**Р.Г. Мумладзе, З.А. Ахмедова, А.Э. Ларионов,**

**А.В. Новичков, В. А. Смирнов**

**Основы права**

**Учебник для бакалавров**

**Москва**

**2016**

**Р.Г. Мумладзе, З.А. Ахмедова, А.Э. Ларионов,**

**А.В. Новичков, В. А. Смирнов**

**Основы права**

**Учебник для бакалавров**

Под общей редакцией

доктора экономических наук,

профессора Р.Г. Мумладзе

Рекомендовано

Учебно–методическим объединением по образованию

в качестве учебника для студентов, обучающихся по неюридическим направлениям подготовки

Москва

2016

**УДК 34(075.8)**

**ББК 67**

**М90**

**Авторский коллектив:**  Р.Г. Мумладзе д.э.н., проф., З.А. Ахмедова к.ю.н. доцент, А.Э. Ларионов, к.и.н., доцент, А.В. Новичков, к.и.н., доцент, В.А. Смирнов, к.и.н., доцент.

**Основы права:** учебник для студентов неюридических направлений подготовки //Под общ. ред. проф. Р.Г. Мумладзе. – М.: Издательство «Русайнс», 2016. – 384 с.

Учебник подготовлен в соответствии с требованиями федеральных государственных образовательных стандартов высшего профессионального образования и с примерной программой курса «Право», «Основы права», утвержденной Министерством образования и науки Российской Федерации. В учебнике в доступной форме излагаются вопросы основ российского права, основные отрасли права. Материалы учебника раскрывают правовой механизм обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина. Материал изложен с учетом основных положений новейшего законодательства Российской Федерации и практики его применения. Учебник предназначен для подготовки студентов неюридических вузов.

**УДК 34(075.8)**

**ББК 67**

|  |  |
| --- | --- |
| Введение……………………………………………………………………… | 5 |
| **Раздел I. Теоретические основы права………………….………………..** | 8 |
| Глава 1. Сущность права как юридической науки и учебной дисциплины. Право и государство….……………………………………………………… | 8 |
| Глава 2. Нормы права и их структура. Источники права. Нормативные правовые акты: понятие и виды……………………………………………... | 36 |
| Глава 3. Толкование и реализация права…………………………………… | 54 |
| Глава 4. Основные правовые системы современности. Система российского права………………………………………………………….. | 61 |
| Глава 5. Правонарушение и юридическая ответственность………………. | 82 |
| Глава 6. Законность и правопорядок в современном обществе. Правовое государство…………………………………………………………………… | 97 |
| Глава 7. Правовые основы российского государства….…………………... | 112 |
| **Раздел II. Отрасли российского права………….………………………...** | 132 |
| Глава 8. Конституционное право – ведущая отрасль российского права... | 132 |
| Глава 9. Основы гражданского права……………………………………. | 155 |
| Глава 10. Основы семейного права…………………………………………. | 209 |
| Глава 11. Основы административного права…………………………….. | 242 |
| Глава 12. Основы экологического права……………………………………. | 269 |
| Глава 13. Основы уголовного права………………………………………… | 284 |
| Глава 14. Основы трудового права………………………………………….. | 304 |
| Глава 15. Основы правовой защиты информации и государственной тайны.................................................................................................................. | 342 |
| **Список использованной литературы…………………….……………….** | 363 |

**Содержание**

**Введение**

Общество не может существовать без регулирующего воздействия на жизнь людей со стороны права. В любом случае необходимо понимание того, что такое право, каково назначение законодательства, какова его действительная роль в том или другом обществе, как использовать правовой инструмент для достижения общественных и личных целей. Жизнь российского общества связана с традиционным правовым нигилизмом, пренебрежением к праву, как со стороны многих рядовых граждан, так и со стороны государства: будь то чиновники при царях или номенклатурные работники при генеральных секретарях или современные государственные служащие и работодатели. Отсюда и отношение к правовым знаниям.

Незнание закона не освобождает от ответственности, как и его непонимание. Умышленное уклонение от требований права влечет за собой серьезные наказания. Если граждане или должностные лица уходят от ответственности, то рушится правовой порядок. Только в свободном обществе свободных людей создаются условия для достижения идеалов человеческого счастья. Однако свобода не приносится в общество с помощью волшебной палочки, а во многом зависит от духовной жизни и в значительной степени определяется следованием всех людей праву. В этом смысле право и является основой мирной совместной жизни народа.

Право дает ориентиры надлежащего поведения, в основе которого лежит известный с давних времен принцип: «Поступай так, чтобы правило твоих действий могло быть общим примером для всех». Основы права — одна из наиболее сложных учебных дисциплин, изучаемых, как правило, на первых курсах неюридических вузов. Она содержит обобщенные абстрактные положения о праве и государстве.

Вопросы государства и права порой оказываются в центре жизни общества, мировоззрения, политической и идеологической борьбы, приобретают первостепенное, решающее значение. Авторами дается изложение современного понимания основ права (правоведения), изучаемых в высших учебных заведениях. В доступной форме излагаются обобщенные систематизированные знания о функционировании и развитии правовых явлений и институтов, научные представления о социальной природе, сущности и назначении права. В работе нашли отражение общетеоретические взгляды на право и государство (теоретические основы права), раскрыта сущность отраслей российского права.

Процесс изучения дисциплины направлен на формирование следующих как общекультурных, так и профессиональных компетенций. В результате изучения дисциплины студент должен:

**знать:**

• смысл и содержание понятийно-терминологического аппарата права;

• основные положения правоотношений;

• правовой статус субъектов и объекты правоотношений;

• виды правонарушений и ответственности за них;

• основные положения правового регулирования защиты и охраны прав человека и гражданина;

**уметь:**

• свободно ориентироваться в правовой системе России и оперировать соответствующим понятийным аппаратом;

• анализировать и правильно применять действующие правовые нормы;

• оценивать степень эффективности правового регулирования;

• разрабатывать методические и справочные материалы по вопросам деятельности лиц на должностях государственной службы;

• разрабатывать проекты нормативных и ненормативных правовых актов, готовить заключения на нормативные правовые акты в соответствии с правилами юридической техники;

• самостоятельно изучать как отечественную, так и зарубежную юридическую литературу;

**владеть:**

• навыками работы с нормативными правовыми актами;

• участия в разработке управленческих решений;

• применения имеющихся технологий и методов кадровой работы;

• анализа различных правовых явлений, юридических фактов, правовых норм и правовых отношений, являющихся объектами правового регулирования;

• навыками разрешения правовых проблем и коллизий, реализации норм материального и процессуального права, принятия необходимых мер защиты прав частных лиц.

За последние годы по основам права (правоведению и теории государства и права) подготовлено и опубликовано много учебников и учебных пособий. Литература по данной дисциплине довольно быстро устаревает и перестает в полной мере отражать те перемены, которые непрерывно происходят в экономической, политической и духовной жизни российского общества. Кроме того, многие из изданных учебников написаны чрезвычайно сложно, что препятствует усвоению их содержания студентами первого курса, только что окончившими среднюю школу. Необходимо иметь в виду также, что наличие большого числа учебной литературы указанной тематики дает студентам возможность существенно расширить кругозор, познакомиться с различными взглядами ученых, увидеть и оценить действительную значимость и степень разработанности исследуемых проблем, проявить определенную самостоятельность в их изучении. Юридические науки имеют свою сложную внутреннюю структуру, организованную в зависимости от предмета изучения, которую можно было бы разбить на несколько самостоятельных частей. Одна из них — это основы права (теория государства и права или правоведение), изучению которой посвящен наш курс. Это наука, изучающая наиболее общие фундаментальные проблемы государства и права, имеющие методологическое значение для всех других отраслей правовой науки и практики.

**Раздел I. Теоретические основы права**

**Глава 1. Сущность права как юридической науки и учебной дисциплины. Право и государство**

1.1. Предмет правоведения как учебной дисциплины

1.2. Понятие, признаки и функции государства. Форма правления, форма государственного устройства, политический (государственный) режим

1.3. Понятие права. Место права в системе социальных норм.

1.4. Взаимосвязь права и государства

**1.1. Предмет правоведения как учебной дисциплины**

Цивилизованное общество не может обходиться без регулирующего воздействия на жизнь людей со стороны права. Современному человеку, а тем более специалисту в любой сфере деятельности необходимо хотя бы общее понимание того, что есть право, каково назначение законодательства, какова его действительная роль в том или ином обществе, как использовать правовой инструмент для достижения общественных и личных целей, наконец, как устроена и действует система права государства.

Особо следует сказать об отношении к праву в России. Справедливым представляется утверждение о том, что некоторая отсталость нашего общества в значительной степени связана с традиционным правовым нигилизмом, пренебрежением к праву как со стороны рядовых граждан, так и со стороны власть имущих: будь то чиновники при царях, номенклатурные работники при генеральных секретарях, или современные государственные служащие. Отсюда и пренебрежительное отношение к правовым знаниям. Если правовое воспитание (именно воспитание, а не просвещение) и поддерживалось директивными органами, то только в духе беспрекословного уважения к системе, когда права и свободы человека и гражданина уходили на третий план. К тому же речь могла идти только о тех из них, которые были дарованы власть имущими.

Дисциплина «Основы права» («Правоведение») предусмотрена федеральным государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования для многих специальностей неюридического профиля, определяя минимум обязательных требований к правовым аспектам общепрофессиональной подготовки будущих специалистов.

Изучение курса «Основы права» («Правоведение») имеет своими целями:

во-первых, повышение правовой культуры студентов,

во-вторых, приобретение ими элементарных навыков по юридической защите своих гражданских прав и свобод,

в-третьих, дать элементарные знания (привить умения и навыки) для последующей ориентации в правовых отношениях, сопровождающих гражданина всю жизнь, вне зависимости от избранного им рода занятий.

Прикладное значение настоящего курса состоит в том, чтобы в ходе освоения материала приобрести навыки по взаимодействию с органами государственной власти, такими как прокуратура, суды, нотариат, органы внутренних дел, сформировать навыки и умения по работе с законодательством РФ, юридическому анализу конкретной жизненной ситуации, оперативному поиску, толкованию и применению правовых норм как в профессиональной деятельности, так и для защиты личных прав.

Разумеется, в рамках курса рассматриваются далеко не все юридически значимые проблемы, а только базовые, наиболее удовлетворяющие практическим потребностям.

Таким образом, учебная дисциплина (предмет) «Основы права» («Правоведение») изучает основные отрасли права (конституционного, административного, гражданского, уголовного и т.д.), которые, с одной стороны, дают общее представление о роли тех или других правовых норм, а с другой — представляют необходимые знания для того, чтобы ориентироваться в решении проблем, сопровождающих каждого человека на протяжении всей его жизни. Хотя изучение курса и позволяет грамотно оценивать некоторые жизненно важные ситуации, не следует думать, что на все вопросы можно получить ответ из учебного пособия. Но учебное пособие позволяет грамотно и по адресу обратиться за помощью или хотя бы информацией для решения вопросов.

**1.2. Понятие, признаки и функции государства. Форма правления, форма государственного устройства, политический (государственный) режим**

Государство есть особая организация политической власти общества, обладающая публичной властью, суверенитетом, располагающая специальным аппаратом, осуществляющим на профессиональной основе функции управления, имеющая возможность принимать общеобязательные веления в отношении всех граждан, проживающих на ее территории.

Государство как социальный институт обладает следующими признаками:

1). Территория;

2). Население;

3), Публичная власть;

4). Внешний и внутренний суверенитет;

5). Аппарат управления;

6). Аппарат принуждения (правоохранительные органы);

7). Армия;

8). Право;

9). Налоги и займы.

Можно указать и такие дополнительные признаки государства, как единый государственный язык (хотя в некоторых государствах их может быть и несколько), единая денежная единица, единая транспортная и информационная системы.

Содержание деятельности и социальное назначение государства находят свое отражение в его функциях. В зависимости от сферы действия государства его функции подразделяются на внутренние и внешние. К внутренним функциям государства относятся:

1). Экономическая (выработка экономической политики, установление правовых основ рынка и ценовой политики);

2). Социальная (создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека);

3). Экологическая;

4). Строительство гидромелиоративных, ирригационных, транспортных и иных общественных систем;

5). Информационная;

6). Взимание налогов;

7). Охранительная.

К внешним функциям государства можно отнести:

1). Оборонная;

2). Внешнеэкономическая;

3). Культурного сотрудничества;

4). Дипломатическая;

5). Экологическая;

6). Информационная

Некоторые функции государства могут считаться как внешними, так и внутренними (например, экономическая, экологическая, информационная), некоторые реализуются только в определенной сфере (например, дипломатическая функция может считаться только внешней).

Содержание государства как способа организации современного общества может быть выражено в разных формах. Сущность его во многом определяют внутренняя структура государства и методы осуществления власти.

Формой государства называется совокупность основных способов организации, устройства и осуществления государственной власти, выражающих его сущность. Она включает в себя три элемента: форму правления, форму государственного устройства и политико-правовой режим.

Форма правления – это способ организации высших органов власти в государстве и порядок их образования и взаимодействия.

Форма государственного устройства – это способ национального и административно-территориального устройства государства, отражающий характер взаимоотношений между его составными частями, а также между центральными и местными органами власти.

Политико-правовой режим представляет собой совокупность политико-правовых средств и способов осуществления государственной власти, выражающих ее содержание и характер.

**Форма правления**

По форме правления все государства делятся на монархии и республики.

Монархия – это форма правления, при которой верховная власть в стране полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства – монарха – и передается им по наследству. Само слово «монархия» греческого происхождения, оно переводится как «единовластие» (от слов: monos – один, единый и arche – главенство, власть).

Признаками монархической формы правления являются:

1) существование единоличного главы государства, пользующегося бессрочной пожизненной властью;

2) наследственный порядок преемственности верховной власти;

3) юридическая независимость и безответственность монарха, подчеркиваемая институтом контрассигнатуры - порядком, при котором утвержденные монархом законы подлежат обязательному заверению подписью премьер-министра (реже одного из министров), ответственного за исполнение данного закона.

Монархическая форма правления имеет три разновидности: абсолютную, дуалистическую и парламентарную.

Абсолютная монархия – это такая форма монархии, при которой власть монарха юридически и фактически никем и ничем не ограничена. В условиях отсутствия парламента законодательная власть сосредоточена в руках монарха, указы которого имеют силу закона. Ему же принадлежит и исполнительная власть: правительство формируется монархом и несет перед ним ответственность. Абсолютная монархия в современном мире встречается достаточно редко, в основном в странах Востока: Оман, Катар, Кувейт, Бруней.

Дуалистическая монархия – это переходная форма монархии, при которой власть монарха ограничена парламентом в законодательной области. Законодательная власть фактически разделена между монархом и парламентом: ни один закон не может быть принят без одобрения представительного органа. Однако у главы государства остаются в руках такие эффективные рычаги воздействия на законодательную власть, как фактически ничем не ограниченное право роспуска парламента, право абсолютного вето на его решения, а также право издания указов, имеющих силу закона, в перерывах между сессиями парламента или в чрезвычайных ситуациях. Монарх сосредоточивает в своих руках исполнительную власть, назначает и смещает правительство. Механизмы парламентского контроля за действиями кабинета министров отсутствуют. Дуалистическими монархиями были Российская империя в 1906-1917 гг., Германская империя в 1871-1918 гг., Япония в 1889-1945 гг. Некоторым современным монархиям (Иордания, Кувейт и др.) присущи определенные черты дуализма, однако в «чистом» виде дуалистических монархий сегодня в мире не существует.

Большинство современных монархий являются парламентарными. Парламентарная монархия — это такая форма монархии, при которой власть монарха ограничена в законодательной сфере парламентом, а в исполнительной — правительством («монарх царствует, но не управляет»). Законодательная власть принадлежит парламенту. Монарх имеет право вето на законы, принятые парламентом, но не использует его. Чрезвычайное законодательство монарха предусмотрено, но не используется. Правом роспуска парламента глава государства пользуется только по рекомендации правительства. Формально именно он является главой исполнительной власти, хотя реально ее осуществляет правительство. Кабинет министров формируется по итогам парламентских выборов победившей партией или коалицией. Правительство несет ответственность перед парламентом.

В условиях парламентарной монархии король не имеет реальной власти, но это не означает, что он не играет никакой роли в государстве. Его полномочия, которые традиционно принадлежат главе государства (объявление чрезвычайного и военного положения, право объявления войны и заключения мира и др.), иногда называют «спящими», поскольку монарх может ими воспользоваться в ситуации возникновения угрозы существующему строю.

В современном мире существуют и иные, нетипичные формы монархии. Например, выборная монархия в Малайзии (король избирается на 5 лет из числа наследственных султанов 9 штатов); коллективная монархия в Объединенных Арабских Эмиратах (полномочия монарха принадлежат Совету эмиров семи объединившихся в федерацию эмиратов); патриархальная монархия в Свазиленде (где король, по существу, вождь племени); монархии Британского Содружества — Австралия, Канада, Новая Зеландия (главой государства формально является королева Великобритании, представленная генерал-губернатором, но реально все ее функции осуществляются правительством). Особо следует отметить теократию — такую форму монархии, при которой высшая политическая и духовная власть в государстве сосредоточена в руках духовенства, а глава церкви является одновременно и светским главой государства (Объединенные Арабские Эмираты).

Второй формой правления, выделяемой современной наукой, является республика. Республикой называется форма правления, при которой верховная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок. Само слово происходит от латинского словосочетания respublicum, которое означает «общее дело».

Как форма правления республика характеризуется несколькими признаками:

1). Источником власти признается народ;

2). Коллегиальный (коллективный) принцип принятия решений;

3). Все высшие органы государственной власти избираются населением или формируются парламентом (принцип выборности);

4). Органы государственной власти избираются на определенный срок, по истечении которого слагают свои полномочия (принцип сменяемости);

5). Высшая власть основана на принципе разделения властей, четком разграничении их полномочий;

6). Должностные лица и государственные органы несут ответственность за свои действия (принцип ответственности).

Принято различать три основных вида республики: президентскую, парламентскую и смешанную.

Президентская республика – это такая форма республики, при которой во главе государства стоит президент, избираемый всеобщим голосованием и соединяющий в одном лице полномочия главы государства и главы исполнительной власти.

Этот термин происходит оттого, что здесь президент республики играет доминирующую роль. Иногда его называют «сильный» президент.

Признаки президентской республики:

• президент избирается народом, гражданами;

• наряду с президентом действует парламент, который тоже наделен очень широкими властными полномочиями;

• правительство формируется и возглавляется президентом, пост премьер-министра отсутствует, т. е. президент не только глава государства, но и глава исполнительной власти;

• парламент не может выразить вотум недоверия кабинету министров, но и президент не может распустить высший законодательный орган.

Полномочия президента в президентской республике настолько велики, что иногда президентскую республику, по аналогии с дуалистической монархией, именуют дуалистической республикой. Для обеспечения устойчивости такой формы необходимо четкое разделение власти между президентом и парламентом. Типичными президентскими республиками являются США, Аргентина, Мексика, Бразилия, Боливия, Гватемала, Гондурас, Колумбия, Венесуэла, Панама и т.д.

Кроме термина «президентская республика» в ряде случаев применяется термин «суперпрезидентская республика». Такое название применяется, когда власть президента еще более велика и значительна, чем в президентской республике. Суперпрезидентские республики характерны, в основном, для развивающихся стран Азии и Африки. Суперпрезидентские республики означают почти бесконтрольную власть главы государства — президента. Такая власть зачастую устанавливается либо в результате военного переворота, либо в результате прямого подавления своих политических противников.

Парламентская республика – это такая форма республики, при которой во главе государства стоит выборное должностное лицо (президент и т. п.), а правительство формируется парламентом и отчитывается за свою деятельность перед ним, а не перед главой государства.

Признаки парламентской республики:

• главное звено государственного механизма — парламент, который формирует правительство, избирает министров, главу правительства, а также и самого президента;

• при формальном главенстве парламента практически вся полнота власти принадлежит правительству;

• во главе правительства стоит премьер-министр, который фактически возглавляет всю систему исполнительной власти в стране;

• парламент может быть распущен президентом – но только по рекомендации правительства;

• власть президента весьма незначительна, — это временный, переизбираемый символ государства любые политические действия он совершает по рекомендации правительства, которое и несет за них ответственность;

К парламентарным республикам относятся такие страны, как Италия, ФРГ, Индия, Венгрия, Чехия, Словакия, Молдова.

Смешанная (полупрезидентская) республика – такая форма республики, в рамках которой сочетаются и сосуществуют признаки парламентской и президентской республик.

От президентской республики в данной форме присутствует такая характерная черта, как избрание президента непосредственно народом, т.е. президент получает мандат от народа и обладает большой властью. От парламентской республики — то, что глава исполнительной власти имеет возможность распускать парламент, а правительство зависит от парламента, поскольку парламент обладает правом на вотум недоверия. Формально президент при смешанной форме может назначать любое правительство, но поскольку парламент обладает правом вотума недоверия, президент сообразует свою волю с расстановкой сил в парламенте и назначает главой правительства лицо, пользующееся доверием парламента, т.е. представителя самой большой фракции либо партийной коалиции. Это может привести к тому, что президент представляет одну часть политического спектра, одну партию, а правительство, которое должно быть при нем, состоит из лиц, которые разделяют иные политические взгляды. В результате может возникнуть конфликт. Примеры смешанной республики – Франция, Россия.

В современном мире существуют и иные, нетипичные виды республик. Например, теократическая республика (Иран, Афганистан). Для некоторых стран Африки характерна своеобразная форма президентской монократической республики: в условиях однопартийного политического режима лидер партии провозглашался пожизненным президентом, парламент же реальных полномочий не имел (Заир, Малави).

Долгое время в отечественной юридической науке особой формой республики считалась Республика Советов. Ее признаками назывались: откровенно классовый характер (диктатура пролетариата и беднейшего крестьянства), отсутствие разделения властей при полновластии Советов, жесткая иерархия последних (обязательность решений вышестоящих Советов для нижестоящих), право отзыва избирателями депутатов Советов до истечения срока их полномочий (императивный мандат), реальное перераспределение власти от эпизодически собиравшихся Советов в пользу их исполнительных комитетов. Но крах социалистического строя в СССР привел к утверждению в нашей стране республики смешанного типа.

Своеобразной гибридной формой правления является Швейцарский Союз или Швейцарская Конфедерация. Правительство Швейцарии, которое называется Федеральный Совет, назначается Парламентом (Федеральным Собранием) и подотчетно парламенту. Правительство состоит из семи министров, каждый из которых в течение одного года выполняет функции президента, т.е. президентом там может быть должностное лицо — министр только один год и один раз в жизни. В литературе нет единства по поводу того, к какой форме республики можно отнести Швейцарию.

**Форма государственного устройства**

Если форма правления характеризует государства с точки зрения порядка формирования и организации высших органов государственной власти, то форма государственного устройства отражает национально-территориальную структуру страны.

По форме государственного устройства государства подразделяются на унитарные и федеративные.

Унитарным государством называется простое, единое государство, не имеющее в своем составе иных государственных образований.

