банки, которые принимают и зачисляют налоговые платежи на счета собственных бюджетов. Именно эти субъекты являются носителями прав и обязанностей.

#### Налогоплательщик.

Действующим законодательством предусмотрено, что обязанности налогоплательщика возникают только при наличии у него объекта налогообложения и по основаниям, установленным законодательными актами. Самой важной обязанностью налогоплательщика является обязанность уплачивать налоги своевременно и в полном объеме. Но поскольку взимание налогов невозможно без строгого учета, на налогоплательщика возложена обязанность ведения бухгалтерского учета, составления отчетов о финансово-хозяйственной деятельности, при обеспечении их сохранности не менее пяти лет. Налогоплательщик обязан также предоставлять налоговым органам необходимые для исчисления и уплаты налогов документы и сведения, вносить исправления в бухгалтерскую отчетность в размере суммы сокрытого или заниженного дохода (прибыли), выявленного проверками налоговых органов. В случае же несогласия с фактами, изложенными в акте проверки, произведенной налоговым органом, налогоплательщик обязан предоставлять письменные пояснения мотивов отказа от подписания этого акта. Действующее законодательство предусматривает и другие обязанности налогоплательщика.

Обязанности физического лица при уплате налога прекращаются с уплатой ими налога, отменой налога, а также смертью налогоплательщика при невозможности произвести уплату налога без его личного участия, если иное не предусмотрено законодательными актами. Обязанность юридического лица по уплате налога прекращается уплатой налога либо отменой налога. Невозможность уплаты налога является основанием для признания в установленном законом порядке юридического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, банкротом. В случае ликвидации юридического лица в судебном порядке или по решению собственника обязанность по уплате недоимки по налогу возлагается на ликвидационную комиссию.

При осуществлении своих обязанностей налогоплательщик обладает и определенными правами. В частности, налогоплательщик имеет право предоставлять налоговым органам документы, подтверждающие право на льготы по налогам, знакомиться с актами проверки, проведенными налоговыми органами, предоставлять налоговым органам пояснения по исчислению и уплате налогов и по актам проведенных проверок. Осуществляя защиту своих прав, налогоплательщик в установленном законом порядке может обжаловать решения налоговых органов и действия должностных лиц.

Налогоплательщик, нарушивший налоговое законодательство, в установленных законом случаях несет ответственность в различных формах. Материальная ответственность может осуществляться в виде взыскания суммы сокрытого или заниженного налога, а также в виде штрафов. Причем, при повторяющемся нарушении сумма штрафа взыскивается в двукратном размере. При установлении судом факта умышленного сокрытия или занижения дохода (прибыли) приговором, либо решением суда по иску налогового органа или прокурора может быть взыскан в федеральный бюджет штраф в пятикратном размере сокрытой или заниженной суммы дохода (прибыли).

Поскольку в обязанности налогоплательщика входит ведение бухгалтерского учета, предусмотрена ответственность за отсутствие учета объекта налогообложения, ведения учета налогообложения с грубым нарушением установленного порядка, непредставление или несвоевременное предоставление документов, необходимых для исчисления и уплаты налога. За нарушение налогоплательщиком сроков уплаты налога предусмотрено взыскание пени. Взыскание пени не освобождает налогоплательщика от других видов ответственности.

Взыскание недоимки по налогам и другим обязательным платежам, а также сумм штрафов и иных санкций, предусмотренных законодательством, производится с юридических лиц в бесспорном порядке, а с физических лиц — в судебном. Взыскание недоимки с физических лиц обращается на их фонды, а в случае отсутствия таковой — на имущество этих лиц.

Налоговое законодательство также предусматривает меры административной и уголовной ответственности за его неисполнение.

Налоговая служба.

В Российской Федерации функционирует единая система контроля за соблюдением налогового законодательства, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет налогов и других обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и входящих в нее субъектов Федерации. Государственная налоговая служба входит в состав центральных органов государственного управления, подчиняется Президенту РФ и Председателю Правительства РФ. В своей деятельности налоговая служба руководствуется Конституцией РФ, Федеральным Законом «О государственной налоговой службе РСФСР» (1991), Положением о Государственной налоговой службе Российской Федерации, утвержденной Указом Президента РФ от 31 декабря 1991 г., и другими нормативными актами.