Признаки унитарного государства:

• единая территория, административно-территориальные единицы не обладают какой-либо политической самостоятельностью, хотя в других сферах их полномочия могут быть достаточно широки;

• государственный аппарат представляет собой единую структуру на всей территории страны;

• компетенция высших государственных органов не ограничена полномочиями местных органов;

• единое гражданство;

• единая система права;

• единая судебная система. Судебные органы унитарного государства – звенья единой централизованной системы;

• одноканальная налоговая система: налоги поступают в центр, а оттуда распределяются по регионам;

• допускается образование автономий по национальному признаку.

Автономия – это внутреннее самоуправление районов государства, отличающихся географическими, национальными, бытовыми особенностями (Крым на Украине, Корсика во Франции, Азорские острова в Португалии). Представители определенной национальности создают свои выборные органы, иногда посылают своего представителя в парламент, имеют собственное представительство при правительстве государства. С ними консультируются при решении вопросов, касающихся языка, быта и культуры. Среди современных государств унитарными являются Франция, Швеция, Турция и др.

Федерация является другой формой государственного устройства, представляющей собой сложное союзное государство, возникшее в результате объединения ряда государств или государственных образований (субъектов федерации), обладающих относительной политической самостоятельностью.

Признаки федерации:

• территория федерации включает в себя территории субъектов федерации, которые обладают определенной политической самостоятельностью и имеют собственное административное деление;

• существуют два уровня государственного аппарата: федеральный и субъекта федерации;

• парламент имеет двухпалатную структуру, причем одна из палат отражает интересы субъектов федерации;

• двойное гражданство: каждый гражданин – гражданин федерации и соответствующего субъекта федерации;

• две правовые системы: федеральная и субъектов федерации, которые имеют право принятия собственной конституции. Установлен принцип иерархии законов;

• наряду с федеральной судебной системой субъекты федерации могут иметь собственные суды; федеральная конституция устанавливает лишь общие принципы судоустройства и судопроизводства;

• двухканальная налоговая система – наряду с федеральными налогами, существуют и налоги субъектов федерации.

Федеративным государственным устройством характеризуются США, ФРГ, Россия, Индия и др. Среди федеративных государств выделяют национально-государственные (в многонациональном государстве) и административно-территориальные (в их основе лежат экономические, географические, транспортные и иные территориальные факторы – ФРГ, США и др.).

Одним из сложных вопросов федерации является вопрос о праве наций на самоопределение и выход из состава федерации (право сецессии). Сецессия – это односторонний выход субъекта федерации из ее состава. В абсолютном большинстве современных федераций это право конституционно не закреплено (исключение составляет Эфиопия). Однако по Конституции СССР 1977 г. такое право у союзных республик было, что и явилось формальным основанием для их выхода в 1990-1991 гг.

Некоторые ученые-юристы выделяют еще один вид формы государственного устройства – конфедерацию. Однако формально она не является государством.

Конфедерация – это постоянный союз суверенных государств, созданный для достижения каких-либо общих целей. Конфедерация не имеет собственной территории – она состоит из территорий входящих в ее состав государств. Субъекты конфедерации представляют собой суверенные государства, обладающие правом свободного выхода из ее состава. Конфедерация образует центральные органы, которые наделены полномочиями, делегированными им государствами – членами конфедерации. Эти органы не обладают прямой властью над государствами, входящими в конфедерацию. Их решения принимаются по принципу единогласия и осуществляются только с согласия органов власти соответствующих государств. Конфедеративные органы могут принимать нормативные акты лишь по тем вопросам, которые входят в их компетенцию. Эти акты не действуют непосредственно на территории членов конфедерации и нуждаются в ратификации их парламентами. Гражданство конфедерации отсутствует: каждое государство-член имеет свое гражданство. Отсутствует и единая судебная система. Бюджет конфедерации формируется из добровольных взносов государств – членов конфедерации, налоги отсутствуют. Последней конфедерацией была Сенегамбия в 1981-1988 гг.

В последние десятилетия в мире возникло множество форм экономического, политического, культурного и иного объединения государств: содружество, сообщество и др. К их числу относится Европейский союз, который ранее назывался Экономическим сообществом, затем – просто Сообществом. В результате усиления интеграционных процессов это объединение эволюционирует в сторону конфедерации.

После распада СССР на его геополитическом пространстве возникло Содружество Независимых Государств (СНГ). Еще одним примером надгосударственного объединения является Британское Содружество наций, состоящее из Англии и ее бывших колоний.

**Политико-правовые системы**

Политико-правовые системы разделяются по способам принятия властных решений и пределам вмешательства органов власти в регулирование общественных отношений.

По этим признакам можно выделить демократические и антидемократические политические системы.

Демократия – это политическая система, в которой политическая власть осуществляется свободно выражающим себя большинством граждан.

Этот режим известен в истории очень давно. Государственные формы демократии были распространены в античном мире. В средние века существовали демократические города-государства в Голландии, Венеции, Новгороде и других местах. В различные исторические эпохи в понятие «демократия» вкладывался различный смысл.

По Платону демократия – это власть завистливых бедняков. Не особенно жаловал демократию и Аристотель. Он рассматривал её как правление большинства неимущих граждан в интересах исключительно этого большинства. Это – худшая форма правления, так как рано или поздно из-за низкой культуры людей демократия превращалась в охлократию, т.е. власть толпы. При охлократии принцип гражданской свободы подменяется принципом произвола толпы. Именно она выступает хозяином положения, диктуя свою волю политикам и государственным органам.

С Великой Французской революции демократия рассматривается как общественное устройство, отвергающее монархию и элитарность. С тех пор возникла масса теорий демократического устройства общества. В 18 — 19 вв. демократия рассматривалась как режим, гарантирующий совокупность социальных и политических прав и свобод (участие в принятии важных политических решений; права собраний, союзов; свободы совести, мнений, передвижения, переписки). Этот режим означал гарантированность естественных прав человека (на жизнь, безопасность, жилище, труд и т.п.). Важнейшими условиями демократии стали формирующиеся гражданское общество и правовое государство.

Современными западными политологами демократия уже не рассматривается как власть непосредственно народа, который определяет суть осуществляемой государственной политики. Демократия, согласно их взглядам, – это система правления, считающаяся с волей народа, которая выражается в момент выборов правящей элиты.

Отечественная политическая наука решает этот вопрос иначе.

Базовыми принципами демократии являются:

• Народный суверенитет, т.е. первичным носителем власти выступает народ. Всякая власть от народа и делегируется им;

• Свободные выборы представителей в органы власти на ограниченный срок;

• Политический плюрализм,

• Гарантированный доступ всех социальных групп к политическим институтам;

• Контроль представительных институтов за работой правительства;

• Устранение политических привилегий для отдельных общественных групп и категорий граждан, учреждений и органов управления.

В зависимости от того, как народ участвует в управлении, кто и как непосредственно выполняет властные функции, демократия делится напрямую и представительную формы.

Прямая демократия – это непосредственное участие граждан в подготовке, обсуждении и принятии решений. Такая форма участия доминировала в античных демократиях. Сейчас она возможна в небольших населенных пунктах, общинах, предприятиях и т.п., при решении вопросов, не требующих высокой квалификации.

Плебисцитная демократия – это вид прямой демократии, который также подразумевает непосредственное волеизъявление народа. Однако здесь влияние граждан на процессы властвования ограничено. Они могут посредством голосования только одобрить или отвергнуть проект закона или другого решения, который подготовлен правительством, партией или инициативной группой. Такая форма демократии допускает возможность манипулирования волей граждан с помощью двусмысленных формулировок вопросов, выносимых на голосование.

Представительная демократия – ведущая форма политического участия граждан в современных политических системах. Её суть – опосредованное участие субъектов в принятии решений. Граждане выбирают в органы власти своих представителей, которые призваны выражать их интересы, от их имени издавать законы и отдавать распоряжения. Такая форма демократии необходима в условиях огромных социальных систем и сложности принимаемых решений.

Для демократической жизни общества важно не только кто правит, но и как правит, как организована система правления. Это определяет конституция страны, которая многими людьми воспринимается как символ демократии.

Либеральная демократия – это форма функционирования политической системы, в которой реализуется принцип ограниченного вмешательства государства в общественные отношения. Либеральное содержание проявляется в наличии системы «сдержек» давления органов политической власти, призванной гарантировать свободу личности и обеспечить защиту прав граждан. Основу системы составляет частнопредпринимательская экономика, организованная на рыночных принципах. Демократическое содержание проявляется в наличии системы регулярных и состязательных выборов, проводимых на основе политического равенства, политического плюрализма и т.д.

Современные западные политологи считают, что понятие «либеральной демократии» обозначает еще не осуществленный идеал. Поэтому режимы развитых в демократическом отношении стран предлагают обозначать понятием «западная полиархия» (правление многих). В остальных же политических системах реализуется либерально-авторитарный режим. В принципе речь идет лишь о большей или меньшей степени проявления авторитаризма во всех политических системах.

Противоположностью демократическим являются антидемократические политико-правовые режимы.

Антидемократическим называют политико-правовой режим, основанный на попрании прав и свобод личности и установлении диктатуры одного человека или группы лиц. Антидемократические режимы делятся на тоталитарные, авторитарные и военные.

Авторитаризм – политическая система, в которой политическая власть сконцентрирована в распоряжении одного человека (группы) или в одном политическом институте. Носителем власти при авторитарном режиме является один человек или группа лиц (правящая элита). Народ отчужден от власти, и она не подконтрольна гражданам. Допускается контролируемый плюрализм в политических мнениях и действиях, но к реальным политическим конкурентам власть беспощадна.

От населения не требуется демонстрация преданности органам власти, однако его участие в принятии важнейших решений исключается. Режим потенциально опирается на силу, но она не всегда используется в форме систематического полицейского террора. Государство отказывается от тотального контроля над обществом, не вмешивается во внеполитические сферы жизни. Режим в основном занимается обеспечением собственной безопасности и стабильности.

Авторитаризм имеет богатую историю, которая включает в себя древние тирании, деспотии и олигархии, абсолютные монархии и другие формы. Существенные черты авторитаризма:

• Монополия на государственную власть одной группы или партии;

• Полный или частичный запрет на действия оппозиции;

• Жестко централизованная структура власти;

• Наследование и кооптация как главные способы формирования органов управления;

• Использование силовых органов для удержания власти;

• Для граждан исключается возможность участия в управлении обществом.

Авторитаризм или его элементы широко распространены в современных обществах. Переход от него к демократическим формам правления не всегда оказывается удачным. К причинам его воспроизводства относятся:

1) сохранение ориентации населения на традиционные формы социальной жизни и авторитеты;

2) сохранение патриархального типа политической культуры;

3) значительное влияние религиозных норм на политическую ориентацию населения;

4) экономическая отсталость;

5) высокая степень конфликтности в развивающихся обществах.

Таким образом, авторитаризм – это режим, который носит характер, переходный от тоталитарного к демократическому. Общество, освободившееся от тотального контроля государства, не всегда готово воспользоваться властью. Во многих посттоталитарных обществах отсутствуют необходимые предпосылки для демократии (политическая культура масс, гражданское общество, уважение к закону). Попытка «перескочить» авторитарный режим приводит к анархии и, как следствие, к новой диктатуре.

Исходя из структуры правящего блока и целей политики, в рамках авторитарных различают военные, олигархические, религиозные и бюрократические режимы.

В современной западной политологии существует понятие «новая демократия» или «полудемократия». Так квалифицируется посткоммунистические режимы и переходные режимы от военных диктатур. Считается, что при таком режиме демократические и авторитарные тенденции уживаются друг с другом и составляют стабильную основу.

Другой признак деления политических систем – пределы вмешательства органов власти в общественную и частную жизнь. По данному критерию противоположными видами выступают либеральные и тоталитарные разновидности демократии и авторитаризма.

Тоталитаризм – это политическая система, в которой властные органы стремятся к полному (тотальному) контролю над жизнью всего общества в целом и каждой личности в отдельности. Жизнь всех граждан государство включает в сферу своего принудительного регулирования, полностью лишая их права на самостоятельность мышления и действия. Эту систему отличают следующие основные признаки:

• Официальная идеология (фашизм, национал-социализм, коммунизм), которую обязаны поддерживать все граждане; все стороны жизни общества подчинены идеологии. Для данной идеологии характерна вера в скорое наступление «светлого будущего». Идеология не подлежит критике, и малейшее отступление от нее строго карается государством;

• Монополия на государственную власть одной массовой партии; отношения в партии строятся по элитарному принципу, она возглавляется лидером, способности которого необходимо признавать выдающимися, партия выполняет функции государства;

• За всем обществом осуществляется тотальный полицейский контроль с целью выявить «врагов народа»; отношения в обществе основаны на принципе: «Разрешено только то, что признано органами власти, всё остальное запрещено»;

• Партийный контроль за СМИ; жёсткая цензура любой информации;

• Бюрократическое управление всеми сторонами жизни общества;

• Участие граждан в управлении общественными процессами сводится к «одобрению» уже принятых правителями решений.

При тоталитаризме стирается грань между государством и обществом, ибо всё находится под контролем и регламентируется. Сфера частной жизни человека чрезвычайно узка. Тоталитаризм – это явление ХХ века. Именно технические достижения позволили осуществлять массовую пропаганду, всеобщее принуждение и подавление. Большинство политологов считает, что тоталитаризм возникает как реакция общества на кризисы периода активного промышленного развития. В это время распадается традиционная социальная структура, рвутся привычные связи и отношения. У многих людей возникает ощущение потерянности и возникает стремление найти общность с другими людьми. Крушение старых традиций, коренное изменение устоев жизни общества порождают стремление к сильной централизованной власти. От этой власти ждут установления жёсткого порядка и гарантию быстрого решения самых острых социальных проблем. Парадокс тоталитаризма заключается в том, что его «творцом», в отличие от предыдущих диктатур, являются широкие народные массы, против которых он потом и оборачивается.

Духовными истоками тоталитаризма являются различные теории «общей воли», которая должна воплотиться в одном классе или нации. При этом проповедуется нетерпимость к инакомыслию, исчезает уважение к правам и свободам человека, пропагандируется утопия о построении нового прогрессивного общества.

В зависимости от господствующей идеологии тоталитаризм обычно подразделяют на коммунизм, фашизм и национал- социализм.

Коммунизм (социализм) в большей степени, чем другие разновидности тоталитаризма, выражает основные черты этого строя, поскольку предполагает абсолютную власть государства, полное устранение частной собственности и, следовательно, всякой автономии личности. Несмотря на преимущественно тоталитарные формы политической организации социалистической системе присущи и гуманные политические цели. Так, например, в СССР резко повысился уровень образования народа, стали доступными доля него достижения науки и культуры, была обеспечена социальная защищенность населения, развивалась экономика, космическая и военная промышленность, резко сократился уровень преступности, к тому же на протяжении десятилетий система почти не прибегала к массовым репрессиям.

Фашизм – правоэкстремистское политическое движение, возникшее в обстановке революционных процессов, охвативших страны Западной Европы после первой мировой войны и победы революции в России. Впервые он был установлен в Италии в 1922 г. Сам термин ввел в оборот лидер итальянских фашистов Б. Муссолини, который взял за основу политических отношений принцип: «Всё в государстве, ничего вне государства, ничего против государства».

Итальянский фашизм тяготел к возрождению величия Римской империи, установлению порядка, твердой государственной власти. Фашизм претендует на восстановление или очищение «народной души», обеспечение коллективной идентичности на культурной или этнической почве. К концу 30-х годов фашистские режимы утвердились в Италии, Германии, Португалии, Испании и ряде стран Восточной и Центральной Европы. При всех своих национальных особенностях фашизм везде был одинаков: он выражал интересы наиболее реакционных кругов капиталистического общества, оказывавших фашистским движениям финансовую и политическую поддержку, стремящихся использовать их для подавления революционных выступлений трудящихся масс, сохранения существующего строя и осуществления своих имперских амбиций на международной арене.

Третья разновидность тоталитаризма – национал-социализм. Как реальный политический и общественный строй он возник в Германии в 1933 г. Цель: мировое господство арийской расы и социальное предпочтение – германская нация. Если в коммунистических системах агрессивность направлена, прежде всего, вовнутрь – против собственных граждан (классового врага), то в национал-социализме – вовне, против других народов.

Этот принцип реализации политической власти сочетается как с элементами демократизма, так и с авторитаризмом.

Тоталитарная демократия имела место в нашей стране в период реализации политической власти советского типа, точнее в годы массовых репрессий. Тогда широкие слои населения были вовлечены в компанию тотальной слежки за частной жизнью своих сотрудников, соседей и даже членов семьи. Во множестве проводились собрания общественности с осуждением «врагов народа», то есть этой форме общественных отношений придавался демократический характер. Многие люди искренне участвовали в этих акциях.

Хотя тоталитарный режим претендует на установление всеобщего равенства и ориентирован на создание социально однородного общества, на самом деле он порождает глубокое неравенство между бюрократическим аппаратом и населением.

Тоталитарный режим может сохранять видимость демократии, в частности регулярно обращаться к такой ее форме, как проведение референдума.

Когда органы власти уже не хотят или не могут опираться на широкие массы при проведении тотального контроля, имеет место тоталитарный авторитаризм. Примерами таких политических систем могут выступать различные военные диктатуры.

Военный режим – это политический режим, при котором во главе государства стоит военная группировка (хунта), получившая свою власть в результате государственного переворота.

Признаками военного режима являются:

• переход власти в результате военного переворота к хунте;

• отмена конституции и замена ее актами военных властей;

• роспуск политических партий, парламента, местных органов власти и замена их военными;

• ограничение действия политических прав и свобод человека;

• создание при хунте консультативных органов из технократов.

Нередко военные перевороты происходят под прогрессивными лозунгами проведения экономических реформ, установления политической стабильности, ликвидации коррупции.

**1.3. Понятие права. Место права в системе социальных норм**

Поведение людей в обществе регулируется различными социальными нормами: нормами права, морали, обычаями, традициями, корпоративными нормами. Как определяются эти понятия:

1). Нормы нравственности и морали – это правила поведения, которые формируются в обществе и указывают на то, что является справедливым и несправедливым, а выполнение этих норм обеспечивается силой общественного мнения;

2). Обычаи – это нормы поведения, стихийно сложившиеся в обществе в результате их неоднократного повторения, и их соблюдение обеспечивается привычкой, воспитанием;

3). Нормы общественных организаций (корпоративные нормы) – это правила поведения, установленные в определенной организации и касающиеся членов этой организации, а их выполнение обеспечивается мерами ответственности, установленными в организациях, где они действуют.

Однако люди не всегда придерживаются всех установленных в обществе правил поведения. Это объясняется различной степенью их обязательности.

Право появляется вместе с возникновением государства. Это было естественно, поскольку государство является организацией, которая объединяет уже не родственников, а население, проживающее на определенной территории. Для регуляции взаимоотношений между соседями оказываются недостаточными обычаи, традиции, нормы морали и религиозные верования, кровнородственные связи. Тогда и возникло право как регулятор взаимоотношений в обществе, где люди неравны в имущественном и социальном положениях.

**Сущность права.** Право создавалось людьми для удовлетворения определенной социальной потребности. Люди не могут существовать, не взаимодействуя друг с другом, не создавая коллективов, организаций. Только благодаря этому взаимодействию они удовлетворяют свои материальные, духовные, физиологические и иные потребности. Однако в большинстве своем интересы и потребности не совпадают, поскольку все люди обладают различными способностями и талантами, неодинаковым материальным положением, социальным статусом. Вследствие этого их совместная деятельность предполагает наличие четких правил, которые являются результатом согласия, компромисса и должны соблюдаться всеми, быть обязательными для всех. Обязательность соблюдения таких правил придает человеческим действиям и поступкам предсказуемость, управляемость, а всему обществу — стабильность и упорядоченность. Для отдельной личности право гарантирует свободу, независимость, индивидуальность, определенную границами этих правил. Право в нормативной форме «вводит» в ткань человеческих отношений ценности добра, справедливости, милосердия, гуманизма и т.п. Именно через право данные ценности становятся элементами человеческого поведения. В этом выражается общечеловеческое назначение права.

Философы и мыслители по-разному объясняли, что есть право. Аристотель утверждал, что право – это политическая справедливость, для Средневековья характерно понимание права как божественного установления, Ш.-Л. Монтескье определял право как «реализованную справедливость», а Карл Маркс усматривал в сущности права волю экономически господствующего класса.

В настоящее время большинство специалистов сходятся во мнении, что право имеет две формы существования – естественное и позитивное право.

Естественное право охватывает природные неотъемлемые права человека, принадлежащие ему от рождения (право на жизнь, свободу, независимость, честь, достоинство, неприкосновенность), и общие, исходные, начала права (справедливость, равенство, гуманизм, ответственность за вину). Оно зарождается и развивается в самом обществе независимо от государства.

Позитивное право, напротив, – продукт деятельности государства. То есть это совокупность правил поведения, создаваемых и охраняемых государством. Нормы позитивного права выражаются в правовых обычаях, законах, судебных прецедентах и иных источниках права. Поэтому мы и говорим, что позитивное право – это система общеобязательных норм и правил поведения, исходящих от государства и им охраняемых, регулирующих наиболее важные общественные отношения. Идеальным было бы воплощение естественного права в позитивном.

**Общие признаки права:**

1). Нормативность (выражается в установлении общего масштаба поведения, который определяет границы дозволенного, запрещенного, обязательного; не персонифицировано, т.е. адресовано не конкретному человеку, а множеству людей, организаций, предприятий);

2). Обязательность (право является общеобязательным, так как исходит от государства и им охраняется посредством установления юридических санкций);

3). Формальная определенность (право имеет конкретную форму, т. е. выражается в определенных, признаваемых в данном государстве источниках – законах, обычаях, судебных прецедентах, указах, распоряжениях, постановлениях и т. д.);

4). Системность (представляет собой не простой набор норм, а целостную систему взаимосвязанных и взаимозависимых друг от друга правил поведения.

5). Универсальность (право рассчитано на урегулирование неопределенного количество жизненных случаев, т.е. мы можем говорить о многократности использования правовых норм).

6). Связь права с государством (государство не только целенаправленно создает нормы права в процессе правотворчества,, но и обеспечивает реализацию их требований с помощью правоохранительных органов. Однако связь права с государством двухсторонняя: государственные органы и должностные лица создаются правом, существуют и действуют (по крайней мере, должны) строго на основе права. Именно правовые нормы наделяют государственные органы полномочиями.

**Основные принципы и функции права.** Принципы права – основополагающие идеи, реализующиеся в содержании и форме позитивного права (главные руководящие идеи, основные свойства, требования, особенности, права).

В принципах проявляется сущность права, его значение для общества. Выделяют следующие принципы права:

1. Принцип справедливости (соответствие права существующим в обществе моральным нормам).

2. Принцип демократизма (народовластия) (право должно выражать интересы большинства).

3. Принцип равенства права.

4. Принцип гуманизма (человеколюбия).

5. Принцип свободы субъектов права.

6. Принцип законности.

7. Принцип ответственности за вину.

8. Принцип взаимной ответственности государства и личности.

9. Принцип единства норм права.

10. Принцип реальности норм права.

Функции права – это основные направления воздействия права на общество, посредством которых реализуются цели права.

В функциях, как и в принципах, проявляется сущность права. К основным функциям права относят:

А). Социальные функции:

1. Экономическая – закрепление определенного типа производственных отношений.

2. Политическая – закрепление отношений по поводу власти.

3. Идеологическая – закрепление определенной идеологии или, напротив, плюрализма идей.

Б). Юридические функции:

1. Регулятивная функция права состоит в обеспечении четкой организации и стабильного функционирования общественных отношений. Это находит выражение в том, чтобы отчетливо закрепить права и свободы человека и гражданина, полномочия государственных органов и должностных лиц.

2. Охранительная функция права заключается в отделении нормы права от других норм (морали, традиций, обычаев). Она осуществляется органами государства, принимающими индивидуальные властные решения, направленные на охрану положительных и вытеснение вредных, опасных для общества отношений.

Охранительная функция реализуется:

• путем введения запретов на совершение противоправных деяний;

• установлением санкций за совершение противоправных деяний;

• непосредственным применением санкций в отношении лиц, совершивших правонарушение.

**Соотношение права и других социальных норм.** Возникновение права не вытеснило иные социальные нормы, поскольку не все отношения в обществе можно регулировать с помощью права. Так, например, сфера чувств, переживаний, любовные отношения не регулируются правом. Семейное право регламентирует лишь имущественные и личные отношения супругов и детей, но не касается их чувств друг к другу. Эти отношения регулируются другими нормами: нормами морали, религии, обычаев, традиций, ритуалов.

Общее, что их объединяет, состоит в том, что все они являются нормативными регуляторами взаимоотношений людей в обществе, устанавливающими образцы социально необходимого поведения, принятого в данном обществе. Они определяют границы возможного и обязательного поведения людей, организаций, коллективов, нарушение которых влечет за собой неблагоприятные последствия для нарушителя.

Действие всех социальных норм направлено на обеспечение порядка и стабильности в обществе. Однако перечисленные социальные нормы различаются:

• тем, как они формируются – стихийно или сознательно;

• в какой форме существуют – в письменных источниках или в сознании людей;

• как обеспечивается выполнение требований социальных норм – возможностью государственного принуждения или силой общественного мнения, внутренним убеждением;

• какую сферу общественных отношений они регулируют (политическую, этическую, эстетическую и т.п.).

Право и нормы обычаев представляют собой правила, которые в результате многократного повторения их использования входят в привычку людей и регулируют их поведение. Обычай только тогда можно считать социальной нормой, когда в силу длительности его применения он становится привычкой. А коль скоро обычай выступает уже как неотъемлемая часть поведения, то особых механизмов для обеспечения его функционирования не требуется. Например, нет необходимости закреплять в конституции государства правило «светофора», хотя в Правилах уличного движения оно нашло отражение.

Право не остается безразличным к обычаям. Те обычаи, которые противоречат праву, оно квалифицирует как правонарушение. Например, обычай давать калым (выкуп) за невесту или похищать ее, который издавна был распространен у народов Кавказа и Средней Азии и почти повсеместно сохраняется там до сих пор. Эти действия противоречат нормам Семейного кодекса Российской Федерации, которые указывают, что «для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста» (ст. 12, п. 1), а также «запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности» (ст. 1, п. 4). Следовательно, данные действия квалифицируются как правонарушение и преследуются по закону.

Однако на практике это тот самый случай, когда норма обычая сильнее официальных актов государства.

Право и религиозные нормы формируют смысл жизни человека, способствуют его адаптации (приспособлению, «приживаемости») в современном мире путем установления образцов поведения Богом, веры в них и наложения запретов на действия, противоречащие этим стандартам. Внешне религиозные нормы сходны с правовыми, поскольку они тоже зафиксированы, например, в Библии, Коране, Талмуде и т.п. В этих священных книгах образцы добродетельного поведения оформлены в виде требований. В Библии, например, это требования: «возлюби ближнего своего, как самого себя», «не убий», «не укради»... Такие установки не оставляют выбора, пренебрежение ими признается грехом и «карается Богом». Право соблюдает принципы свободы совести и вероисповедания, которые гарантируют каждому человеку возможность свободно выбирать веру. Однако оно не остается безучастным к антигуманной деятельности тоталитарных сект, которые стремятся подавить личность, сделать верующих орудием в руках их руководителей.

Право и нормы морали представляют собой правила поведения, которые складываются на основе имеющихся в ту или иную эпоху в сознании общества представлений о добре, зле, справедливости, достоинстве, чести и т.п. Мораль, кроме того, включает в себя абсолютные ценности, которые пригодны для всех случаев жизни. Если право оценивает поступки людей по принципу «можно-нельзя», то мораль делает это по принципу «хорошо-плохо». Нормы морали формируются стихийно, в результате отбора в ходе эволюции человеческого общества тех ценностей и идеалов, которые утверждают принципы добра и справедливости, достоинства человеческой личности. Моральные нормы не имеют специальных механизмов своей реализации. Их действие обращено к внутреннему миру человека с целью формирования у него внутренних убеждений и установок должного поведения: будь скромен, будь вежлив, «чти отца своего и мать свою» и т.п. Право и мораль тесно взаимосвязаны. Многие моральные нормы и принципы перешли в правовые нормы, например принцип справедливости, который означает соразмерность наказания содеянному.

**1.4. Взаимосвязь права и государства**

Вопрос о соотношении права и государства с давних пор решается с двух диаметрально противоположных точек зрения. Одни безоговорочно связывали появление права с деятельностью государства, признавая в качестве правовых норм только те, которые фиксировались в нормативных актах государственных органов и должностных лиц. Другие, напротив, полагали, что право существовало и существует вне деятельности государства, что государство само является порождением права.

К сожалению, на практике обе эти крайние позиции часто вели к неблагоприятным последствиям. В первом случае государство (в частности, чиновничество) начинало чувствовать себя источником высшей справедливости, а право при этом представлялось единственно в качестве универсального инструмента проведения государственной воли, в качестве своего рода придатка к государственной деятельности. Во втором случае государству отводилась второстепенная роль проводника тех норм, которые формируются помимо его участия.

Истина заключается, видимо, в третьем подходе, в поиске золотой середины. Для этого необходимо отвлечься от того, какими предстают государство и законодательство в те или иные конкретные исторические периоды. Право и государство неразделимы, если вести речь о кардинальных причинах их появления в обществе, взаимообусловлены, формируют друг друга и взаимно влияют друг на друга.

«Совершенное государство» призвано выявить подлинную справедливость общественных отношений и зафиксировать ее в законах и подзаконных актах. Этим самым формируются нормы общеобязательные, формально определенные, способные выступать в качестве всеобщего масштаба поведения для всех, кто оказывается в ситуациях, предусмотренных нормативными актами. Только такие нормы могут быть взяты под охрану государства. Только их невыполнение влечет за собой меры государственного принуждения.

Итак, государство:

• отыскивает право;

• формулирует право;

• охраняет его.

Однако и право оказывает на государство существенное влияние:

• в правотворческой деятельности все органы государства должны следовать требованиям жизни, растворенной в ней «правде»;

• в правоисполнительной и правоохранительной деятельности все органы, все должностные лица должны следовать праву, выраженному в законах и основанных на законе иных актах государства;

• все органы государства создаются и функционируют не иначе, как только на основе закона, в пределах той компетенции, которая зафиксирована в нормативных правовых актах.

Долгое время в России господствовала позиция, по которой главенство отдавалось государству (этатистский подход). О значении права для государства говорили в основном в смысле использования законов для осуществления государственных функций. В последние годы акцент делается на роли права по отношению к государству. Отсюда приобрела значение теория правового государства, которое мыслится как альтернатива авторитаризму и тоталитаризму. Поэтому формирование правового государства невозможно без установления правовых основ государственного строительства, без соблюдения правопорядка и принципа законности. Правовое государство рассматривают как одну из высших социальных ценностей, призванных утвердить гуманистические начала, обеспечить и защитить свободу, честь и достоинство личности.

Создание правового государства связано с максимальным обеспечением прав и свобод человека, ответственностью государства перед гражданином и гражданина перед государством, с повышением авторитета закона и строгим его соблюдением всеми государственными органами, общественными организациями, коллективами и гражданами, с эффективной работой правоохранительных органов.

Очевидно, пройдут десятилетия, пока идея правового государства воплотится в действительность. Пока же его формирование протекает скачкообразно, по формуле «шаг вперед — два шага назад». Позитивный результат зависит от того, насколько успешно будут преодолеваться обстоятельства, препятствующие созданию правового государства.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Что изучают основы права (правоведение)?

2. Разграничьте понятия признаки и функции государства.

3. Раскройте понятие «форма государства».

4. В чем заключается различие между понятиями «форма правления», «форма государственного устройства», «политический (государственный) режим».

5. Право как регулятор общественных отношений. Право и мораль: общее и отличное.

**Глава 2. Нормы права и их структура. Источники права. Нормативные правовые акты: понятие и виды**

2.1. Понятие, признаки, структура и виды правовых норм

2.2. Понятие и виды источников права

2.3. Правотворчество и законотворчество: понятие, назначение, соотношение

2.4. Законодательный процесс: понятие, стадии

2.5. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц

**2.1. Понятие, признаки, структура и виды правовых норм**

Норма права есть общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное мерами государственного принуждения. Норма права является правилом поведения общего характера, т.е. оно закрепляет не единичные, а типичные, многократно повторяющиеся явления и процессы в различных сферах жизни человека и рассчитано на неопределенный круг субъектов. Кроме этого, норма права характеризуется формализованностью, т.е. определенным способом закреплена в тексте закона, указа, иного источника права.

Таким образом, признаками правовой нормы, отличающими ее от других регуляторов поведения, являются:

• неразрывная связь с государством;

• общеобязательность;

• общий характер (универсальность)

• формальная определенность (формализованность);

• возможность применения в необходимых случаях мер государственного принуждения.

Норма права характеризуется четкой структурой, которую составляют следующие элементы: гипотеза, диспозиция, санкция.

Гипотеза – это часть правовой нормы, устанавливающая обстоятельства, при которых правило поведения (норма) подлежит применению и круг адресатов нормы.

Диспозиция – это часть юридической нормы, содержащая само правило поведения (т.е. права и обязанности), которому должны следовать лица, вступающие в правоотношения.

Санкция – это часть правовой нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, возникающие у субъектов правоотношений в результате нарушения ими правила поведения, содержащегося в диспозиции.

Нормы права классифицируются по различным основаниям.

По способу воздействия на поведение субъектов, закрепленному в гипотезе, они подразделяются на:

- управомочивающие (т.е. предоставляющие права);

- обязывающие совершить какие-либо действия (предписывается обязательное активное поведение);

- запрещающие какие-либо действия, (предписывается обязательное пассивное поведение).

По степени детализированности правил поведения, закрепленных в диспозиции нормы, они делятся на:

- императивные, т.е. устанавливающие определенные границы, не предусматривающие возможности отклонения от определенного нормой правила поведения;

- диспозитивные, т.е. такие, которые содержат возможные варианты поведения субъектов.

**2.2. Понятие и виды источников права**

Одним из признаков права, которые отличают его от других социальных регуляторов (норм морали, традиций, обычаев, религиозных норм), является формальная определенность. Только четко закрепляя правила поведения в актах государственных органов в той или иной форме, государство придает им общеобязательный характер, который обеспечен возможностью государственного принуждения.

Источник (форма) права – это внешняя форма выражения правовых норм, определенный способ закрепления правил поведения.

В мире существовало и существует огромное множество источников (форм) права. Представления об источниках права не оставались неизменными. Некоторые из них (правовой обычай, закон, прецедент), совершив с древнейших времен значительную эволюцию, сохранились в правовых системах и поныне. Другие бесследно исчезли. Третьи же, утратив какую-либо практическую значимость, сохранили лишь научную ценность (например, сочинения римских юристов некогда были практически значимыми, а в настоящее время сохранили лишь свою теоретическую и историческую ценность). Сегодня наиболее важными и широко применяемыми являются следующие:

• правовые обычаи;

• судебные и административные прецеденты.

• нормативные договоры;

• нормативные правовые акты государственных органов;

• нормативные правовые акты, принимаемые с санкции государства общественными организациями;

Кроме того, в некоторых правовых системах источником права признаются правовая доктрина, общие принципы права, в мусульманском праве в качестве важнейших форм выступают религиозные источники – Коран, сунны, иджма и кияс.

**Правовой обычай.** Правовой обычай представляет собой санкционированное государством правило поведения, сложившееся в обществе в результате его многократного и длительного применения. Он является одним из древнейших и важнейших источников права. Пример древних правовых обычаев – источники рабовладельческого права: Законы XII таблиц (Древний Рим V в. до н. э.), Законы Драконта (Афины VII в. до н. э.) и др.

Однако обычай становится правовым только тогда, когда появляется государство. В этом случае он получает поддержку государства и становится обязательным. До этого обычай существовал как неправовой, его предписания соблюдались добровольно, поскольку обычай был слит с нормами морали, религии, идеалами и представлениями первобытного человека. В этом состоит их существенное отличие. На практике зачастую обычаи не закрепляются в качестве таковых государством, а выступают основой для правотворческой деятельности государственных органов, выражающейся в издании нормативных правовых актов.

На ранних стадиях развития общества обычаи были основными источниками права. Однако по мере развития общества и государства правовой обычай постепенно вытеснялся другими формами права, становясь второстепенными источниками.

В настоящее время правовые обычаи занимают незначительное место в системе источников права большинства стран. Однако их не следует недооценивать, особенно когда речь идет, например, об обычаях, действующих в масштабе крупных регионов или в масштабе страны (обычаи торгового мореплавания, обычаи портов, международные обычаи и др.). Кроме того, в основе соблюдения правовых обычаев – привычка или личное убеждение в необходимости именно такого поведения, а не страх перед государством, что делает его более эффективным. Существенный недостаток – для формирования обычая требуется длительное время.

**Судебный и административный прецедент.** Судебный (административный) прецедент (от лат. precedent – предшествующий) – судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому государство придает общеобязательное значение. Суть судебного прецедента в том, что вынесенное судом по конкретному делу решение и его обоснование становится правилом, обязательным для всех судов той же или низшей инстанции при решении аналогичного дела. Фактически такое решение приобретает силу правовой нормы.

Судебный прецедент – гораздо более распространенный, нежели правовой обычай, источник права в современном мире.

Является основным источником права в Англии, США, Канаде, Австралии, бывших колониях Великобритании. В странах романо-германской системы права роль судебной практики (т. е. прецедента) чисто служебная, вспомогательная – конкретизировать в процессе толкования юридические нормы с учетом данной обстановки в рамках применения права. Однако прецедент зачастую имеет значение для решения вопросов применения права, восполнения пробелов в законе и т. д.

В юридической науке дореволюционной России отношение к прецеденту было весьма неоднозначно, в советский период его не признавали даже второстепенным, вспомогательным источником права.

Достоинство прецедента: он способен гораздо более предметно и точно, чем общая норма, отразить существо конкретного дела. Существенный недостаток: огромное число прецедентов, которые применяются на практике (в Англии – более 500 тыс., в США ежегодно издаются 350 томов судебных решений, используемых в качестве прецедента). Ориентироваться в таком обилии несистематизированных (это сделать невозможно) норм сложно.

**Нормативный договор**

Играет определенную роль в правовых системах многих стран. Он отличается от обычных договоров, заключаемых в разных сферах государственной деятельности тем, что содержит в себе правила общего характера, нормы поведения, обязательные для всех. В отечественной и зарубежной практике применяются, например, в урегулировании взаимоотношений между государствами и государственными образованиями – субъектами федерации. Всегда – между государствами, образующими конфедерацию (например, Договор об образовании СССР от 30 декабря 1922 г., Федеративный договор от 31 марта 1992 г.). Действующая Конституция РФ устанавливает, что с помощью таких договоров могут регулироваться и взаимоотношения внутри субъектов Федерации.

Примером правового договора может служить коллективный договор, регулирующий на предприятиях и в учреждениях между работодателем (администрацией) и работниками трудовые, социально-экономические и иные взаимоотношения.

**Нормативный правовой акт государственных органов.** Нормативный правовой акт – официальный документ, созданный уполномоченным на это государственным органом и принятый в установленном порядке, содержащий общеобязательные правила поведения.

Это акт правотворчества, которым устанавливаются, изменяются или же отменяются правовые нормы. Является наиболее распространенным источником права. В отличие от других источников права, нормативные акты наиболее полно и оперативно отражают изменяющиеся потребности общественного развития, обеспечивают необходимую стабильность и эффективность правового регулирования.

Все нормативные правовые акты являются государственными по своему характеру: издаются или санкционируются только органами государства, имеют волевой характер, в них содержится и через них проявляется государственная воля. За нарушение велений, содержащихся в нормативных правовых актах, наступают уголовно-правовые, гражданско-правовые и иные юридические последствия. Нормативные правовые акты имеют общерегулятивный характер, а правовые нормы, содержащиеся в нем, в отличие от иных источников права, являются конкретными, достаточно определенными и носят, как правило, общий характер.

Отличительные признаки нормативного правового акта, выражающие его сущность и значение:

1. Особый порядок создания нормативного правового акта. Нормативный правовой акт создается в результате правотворческой деятельности и представляет собой официальный акт правотворчества.

Правотворческая деятельность – осуществляемая в установленном законом порядке компетентными государственными органами (законодательными, исполнительными, судебными) и непосредственно народом (референдум) деятельность по подготовке, установлению, изменению и отмене норм права.

2. Нормативный правовой акт имеет общерегулятивный характер. В нормативно-правовых актах содержатся только нормы права, обладающие государственной обязательностью. Нормативные правовые акты необходимо отличать от индивидуальных правовых актов. Индивидуальный правовой акт распространяет свое действие наконкретных субъектов права, рассчитан на одноразовое применение и прекращает свое действие с реализацией конкретного права или обязанности (например, приговор суда по конкретному уголовному делу).

3. Нормативный правовой акт представляет собой официальный государственный документ; он имеет обязательные атрибуты: название акта (закон, указ, постановление); наименование органа, принявшего акт (парламент, президент, правительство и т. д.), регистрационный номер и дату принятия и др.

4. Нормативный правовой акт всегда имеет внутреннюю структуру, посредством которой нормы права группируются по определенным структурным образованиям: разделам, главам, статьям.

Нормативные правовые акты различаются по объему и характеру действия, по кругу субъектов, по содержанию, по юридической силе, по органу, его издавшему, и процедуре принятия.

1. По объему действия нормативные правовые акты подразделяются на:

• общегосударственные, распространяющие свое действие на всю территорию государства;

• региональные, распространяющие свое действие на тот или иной регион, округ;

• местные, действующие в пределах отдельной местности.

2. По характеру действия нормативные правовые акты подразделяются на:

• акты общего действия;

• акты чрезвычайного действия, действующие только при наступлении исключительных обстоятельств.

3. По кругу лиц, выступающих субъектами конкретных правоотношений, регулируемых тем или иным нормативным правовым актом, они могут быть подразделены на:

• общеправовые акты, распространяющие свое действие на всех лиц, находящихся на территории данного государства;

• специальные правовые акты, распространяющиеся на строго определенный контингент лиц, находящихся на данной территории (законодательные акты о статусе военнослужащих, о государственной регистрации юридических лиц и. т. д.).

4. По содержанию нормативно-правовые акты могут быть подразделены на:

• отраслевые нормативные правовые акты, содержащие в себе нормы только одной отрасли права (например, Трудовой кодекс РФ);

• комплексные, содержащие в себе нормы нескольких отраслей права (например, Земельный кодекс РФ).

5. По субъектам государственного правотворчества нормативные правовые акты подразделяются на:

• акты законодательной власти (законы);

• акты исполнительной власти;

• акты судебной власти.

6. Наиболее важной является классификация нормативных правовых актов, в основе которой лежит их юридическая сила. По юридической силе все нормативные правовые акты делятся на:

• законы;

• подзаконные акты.

Система нормативных правовых актов в каждой стране определяется конституцией и изданными на ее основе специальными актами. Законодательством устанавливаются также порядок издания, изменения, отмены и дополнения нормативных правовых актов, орган, издающий тот или иной нормативный акт, процедура его издания.

Закон – это нормативный правовой акт, который принимается в особом порядке законодательным органом власти и выражает волю государства по наиболее важным вопросам общественного развития.

В системе правового регулирования законы выделяются следующими особенностями.

1. Закон – нормативный правовой акт, принимаемый только высшим представительным органом – парламентом, представляющим в формально-юридическом смысле весь народ, или же непосредственно самим народом – путем референдума.

2. Закон обладает высшей юридической силой среди всех остальных источников права, верховенством и является главенствующей формой права.

3. Закон как источник права, исходящий от высшего представительного органа, выражающего (по крайней мере теоретически) волю и интересы всего общества или народа, тоже должен отражать волю и интересы всего общества или народа.

4. Закон, в отличие от других нормативных правовых актов, издается по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни. С его помощью упорядочиваются и регулируются наиболее важные общественные отношения.

5. Закон принимается, изменяется и дополняется в особом законодательном порядке.

Существуют различные критерии классификации законов.

В зависимости от значимости содержащихся в них норм законы подразделяются на конституционные и обыкновенные (текущие). Для принятия или изменения конституционных законов необходима особая процедура и квалифицированное (2/3, 3,4 или даже 3/5, как в конституции Греции) большинство депутатских голосов.

В зависимости от органов, издавших тот или иной закон, а также от территории, на которую распространяется его действие, законы в федеративном государстве подразделяются на федеральные (общефедеральные) и на законы субъекта федерации. И те, и другие также подразделяются на конституционные и обыкновенные (текущие).

Наряду с названными критериями классификации и соответственно видами законов существуют и другие критерии и виды законов.