Основная обязанность налоговых служб — обеспечение поступления налогов в бюджетную систему и внебюджетные фонды в установленный срок и в соответствии с предусмотренными ставками. Эту обязанность они реализуют через широкий круг соответствующих функций, закрепленных законом:

- 1) ведение учета налогоплательщиков. Банки и другие кредитные учреждения открывают расчетные счета налогоплательщикам только при предъявлении теми документов, подтверждают постановку на учет в налоговых органах и в пятидневный срок сообщают в этот орган об открытии счетов;

- 2) охрана коммерческой тайны, тайны сведений о вкладах физических лиц;

3) возмещение в установленном порядке ущерба (включая упущенную выгоду), причиненного налогоплательщику вследствие ненадлежащего осуществления налоговыми органами и их сотрудниками возложенных на них обязанностей.

Для реализации возложенных на них обязанностей налоговым органам и их должностным лицам предоставлены большие права.

Должностные лица налоговых органов имеют право в установленном законодательством порядке проверять все документы, связанные с начислением и уплатой налогов, получать необходимые объяснения, справки неведения по вопросам, возникающим при проверках, обследовать любые производственные, складские, торговые и иные помещения налогоплательщиков, независимо от места их нахождения, если они используются для извлечения доходов (прибыли), либо связанные с содержанием объектов налогообложения. В случае отказа физического лица допустить должностных лиц налогового органа к обследованию помещений, используемых для извлечения доходов (прибыли), или непредставлении им необходимых для расчета налогов документов облагаемый налог определяется налоговыми органами, исходя из дохода по аналогичным видам предпринимательской деятельности.

Налоговые органы вправе приостанавливать операции налогоплательщиков по счетам в банках и кредитных учреждениях в случае непредоставления документов, связанных с исчислением и уплатой налогов, налагать на руководителей банков, кредитных учреждений, а также финансовых органов административные штрафы. Налоговые органы также имеют право возбуждать в установленном порядке ходатайства о запрещении заниматься предпринимательской деятельностью, предъявлять в суд или арбитражный суд иски о ликвидации предприятий по основаниям, установленным российским законодательством, о признании сделок недействительными, о взыскании в доход государства всего, полученного по таким сделкам, о взыскании неосновательно приобретенного не по сделке, а в результате незаконных действий, налоговыми органами пошлины и другими правами, предусмотренными законодательством.

Правоохранительными органами в области налоговых правоотношений являются федеральные органы налоговой полиции, деятельность которых регулируется Законом «О федеральных органах налоговой полиции» (1993), а также законодательными актами субъектов федерации, принимаемыми в пределах полномочий. Закон «О федеральных органах налоговой полиции» определяет правовые основы, принципы организации и деятельности, систему и структуру, полномочия федеральных органов налоговой полиции. Федеральные органы налоговой полиции решают задачи по выявлению, предупреждению и пресечению налоговых преступлений и правонарушений, обеспечению безопасности деятельности государственных налоговых инспекций, защите их сотрудников от противоправных посягательств при исполнении служебных обязанностей, предупреждению, выявлению и пресечению коррупции в налоговых органах.

Деятельность налоговых служб должна осуществляться на основе законности, уважения прав и свобод человека и гражданина, подконтрольности и

подотчетности, высшим органам законодательной и исполнительной власти Российской Федерации.

#### 4 Правовые основы валютного регулирования

Важным институтом финансового права является валютное право. Валютное право регулирует общественные отношения, связанные с процессом обращения национальной и иностранной валют. Мы не имеем возможности, рассматривать все аспекты этих отношений, и сконцентрируем свое внимание на действующем законодательстве о валютном регулировании и валютном контроле. Соответствующий Закон Российской Федерации «О валютном регулировании и валютном контроле» был принят в ноябре 1992 года. В нем были сформулированы некоторые основные понятия валютного регулирования: валютные операции; валютные операции, связанные с движением капитала; резидент и нерезидент.

Особое значение для валютного регулирования имеет уточнение понятий резидент и нерезидент, поскольку на основе отнесения субъектов валютного регулирования изменяется характер их прав и обязанностей, в отношении их по-разному может осуществляться валютный контроль.