В Российской Федерации признаются следующие источники права:

1. Нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти (Президент РФ, Государственная Дума РФ, Совет Федерации РФ, Правительство РФ и т. д.):

а) Конституция РФ. Она имеет высшую юридическую силу, верховенство и прямое действие на территории всей России. Все иные нормативных правовые акты, принимаемые на территории нашей страны, не должны противоречить Конституции РФ. Особенность Конституции РФ заключается еще и в том, что она принята особым субъектом – народом России и в особом порядке – на всенародном референдуме 12 декабря 1993 г.;

б) федеральные конституционные законы – это законы, принимаемые в особом процессуальном порядке (2/3 голосов депутатов Государственной Думы РФ и 3/4 голосов членов Совета Федерации РФ) и только по тем вопросам, которые прямо указаны в Конституции РФ. Например, в Конституции предусмотрено что, федеральные конституционные законы должны быть приняты по вопросам референдума, чрезвычайного и военного положения, гражданства и т. д. Принятый федеральный конституционный закон подлежит подписанию Президентом РФ и не может быть им отклонен;

в) федеральные законы – это законы, принимаемые Федеральным Собранием РФ и подписываемые Президентом РФ. В эту же группу входят и законы, принятые на референдуме - всенародном голосовании. Особенностью законов, принятых на референдуме, является то, что они могут быть изменены только в результате другого референдума. Федеральные и федеральные конституционные законы имеют верховенство на территории всей России и, по общему правилу, высшую юридическую силу по отношению ко всем другим нормативно- правовым актам;

г) законы, принятые Съездом народных депутатов РФ и Верховным Советом РФ, а также законы, принятые Съездом народных депутатов СССР и Верховным Советом СССР (применяются в части, не противоречащей указанным выше актам);

д) указы Президента РФ. Издаются главой государства во исполнение полномочий, предусмотренных Конституцией РФ. В отличие от законов, указы Президента РФ могут быть как нормативными, так и ненормативными, т. е. не содержащими нормы права. К последним относятся, например, указы о награждении граждан орденами и медалями, о приеме в гражданство, о назначении и смещении высших должностных лиц. Указы, изданные главой государства в пределах его полномочий и не противоречащие Конституции, обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации;

е) постановления Правительства РФ. Издаются во исполнение Конституции РФ, федеральных законов и указов Президента РФ. Они обязательны к исполнению на территории всей страны, но в случае их противоречия Конституции, федеральным законам и указам Президента они могут быть отменены Президентом РФ;

ж) подзаконные акты федеральных органов государственной власти (распоряжения, инструкции и письма министерств и ведомств, государственных комитетов и федеральных служб, Центрального банка РФ, постановления палат Федерального Собрания РФ). Все акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права и законные интересы граждан или носящие межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и должны быть в установленном законом порядке опубликованы для всеобщего ознакомления. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы.

**Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации**

а). Конституции республик и уставы областей, краев, автономных округов, городов федерального значения и автономной области;

б). Законы субъектов Российской Федерации;

в). Подзаконные нормативные правовые акты органов государственной власти субъектов РФ (постановления, указы, распоряжения, инструкции губернаторов, президентов республик, мэров городов федерального значения и т. д.).

3. Нормативные правовые акты органов местного самоуправления (решения представительных органов местного самоуправления и глав администраций (мэров) городов, поселков, районов).

4. Нормативные договоры.

Специальным видом нормативных договоров являются договоры субъектов РФ с федеральными органами государственной власти о разграничении предметов ведения и полномочий.

5. Нормы международного права.

Источниками права на территории России признаются и межгосударственные договоры, ратифицированные (одобренные) РФ. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы

5. Обычаи делового оборота.

Обычай делового оборота – это сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. По юридической сущности, это разновидность правового обычая. Гражданский кодекс признал в общей форме возможность применения к регулированию отношений между субъектами предпринимательской деятельности обычаев делового оборота, не противоречащих закону или договору.

**2.3. Правотворчество и законотворчество: понятие, назначение, соотношение**

Нормативные правовые акты создаются в результате особой, правотворческой деятельности органов государства, наделенных правом создавать правила поведения. Правотворчество является важным признаком любого государства, поскольку общество нуждается в четких правилах взаимоотношений между людьми.

1. Правотворчество может выражаться в непосредственном правотворчестве народа в форме всенародного голосования по наиболее важным вопросам. Таким образом, в большинстве стран принимаются конституции.

2. Правотворчество может представлять собой санкционирование, т.е. придание характера правовой нормы правилу поведения, которое или уже существовало в обществе в форме обычая, или выработано общественными организациями.

3. Наконец, определенные нормативные правовые акты – законы создаются в результате непосредственной правотворческой деятельности уполномоченных на это государственных органов, обычно парламента. Смысл и назначение правотворческой деятельности государства состоит в выработке таких правил поведения и взаимоотношений, которые соответствовали бы интересам и потребностям общества, способствовали бы его процветанию и развитию.

Любой закон – это всегда реакция государства на появившуюся потребность. Важно, чтобы законодатель (в данном случае – парламент) вовремя увидел эту проблему и создал правовые средства ее решения. Но законодатель может как опаздывать, так и торопиться с принятием нужного закона, тогда принятый закон не снимает проблему, а обостряет ее решение.

Таким образом, выделяют два близких, но далеко не совпадающих понятия, которые характеризуют деятельность органов государства в области создания правовых актов – «правотворчество» и «законотворчество».

Правотворчество характеризует деятельность в области создания правовых актов всех органов государства, которые на это уполномочены, т.е. органов законодательной, исполнительной, судебной властей, органов местного самоуправления.

Законотворчество, т.е. деятельность по созданию и принятию законов, является особым видом правотворчества и относится к компетенции исключительно законодательных органов власти.

**2.4. Законодательный процесс: понятие, стадии**

Законы создаются в ходе законодательного процесса, который представляет собой ряд последовательно осуществляемых действий, начиная от внесения законопроекта в законодательный орган до доведения его содержания до населения. Эти действия представляют собой стадии законодательного процесса.

Законодательный процесс в Российской Федерации начинается с законодательной инициативы, смысл которой состоит в том, что уполномоченный на то орган государства вносит в парламент предложение об издании нормативного акта или проекта подготовленного закона. По Конституции Российской Федерации, таким правом (его называют «право законодательной инициативы») обладают Президент, Совет Федерации, депутаты, Правительство, законодательные органы субъектов Российской Федерации, а также Конституционный Суд, Верховный Суд Российской Федерации по вопросам, относящимся к их ведению.

Затем осуществляется подготовка законопроекта, если его принятие признано необходимым. К этой стадии относятся обсуждение законопроекта в комиссиях и комитетах Государственной Думы, его правовая экспертиза, заключение профильного комитета и опубликование для обсуждения.

Далее следует стадия принятия закона. Процесс принятия закона в Государственной Думе осуществляется обычно в трех чтениях.

В первом чтении обсуждаются основные положения законопроекта, выслушиваются мнения как сторонников, так и противников законопроекта.

Второе чтение предполагает постатейное обсуждение и внесение поправок в текст законопроекта.

Третье чтение состоит в голосовании либо за, либо против законопроекта в целом. На завершающей стадии не разрешается вносить никаких поправок. Обычные федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т.е. необходимо, чтобы за законопроект проголосовала половина депутатов и еще один депутат.

Через пять дней после принятия закона в Государственной Думе он передается в Совет Федерации, который может либо одобрить, либо отклонить закон. Закон одобрен, если за него проголосовало более половины от общего числа членов Совета Федерации.

Затем закон передается на подпись Президенту, что означает его обнародование и вступление в силу. Это бывает тогда, когда в течение 14 дней Президент подписывает закон или если Президент не успел его рассмотреть и закон вступает в силу автоматически.

Но Президент может отклонить закон и возвратить его со своими поправками и замечаниями для повторного рассмотрения Государственной Думой и Советом Федерации. Последние могут преодолеть вето Президента и принять закон в прежних формулировках, если за него проголосуют 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации. После этого закон подлежит подписанию Президентом в течение семи дней.

**2.5. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц**

Возможность применения содержащихся в нормативных правовых актах норм, напрямую связана с установлением границ их действия, очерченных во времени, пространстве и по кругу охватываемых этими актами лиц.

Действие нормативных правовых актов во времени

Действие любого нормативного правового акта начинается с момента вступления его в силу, а прекращается с момента утраты им юридической силы.

Вступление в силу правовых актов может осуществляться:

1) с даты его принятия или утверждения (такими являются акты, принимаемые в разных странах в чрезвычайных или экстремальных ситуациях);

2) с даты его опубликования (обнародования) или по истечении строго определенного времени с даты официального опубликования;

3) определяется самими актами, или же указываются в других, специально изданных актах для введения их в действие (этот вариант вступления акта в силу наиболее удобен для правоприменения).

В Российской Федерации установлены следующие правила вступления в силу актов:

1 Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

2. Акты Президента Российской Федерации, имеющие нормативный характер, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования.

Иные акты Президента Российской Федерации (в частности, акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера), вступают в силу со дня их подписания.

3. Акты Правительства Российской Федерации, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования.

Иные акты Правительства Российской Федерации, в том числе акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.

В актах Президента Российской Федерации и актах Правительства Российской Федерации может быть установлен другой порядок вступления их в силу.

4. Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, или имеющие межведомственный характер подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации и обязательному официальному опубликованию.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера и не подлежащие в связи с этим официальному опубликованию, прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции Российской Федерации, вступают в силу со дня государственной регистрации, если самими актами не установлен более поздний срок их вступления в силу.

Получается довольно сложная конструкция, которая, тем не менее, объективно необходима. Для более сложных и важных нормативных правовых актов срок вступления в силу должен быть более длительным – для ознакомления и изучения, а в ряде случаев и для проведения подготовительных мер, связанных с реализацией содержащихся в них предписаний. Понятно, что для этого требуется гораздо больше времени и усилий, чем это необходимо в отношении менее важных и сложных нормативных правовых актов.

Во многих странах распространена практика постепенного введения в действие закона. Преимущество все же остается за системой одновременного вступления в силу закона на всей территории государства.

Опубликование правовых актов.

Наиболее важные правовые акты, касающиеся интересов практически всех граждан, публикуются незамедлительно в «Российской газете».

Официальным периодическим изданием является «Собрание законодательства Российской Федерации»: В нем публикуются

• федеральные конституционные законы,

• федеральные законы,

• акты палат Федерального Собрания,

• указы и распоряжения Президента Российской Федерации (в течение десяти дней после дня их подписания);

• постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации (в течение десяти дней после дня их подписания);

• решения Конституционного Суда Российской Федерации о толковании Конституции Российской Федерации и о соответствии Конституции Российской Федерации законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ.

Нормативные правовые акты утрачивают силу в результате следующих обстоятельств:

1) истечения срока действия закона или иного нормативного правового акта, который прямо указывается в самом акте (например, о введении чрезвычайного положения на определенной территории и на определенный срок, о создании временных государственных органов);

2) прямой отмены действующего нормативного правового акта другим актом, изданным компетентным государственным органом;

3) замены действующего нормативного акта другим актом, устанавливающим в данной области новые правила поведения. Юридическая сила прежнего акта утрачивается в момент введения в действие нового акта. Например, в связи с принятием новой Конституции РФ, вступившей в силу со дня официального ее опубликования по результатам всенародною голосования, а именно 23 декабря 1993 г., одновременно прекратилось действие Конституции Российской Федерации, принятой 12 апреля 1978 года.

По общему правилу, законы и иные нормативные правовые акты обратной силы не имеют. Под обратной силой закона понимают распространение его действия на те общественные отношения, которые возникли до вступления его в силу. Исключением из общего правила являются только те случаи из практики применения уголовного закона, которые предусматривают смягчение или устранение ответственности за определенные деяния.

Действие нормативных правовых актов в пространстве. Существуют общепризнанные границы действия нормативных правовых актов в пространстве, на определенной территории. В соответствии с принципами государственного суверенитета и территориального верховенства, нормативные правовые акты, издаваемые высшими органами власти того или иного государства, действуют лишь на его территории. В пределах территории данного государства они выступают как акты, обладающие высшей юридической силой и имеющие безусловный приоритет перед всеми другими нормативными актами, действующими на той же государственной территории.

Под государственной территорией понимается часть земного шара, включающая сушу, недра, воздух и воду, которая находится под суверенитетом данного государства и на которую государство распространяет свою власть.

По территориальному критерию все нормативные правовые акты подразделяются на акты, действие которых распространяется на всю территорию государства (например, конституционные и обыкновенные законы, постановления Правительства РФ), акты, охватывающие определенную ее часть (законы, указы Президента или постановления Правительства, касающиеся определенных районов, например, Крайнего Севера, Дальнего Востока, регионов, пострадавших от аварии на Чернобыльской АЭС, правовые акты субъекта Федерации), и акты, действие которых распространяется за пределы территории страны.

Действие некоторых нормативных правовых актов может выходить за пределы территории государства (например, действие Уголовного кодекса РФ 1996 г. распространяется на исключительную экономическую зону и пространства континентального шельфа, которые территорией государства юридически не являются. Территории морских и воздушных судов, зарегистрированных в РФ и находящихся в открытом море (международном воздушном пространстве), также считаются частью территории России. Эти положения полностью соответствуют общепризнанным нормам международного права).

И наоборот, на территории государства могут действовать нормы, содержащиеся в актах других государств. Это касается в первую очередь гражданского, коммерческого, финансового и некоторых иных отраслей права, в соответствии с заключенными соглашениями.

Территории официальных дипломатических представительств иностранных государств также обладают экстерриториальностью.

**Действие нормативных правовых актов по кругу лиц**

Важное значение для теории и практики имеет выяснение действия нормативных правовых актов по кругу лиц, т.е. кому адресуются содержащиеся в этих актах предписания.

По общему правилу нормативные правовые акты издаются с целью распространения их предписаний на граждан данного государства. Наделяя своих граждан правами и свободами, а также возлагая на них определенные обязанности, государство не только принимает меры к тому, чтобы гарантировать соблюдение данных требований и положений в отношении граждан внутри страны, но и оказывать им защиту и покровительство за пределами государства (правило экстерриториальности: лицо, находящееся за пределами своего государства, остается его гражданином, а следовательно, продолжает находиться в его правовом поле).

Действие нормативных правовых актов распространяется на лиц с двойным гражданством. Лица, имеющие двойное гражданство, т. е. являющиеся одновременно, например, гражданами России и Израиля, в отличие от других граждан пользуются покровительством обоих государств (но и обременены обязанностями по отношению к двум государствам).

Двойное гражданство допускаются согласно Конституции РФ (ч. 1 ст. 62) лишь в одном из двух случаев: если такая возможность предусматривается федеральным законом или же если это предусмотрено соответствующим международным договором России. Конституция РФ особо акцентирует внимание на том, что наличие у гражданина России иностранного гражданства не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено в федеральном законе или международном договоре (ч. 2 ст. 62).

Законодательство России, впрочем, как и законодательство большинства других стран, приравнивает иностранных граждан и лиц без гражданства в отношении прав и обязанностей к российским гражданам. Согласно ч. 3 ст. 62 Конституции РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации (например, воинская обязанность).

Особое положение в России, равно как и в других странах, занимают сотрудники зарубежных госучреждений, пользующиеся дипломатическим иммунитетом (дипломаты, консульские работники и другие). В соответствии с международным и национальным (внутренним) правом на них не распространяется уголовная, административная и в значительной части гражданская юрисдикция государства пребывания. На официальные власти страны пребывания возлагается обязанность не только самим не допускать по отношению к этим лицам каких бы то ни было оскорбительных выпадов и насилия, но и всячески ограждать их от подобных действий со стороны других лиц.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте понятие «правовая норма». Как соотносятся между собой понятия: «право» и «правовая норма»?

2. Раскройте понятие источник права и охарактеризуйте формы источников права.

3. Разграничьте понятия «правотворчество» и «законотворчество».

4. Охарактеризуйте стадии законодательного процесса (последовательность, содержание).

5. Действие нормативных правовых актов во времени (вступление в силу, утрата силы).

6. В чем заключается правовая особенность определения понятия территория государства?

7. Охарактеризуйте правовые особенности действия нормативных актов по кругу лиц.

**Глава 3. Толкование и реализация права**

3.1. Реализация права: понятие и формы.

3.2. Применение как форма реализации права. Стадии правоприменительного процесса.

3.3. Понятие правоприменительного акта и его виды.

3.4. Структура правоприменительного акта.

3.5. Толкование права: понятие и виды.

3.6. Способы толкования права.

**3.1. Реализация права: понятие и формы**

Конечной целью любого правового акта является реализация положений его правовых норм в конкретных жизненных ситуациях, в практической деятельности. По характеру действий, обусловленных содержанием правовой нормы, выделяют четыре формы: соблюдение, исполнение, использование и применение права:

Соблюдением реализуются запрещающие нормы (соблюдение запретов). Суть этой формы состоит в пассивном воздержании от совершения действий, находящихся под запретом.

Исполнение требует активных действий, связанных с претворением в жизнь обязывающих предписаний (исполнение обязанностей).

Использование направлено на осуществление правомочий лица, и, следовательно, по его усмотрению здесь может быть как активное, так и пассивное поведение (использование права).

Особое место занимает применение права как комплексная властная деятельность по реализации правовых норм, сочетающая в себе одновременно разные поведенческие акты. Это своего рода «приложение» общих правовых норм к конкретным обстоятельствам и конкретным лицам. Применением правовых норм занимаются компетентные органы и должностные лица, и только в рамках предоставленных им полномочий. В качестве исключения государство может передавать свои отдельные полномочия общественным органам (например, профсоюзы применяют некоторые нормы трудового законодательства).

Применение права имеется там, где субъекты правоотношений не могут реализовать свои предусмотренные законом права и обязанности без такого рода посредничества государственных органов. Нельзя самому себе оформить паспорт, назначить пенсию, присвоить очередное воинское звание и т.д. без разрешения компетентного органа, даже если в действительности имеются все предусмотренные законом для этого условия. Таким образом, часть правовых норм реализуется через правоприменение, правоприменительную деятельность, правоприменительные акты.

**3.2. Применение как форма реализации права. Стадии правоприменительного процесса**

Применение права – это властная организующая деятельность компетентных органов и лиц, имеющая своей целью обеспечить адресатам правовых норм реализацию принадлежащих им прав и обязанностей, а также гарантировать контроль за данным процессом.

Выделяют три стадии правоприменительной деятельности.

1) установление фактических обстоятельств дела;

2) установление юридической основы дела;

3) решение дела.

Единственным основанием для начала процесса применения правовых норм является наступление предусмотренных ими фактических обстоятельств. Поэтому первая стадия правоприменения состоит в установлении юридических фактов и юридических составов (совокупностей различных юридических фактов). Обычно круг обстоятельств, подлежащих установлению, обозначен в законе.

Часто сбор доказательств и предварительное установление фактов являются делом одних лиц, а вынесение решения по делу – других, в этом случае правоприменяющий орган обязан убедиться в достаточности фактов и их обоснованности.

Целью второй стадии правоприменительного процесса является достижение фактической объективной истины. Установление юридической основы дела включает:

• нахождение нормы, подлежащей применению;

• проверку правильности текста акта, в котором содержится искомая норма;

• проверку подлинности нормы и ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц;

• уяснение содержания нормы.

Третья стадия – окончательная правовая оценка обстоятельств и принятие (вынесение) решения по делу всегда является делом правоприменителя. Все указанные действия служат одной цели – правильной квалификации фактов, а значит, упрочению законности и правопорядка, поэтому тесно переплетаются в действительности с действиями, составляющими содержание предшествующих стадий.

Принятие (вынесение) решения по делу всегда сопровождается изданием акта правоприменения (правоприменительного акта).

**3.3. Понятие правоприменительного акта и его виды**

Правоприменительный акт – это государственно-властный индивидуально-определенный акт, совершаемый компетентным субъектом по конкретному юридическому делу с целью определения наличия или отсутствия субъективных прав или юридических обязанностей и определения их меры на основе соответствующих правовых норм и в интересах их осуществления.

Правоприменительные акты представляют самостоятельную ценность поскольку выполняют особую роль в механизме правового регулирования общественных отношений, реализуют определенные социальные цели одновременно с нормативными правовыми актами.

Признаки акта применения права:

1. Государственное решение властного субъекта по конкретному юридическому делу компетентного органа государственной власти ли должностного лица.

2. Содержит властное волеизъявление, обязательное для соблюдения и исполнения теми субъектами права, кому оно адресовано.

3. Исполнение акта обеспечивается государственным принуждением.

4. Имеет процессуальную форму выражения (приговор, решение, и т. д.).

5. Носит персонифицированный характер и регулирует конкретные общественные отношения.

Различают следующие виды правоприменительных актов:

1. По субъектам, осуществляющим применение права, выделяют акты:

• федеральных органов государственной власти;

• органов государственной власти субъектов Российской Федерации;

• органов местного самоуправления;

• органов судебной власти;

• органов исполнительной власти4

• издаваемые администрацией предприятий, учреждений, организаций.

2. По предмету правового регулирования, то есть по отраслям применяемых норм, различают акты:

• конституционно-правовые;

• гражданско-правовые;

• административно-правовые;

• уголовно-правовые;

• процессуально-правовые.

3. По форме правоприменительной деятельности выделяют акты:

 • регулятивные, связанные с реализацией диспозиции правовых норм;

 • правоохранительные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.

**3.4.Структура правоприменительного акта**

Правоприменительный акт обычно включает четыре части – вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную.

Вводная часть содержит наименование акта (приказ, решение, приговор, постановление, определение, распоряжение и т.д.), место и дату его принятия, наименование властного органа или уполномоченного лица, принявшего решение.

В описательной части приводятся факты, являющиеся предметом исследования, рассматриваются обстоятельства и способы совершения определенных действий, т.е. когда, где и кем они совершены.

В мотивировочной части излагается анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств юридического дела, обоснование данной правовая квалификация, официальное разъяснение применяемого нормативно-правового акта и процессуальные нормы, которыми руководствовался уполномоченный субъект.

Резолютивная часть содержит принятое решение по конкретному юридическому делу (формулируются права и обязанности сторон, мера юридической ответственности).

**3.5. Толкование права: понятие и виды**

Выбор правовых норм в ходе правоприменения неизбежно связан с уяснением их содержания правоприменителем для себя (как внутренний мыслительный процесс), и разъяснением их (как выражение своих заключений вовне) о содержании права с целью показать, как надо понимать правовой акт, чаще всего объединяют одним понятием – «толкование права».

Проблема толкования выходит за рамки собственно правоприменения или даже реализации права; она имеет самостоятельное значение в процессе как научного, так и обыденного познания государственно-правовой жизни.

Объектом толкования являются нормы законов и подзаконных актов.

Предметом толкования является воля законодателя, выраженная в нормативном акте.

Толкование подразделяется, прежде всего, в зависимости от того, идет ли речь об уяснении нормативных актов или об их разъяснении.

По объему толкование подразделяется на три вида:

• адекватное,

• ограничительное

• расширительное.

Как правило, имеет место адекватное толкование. Ограничительное и расширительное допускаются всегда при одном обязательном условии – несовпадении действительного (настоящего, подлинного) смысла нормы с буквальным. Норма истолковывается шире или уже буквального ее смысла, но обязательно в соответствии с тем, что найдено в итоге уяснения истинного содержания нормы.

При оценке роли расширительного и ограничительного толкования норм не следует смешивать их с аналогией закона и аналогией права, когда происходит распространение действия норм на не предусмотренные ими обстоятельства.

По субъекту (органу или лицу, дающему это разъяснение): официальное толкование дается или тем же органом, который издал данный акт (аутентичное толкование), или же другими органами, на которые возложена обязанность толковать нормативные акты (легальное толкование). Акты официального толкования обязательны для правоприменителей.

Субъектами официального аутентичного толкования могут выступать все государственные органы, организующие процесс реализации закона путем издания подзаконных актов. Они могут толковать только свои нормативные акты.

Высшей юридической силой обладают акты толкования парламентских органов и высших судебных инстанций, если они уполномочены на толкование законов.

Толкование подзаконных актов осуществляют правительство, министры и другие исполнительные органы.

В правоохранительной сфере большую роль играют разъяснения (инструктивные и директивные письма, приказы и инструкции) таких ведомств, как Министерство юстиции, прокуратура, органы внутренних дел. Большинство из них являются внутриведомственными, но есть и такие разъяснения, которые принимаются к руководству гражданами. Таковы, например, официальные разъяснения органами внутренних дел правил дорожного движения.

Неофициальное толкование не является юридически обязательным. Сила его только в глубине анализа, в убедительности и обоснованности. Соответственно выделяют обыденное толкование, даваемое гражданами; компетентное, которое дается сведущими в праве людьми (специалистами); доктринальное, исходящее от ученых, ведущих исследовательскую работу в этом направлении.

В зависимости от сферы действия актов разъяснения правовых норм проводится деление толкования на нормативное (изначально предназначено для распространения его результатов на неопределенный круг лиц и случаев.Оно, подобно правовой норме, имеет абстрактный характер, т.е. не привязывается к конкретной ситуации) и казуальное (вызвано только конкретным случаем и преследует основной целью правильное решение именно данного дела).

**3.6. Способы толкования права**

Уяснение актов достигается рядом способов. Способы толкования – это относительно обособленные совокупности приемов анализа правовых актов.

Обычно выделяют грамматическое, логическое, систематическое, историко-политическое, телеологическое и специально-юридическое толкование.

Грамматическое толкование представляет собой совокупность приемов, направленных на уяснение морфологической и синтаксической структуры текста акта. Оно охватывает уяснение отдельных слов и терминов, грамматического смысла всего предложения, группы предложений. Здесь выясняются и учитываются род, число, падеж имен существительных и прилагательных; лицо, время, число и вид глаголов; значение употребляемых союзов, предлогов, знаков препинания и т.п.

Логическое толкование предполагает использование законов и правил логики для уяснения смысла нормы, который иногда не совпадает с буквальным смыслом по причине неудачного использования законодателем словесных форм.

Историко-политическое толкование – уяснение содержания законодательной воли с учетом с исторической обстановки издания акта; расстановки политических сил; социально-экономических и политических факторов, обусловивших само появление акта.

Телеологическое толкование (целевое) правовых актов направлено на установление целей его издания: непосредственных, отдаленных, конечных.

Специально-юридическое толкование – совокупность специальных приемов, обособившихся от остальных способов толкования в связи с анализом специальных терминов, технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя.

Систематическое толкование – уяснение содержания и смысла правовых требований в их взаимной связи, в связи с их местом и значением в данном нормативном акте, институте, отрасли и всей системе права в целом. Все нормы нуждаются в систематическом толковании, особенно нормы отсылочные и бланкетные.

Результаты использования всех способов обусловливают объем толкования.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте сущность понятия «реализация права» и охарактеризуйте его формы.

2. В чем заключаются принципиальные правовые отличие применения норм права от других форм реализации права?

3. Охарактеризуйте стадии правоприменительного процесса (последовательность и содержание).

4. Раскройте содержание понятия «правоприменительный акт» и охарактеризуйте виды актов применения права.

5. Характеристика структуры правоприменительного акта.

6. Раскройте сущность понятия «толкование права» и охарактеризуйте его виды.

7. Раскройте содержание способов толкования права.

**Глава 4. Основные правовые системы современности. Система российского права**

4.1. Понятие и структура правовой системы

4.2. Система права: понятие и структура

4.3. Общая характеристика отраслей Российского права.

**4.1. Понятие и структура правовой системы**

Традиционно понятие «право» рассматривается в объективном и субъективном смысле.

В объективном смысле право – это совокупность общеобязательных правил поведения, регулирующих наиболее важные общественные отношения, исходящих от государства и обеспечиваемых принудительной силой государства.

В субъективном смысле право – это мера дозволенного поведения.

Кроме того, право рассматривают как естественное и как позитивное право.

Естественное право охватывает природные неотъемлемые права человека, принадлежащие ему от рождения (право на жизнь, свободу, независимость, честь, достоинство, неприкосновенность), и общие, исходные, начала права (справедливость, равенство, гуманизм, ответственность за вину). Оно зарождается и развивается в самом обществе независимо от государства.

Позитивное право, напротив, – продукт деятельности государства. То есть это совокупность правил поведения, создаваемых и охраняемых государством. Нормы позитивного права выражаются в правовых обычаях, законах, судебных прецедентах и иных источниках права.

Воплощение естественного права в позитивном было бы идеальным, но на практике такого не происходит ни в одном государстве.

Право как чрезвычайно сложное, многогранное общественное явление формировалось в каждом государстве в течение весьма длительного времени. Его современное состояние является результатом действия целого ряда факторов: географического положения страны, исторического пути народа, населяющего эту страну, характера и интенсивности контактов с населением соседних государств, господствующих или преобладающих религиозных воззрений, особенностей экономической деятельности и быта, традиций, общественного сознания и т.д. Перечислить их, а тем более – оценить характер и степень воздействия на текущее состояние права, просто невозможно. Как результат – практически в каждом государстве сложилась и действует уникальная национальная правовая система, так или иначе отличающаяся от других. Если по аналогии с политической картой мира попытаться составить «правовую карту», она окажется не менее пестрой.

Правовая система – это совокупность взятых в масштабе одной или нескольких стран, на определенном отрезке времени, взаимосвязанных между собой правовых явлений: позитивного права и его принципов, правосознания, источников права, деятельности людей и организаций, имеющих правовое значение.

Следует сразу отметить принципиальные различия понятия «правовая система» от созвучного понятия «система права». Правовая система – гораздо более широкое понятие, которое включает в себя, наряду с системой права его источники, юридическую практику (практику правоприменения), систему органов, создающих, исполняющих и охраняющих право, правосознание с его элементами – правовой идеологией и правовой психологией, правовую культуру населения и т.д.

Вместе с тем, национальные правовые системы исторически развивались не изолированно друг от друга, они взаимодействовали, и особенно активно этот процесс проходил с начала ХХ века. Современные национальные правовые системы имеют ряд общих признаков, что позволяет в рамках классификаций объединить их в правовые семьи. На процесс формирования каждой системы права значительное влияние оказывает принадлежность государства к определенному виду правовой семьи.

Под правовой семьей понимается совокупность национальных правовых систем, обладающих определенной общностью характерных признаков и отличительных особенностей, проявляющихся как в порядке их формирования, так и в процессе регулирующего воздействия на общественные отношения.

Единых подходов в классификации правовых систем не выработано, в мировой литературе выделяются четыре родовых теории: французская; германская; американская; современная российская теория. Но любые подходы к их классификации в значительной степени носят условный характер: ни одна из классификаций не может считаться универсальной или законченной хотя бы в силу сложности этого общественного явления и динамизма его развития.

Несмотря на условность критериев при подходе к их объединению в правовые семьи, это позволяет выявить закономерности связей, исследовать процесс проявления определенных признаков, тенденций развития.

Традиционно выделяют следующие основные правовые семьи:

1. Континентальная, или романо-германская, правовая семья.

2. Англосаксонская правовая семья (семья общего права).

3. Религиозные правовые семьи (мусульманская, иудейская, христианская, индуистская правовые подсистемы).

4. Обычно-традиционные правовые семьи.

5. Социалистическая (советская) правовая семья.

**Континентальная, или романо-германская, правовая семья**

Основные признаки этой системы:

• источником права является нормативный правовой акт;

• правовой обычай, а также юридический прецедент могут выступать лишь в качестве вспомогательных, дополнительных источников,

• главная роль в правотворчестве отводится законодателю, который создает общие юридические правила поведения, правоприменитель же призван лишь точно реализовывать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;

• единая иерархически построенная система источников писаного права;

• имеются писаные конституции, обладающие высшей юридической силой;

• высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодификаций нормативных актов;

• весомое положение занимают подзаконные нормативные акты;

• деление системы права на частное и публичное, а также на отрасли;

• на первом месте находятся не обязанности, а права человека;

• особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая основные принципы построения данной правовой семьи.

В рамках континентальной правовой семьи также имеются несколько подсистем, различающихся степенью заимствования или римского, или старогерманского права.

Правовые системы государств Северной Европы – скандинавское право – (Швеция, Норвегия, Дания, Исландия и Финляндия) вообще отличаются своеобразием, развитие права в этом регионе шло своим путем. Римское право в его развитии сыграло гораздо менее заметную роль, чем в становлении континентального права; в скандинавских государствах нет и не было кодексов (точнее – в каждой из этих стран было издано только по одному кодексу: в Дании – в 1683 г., в Норвегии – в 1687 г., в Швеции и Финляндии – в 1734 г., которые охватывают целиком все национальное право), судебная практика играет здесь более значимую роль, чем в странах континентальной Европы. В то же время скандинавское право нельзя отнести и к англо-саксонской правовой семье, поскольку оно не признает судебного прецедента, характерного для общего права.

Интересное положение сложилось во Франции: материальное право в этой стране «классического» континентального типа, а процессуальное право – прецедентное. Это можно объяснить территориальной близостью и, соответственно, влиянием Англии.

В России традиционно применяется континентальная правовая система.

**2. Англосаксонская правовая семья (семья общего права)**

Основные признаки этой системы:

• господствующий источник права – судебный прецедент;

• законодательство и юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных дополнительных источников;

• юридические прецеденты носят индивидуальный характер;

• ведущую роль в формировании права отводится судам, которые в этой связи занимают особое место в системе государственных органов;

• внутренне делится на общее право и право справедливости.

• на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые судом;

• главенствующее значение имеет процессуальное право;

• отсутствуют кодифицированные отрасли права;

• отсутствует деление права на частное и публичное;

• юридическая доктрина носит сугубо прикладной характер.

Англосаксонская правовая система получила распространение в таких государствах, как Великобритания, США, Канада, Новая Зеландия, Австралия и в других бывших английских колониях, хотя в «классическом» виде сохранилась только в современной Англии (не в Великобритании – поскольку в Ирландии, Уэльсе, Шотландии свои правовые системы, лишь отдаленно напоминающие английскую).

Американское право относят к семье общего права с достаточной степенью условности. Еще американская революция выдвинула на первый план идею создания самостоятельного национального права, порывающего со своим «английским прошлым». Федеральная конституция 1787 г. декларировала полный отказ от английского права, а вместе с ним от правила прецедента и других характерных черт «общего права». В ряде штатов были приняты уголовные, уголовно-процессуальные и гражданско-процессуальные кодексы, запрещающие ссылки на английские судебные решения, вынесенные до провозглашения независимости. Однако и перехода американской правовой системы в романо-германскую правовую семью тоже не произошло. Лишь некоторые штаты, бывшие ранее французскими или испанскими колониями (Луизиана и Калифорния), приняли кодексы романского типа.

В целом же в США сложилась система, сходная и с английской, и с континентальной – прецедентное право во взаимодействии с законодательством.

Как результат американское право отличается от английского гораздо большей степенью структурированности, систематизации, ведущей ролью конституции, двухуровневой государственной и правовой системой, гораздо более свободным действием правила прецедента.

Централизация американской федерации усиление государственного вмешательства привели к значительному усилению роли федерального законодательства. В праве США распространены кодексы, которых не знает английское право.

Канада, Новая Зеландия, Австралия, ряд африканских государств при сохранении общей преемственности, также внесли в свои правовые системы немало положений, отражающих особенности национального развития и географического положения.

**Религиозные правовые семьи (мусульманская, индусская правовые подсистемы)**

Основные признаки этой системы:

• главный творец права Бог, а не общество, государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;

• принципы права совпадают с религиозными догмами;

• основной источник права – религиозно-нравственные нормы и ценности, учения, доктрины и обычаи, содержащие охраняемые государством нормы права;

• весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;

• религиозные органы не отделены от государства и зачастую выполняют функции правотворчества и правосудия;

• законодательство и судебная практика имеют вторичное значение;

• особое место в системе источников права занимают труды ученых юристов, конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в основе конкретных решений;

• отсутствует деление права на частное и публичное;

• во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека.

• все религиозные правовые системы отличаются особым консерватизмом.

Мусульманское право – это система норм, порожденных религиозно-этническими постулатами и ценностями.

Ислам исходит из того, что существующее право произошло от Аллаха, который в определенный момент истории открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Основными источниками мусульманского права являются: Коран, сунна, иджма, кияс.

Коран – священная книга ислама, состоящая из высказываний пророка Мухаммеда, произнесенных им в Мекке и Медине. Наряду с общими духовными положениями, проповедями там есть и установления вполне нормативно-юридического характера.

Сунна – мусульманское священное предание, рассказывающее о жизни пророка, по существу представляет собой сборник норм-традиций, связанных с поведением и высказываниями пророка, которые должны служить образцами для мусульман.

Иджма – комментарии ислама, составленные его толкователями (крупными мусульманскими учеными). Это своего рода комментарии, призванные восполнять пробелы в религиозных нормах. Практики ссылаются на положения не Корана или Сунны, а на сборники норм, соответствующие иджме.

Кияс – четвертый источник права – рассуждения по аналогии о тех явлениях жизни мусульман, которые не охватываются предыдущими источниками права. Это своего рода попытка «привязать» устаревающие нормы к современным условиям жизни. Таким суждениям придается законный, общественный характер.

По степени влияния норм мусульманского права на действующие законодательства, можно выделить несколько групп государств.

1 Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты, где мусульманское право продолжает применяться максимально широко. Его нормы и принципы оказывают глубокое влияние на законодательство и сложившуюся здесь форму правления (например, обязательное соответствие шариату всех принимаемых законов).

2. Ливия, Пакистан, Судан, Иран, Афганистан, где действие мусульманского права уже не столь всеобъемлюще, но все же весьма существенно.

3. Египет, Сирия, Ливан, Ирак, Сомали, Мавритания. Хотя их конституционное право и закрепляет особые положения ислама и мусульманского права, действующее законодательство носит довольно светский характер. Мусульманское право продолжает регулировать часть отношений «личного статуса», в основном брачно-семейные, и то достаточно условно. Если не вдаваться в детали, законодательства этих стран носят вполне «европейский» характер.

4. Тунис, Йемен. В этих странах даже брачно-семейные законодательства отказываются от основополагающих институтов мусульманского права. Например, в Тунисе законодательно запрещена полигамия, а семейный кодекс Йемена в 1974 году по существу наделил женщину равными правами с мужчинами в семейных отношениях.

Индусское право является также распространенной системой религиозного права (некоторые исследователи относят ее к обычно-традиционной системе). Это не право Индии, а право общины, исповедующей индуизм. Преобладает в Индии, его влияние на общественные отношения велико в Пакистане, Сингапуре, Бирме, Малайзии а также в странах на восточном побережье Африки (в Танзании, Уганде, Кении).

Индусское право отличается глубочайшими религиозно-нравственными истоками. В содержание этой системы входят: обряды, религиозные верования, идеологические ценности, мораль, философия, которые нормативно закрепляют определенное общественное устройство и определенный образ жизни. Таким образом, индуизм представляет собой нечто большее, чем правовая система, и даже религия – это философская система мировосприятия и миропонимания.

Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей помимо принятия на веру определенных религиозных догм и к определенному миропониманию. Поэтому для правоверного индуса главным является приверженность не доктрине, а традиционному общественному укладу. Одним из убеждений индуизма является то, что люди разделены с момента рождения на социальные и иерархические категории, каждая из которых имеет свою систему прав и обязанностей, свои обычаи, мораль, располагает собственными средствами принуждения. Каждый человек должен вести себя так, как это предписано касте, к которой он принадлежит. Таким образом, послушание человека формировалось «изнутри», как части целого, вследствие чего правовые нормы или судебные прецеденты заметной роли не играли. Наиболее строгим наказанием является отлучение от той или иной группы. В случае, если нет правовой нормы по конкретному вопросу, судьи решают его «по совести и справедливости».

Огромное значение придается обрядовой чистоте, отрицательным следствием которой является кастовое высокомерие. Браки между представителями разных каст также запрещаются. В обычной индусской семье собственность общая, и все получают наследство на равных правах. Всем, как работающим, так и неработающим гарантируется прожиточный уровень.

Таким образом, индусское право является обычным правом, в котором преобладает религиозная доктрина, которая и определяет нормы поведения, в соответствии с ней изменяются или толкуются обычаи.

В период колониальной зависимости индусское право подверглось влиянию доктрины общего права, но полного его вытеснения не произошло. И после провозглашения независимости Индии (1947 г.) страна стала развивать свою правовую систему. Конституция 1950 г. отвергла систему каст и запретила дискриминацию по мотивам кастовой принадлежности, однако на правовую систему продолжают влиять и религия, и устойчивые территориальные традиции.

Китайское право отличается своим мировоззренческим подходом к праву. Если весь мир является гармонией космоса, земли и человека, то люди должны следовать естественному порядку. Конфуцианство сформировало устойчивую веру в соблюдение нравственно-религиозных правил и пренебрежение к праву как «внешнему принуждению». В понимании китайцев право не считалось фактором порядка и символом справедливости, напротив, оно – орудие произвола, фактор, нарушающий естественный, т.е. нормальный порядок вещей. Образ жизни добропорядочного гражданина должен был исключать любые правовые притязания и всякое обращение к правосудию. В своем поведении человек должен руководствоваться не столько юридическими мотивами, сколько стремлением к гармонии и миру. Согласительные процедуры ценнее правосудия, конфликты следует гасить путем посредничества, а не решать правовым путем. Таким образом, традиционная китайская концепция не отрицает права вовсе, но полагает, что оно необходимо только для тех, кто не заботится о морали: для преступников и иностранцев, которым чужда китайская цивилизация. Сами же китайцы спокойно обходятся без права. Они не интересуются содержанием законов, не обращаются в суд и регулируют свои отношения на основе соглашения.

Провозглашение в Китае республики (1911) дало толчок кодификации. Гражданский, Земельный и иные кодексы (20-30 гг.) готовились по образцам европейских законов, что давало повод отнести китайское право, хотя и с определенными оговорками, к континентальной правовой семье.

С конца 60-х годов наступает период «культурной революции». Он характеризуется углублением правового отрицания, игнорированием закона в регулировании жизни общества. Прекратилась деятельность представительных органов, произошел отказ от соблюдения законности. В этот период, по существу, были разрушены начавшие складываться правовые основы государства.

С середины 70-х годов провозглашается курс на правовую регламентацию, но «особым путем», стратегия которого выражается в сохранении многих институтов и норм традиционного права.

Современная правовая система КНР развивается по пути построения в стране социализма с «китайской спецификой».

В Японии идеи права традиционно заменялись политико-этическими нормами: послушание низших слоев – высшим, вассалов – сюзерену, личным предписаниям феодалов и военных. Особую роль играли и до сих пор играют правила «внешне-приличного поведения» – уступчивость, примирение, доброжелательность, патернализм. Саморегуляция и самоопределение почитаются очень высоко.

Японская правовая система в XIX-ХХ веках испытала на себе влияние европейского и американского права. Здесь существуют такие отрасли права, как конституционное, административное, гражданское, торговое, уголовное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, право социального обеспечения и др. Законы, договоры и иные акты являются источниками права.

В правовой системе современной Японии сочетаются и параллельно действуют как традиционные нормы прошлого, так и заимствованные романо-германские правовые модели.

Здесь наблюдаются глубоко укоренившиеся традиции, поэтому японцы в целом отрицательно относятся к праву, которое они обычно отождествляют с уголовным.

Как и в Китае, судебному разбирательству следует предпочесть примирение, соглашение. Даже если споры все же рассматриваются судом, они в подавляющем большинстве завершаются примирением.

Усовершенствование права осуществлялось в основном за счет рецепции европейских правовых моделей, уголовный и уголовно-процессуальный кодексы во многом напоминают французские. Что касается частного права, то здесь в целом преобладает германское влияние. После второй мировой войны значительное влияние на японское право оказали американские образцы.

В целом, однако, в Японии сохранилась прежняя кодификационная система, основу которой составляют шесть существенно измененных кодексов, дополненных значительным массивом законов и иных нормативных актов, образующих систему источников, во многом напоминающую западноевропейскую. Прецедент японская юриспруденция источником права не признает.

**Обычно-традиционная правовая семья**

Основные признаки этой системы:

• доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколение в поколение;

• обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государствами;

• обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;

• нормативные акты имеют вторичное значение (хотя в последнее время их принимается все больше и больше);

• судебная практика не выступает в качестве основного источника права;

• судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;

• юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;

• архаичность многих ее обычаев и традиций.

Существовало в некоторых странах Дальнего Востока, Африки, Мадагаскара до периода их колонизации.

Обычно-традиционное право представляет собой совокупность неписаных правил (исключение составляют немногочисленные письменные источники отдельных племен африканских народов), которые устно передавались из поколения в поколение.

По настоящее время многие нормы обычного права сохранились, и им следует большинство населения африканских стран, хотя обычное право этого континента весьма разнообразное.

Одна из основных особенностей обычного права – правовые и моральные нормы находятся в неразрывной связи, и при решении конфликтов стороны, в первую очередь, пытаются их решить путем соглашения сторон: задача судов – устранить причиненное зло и восстановить согласие в общине. Другой чертой обычного права является то, что оно регулирует в первую очередь, отношения групп и сообществ, а не индивидов (например - брачный договор – это соглашение двух семей, а не союз двух индивидов, поэтому развод может быть лишь с согласия этих семей; правами на землю по обычаю наделена община или группа и т.д.).

После колонизации Африки в XIX в. английские, французские, португальские и бельгийские власти стремились внедрить право, действовавшее в метрополии и свою судебную систему. В то же время колонизаторы стремились сохранить ту часть обычного права, которая не противоречила их интересам. В итоге возникла тройная система колониального права – право метрополий, специальные колониальные законы и обычное право. Первые два права охватывали административное, торговое, уголовное право, а обычное право – землевладение, семейное и наследственное право. Некоторые варварские с точки зрения европейцев обычаи были запрещены.

В колониях параллельно действовали колониальные суды с европейскими судьями (руководствовались правом метрополии и колониальным законодательством) и местные суды (правосудие осуществляли местные старейшины, вожди и решения принимались в соответствии с обычным правом).

После достижения национальной независимости право африканских стран развивается довольно противоречиво: одним из важнейших направлений стало удаление колониальных наслоений и ограничение значения правового обычая. В то же время это сопровождалось декларациями о необходимости сохранения обычного права. Так в Мадагаскаре в 1957 г. Представительная ассамблея приняла решение о кодификации обычаев, а в Нигерии Региональные ассамблеи своим решением придали обычаям санкционированный властью характер. Тем не менее, традиционное африканское право постепенно утрачивает свое значение, поскольку социальное содержание его норм плохо согласуются с цивилизованным развитием государств. Но значительная часть африканцев (особенно в сельской местности) продолжают жить по старым традициям.

**Социалистическая (советская) правовая семья**

Социалистическая правовая семья (или социалистические правовые системы) была создана первоначально в России в результате Октябрьской революции 1917 г., а после второй мировой войны и в ряде государств Восточной Европы, Азии и Латинской Америки, провозгласивших социалистический путь развития. В настоящее время сохранилась на Кубе, в Северной Корее, в Китае и Вьетнаме (с существенными изменениями).