Данный закон разделяет всех действующих на валютном рынке субъектов на две категории: резидент и нерезидент. Такое разделение диктуется необходимостью разграничения внешнеэкономических операций государства и внутрихозяйственных операций. Резидентами считаются правительственные учреждения, национальные компании и граждане, постоянно находящиеся и проживающие в стране, а также находящиеся за пределами Российской Федерации филиалы и представительства резидентов. Нерезиденты — это организации и лица, постоянно не проживающие в Российской Федерации, а также их филиалы и представительства.

В соответствии с Законом РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» органами валютного регулирования являются Правительство РФ, Министерство финансов РФ, Государственный таможенный комитет РФ, Центральный Банк РФ. Основным органом валютного регулирования выступает Центральный Банк РФ, который может осуществлять эту деятельность как непосредственно — путем проведения различных операций и путем выдачи лицензий коммерческим банкам на осуществление валютных операций, так и опосредованно — путем издания нормативных актов в пределах своей компетенции.

В компетенцию Центрального Банка входит:

- 1) определение сферы и порядка обращения в РФ иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте;
- 2) установление правил проведения резидентами и нерезидентами в Российской Федерации операций с иностранной валютой и ценными бумагами в иностранной валюте, а также правил проведения нерезидентами в Российской Федерации операций с валютой РФ и ценными бумагами в валюте РФ;
- 3) установление порядка обязательного перевода, ввода и пересылки в Российской Федерации иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной ва-

лоте, принадлежащих резиденту, а также случаев и условий открытия резидентами счетов в иностранной валюте в банках за пределами Российской Федерации;

4) установление общих правил выдачи лицензий банкам и иным кредитным учреждениям на осуществление валютных операций.

Основные правила валютного регулирования сводятся к следующему:

1 В Российской Федерации права собственности на валютные ценности защищаются государством наряду с правом собственности на другие объекты собственности.

2 Сделки, заключенные в нарушение Закона «О валютном регулировании и валютном контроле», являются недействительными.

3 Покупка и продажа иностранной валюты, минуя уполномоченные банки, не допускается.

4 Иностранная валюта, получаемая организациями-резидентами, подлежит обязательному зачислению на их счет в уполномоченных банках.

Данный закон с целью обеспечения соблюдения валютного законодательства при осуществлении валютных операций определяет также порядок валютного контроля. Основными направлениями валютного контроля являются:

1) определение соответствия проводимых валютных операций действующему законодательству и наличия необходимых лицензий и разрешений;

2) проверка исполнения резидентами обязательств в иностранной валюте перед государством, а также обязательность по продаже иностранной валюты на внутреннем рынке Российской Федерации;

3) проверка обоснованности платежей в иностранной валюте;

4) проверка полноты и объективности учета и отчетности по валютным операциям, а также по операциям нерезидентов в валюте Российской Федерации.

Валютный контроль в Российской Федерации осуществляется органами валютного контроля и их агентами. Органами валютного контроля в Российской Федерации являются Центральный Банк РФ, а также Правительство РФ. Обязанности валютного контроля могут быть возложены на различные организации, однако непосредственно в качестве агентств валютного контроля закон называет лишь уполномоченные банки, получившие лицензии Центрального Банка РФ на проведение валютных операций.

Должностные лица органов и агентов валютного контроля имеют право:

1) проверять все документы, связанные с осуществлением ими функций валютного контроля, получать необходимые объяснения, справки и сведения по вопросам, возникающим при проверках, а также изымать документы, свидетельствующие о нарушении валютного законодательства;

2) приостанавливать операции по счетам в уполномоченных банках в случае не предоставления вышеуказанных документов и информации.

Должностные лица юридических лиц — резидентов, в том числе уполномоченных банков и юридических лиц — нерезидентов, а также физические лица, виновные в нарушении валютного законодательства, несут гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность в соответствии с



законодательством РФ. Ответственность для нарушителей валютного законодателя может выступать в виде: а) взыскания в доход государства всего полученного по недействительным сделкам; б) взыскания в доход государства необоснованно приобретенного не по сделке, а в результате незаконных действий. Кроме того, резиденты, включая уполномоченные банки, и нерезиденты за отсутствие учета валютных операций, ведение учета валютных операций с нарушением установленного порядка, непредставление или несвоевременное представление органам и агентам валютного контроля документов и информации, несут ответственность в виде штрафа в пределах суммы, которая не была учтена, была учтена ненадлежащим образом или по которой документация и информация не были представлены в установленном порядке. При повторном нарушении указанных в статье положений, а также за невыполнение или ненадлежащее выполнение предписаний органов валютного контроля резидента, включая уполномоченные банки, и нерезиденты несут ответственность в виде:

1) взыскания в доход государства сумм, а также штрафов в пределах пятикратного размера этих сумм;

2) приостановление действия или лишение резидентов, включая уполномоченные банки, или нерезидентов выданных органами валютного контроля лицензии и разрешения;

3) других санкций, установленных законодательством РФ.

Взыскание сумм штрафов и иных санкций производится органами валютного контроля с юридических лиц в бесспорном порядке, а с физических лиц — в судебном.

#### Контрольные вопросы

1 Понятие финансов и финансовой деятельности государства и муниципальных образований.

2 Принципы финансовой деятельности государства и муниципальных образований.

3 Какие особенности отличают финансовый контроль от иных видов государственного контроля?

4 Дайте определение бюджета как материальной, экономической и правовой категории.

5 Каковы особенности бюджетных правоотношений?

6 Перечислите и дайте краткую характеристику каждой стадии бюджетного процесса.

7 Какие важнейшие нормативные правовые акты регулируют банковское кредитование?

8 В чем состоят отличительные особенности банковских операций? Какие субъекты вправе их осуществлять?

9 Дайте определение денежной системы. Являются ли безналичные деньги элементом денежной системы?

10 В чем заключается цель валютного регулирования?

#### 4.9.2 Литература, рекомендуемая, для изучения темы

- 1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: офиц. текст. - М.: Изд-во Юрист, 2004. - 40 с.
- 2 Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" // Российская газета. № 245. 1997.
- 3 Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. // Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3823 (с последующими изменениями и дополнениями).
- 4 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть 1) от 31 июля 1998 г. // "Собрание законодательства РФ". № 31. 1998. Ст. 3824 (с последующими изменениями и дополнениями).
- 5 Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 159-ФЗ "О введении в действие Бюджетного кодекса Российской Федерации" / Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 28. Ст. 3492.
- 6 Федеральный закон от 25 сентября 1997 г. № 126-ФЗ "О финансовых основах местного самоуправления" / Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 39. Ст. 4464 (с последующими изменениями и дополнениями).
- 7 Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ "О Центральном Банке Российской Федерации (Банке России)" / Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 28. Ст. 2790 (с последующими изменениями и дополнениями).
- 8 Положение о Министерстве финансов Российской Федерации. Утверждено постановлением Правительства РФ от 6 марта 1998 г. / Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 11. Ст. 1288.
- 9 **Бельский К.С.** Финансовое право: наука, история, библиография / К.С. Бельский. - М.: 1994. - 250 с.
- 10 **Янжул И.И.** Основные начала финансовой науки / И.И. Янжул. - М.: 2002. - 155 с.
- 11 Финансовое право: учебник / под ред. Е. Ю. Грачевой, Г. П. Толстопятенко. - М.: 2003. - 145 с.
- 12 Финансовое право: учебник / под ред. О. Н. Горбуновой. - М.: 2000. - 200 с.
- 13 Финансовое право: учебник / отв. ред. Н. И. Химичева. - М.: 2002. - 135 с.