Норма права всегда рассматривалась как общее правило поведения.

Социалистическое право несет на себе многие черты континентальной системы права (признание нормы права как общего правила поведения, сходные процессуальные начала, правовая методология), оно существенно отличается от других правовых систем.

Ей присущи:

• господство государственной собственности на средства производства;

• особая система политического устройства с безусловным доминированием коммунистической партии;

• законодательное признание руководящей роли коммунистической партии во всех сферах жизни (документы партии по юридической силе приравниваются к нормативным актам);

• глубокая идеологизированность права;

• концепция права как силы, теснейшим образом связанной с государственной политикой, способствующей построению коммунистического общества;

• отрицание теории разделения властей, а также различий между частным и публичным правом;

• признание безусловного приоритета интересов государства, общества над частными интересами личности;

• законы только на бумаге провозглашают полновластие народа, широкие права и свободы граждан, однако на практике действенные механизмы и гарантии их реального осуществления отсутствуют;

• полное подчинение судебных органов коммунистической партии;

• фактическое слияние партийного принуждения с государственным.

В настоящее время Россия движется по пути формирования правового, демократического, социального государства, общенародного по своей сущности. Это позволяет прогнозировать сближение ее правовой системы на новом уровне с романо-германской правовой системой, возможно заимствование некоторых достоинств прецедентного права.

В большинстве государств, в свое время ставивших перед собой цель строительства социализма и коммунизма, правовые системы тоже находятся в стадии реконструкции и обновления. Осуществляются демократические преобразования политической системы, повышение роли представительных органов, их влияния на жизнь общества, усиление заботы о правах и свободах личности, их материальной гарантированности, а, кроме того, и внедрение новых рыночных отношений, обеспечение и охрана всех форм собственности.

**4.2. Система права: понятие и структура**

Система права – это совокупность связанных между собой норм права и их объединений (институтов, отраслей и подотраслей), существующих в государстве.

Система права отражает внутреннее строение национального права как цельного правового явления, состоящего из единых по назначению и внутренне согласованных правовых норм, разделенных на отдельные части – отрасли и институты права.

Для системы права характерны единство и взаимосвязь норм, ее составляющих, они не могут функционировать изолированно. Любой структурный элемент, извлеченный из системы права, лишается системных функций, а следовательно, и социальной значимости. Кроме того, сложное внутреннее строение права объясняется большим разнообразием общественных отношений, которые оно отражает и регулирует.

Таким образом, система права, существующая в государстве, носит объективный характер, определяется фактическим социальным строем общества и государства и необходимостью урегулирования конкретных общественных отношений. Законодатель может вносить в систему права известные коррективы, изменения (например, выделить, осознав потребность в этом, ту или иную отрасль права или, напротив, объединить их, установить тот или иной институт, принять те или иные нормы, акты и т.д.), но в принципе система права от него не зависит, нельзя ее заново создать, отменить, перестроить.

В зависимости от конкретного содержания тех общественных отношений, которые регулируются нормами права, система права включает в себя различные части – элементы.

Элементы системы права

1. Норма права – это первичный элемент системы права, общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное его принудительной силой. Норма права устанавливает запрет на совершение каких-либо действий или обязанность совершить какое-то действие или предоставляет право на его совершение.

2. Институт права (правовой институт) – это относительно обособленная группа юридических норм, регулирующих однородные общественные отношения определенного вида и являющихся составной частью отрасли права. Правовые институты призваны регламентировать отдельные участки, фрагменты, стороны общественной жизни.

Все отрасли права состоят из правовых институтов. Так, отрасль уголовного права включает институт преступления, институт уголовной ответственности, институт наказания и другие. В составе отрасли трудового права имеются правовые институты «трудового договора», «рабочего времени», в уголовном праве – институт необходимой обороны, институт крайней необходимости, невменяемости; в гражданском праве – институт исковой давности, институт дарения, сделки, купли-продажи; в государственном праве – институт гражданства; в административном – институт должностного лица; в семейном праве – институт брака и т.д.).

Правовые институты делятся по отраслям права на гражданские, уголовные, административные, финансовые и т.д. Сколько отраслей, столько соответствующих групп институтов. По этому же признаку они подразделяются на материальные и процессуальные. Далее институты классифицируются на отраслевые и межотраслевые (смешанные), простые и сложные (комплексные), регулятивные, охранительные и учредительные (закрепительные).

Сложный или комплексный, будучи относительно крупным, имеет в своем составе более мелкие самостоятельные образования, называемые субинститутами. Например, институт поставки в гражданском праве включает в себя институт штрафа, неустойки, ответственности.

Регулятивные институты направлены на регулирование соответствующих отношений, охранительные - на их охрану, защиту (типичны для уголовного права), учредительные - закрепляют, учреждают, определяют положение (статус) тех или иных органов, организаций, должностных лиц, а также граждан (характерны для государственного и административного права).

Таким образом, система права представляет собой сложное, динамическое образование.

3. Отрасль права – это совокупность норм права, регулирующих относительно обособленную, качественно однородную сферу общественных отношений своим особым методом. Отрасль права отражает и регулирует наиболее важные, относительно обособленные группы общественных отношений и является основным элементом системы права. Каждая отрасль права имеет свой особенный предмет и методы регулирования общественных отношений. В отличие от других структурных элементов системы права отрасль обладает относительной автономией: она способна к самостоятельному функционированию в общей системе права. Отрасль права состоит из отдельных групп юридических норм более локального характера, какими выступают институты права.

4. Подотрасль права – это совокупность институтов права, образующих внутри отрасли права относительно обособленную группу, нормы которой регулируют свои, чем-то отличающиеся, общественные отношения (например, в гражданском праве – авторское право, патентное, наследственное; в государственном – избирательное право; в трудовом – пенсионное; в земельном – горное, водное, лесное и т.д.).

Традиционно право условно делится на право частное и право публичное. Критерием этого деления выступает характер взаимоотношений между отдельным лицом и государством в лице его компетентных органов.

Деление права на частное и публичное имеет принципиальное значение. Частное право объединяет отрасли права, регулирующие отношения, обеспечивающие прежде всего частные интересы, независимость и инициативу собственников в их деятельности, в том числе и в личных неимущественных отношениях. К этим отраслям относятся те отрасли, в которых индивид выступает самостоятельным, независимым субъектом права: гражданское право, трудовое право, торговое право, семейное право и т. д. Отраслям частного права в большей степени присущи диспозитивные правовые нормы.

Публичное право объединяет те отрасли, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий публичный интерес. К ним относятся конституционное право, финансовое право, административное право, уголовное право и т. д. Для публичного права более характерны правовые нормы императивного типа.

Все отрасли права по своему характеру могут быть разделены на отрасли материального права (регулируют реально складывающиеся между людьми и их объединениями отношения – трудовое, гражданское, уголовное и т. д.) и отрасли процессуального права (определяют порядок разрешения споров, конфликтов, расследования и судебного рассмотрения преступлений и иных правонарушений, т.е. регламентируют чисто процедурные или организационные вопросы, имеющие, однако, важное, принципиальное значение). В соответствии с Конституцией у нас признано пять видов процессов: гражданский, уголовный, административный, арбитражный и конституционный.

Основные отличительные признаки отраслей права:

1. Предмет правового регулирования – то, на что направлено действие норм (качественно определенная группа общественных отношений).

В структуру предмета правового регулирования входят следующие элементы:

а) субъекты - индивидуальные и коллективные;

б) их поведение, поступки, действия;

в) объекты (предметы, явления) окружающего мира, по поводу которых люди вступают во взаимоотношения друг с другом и к которым проявляют свой интерес;

г) юридические факты (события, обстоятельства), выступающие непосредственными причинами возникновения или прекращения соответствующих отношений.

2. Метод правового регулирования – совокупность приемов, способов, механизмов воздействия на конкретную сферу отношений. От методов в значительной мере зависит эффективность правового регулирования, достижение выдвигаемых при этом целей. Каждой отрасли права присуща определенная комбинация общеправовых (универсальных) и частных методов регулирования.

Универсальными методами правового регулирования считаются запрет, предписание, дозволение; методы императивный и диспозитивный; убеждение и принуждение.

К частным методам регулирования, присущим отдельным отраслям права, можно отнести метод субординации и властного приказа (административное право), метод поощрения (трудовое право), метод автономии и равенства сторон (типичен для процессуальных отраслей права), метод рекомендаций (характерен для хозяйственного и предпринимательского права),

Таким образом, главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям является предмет, поскольку он имеет объективное содержание, предопределен самим характером общественных отношений. Метод же служит дополнительным, юридическим критерием, так как произволен от предмета. Самостоятельного значения он не имеет, но в сочетании с предметом способствует более строгой и точной градации права на отрасли и институты.

**4.3. Общая характеристика отраслей Российского права.**

В данном случае не ставится цель дать их развернутую характеристику, а лишь показать, что каждая отрасль имеет свою специфику, свой предмет и метод, занимает особое положение в общей системе и тем самым оправдывает свое право на самостоятельное существование.

1. Конституционное право. Это первая и ведущая отрасль, определяемая как совокупность юридических норм и институтов, опосредующих наиболее важные, исходные государственные отношения. В круг ее ведения входят такие вопросы, как формирование и структура представительной, исполнительной и судебной власти, принципы их деятельности; политическая система, экономическая основа, формы собственности, федеративное устройство, административно-территориальное деление, избирательная система, правовое положение (статус) граждан, их права, свободы и обязанности, общественный строй и др.

Главным нормативным актом этой отрасли, естественно, является Конституция государства, выступающая основополагающей базой для всего текущего правотворчества. Это – предмет данной отрасли. Методом же выступает главным образом учредительно-закрепительный в сочетании с общим (базовым) регулированием без установления конкретных санкций за нарушения, хотя многие конституционные нормы имеют прямое действие.

2. Административное право. Регулирует сферу управленческой, исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов, общественных организаций и должностных лиц (правительства, министерств, ведомств, президентских структур, предприятий, учреждений, местных администраций).Объектами управления выступают экономика, наука, культура, образование, здравоохранение, оборона, правопорядок, охрана прав граждан и т.д. Основной метод – власть и подчинение, императивные приказы, указания, иерархия и субординация по службе, ответственность за порученный участок.

3. Финансовое право. Предмет данной отрасли – финансовые отношения, формирование и исполнение госбюджета, денежное обращение, банковские операции, кредиты, займы, налоги. Субъектами этих отношений выступают все юридические и физические лица. Нормы финансового права тесно связаны с государственным правом и административным, так как сферы этих трех отраслей во многом переплетаются. Финансовая деятельность в значительной мере носит исполнительно-распорядительный характер. Методы регулирования – контроль, ревизии, частные предписания.

4. Земельное право. Отрасль призвана регулировать вопросы землепользования и землеустройства, сохранения и распределения земельного фонда, определения правового режима различных видов земли в соответствии с их административно-хозяйственным назначением (государственные, колхозные, совхозные, фермерские, арендные, городские и т.д.). Подотраслями данной отрасли выступают лесное право, водное и горное. Основной нормативный акт – Земельный кодекс. Методы регулирования – дозволения, разрешения, запреты.

5. Трудовое право. Предмет данной отрасли – сфера трудовых отношений (формы рациональной организации труда, его оценка и оплата, определение тарифных ставок, разрядов, окладов, норм выработки; рабочее время, отпуска; прием на работу и увольнение; порядок заключения трудовых соглашений). Субъектами трудовых отношений выступают рабочие и служащие, государственные, общественные и кооперативные организации, профсоюзы. Метод регулирования – поощрение, стимулирование, придание соответствующим договорам нормативного значения.

6. Гражданское право. Наиболее крупная отрасль, регулирующая обширную область имущественных и личных неимущественных отношений (имя, честь, достоинство, авторство). Весь гражданский оборот, хозяйственная деятельность предприятий, организаций, учреждений и граждан осуществляются на основе норм гражданского права (владение, пользование и распоряжение собственностью, ее приобретение и отчуждение, купля, продажа, дарение, наследование, передача в аренду, на хранение, в залог; пересылка, транспортировка, взаимные поставки сырья и продукции производителями и потребителями).

Однако не все имущественные отношения регулируются гражданским правом, а только такие, в которых стороны юридически равны (истец – ответчик; должник – кредитор: заказчик – подрядчик) и которые не строятся по принципу власти и подчинения, как это имеет место в административном, финансовом, земельном праве. Последние также регламентируют в известных пределах имущественные отношения, но с помощью иных методов.

В силу своей обширности и комплексности гражданское право как отрасль имеет многочисленные подотрасли: наследственное право, изобретательское, авторское, патентное, жилищное, транспортное и т.д. Основной нормативный акт – Гражданский кодекс РФ. Некоторые подотрасли также кодифицированы (Кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс, Устав железных дорог). В условиях становления рыночных отношений роль гражданского права возрастает. Главный метод регулирования – диспозитивный.

7. Семейное право. Примыкает и тесно связано с гражданским правом. Тем не менее, это самостоятельная отрасль, регулирующая порядок заключения и расторжения брака, отношения между супругами, родителями и детьми, вопросы, усыновления, опеки и попечительства, имущественного положения членов семьи, их взаимных прав и обязанностей. Основной нормативный акт – Семейный кодекс. Ведущие методы – равенство сторон и диспозитивный.

8. Уголовное право. Совокупность норм, определяющих, какие общественно опасные (вредные) действия и поступки следует считать уголовно наказуемыми; правомочия компетентных органов по отношению к лицам, совершившим преступления, основания и условия привлечения их к ответственности; принципы карательной политики государства, виды и систему санкций, составы конкретных деяний, формы и степень вины и т.д. Основной нормативный акт – Уголовный кодекс. Метод регулирования – императивно-запретительный.

9. Уголовно-исполнительное право. Включает в себя нормы, регламентирующие порядок отбывания наказания лицами, осужденными судом к лишению свободы, а также деятельность соответствующих государственных органов и учреждений по перевоспитанию правонарушителей в местах заключения. Уголовно-исполнительное право является как бы продолжением уголовного права, что дает основание некоторым ученым считать УИП подотраслью уголовного права. Однако, по мнению большинства специалистов в данной области, это все же самостоятельная отрасль, имеющая свой предмет, своих субъектов и свой специфический метод регулирования – воспитание, поощрение в сочетании с методом, власти и подчинения. Основной нормативный акт – Уголовно-исполнительный кодекс.

10. Уголовно-процессуальное право. Отрасль, регулирующая деятельность суда, прокуратуры, органов предварительного следствия и дознания по раскрытию и рассмотрению уголовных дел, определяет процессуальные формы этой деятельности, права и обязанности участвующих в ней субъектов (подследственных, подсудимых, свидетелей, потерпевших, экспертов, представителей обвинения и защиты), их правовое положение. Основополагающий нормативный акт – Уголовно-процессуальный кодекс. Ведущие методы регулирования – императивный и метод равенства сторон, которые тесно взаимосвязаны между собой.

11. Гражданско-процессуальное право. Совокупность норм, регулирующих деятельность органов правосудия и других участников процесса при разрешении споров о праве гражданском, а также по трудовым, семейным, личным, финансовым и иным делам. В гражданском процессе действуют в основном те же субъекты, что и в уголовном. Различия заключаются в предмете и методах регулирования. В состав данной отрасли входят также нормы, регламентирующие работу арбитражных и нотариальных органов. Главный нормативный акт – Гражданско-процессуальный кодекс. Строгое соблюдение всех процессуальных норм служит важной гарантией реализации материальных.

В литературе выделяются также комплексные отрасли: хозяйственное право, природоохранительное (экологическое), военное, торговое, прокурорско-надзорное и другие, соединяющие в себе разнородные нормы и институты, регулирующие соответственно сложные отношения. Кроме того, в настоящее время формируются новейшие правовые отрасли, вызванные развитием современного научно-технического прогресса: космическое право, информационное и др.

Международное право не входит ни в одну национальную систему права, поэтому ни одно государство мира не может считать его своим. Оно занимает особое (вненациональное) место, поскольку регулирует не внутригосударственные, а межгосударственные отношения. В нем выражается коллективная воля народов, выступающих субъектами данного права. Его нормы и институты закрепляются в различных международных договорах, соглашениях, уставах, конвенциях, декларациях, документах ООН. Эти акты определяют взаимные права и обязанности государств - участников мирового сообщества, принципы их взаимоотношений, поведение на международной арене.

В международном праве сохраняется деление на частное и публичное. Последнее регулирует имущественные и иные отношения между гражданами и организациями различных стран, их процессуальное положение, юрисдикцию, порядок и условия применения к ним законодательства того государства, на территории которого они временно или постоянно находятся.

Новая Россия признала приоритет международного права над внутригосударственным, особенно в гуманитарной области (права человека, правосудие, свобода личности, информации и т.д.). В Конституции РФ записано, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ст. 15 ч. 4).

Заметим, что международное право является, как сказано в Конституции, составной частью российской правовой системы, но это не значит, что оно входит в систему права РФ в качестве самостоятельной отрасли. Да и в правовую систему оно включается не в полном своем объеме, а лишь в той мере, в какой выступает источником права страны и не противоречит ее национальным интересам. Речь идет, прежде всего, о таких нормах, которые направлены на поддержание правопорядка и стабильности в мире.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте содержание понятия «правовая система общества» и охарактеризуйте его структуру.

2. Раскройте содержание понятия «система права» и охарактеризуйте его составные элементы.

3. Проведите сравнительный анализ понятий «правовая система общества» и «система права».

4. Понятие правовая семья и ее виды. Проведите сравнительный анализ между правовыми семьями (англо-саксонская, романо-германская, религиозная, социалистическая).

5. Охарактеризуйте предмет и метод ведущих отраслей российского законодательства.

**Глава 5. Правонарушение и юридическая ответственность**

5.1. Правомерное поведение и правонарушение

5.2. Состав и виды правонарушений

5.3. Юридическая ответственность: понятие, основание, виды

**5.1. Правомерное поведение и правонарушение**

Развитие гражданского общества, функционирование правового государства всегда основывается на правомерном поведении членов этого общества и государства. Такое поведение является преобладающим во всей совокупности действий и поступков граждан большинства цивилизованных государств.

Правомерное поведение – это поведение людей, не противоречащее предписаниям правовых норм.

Диспозициями правовых норм установлены масштабы и необходимые эталоны правомерного поведения. Посредством правомерного поведения право действует, происходит управление обществом, осуществляется его нормальная жизнедеятельность, реализуются права и обязанности граждан.

Это также общественно необходимое и общественно полезное явление.

В основе правомерного поведения лежит осознание людьми справедливости правовых установлений, их ответственность перед обществом и государством за свои поступки. Таким образом, правомерное поведение всегда базируется на достаточно высоком уровне как правосознания общества в целом, так и индивидуального правосознания большинства его членов.

Выделяют следующие виды правомерного поведения:

1). Активное;

2). Обычное;

3). Пассивное.

Активное правомерное поведение представляет собой целенаправленную инициативную законную деятельность субъектов права, связанную с дополнительными затратами времени, энергии, а иногда и материальных средств.

Это наиболее высокий уровень правомерного поведения, проявляющийся в общественно полезной, одобряемой государством и обществом деятельности. Социально-правовая активность определяется развитым правосознанием, глубокой правовой убежденностью, сознательно принятой на себя готовностью использовать предоставленные правом возможности, творчески руководствоваться ими в своем повседневном поведении.

Формы проявления правовой активности весьма многообразны: добросовестная служебная деятельность, участие в формировании и работе партий, общественных объединений, предметное обсуждение законопроектов, сотрудничество с различными государственными структурами и т.д.

Обычное правомерное поведение в отличие от активного, не связано с дополнительными затратами. В рамках этого вида поведения граждане выполняют свои правовые обязанности, совершают те или иные юридически значимые действия, но их активность не превышает уровень правовых требований. Этот вид правомерного поведения иногда называют «привычное поведение». Привычка возникает в результате многократного повторения действий, совершаемых в уже известной обстановке. В этих условиях человек вначале обдумывает свои поступки, а в дальнейшем он действует в силу образовавшейся привычки вести себя так, а не иначе.

Пассивное правомерное поведение имеет место случае, когда субъект права намеренно не использует принадлежащие ему права и свободы. Урон в этом случае может наступать не только для самого гражданина, не использовавшего субъективное право для удовлетворения своих интересов, но и для общества в целом, так как пассивная гражданская позиция выводит государственные органы из-под контроля общества.

В отличие от правомерного поведения правонарушение всегда представляет собой такое деяние, которое выходит за рамки предписаний правовых норм, нарушает их требования. Тем самым правонарушение есть проявление неправомерного поведения, истоки которого имеют социальный характер (прежде всего экономический, политический, социальный и нравственный). На уровень неправомерного поведения в обществе определенное влияние оказывают также психофизиологические и биологические особенности правонарушителя.

Правонарушение – это совершенное виновно общественно вредное деяние, нарушающее предписания правовых норм и влекущее за собой юридическую ответственность.

Правонарушениям присущи определенные признаки.

1. Правонарушение совершается людьми – деликтоспособными субъектами права. Деликтоспособностью называется признанная законом способность лица осознавать значение своих поступков и нести за них юридическую ответственность.

В средние века в некоторых европейских странах юридической ответственности подвергались животные (свиньи, крысы, кошки и другие), их судили по всем правилам юридической процедуры. В нашей стране право не признает в животных субъектов права, соответственно, они не могут быть стороной правонарушения и субъектом юридической ответственности.

Правонарушение всегда является актом поведения. Мысли, чувства, намерения, эмоции и т. д. не могут признаваться правонарушениями до тех пор, пока не реализовались в определенном акте поведения человека. Правонарушение же всегда является деянием в виде действия или бездействия.

Действие – это акт активного поведения (кража, драка и т.п.). Оно может состоять в произнесении определенных слов или совершении телодвижений.

Бездействие признается противоправным деянием, если по ситуации или служебному долгу лицо было обязано что-то сделать, но не сделало (прогул, халатность и т.п.).

2. Правонарушением признается только виновно совершенное деяние. Противоправное поведение является правонарушением лишь в том случае, если в действии или бездействии лица, его совершившего, имеется вина, тоесть лицо осознанно совершило данное деяние и руководило в этот момент своими действиями. Более подробно этот вопрос будет раскрыт при рассмотрении элементов состава правонарушения.

3. Правонарушение всегда представляет собой акт противоправного поведения. Противоправность означает противоречие совершенного деяния предписаниям норм права.

Правонарушение всегда посягает на охраняемые законом интересы личности, общества, государства в различных областях – экономики, политики, социальной сферы, культуры, образования и т. д.

Однако не все интересы субъектов правоотношений охраняются законом, а лишь наиболее важные, поэтому нарушение иных интересов не является противоправным, а следовательно, правонарушением не считается.

Соответственно правонарушением будет считаться только такое деяние, которое прямо предусмотрено правовой нормой, содержащейся в том или ином нормативно-правовом акте.

Сущность правонарушения состоит именно в поведении, противоречащем нормам права, исходящим от государства.

4. Правонарушение – это поведение социально опасное, причиняющее вред личности, обществу, государству. Правонарушения запрещены государством под угрозой применения к правонарушителю мер государственного воздействия именно потому, что они вредны для общества и ущемляют интересы различных субъектов правовых отношений,

Правонарушения затрагивают различные стороны общественной жизни. Они причиняют ущерб личным, трудовым, имущественным и иным правам и свободам субъектов общественных отношений. Вред, причиняемый в результате совершения правонарушений, также может быть весьма различным (от незначительного при безбилетном проезде в общественном транспорте до крупного при совершении особо тяжких преступлений).

Общественный вред правонарушений может связываться как с самим фактом совершения противоправного поведения, так и с наступившими в результате него общественно вредными последствиями.

5. Правонарушение влечет за собой привлечение правонарушителя к юридической ответственности, которая представляет собой специфическую меру государственно-принудительного воздействия.

**5.2. Состав и виды правонарушений**

Признаки правонарушения определяют его сущность и характерные черты в целом. Для описания же конкретного вида правонарушения и его правильной квалификации в теории права используется такое понятие, как состав правонарушения.

Состав правонарушения – совокупность обязательных признаков, установленных нормативными правовыми актами, характеризующих совершенное деяние как конкретное правонарушение.

Состав правонарушения состоит из четырех обязательных признаков:

1. объекта правонарушения;

2. субъекта правонарушения;

3. объективной стороны правонарушения;

4. субъективной стороны правонарушения.

1. Объект правонарушения – это те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние. Объектом правонарушения являются общественные отношения, которые регулируются и охраняются нормами права.

Выделяют общий, родовой и непосредственный объект правонарушения.

Общий объект – это общественные отношения, охраняемые правом.

Родовой объект – группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. В трудовом праве это, например, дисциплина труда, в семейном праве - порядок и условия заключения брака. Родовой объект правонарушения конкретизирует общий объект посягательства, указывая на определенные группы общественных отношений, подвергшихся нарушению.

Непосредственный объект – это конкретные блага, личность, ее здоровье, честь и т. д., на которые посягает правонарушитель. Любое правонарушение посягает одновременно на общий, родовой и непосредственный объект.

2. Субъектом правонарушения является лицо, его совершившее. Неотъемлемый признак субъекта правонарушения – его деликтоспособность, т. е. способность нести юридическую ответственность за совершенные им деяния.

Для того чтобы обладать признаком деликтоспособности, лицо должно быть дееспособным, а физическое лицо также – вменяемым и достигшим возраста, с которым законодатель связывает возможность его привлечения к конкретному виду юридической ответственности.

Субъектом различных видов правонарушений могут быть как физические, так и юридические лица. Физические лица могут быть привлечены к любому виду юридической ответственности, а юридические лица – лишь к отдельным ее видам (например, по действующему российскому законодательству – административной и гражданско-правовой).

3. Объективная сторона правонарушения – внешнее проявление правонарушения. Объективная сторона состава правонарушения включает в себя внешние признаки противоправного и общественно вредного деяния: обязательные (само деяние в форме действия либо бездействия, общественно вредные последствия правонарушения и причинно-следственную связь между совершенным правонарушением и наступившими последствиями) и факультативные (время, место, способ или орудие его совершения, характер, иные внешние признаки). Иногда факультативный признак становится определяющим, квалифицирующим (например, умышленное убийство способом, опасным для жизни и здоровья многих лиц; правонарушение, совершенное в условиях чрезвычайного положения).

В зависимости от характера наступивших последствий правонарушения разделяют на правонарушения с материальным составом, для признания которых необходимы материальные, имущественные последствия (кража, разбой, повреждение имущества по неосторожности), а отсутствие такого рода последствий исключает само правонарушение, и правонарушения с формальным составом, для которых достаточно самого факта совершения правонарушения, наличие же общественно вредных последствий отягчает ответственность.

4. Субъективная сторона правонарушения характеризует его внутреннее проявление и психические процессы, отражающие отношение лица, совершающего правонарушение, к своему поведению. Субъективная сторона правонарушения по сути дела есть не что иное, как психическая деятельность лица в момент совершения правонарушения либо связанная непосредственно с его совершением. Важнейшими признаками субъективной стороны правонарушения являются вина, мотив, цель, эмоции.

Вина – это психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению.

Различаются две формы вины: вина в виде умысла и вина в виде неосторожности. Умысел может быть прямым либо косвенным.

Прямой умысел означает, что лицо, совершившее правонарушение, осознает общественно вредный характер своего деяния и его последствий и сознательно желает или допускает наступления общественно вредных последствий (например, совершение прогула, совершение кражи).

При косвенном умысле лицо, совершившее правонарушение, осознает общественно вредный характер своего деяния и его последствий, сознательно не желает, но допускает возможность наступления общественно вредных последствий (например, лицо, желая нанести телесные повреждения другому лицу, допускает возможность того, что оно может скончаться от полученных повреждений, конкретные последствия ему безразличны).

Неосторожность, в свою очередь, может быть выражена в виде легкомыслия либо небрежности.

Легкомыслие (самонадеянность) означает, что лицо, совершившее правонарушение, осознает общественно вредный характер своего деяния и его последствий, предвидит возможные общественно вредные последствия своего деяния, но легкомысленно надеется их избежать (например, водитель, превышая скорость на мокрой от дождя автостраде, надеясь на свой водительский опыт, пытается избежать дорожно-транспортного происшествия, однако этого не происходит и он совершает аварию). В данном случае происходит или недооценка сложности ситуации, или переоценка собственных возможностей.

Небрежность означает, что лицо, совершившее правонарушение, не осознает общественно вредный характер своего деяния и его последствий, не предвидит возможных общественно вредных последствий своего деяния, хотя в силу своего положения могло и обязано было их предвидеть (например, водитель выезжает в рейс на заведомо технически неисправном автомобиле, легкомысленно рассчитывая избежать дорожно-транспортного происшествия, а оно тем не менее происходит).

Невиновное причинение вреда охраняемым законом интересам при отсутствии причинно-следственной связи между деянием лица, его совершившего, и наступившими общественно вредными последствиями является случайным и правонарушением не является. Не является правонарушением и деяние при отсутствии на его совершение воли лица (деяния, совершенные малолетними и душевнобольными, а также несчастный случай – происшествие, причинившее вред в результате стечения объективных обстоятельств, исключающих чью-либо вину).

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

Наиболее опасным видом правонарушений являются преступления. Преступление – общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания.

Преступления отличаются от проступков повышенной степенью общественной опасности и причиняют (способны причинить) более тяжелый вред личности, обществу и государству. Соответственно, совершение преступлений влечет за собой применение мер наказания, предусмотренных только уголовным законом: наиболее строгие меры государственного принуждения, существенно ограничивающие статус лица, признанного виновным в совершении преступления (лишение свободы или ограничение свободы, длительный срок исправительных работ и т.п. тяжелые наказания). Уголовное наказание применяется не только за совершение преступления, но и за покушение, приготовление, соучастие, а также за укрывательство и недонесение о преступлении.

Признать виновным в совершении преступления и назначить наказание может только суд в установленной для этого процессуальной форме (уголовно-процессуальный кодекс). Отбывание наказания регулируется специальным законодательством (уголовно-исполнительный кодекс). После отбытия наказания у лица, осужденного за преступление, порой длительное время (в зависимости от тяжести преступления и, соответственно, отбытого наказания) сохраняется судимость – особое правовое состояние, являющееся отягчающим обстоятельством при повторном преступлении, отражающееся на моральном и правовом статусе лица, считающегося судимым.

Проступки – это такие правонарушения, которые характеризуются меньшей степенью общественной опасности по сравнению с преступлениями и посягают на отдельные стороны правового порядка, существующего в обществе. К ним относятся дисциплинарные, административные проступки, а также гражданско-правовые деликты.

Разграничение проступков осуществляется в зависимости от сферы тех общественных отношений, которым причиняется вред в результате противоправного поведения. Обычно выделяют:

• дисциплинарный проступок;

• административный проступок;

• гражданско-правовой проступок (деликт).

Дисциплинарный проступок – правонарушение, заключающееся в неисполнении либо ненадлежащем исполнении лицом по его вине возложенных на него трудовых или иных служебных обязанностей, Дисциплинарные проступки совершаются в сфере трудовых и служебных отношений и нарушают главным образом трудовой распорядок и порядок отношений подчиненности по службе, ослабляя трудовую, служебную, воинскую или учебную дисциплину. Законодательством о труде, в частности, предусмотрены такие виды наказаний, как замечание, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу или смещение на низшую должность на определенный срок, увольнение. Уставами о дисциплине могут быть предусмотрены и иные виды наказаний, учитывающие специфику службы. Дисциплинарное взыскание налагается администрацией предприятия, учреждения, организации не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка. Взыскание не может быть наложено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Давность дисциплинарного взыскания – один год.

Административный проступок – противоправное, виновное деяние, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Административные правонарушения посягают на установленный законом общественный порядок, права и свободы граждан, общественную нравственность, санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и т. д. Административными проступками являются, например, нарушение правил противопожарной безопасности, безбилетный проезд в общественном транспорте и т. д.

За совершение административных проступков могут применяться предупреждение, штраф, лишение специального права (права управления транспортными средствами, правом охоты), исправительные работы, административный арест и др. Административное взыскание не может быть наложено позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения.

Гражданско-правовой проступок (деликт) – правонарушение, совершаемое в сфере имущественных и личных неимущественных отношений.

Гражданско-правовые деликты выражаются в нанесении физическим или юридическим лицам, организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, неисполнении обязательств, распространении сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию физических и юридических лиц, нарушении авторских прав и т. д.

Гражданские правонарушения влекут применение таких санкций, как возмещение вреда, принудительное восстановление нарушенного права или исполнение невыполненной обязанности, а также другие правовосстановительные санкции.

**5.3. Юридическая ответственность: понятие, основание, виды**

Государство своей принудительной силой обеспечивает охрану и безусловную реализацию правовых норм. Для этого в нормативных правовых актах устанавливаются нормы, предусматривающие привлечение к юридической ответственности лиц, поведение которых не сообразуется с обязательными предписаниями. Юридическая ответственность наступает как результат нарушения предписаний правовых норм и проявляется в форме применения к правонарушителю мер государственного принуждения.

В теории права под юридической ответственностью понимается несколько взаимосвязанных между собой явлений, отражающих разные стороны одного правового понятия:

• это вид государственного воздействия на правонарушителя за совершенное им правонарушение;

• это обязанность правонарушителя претерпеть наказание за совершенное им правонарушение или преступление;

• это деятельность специальных государственных органов по реализации своих полномочий (и обязанностей) наказывать правонарушителей и, одновременно, претерпевание правонарушителем лишений, предусмотренных в наказании.

Юридическая ответственность – это предусмотренная нормами права мера государственного принуждения, применяемая в отношении лица, совершившего правонарушение.

К числу важнейших признаков юридической ответственности, определяющих ее сущность и характер, относятся следующие.

1. Это особый вид государственного принуждения. Юридическая ответственность, как и основания ее наступления, виды наказания и их размеры, порядок привлечения к ответственности, предусмотрена нормами права и не может применяться произвольно тем или иным должностным лицом. К юридической ответственности могут привлекать только специально уполномоченные государственные органы (суд, прокуратура, органы внутренних дел, ФСБ и т. д.).

2. Это принуждение, применяемое только к правонарушителям. Основанием юридической ответственности является совершение правонарушения. Наличие в совершенном деянии всех признаков состава правонарушения является основанием для привлечения лица, его совершившего, к юридической ответственности. Основание юридической ответственности появляется с момента совершения общественно вредного деяния, содержащего состав правонарушения. За одно и то же правонарушение лицо может быть привлечено к конкретному виду юридической ответственности только один раз (так, например, нельзя дважды нести уголовную ответственность за одно и то же преступление). Однако различные виды юридической ответственности могут сочетаться друг с другом, и за совершение одного правонарушения лицо может быть привлечено одновременно к различным видам юридической ответственности (например, суд постановил взыскать с осужденного материальный ущерб, причиненный преступлением, а администрация по месту работы уволило лицо в связи с совершением преступления – в этом случае уголовная ответственность сочетается с другими видами юридической ответственности – гражданско-правовой и дисциплинарной).

3. Юридическая ответственность носит, как правило, негативный для правонарушителя характер. Юридическая ответственность заключается в обязанности субъекта правонарушения претерпевать неблагоприятные последствия своего деяния. Для правонарушителя юридическая ответственность означает применение к нему санкций правовых норм, указанных в них мер ответственности. Они могут быть выражены в порицании правонарушителя со стороны общества и государства, определенных правоограничениях, обязанности возместить причиненный вред, понести уголовное либо иное установленное законом наказание и т. д.

4. Реализация юридической ответственности происходит в особом процессуальном порядке с соблюдением специальных норм права, В зависимости от вида юридической ответственности (уголовная, административная), применятся тот или иной законодательно оформленный порядок привлечения лица к ответственности.

Порядок привлечения к юридической ответственности четко регламентирован законом. Важнейшие нормы, определяющие процесс привлечения к юридической ответственности правонарушителя, его права и обязанности, порядок применения в отношении него государственно-принудительных мер, содержатся в процессуальных нормативных правовых актах – Административном Кодексе РФ, Уголовно-процессуальном кодексе РФ, Гражданском процессуальном кодексе и т. д. Реализация юридической ответственности осуществляется на основе права, конкретных санкций правовых норм, предусматривающих ответственность именно за данное правонарушение.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государством. Для лица того, кто несет юридическую ответственность, она состоит в том, что оно должно дать отчет государственным органам в совершенном им поступке, а также нести лишения, предусмотренные санкциями правовых норм. Юридическая ответственность представляет собой реализацию санкции нормы права. Для государства юридическая ответственность представляет собой применение к нарушителю санкции, т.е. государственное принуждение нарушителя к исполнению норм права, государственная кара нарушителя или принудительное восстановление нарушенного права.

Если по содержанию юридическая ответственность всегда представляет собой государственное принуждение к исполнению закона, то по форме она может быть лишь опосредованно связанной с государством. Например, возможно добровольное исполнение обязанностей, связанных с восстановлением нарушенного права (добровольный возврат долга, возмещение причиненного вреда).

Юридическая ответственность основана на ряде принципов, среди которых основными являются:

• ответственность лишь за поведение, а не за мысли и т. п.;

• ответственность лишь за виновные, противоправные деяния;

• законность;

• справедливость;

• целесообразность, неотвратимость, оперативность.

Рассмотрим некоторые принципы юридической ответственности.

Законность юридической ответственности заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом и только в пределах закона.

Справедливость юридической ответственности складывается из следующих требований:

• нельзя за проступки применять уголовные наказания;

• нельзя вводить меры наказания, унижающие человеческое достоинство;

• закон, устанавливающий юридическую ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы;

если вред, причиненный правонарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечивать его восстановление;

• если вред необратим, карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения;

• за одно правонарушение возможно лишь одно наказание;

• ответственность несет тот, кто совершил правонарушение.

Целесообразность ответственности – это соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности в данном обществе и государстве. Целесообразность предполагает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности правонарушителя, обстоятельств совершения правонарушения. Данный принцип предполагает, что если цели ответственности достигнуты раньше, чем предполагалось, она может быть смягчена (например, назначение наказания в размере ниже нижнего предела, предусмотренного санкцией статьи, условно-досрочное освобождение, замена уголовного наказания административным или дисциплинарным).

По цели и способу реализации различают штрафную (карательную) и правовосстановительную ответственность.

Штрафная юридическая ответственность применяется за дисциплинарные и административные проступки, а также за преступления. Возникновение, осуществление этой ответственности происходит с непременным участием органов государственной власти, имеет четкие процессуальные формы, устанавливаемые нормативными актами. Кроме того, ни при каких обстоятельствах правонарушитель не может сам осуществить данную форму ответственности.

Иной характер носит правовосстановительная ответственность. Этот вид ответственности заключается в восстановлении нарушенного права, в исполнении невыполненной обязанности. В отличие от карательной, данный вид ответственности может быть осуществлен и без участия органов государственной власти. Достаточно, что правонарушитель выполнил свои обязанности, прекратил противоправное состояние. Процессуальные нормы регулируют порядок осуществления правовосстановительной ответственности только в случае спора между сторонами. Примером правовосстановительной ответственности является гражданско-правовая ответственность.

В зависимости от характера совершенного правонарушения различают:

• дисциплинарную;

• административную;

• материальную;

• гражданско-правовую;

• уголовную ответственность.

Каждый из вышеперечисленных видов юридической ответственности отличают свои специфические черты, определяемые тем или иным отраслевым методом правового регулирования, свои характерные меры взыскания и особый порядок их применения.

Дисциплинарная ответственность заключается в наложении на виновное лицо дисциплинарного взыскания властью руководителя организации за нарушение трудовой либо иной дисциплины либо упущения по работе (по службе). Основанием наступления этого вида юридической ответственности является совершение дисциплинарного проступка Основными дисциплинарными мерами являются замечание, выговор, увольнение с работы; в условиях вооруженных сил – назначение вне очереди в наряд по службе, снижение в воинском звании или в должности.

Административная ответственность применяется к лицу, совершившему административный проступок и выражается в применении судами, а также органами исполнительной власти и уполномоченными должностными лицами (органами внутренних дел, комиссиями по делам несовершеннолетних, административными комиссиями и т. д.) мер административного воздействия к лицам, виновным в совершении административных правонарушений. К числу административных наказаний относятся предупреждение, административный штраф, административный арест, лишение специального права, предоставленного физическому лицу (например, права управления транспортным средством), дисквалификация и т. д.

Материальная ответственность – ответственность сторон трудового договора за ущерб, причиненный другой стороне этого договора в результате виновного, противоправного поведения. Материальная ответственность всегда носит имущественный характер и заключается в возмещении имущественного вреда, нанесенного в результате неправомерных действий в процессе выполнения лицом своих юридических обязанностей, возложенных на него для выполнения трудовой либо служебной деятельности.

Гражданско-правовая ответственность возникает за нарушение имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций, неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по договору гражданско-правового характера. Гражданско-правовая ответственность заключается в возмещении причиненного вреда в формах, предусмотренных санкциями гражданского права. Эта ответственность реализуется арбитражными судами и судами общей юрисдикции и заключается в принуждении правонарушителя возместить причиненный вред, выплатить штраф или неустойку.

Уголовная ответственность – государственно-принудительное воздействие, предусмотренное уголовно-правовой нормой и применяемое к лицу, совершившему преступление, обвинительным приговором суда. Основанием ее наступления является совершение преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ. Уголовная ответственность – наиболее жесткий вид юридической ответственности; применяется только судом к лицу, виновному в совершении преступления, заключается в применении к преступнику мер уголовного наказания – самых строгих мер государственного принуждения, влечет за собой наиболее серьезные правоограничения. К числу уголовных наказаний относятся штраф, исправительные работы, обязательные работы, ограничение свободы, лишение свободы и др. Реализуется только судом в особом уголовно-процессуальном порядке (в строгом соответствии с нормами Уголовно-процессуального кодекса).

В целом юридическая ответственность в современном обществе направлена на охрану правопорядка, воспитание граждан в духе уважения и соблюдения законов, понимания ими необходимости правомерного поведения.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. В чем заключаются различия между правомерным и неправомерным видами поведения?

2. Раскройте содержание понятия правонарушения и охарактеризуйте его признаки.

3. Проведите сравнительный анализ понятий правонарушение и проступок.

4. Раскройте содержание понятия «юридическая ответственность» и охарактеризуйте его признаки.

5. Охарактеризуйте виды юридической ответственности (уголовная, административная, материальная, дисциплинарная, гражданская) по следующим критериям: субъекты, подлежащие привлечению; сфера применения; характер налагаемых санкций.

**Глава 6. Законность и правопорядок в современном обществе. Правовое государство**

6.1. Законность: понятие, сущность, содержание

6.2. Принципы, требования и функции законности

6.3. Гарантии законности

6.4. Правопорядок: понятие, признаки, структура

6.5. Принципы правопорядка

6.6. Правопорядок и демократия

6.7. Правовое государство

**6.1. Законность: понятие, сущность, содержание**

Принятие государством законов и подзаконных нормативных актов еще не обеспечивает того, что содержащиеся в них нормы права будут реализованы, что содержащаяся в них государственная воля воплотится в реальное содержание общественных отношений. Необходимо создать условия, чтобы все субъекты, кому эти нормы адресованы, соблюдали содержащиеся в них правовые предписания и требования, обеспечивали законность. Ценность права для общества в конечном счете определяется тем, насколько полно оно воплощено в поведении людей, в деятельности должностных лиц, применяющих право, в правоотношениях. Урегулированность взаимодействий между людьми, индивидами и государством отражается понятием «законность». Это понятие выражает общий принцип отношения к праву. Содержание законности непосредственно связано как с поведением граждан, реализующих свои права и обязанности, так и с деятельностью органов государства, формирующих право, обеспечивающих его применение и защиту.

Несмотря на длительное использование в юридической науке понятия «законность», за ним не закрепилось однозначного понимания. В частности, под законностью понимают принцип организации государственной и общественной жизни, процесс применения правовых предписаний в повседневной жизни, результат реализации права.

Понятие «законность» действительно тесно связана с категорией «реализация права». Если реализация права представляет собой деятельность по претворению в жизнь требований норм права, то законность выражает степень соответствия этой деятельности закону.

Урегулированность общественных отношений означает состояние их соответствия праву, иначе говоря, их правомерность. В ней выражается позитивное отношение общества к праву, которое проявляется: во всеобщем уважении к закону и обязательном его исполнении всеми субъектами права; в реальных гарантиях прав и свобод человека и гражданина, их защиты от любого произвола.

Законность, таким образом, можно определить как режим общественно-политической жизни, основанный на правовом характере ее организации и выражающийся в требовании неукоснительного, точного и строгого соблюдения правовых актов всеми органами государства, должностными лицами и гражданами.

Сущность законности состоит в добросовестном, и неуклонном и точном соблюдении всеми субъектами права действующих законов, которое и обеспечивает состояние правомерности общественных отношений.

Как состояние урегулированности общественных отношений, содержание законности довольно многоаспектно.

Во-первых, оно может возникнуть только на основе общеобязательности права, которое состоит в точном соответствии поведения субъектов права предписаниям правовых норм. Правомерное поведение всех участников правоотношений должно опираться на идеи законности, на осознание целесообразности, выгодности, полезности правомерного поведения, при котором не будут ущемляться права и законные интересы граждан.

Во-вторых, средства и методы реализации идеи законности должны носить исключительно правовой характер. Установление режима законности как состояния: правомерности общественных отношений, связано с деятельностью государства, которое само должно рассматривать законность как принцип организации и деятельности государственных органов и должностных лиц. В этом смысле беззаконие и произвол, принятие волюнтаристских решений должны быть исключены из деятельности должностных лиц.

Вышеперечисленные элементы содержания законности выступают в качестве необходимого условия нормального функционирования общества и государства. Законность как режим общественной жизни, состоящий в требовании точного и неукоснительного соблюдения всеми субъектами права законов, воплощена в гражданском обществе. Именно здесь идея законности опирается на всеобщность права, реальную гарантированность прав и свобод личности.