## 5 Экзаменационные вопросы

- 5.1 Место «Правоведения» в системе общественных и юридических наук.
- 5.2 Государство: понятие, признаки, функции.
- 5.3 Механизм (аппарат) государства. Понятие и признаки органа государственной власти.
- 5.4 Форма правления: понятие и виды.
- 5.5 Формы государственного устройства: понятие и виды.
- 5.6 Политический режим: понятие и виды.
- 5.7 Правовое государство: понятие и признаки.
- 5.8 Формы (источники) права: понятие и виды. Нормативно-правовые акты: понятие, виды, пределы действия.
- 5.9 Правоотношения: понятие, признаки, виды.
- 5.10 Субъекты правоотношений: понятие и виды. Понятие и содержание правосубъектности.
- 5.11 Содержание правоотношения.
- 5.12 Объекты правоотношений: понятие и виды.
- 5.13 Юридические факты: понятие и виды.
- 5.14 Правонарушения: понятие, признаки, виды.
- 5.15 Состав правонарушения: субъекты и субъективная сторона.
- 5.16 Состав правонарушения: объекты и объективная сторона.
- 5.17 Юридическая ответственность: понятие, признаки, виды.
- 5.18 Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность: понятие и виды.
- 5.19 Обстоятельства, смягчающие (отягчающие) юридическую ответственность.
- 5.20 Конституционное право, как отрасль: понятие, предмет, источники.
- 5.21 Правовой статус человека и гражданина в РФ: понятие и содержание.
- 5.22 Президент РФ: правовой статус и компетенции.
- 5.23 Система органов законодательной власти в РФ.
- 5.24 Система органов исполнительной власти в РФ.
- 5.25 Судебная власть в РФ: понятие и система.
- 5.26 Местное самоуправление в РФ.
- 5.27 Гражданское право, как отрасль: понятие, предмет, источники.
- 5.28 Основания возникновения гражданских отношений. Условия действительности сделки.
- 5.29 Юридические лица: понятие, признаки, виды.
- 5.30 Юридические лица: порядок образования, реорганизации, ликвидации.
- 5.31 Собственность и право собственности: понятие и виды. Защита прав собственности.
- 5.32 Формы собственности: понятие и виды. Защита прав собственности.

5.33 Обязательства: понятие, стороны, основания возникновения и прекращения.

5.34 Исполнение обязательств: понятие и содержание. Гражданско-правовая ответственность: понятие и виды.

5.35 Наследственное право: основные понятия, порядок наследования по закону и завещанию.

5.36 Трудовое право как отрасль: понятие, предмет, источники (коллективные договоры и соглашения).

5.37 Трудовой договор: понятие, стороны, содержание.

5.38 Порядок заключения трудового договора: испытательный срок, трудовая книжка

5.39 Трудовой договор: виды, основания и порядок прекращения.

5.40 Рабочее время и время отдыха: понятие и виды.

5.41 Оплата труда (заработная плата): понятие, признаки, системы выплаты, правовая охрана.

5.42 Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность.

5.43 Материальная ответственность по трудовому праву: понятие и виды.

5.44 Трудовые споры: понятие, виды, порядок разрешения.

5.45 Административное право как отрасль: понятие, предмет, источники.

5.46 Государственная служба в РФ: понятие, права и обязанности государственных служащих.

5.47 Административное правонарушение: понятие, состав, виды.

5.48 Административная ответственность: понятие, признаки, виды взысканий.

5.49 Семейное право как отрасль: понятие, предмет, источники.

5.50 Брак: понятие, условия и порядок заключения.

5.51 Брак: основания и порядок прекращения.

5.52 Права и обязанности супругов.

5.53 Права и обязанности родителей и детей.

5.54 Алиментные обязательства членов семьи: понятие, виды, основания возникновения и прекращения.

5.55 Уголовное право как отрасль: понятие, предмет, задачи, источники.

5.56 Преступление: понятие, признаки, состав, виды.

5.57 Уголовная ответственность: понятие и признаки. Виды и цели наказаний.

5.58 Экологическое право, как отрасль: понятие, предмет, источники.

5.59 Экологическое правонарушение: понятие, состав, виды.

5.60 Ответственность по экологическому праву.

## Список использованных источников

- 1 **Мачульская Е.Е.** Право социального обеспечения: учеб. пособие для ВУЗов / Е.Е. Мачульская. – М.: Книжный мир, 2000. – 293с.
- 2 Основы права: учебник / под ред. З.Г. Крыловой. – М.: Высшая школа, 2001. – 400с.
- 3 Правоведение: учебник / под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2002. – 398с.
- 4 Право: учебник для вузов / под ред. Н.А. Тепловой. – М.: Юнити, 2002. – 495с.
- 5 Основы права: учебник / под ред. В.В. Лазарева. – М.: Юристъ, 2002. – 429с.
- 6 Правоведение: учебник для вузов / под ред. М.К. Абдулаева. – СПб.: Питер, 2002. – 640с.
- 7 **Макаренко С.Н.** Правоведение. Курс лекций: учеб. пособ / С.Н. Макаренко, А.В. Байлов. - М.: Книга сервис, 2003 - 192 с.