**6.2. Принципы, требования и функции законности**

Законность как режим функционирования общественных отношений основывается на определенных принципах. Принципы законности представляют собой основные идеи, начала, раскрывающие содержание законности как состояния правомерности общественных отношений, законосообразности поведения индивидов.

1. Принцип верховенства закона предполагает, что поскольку закон является актом высшего законодательного органа, непосредственно выражающего волю народа, то он занимает главенствующее положение в системе нормативно-правовых актов. Ему не должны противоречить иные нормативные акты и акты применения и реализации права.

2. Принцип единства законности, означающий единообразное понимание и применение законов на всей территории государства. Особенно актуально данное правило для федеративных государств, в том числе и для России, где существуют несоответствия и противоречия законодательств субъектов федеральному праву, и, прежде всего Конституции РФ.

3. Принцип всеобщности законности, предполагающий, что требования закона распространяются на всех субъектов права без какого-либо исключения. Правовые предписания должны выполнять как отдельные граждане, их объединения, так и органы государства, должностные лица. Соблюдение данного принципа чрезвычайно важно как одно из условий борьбы с произволом, коррупцией.

4. Принцип гарантированности основных прав и свобод человека, состоящий в необходимости обеспечения приоритета прав индивида и их гарантиях со стороны государства. Реализация данного принципа позволяет определить пределы вмешательства государства в частную жизнь, найти разумное сочетание индивидуальных и общественных интересов.

5. Принцип целесообразности, раскрывающий, как соотносятся цели и средства их реализации в деятельности государства. Невозможно обеспечивать осуществление даже самых благородных целей путем ущемления и отчуждения прав человека.

6. Принцип неотвратимости наказания, означающий, что любое противоправное деяние должно быть своевременно раскрыто, а виновные в его совершении лица должны понести справедливое наказание.

Принципы законности выражаются в системе требований, которые предъявляются ко всем субъектам права. В зависимости от субъектов правоотношений требования могут быть двух видов:

1). Требования, обращенные к органам государственной власти и должностным лицам;

2). Требования, адресованные гражданам и организациям.

Следовательно, требования законности – это правовые предписания, обращенные к органам власти и гражданам, исполнение которых делает издаваемые акты и действия законными. Они вытекают из принципов законности и определяют направления их реализации. Так, например, принцип верховенства закона порождает в свою очередь ряд требований:

1). Все законы и иные нормативные акты должны соответствовать Конституции как основному закону государства;

2). Все подзаконные акты не должны противоречить законам и должны приниматься в строго установленном законом порядке и форме;

3). Правоприменительные акты, как и правоприменительная деятельность органов государства, должны соответствовать законам и изданным в соответствии с ними подзаконным актам.

В то же время принцип всеобщности законности предписывает:

1). Равенство всех перед законом, т.е. наличие равных прав и обязанностей у каждого, независимо от социального положения, занимаемой должности, расы, пола;

2). Равную защищенность всех и каждого;

3). Одинаковые гарантии от злоупотреблений со стороны должностных лиц и органов государственной власти.

Роль и значение законности выражаются в тех функциях, которые она выполняет в обществе:

1). Законность как метод государственного руководства обществом и принцип деятельности всех субъектов права обеспечивает эффективность механизма правового регулирования;

2). Законность формирует условия для создания законодательства, отвечающего объективной природе общественных отношений, целям социального прогресса, идеям свободы, гуманизма и справедливости;

3). Законность как режим общественной жизни позволяет создать условия неукоснительной реализации прав и свобод путем установления материальных, организационных и юридических мер, гарантирующих их защиту.

Кроме того, законность требует надлежащего и эффективного применения норм права, не терпящего волокиты, бюрократизма, ущемления прав и свобод индивидов.

**6.3. Гарантии законности**

Принципы и требования законности, предполагающие точное и неукоснительное соблюдение и исполнение всеми субъектами права действующего законодательства, не реализуются сами по себе. Даже самый совершенный закон не претворяется в практику автоматически, а требует создания необходимых и достаточных условий, обеспечивающих его осуществление, т.е. гарантий. Гарантии законности представляют собой совокупность объективных и субъективных условий, а также специальных юридических средств и способов, с помощью которых обеспечивается режим законности.

С точки зрения характера воздействия этих факторов на создание режима законности их можно условно разделить на две группы: общие условия и специальные юридические средства.

Общие гарантии влияют на формирование законосообразности поведения личности косвенно, создавая предпосылки для укрепления режима законности. В разряд общих включаются следующие условия:

• экономические (состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования, устойчивая денежная система и т.д.);

• политические (состояние государственной власти, ее легальность и легитимность, способность реагировать на потребности населения, а также демократическая политическая культура и зрелость институтов гражданского общества – партийная система, наличие оппозиции, свободная пресса и т.д.);

• духовные (уровень духовной и правовой культуры, система правовых ценностных ориентации, организация правовой пропаганды и воспитания, характер идеологии, состояние нравственного сознания);

• социальные (уровень жизни населения, степень их социальной защищенности);

• правовые (совершенное и полное законодательство, адекватно отражающее тенденции общественной эволюции, эффективный механизм реализации правовых норм, средства правового регулирования).

Следует заметить, что общие условия имеют не только положительную направленность. Они могут и негативно влиять на состояние правомерности общественных отношений. Так, увеличение безработицы, падение уровня жизни, разрыв в доходах различных групп населения порождают социальные антагонизмы, конфликты, способствуют росту преступности. Следовательно, общие условия могут воздействовать на состояние законности как положительно, так и отрицательно. К тому же они имеют опосредованное влияние на поведение личности, преломляясь через индивидуальное сознание и культуру. Однако они обусловливают выбор специальных средств, составляющих юридические гарантии.

Дело в том, что конкретизация процесса воздействия общих условий с целью формирования правомерного поведения личности, организаций, органов государства осуществляется специальными средствами – организационными и юридическими, – которые прямо влияют на режим законности. Они составляют систему специальных юридических гарантий. Юридические гарантии – совокупность условий и средств, закрепленных в действующем законодательстве, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленная на обеспечение режима законности, соблюдение и защиту прав и свобод личности.

Среди юридических гарантий следует отметить:

1) средства предупреждения правонарушений, назначение которых состоит в своевременном предотвращении возможных правонарушений (например, таможенный досмотр);

2) средства обнаружения (выявления) правонарушений, направленные на эффективное выявление органами предварительного расследования, прокуратуры правонарушений;

3) средства пресечения правонарушений (задержание, арест, обыск, подписка о невыезде, отмена незаконных актов должностных лиц и органов и т.д.);

4) меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений;

5) юридическая ответственность (мера государственного принуждения за совершенное правонарушение);

6) процессуальные гарантии (наличие эффективного механизма реализации правовых норм);

7) гарантии правосудия (наличие независимой судебной власти, своевременно разрешающей гражданские и уголовные дела);

8) организационные гарантии (эффективный контроль и надзор за реализацией законности, рациональная организация работы правоохранительных органов).

**6.4. Правопорядок: понятие, признаки, структура**

Очевидно, что в реальной жизни добиться строгого и неукоснительного соблюдения и исполнения всем населением, органами государства норм права достаточно сложно. Поэтому то, насколько требования правовых норм вошли в быт, привычку, повседневное поведение людей, отражает понятие «правопорядок».

Правопорядок тесно связан с законностью, поскольку является результатом осуществления законности и действия права, т.е. реализации требований норм права, их соблюдения и исполнения всеми и каждым в отдельности. В свою очередь, законность выступает условием установления правопорядка.

Правопорядок отражает степень фактической упорядоченности общественных отношений. Эта упорядоченность является итогом правового регулирования взаимодействий между людьми. При этом правопорядок является одновременно и целью правового регулирования, и его результатом, который обеспечивается государством.

Таким образом, правопорядок – это состояние фактической упорядоченности и организованности общественной жизни, основанных на праве и законности.

В юридической науке понятие «правопорядок» иногда интерпретируется довольно узко, лишь как следствие реализации законности. Принцип законности, имея основополагающий характер, тем не менее, не исчерпывает всей системы правовых средств, которыми обеспечивается правомерное поведение участников правоотношений. Правовой порядок общества является весьма сложной социально-правовой категорией. В нем тесно переплетены элементы как правового, так и неправового характера.

Правопорядок следует рассматривать как комплексное образование, имеющее системный характер. Как системное образование правопорядок состоит из множества взаимодействующих элементов, связанных между собой отношениями взаимозависимости и взаимовлияния. К ним относятся:

1). Субъекты (участники) правопорядка с их разнообразными свойствами, качествами;

2). Совокупность актов реализации права с их разнообразными качественными характеристиками;

3). Все отношения и связи между участниками, их свойствами, корреляционные связи прав, свобод и обязанностей, ответственности;

4). Урегулированное, упорядоченное взаимодействие названных элементов, образующих единый организм.

Правопорядок как система является составной частью системы более высокого уровня – общественного порядка.

Общественный порядок представляет собой состояние упорядоченности и организованности всей системы общественных отношений, основанных на реализации норм морали, обычаев, традиций, стереотипов.

Реализация требований этих социальных норм обеспечивается силой общественного мнения, осознанием целесообразности и необходимости их выполнения. В качестве составного элемента общественный порядок включает в себя государственную дисциплину – установленный государством порядок, согласно которому все государственные органы, предприятия, организации, должностные лица и граждане должны своевременно и точно выполнять возложенные на них функции. Состояние упорядоченности общественных отношений возможно лишь тогда, когда в повседневной жизни, на работе люди сообразуют свои действия с требованиями дисциплины, т.е. с порядком поведения людей, сложившимся в обществе на основе норм права, традиций и морали, требований той или иной организации.

В связи с этим правовой порядок общества следует отличать от общественного порядка в целом. Подобное отличие возможно провести при помощи признаков, свойственных правопорядку:

Признаки правопорядка:

1). Правопорядок есть состояние упорядоченности общественных отношений, предусмотренное нормами права;

2). Правопорядок – это результат реализации юридических норм, проведение в жизнь принципа законности;

3). Содержанием правопорядка является такая упорядоченность социальных отношений, которая выражается только в правомерном поведении их участников, совершаемом в пределах правовых отношений;

4). Пределы правового порядка обусловлены содержанием конкретного вида правовых отношений;

5). Правопорядок обеспечивается государством.

**Структура правопорядка**

Правопорядок – комплексное образование, имеющее сложную структуру, которая включает следующие элементы.

1. Нормативно-юридическая основа правопорядка, которую составляют право и законность. Нормативные правовые акты определяют состав участников правоотношений, методы регулирования поведения людей, процедуры их взаимодействия, требования, предъявляемые к участникам правоотношений. Акты, упорядочивающие отношения субъектов права, различны: они могут быть общего и отраслевого характера, оформленными и неоформленными, рассчитанными на постоянное длительное действие и кратковременными, разовыми. Среди них выделяют законы и нормативные акты отраслевого, процессуального характера, распорядки, регламенты, правовые обычаи и традиции, протоколы и т.п.

2. Правовая структура общества, представляет собой совокупность участников правоотношений, наделенных субъективными правами и юридическими обязанностями, закрепленными в официальных актах государства. Правовая структура состоит из субъектов права, среди которых выделяют:

• государство, его органы, организации, учреждения;

• негосударственные образования и объединения;

• граждан (участников правоотношений).

Все субъекты права наделены правовым статусом, компетенцией, полномочиями, функциями, которые закреплены в конституции, законах, уставах, договорах.

Все участники правопорядка должны отвечать определенным требованиям:

• ими могут быть признанные субъекты права;

• акт признания должен иметь официальное оформление;

• каждый участник должен иметь четко определенное правовое состояние и программу поведения, что определяется его правовым статусом.

Правовая структура современного российского общества включает в себя следующие элементы:

• Россию в целом и субъекты Федерации, все законодательные, исполнительные и судебные органы Федерации и ее субъектов;

• Президента и ему подчиненные структуры, Правительство, органы власти, государственные организации, учреждения и предприятия;

• негосударственные организации, учреждения и предприятия (ассоциации, компании, товарищества, банки и пр.);

• общественные организации и движения, иные постоянные объединения людей;

• граждан России, иностранцев и лиц без гражданства.

3. правомерное поведение, совершаемое субъектами права в пределах правоотношений, как фактический результат действия права и реализации идей и принципов законности. Правомерное поведение представляет собой юридическое содержание правопорядка.

В зависимости от характера регулируемых отношений, их масштаба и сложности правопорядок может подразделяться на различные виды:

• по масштабности – правопорядок страны, Федерации, субъектов Федерации, других структур – региона, города, организации и др.;

• по объему и значимости – общий, отраслевой, специальный;

• по характеру отношений – конституционный, судебный, административный, финансовый и т.д.;

• по сложности – сложный, упрощенный, элементарный;

• по степени оформленности – оформленный и неоформленный (воплощение в жизнь правовых обычаев, традиций, обыкновений, моральных принципов и др.).

**6.5. Принципы правопорядка**

Правопорядок выступает не только целью, но и результатом правового регулирования со стороны государства, правового положения и взаимоотношений участников общественных взаимодействий. По этой причине он включает в себя не только упорядоченность отношений на основе права в сфере власти, но и отношения людей в сфере гражданского общества.

Среди принципов правопорядка, т.е. основополагающих идей и начал, на которых правопорядок основывается, следует выделить:

1). Принцип конституционности, означающий, что правопорядок подчинен конституции, обеспечивает ее реализацию, и все требования конституции находят в нем предельно конкретное выражение. В этой связи обычно говорят о конституционном государственном порядке. Конституционные установки определяют основные параметры содержания и формы взаимоотношений государства, общества и граждан, в основе которых лежит верховенство прав и свобод личности;

2). Принцип государственной гарантированности стабильности и упорядоченности общественных отношений, состоящий в том, что существующий правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от нарушений;

3). Принцип устойчивости, означающий стабильность общественных отношений, в рамках которых осуществляется правомерное поведение индивидов и групп. Попытки нарушить эту устойчивость пресекаются государством и его органами;

4). Принцип организованности, предполагающий, что правопорядок возникает лишь при организующей роли государства. Даже, несмотря на самый высокий уровень культуры конкретного общества, правопорядок стихийно не возникает, поскольку различия в интересах и материальном положении людей порождают различные представления о разумной, целесообразной и справедливой организации жизни общества. Все эти представления государство согласовывает путем принятия правовых норм;

5). Принцип формальной определенности, показывающий, что правопорядок связан с правом и возникает на основе четких правовых предписаний, формально закрепленных в законах и иных нормативно-правовых актах государства. Эти предписания обязательны для всех граждан, должностных лиц, государственных органов;

6). Принцип системности, подразумевающий, что реальные правоотношения, сложившиеся в обществе, не являются разрозненными действиями субъектов права, а представляют собой систему отношений, которая характеризуется иерархичностью, согласованностью, взаимозависимостью составляющих ее элементов. Целостность правовым отношениям придают правовые принципы, зафиксированные в конституции, сложившиеся экономические отношения, уровень правовой культуры и, конечно же, единство государственной власти на территории государства, являющейся гарантом этой целостности.

**6.6. Правопорядок и демократия**

Правопорядок не является самоцелью государства, поскольку он выступает юридической формой существования и функционирования фактических общественных отношений. Достичь состояния упорядоченности общественных отношений можно и с помощью насилия, подавления, тотального подчинения общества государству. Однако в этом случае порядок в обществе будет основан не на праве. Само же социальное назначение правопорядка состоит в его способности гарантировать права и свободы человека и гражданина.

Это оказывается возможным лишь в условиях демократического государства, которое и является наиболее адекватной формой реализации правопорядка. Это обусловлено тем, что главный принцип формирования и функционирования демократической системы власти состоит в недопущении узурпации власти через ее концентрацию в одних руках. Основное отличие демократических режимов от недемократических заключается в том, что при демократической организации властных структур и отношений осуществляется децентрализация власти, ее разделение на различные ветви (законодательную, исполнительную и судебную), каждая из которых самостоятельна, независима, исполняет присущие ей функции, что, однако, не означает состояния «безвластия» или «многовластия».

Не менее значимыми являются демократические принципы осуществления власти: прямые и представительные формы участия граждан в политической жизни, взаимная обусловленность свободы и ответственности, обеспечение интересов большинства и прав меньшинства на свою позицию, верховенство закона, гласность, плюрализм, право отзыва избранных представителей и т.д.

Большое значение в демократических системах власти имеют демократические процедуры. Среди наиболее важных демократических процедур необходимо отметить:

• выборы (честные, соревновательные, свободные, регулярные);

• голосование (прямое, равное, тайное);

• референдумы, в проведении которых особенно важными являются корректная постановка вопросов и механизм реализации результатов;

• оппонирование и состязательность при решении политических вопросов;

• делегирование полномочий;

• изучение и учет общественного мнения;

• общенародное обсуждение важнейших общественных вопросов.

Правопорядок в условиях демократического государства характеризуется рядом отличительных признаков:

1) высокой степенью гарантированности прав и свобод человека;

2) широким спектром правовых средств, который может использовать каждый человек для защиты своих достоинства, неприкосновенности и безопасности;

3) развитой независимой судебной системой.

В демократическом государстве власть связана правом, которое исключает произвол государства и обеспечивает права и свободы личности. Однако это не отрицает возможности использования принуждения при защите прав и свобод, в борьбе с преступностью. В демократическом обществе правоохранительные органы не только вправе, но и обязаны применять силу в определенных случаях. При этом они всегда должны действовать только законными средствами и на основании закона. Следовательно, демократическое государство подчинено закону, но одновременно требует законопослушания от всех граждан.

Таким образом, правопорядок и демократия взаимосвязаны и взаимозависимы. С одной стороны, правопорядок является условием развития демократии, средством гарантированности прав и законных интересов. С другой стороны, лишь демократическое государство выступает той юридической формой, в рамках которой возможно реальное воплощение идеи верховенства прав человека, принципов справедливости и гуманизма, их гарантированности и защиты со стороны государства, взаимной ответственности государства и личности перед законом. При этом реальное состояние упорядоченности общественных отношений достигается благодаря высокой правовой культуре гражданского общества, зрелости его интересов. Государство и право – это универсальные механизмы организации и регуляции совместной деятельности людей. Потребность в них возникла на определенном этапе развития человеческого общества и вызвана теми изменениями, которые происходили в мире.

**6.7. Правовое государство**

Правовое государство – форма организации политической власти в стране, основанная на верховенстве законности, прав и свобод человека и гражданина. Идея правового государства возникла давно, однако целостная концепция сложилась только в период становления буржуазного общества, когда усилилась всесторонняя критика феодального произвола и беззакония, решительно осуждалась безответственность органов власти перед обществом. Идеи Дж. Локка, Ш. Монтескье и других мыслителей нашли воплощение в конституционном законодательстве в США и Франции в конце XVIII в. Сам термин «правовое государство» утвердился в немецкой литературе в первой трети XIX в.

Базовыми принципами функционирования правового государства являются:

• господство закона во всех сферах общественной жизни, в том числе и над органами власти;

• признание и гарантирование прав и свобод человека (Всеобщая Декларация прав человека, 1948 г.). Эти права даны человеку фактом его рождения, а не дарятся правителями;

• взаимная ответственность государства и гражданина. Они в равной степени несут ответственность за свои действия перед законом. Их действия охватываются формулой: «Все, что не запрещено индивиду, ему разрешено. Все, что не разрешено органам власти, им запрещено»;

• разделение ветвей государственной власти. Этот принцип исключает возможность монополизации политической власти в стране, а механизм сдержек и противовесов удерживает ветви власти в рамках конституционных полномочий;

• разграничение полномочий между органами власти различных уровней;

• контроль над осуществлением законов со стороны прокуратуры, суда, арбитража, налоговых служб, правозащитных организаций, СМИ и других субъектов политики.

Не каждое государство, в котором есть правовая система, законодательство можно считать правовым. Процесс законотворчества может быть направлен на обеспечение антидемократических, деспотических форм правления. В авторитарных и тоталитарных режимах с мнимым конституционализмом, лишь провозглашаются права и свободы. Поэтому во взаимоотношениях правового государства и личности должен господствовать приоритет прав человека, закрепленный конституционно, который не может быть нарушен законодателем и представителями других органов государственной власти.

Существует ряд документов, признанных мировым сообществом, соблюдение которых позволяет говорить о правовых отношениях в обществе. К ним относятся Устав ООН, Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Пакт о гражданских и политических правах 1966 г. и другие.

С категорией правового государства неразрывно связано понятие социальное государство.

Социальное государство – форма государства, важнейшей функцией которого является активное влияние на социальные отношения в интересах широких слоев населения.

Термин «социальное государство» введён в научный оборот в 19 веке. Впервые социальный характер государства был провозглашен в конституции ФРГ 1949 г. Концепция социального государства окончательно сформировалась во второй половине XX в.

Социальное государство конструирует такой тип общества, который позволяет обеспечить возможно более равномерное распределение материальных и духовных благ, выровнять посредством социальных стандартов стартовые возможности граждан, создать для них благоприятную социально-культурную среду обитания. Оно выступает в роли гаранта обеспечения уровня жизни, достойного человека, особенно в таких сферах, как уровень доходов, обеспечение жильем, здравоохранение, доступное образование и культура.

Возможность практического воплощения идеи социального государства зависит от ряда факторов: высокого уровня экономического развития страны; наличия правового государства; соответствующего уровня политической культуры граждан. Статус социального государства официально закреплен в конституциях Германии, Испании, Франции, России и других государств.

Конституция Российской Федерации 1993 г. провозглашает, что «РФ – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека». Из этого общего положения вытекают следующие конституционные обязанности российского государства:

• обеспечение социальной справедливости, равных стартовых возможностей для всех граждан;

• установление минимального размера оплаты труда;

• поддержка семьи, материнства, отцовства, детства, инвалидов и пожилых граждан;

• развитие системы социальных служб;

• установление государственных пенсий, пособий, иных гарантий социальной защиты;

• недопущение резкого имущественного расслоения;

• осуществление перспективной демографической политики.

Такие действия государства возможны в демократической политической системе и при наличии гражданского общества.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте сущность понятия законность.

2. Охарактеризуйте принципы законности и ее функции.

3. Гарантии законности.

4. Раскройте содержание понятия правопорядок, его признаки структурные элементы.

5. Принципы правопорядка.

6. Соотношение понятий правопорядок и демократия.

7. Соотношение понятий «правовое государство» и «гражданское общество».

**Глава 7. Правовые основы российского государства**

7.1. Значение конституции как основного источника конституционного права. Понятие конституционного строя Российской Федерации.

7.2. Права и свободы человека и гражданина

7.3. Органы государственной власти в Российской Федерации

**7.1. Значение Конституции как основного источника конституционного права**

Конституция в любом государстве – это правовой акт высшей юридической силы, правовой фундамент государственной и общественной жизни, основной источник национальной системы права. Конституция на самом высоком уровне регулирует основы общественных отношений, связанных с организацией власти, правами и свободами, обязанностями человека и гражданина, установлением формы правления и государственного устройства.

Регулирующая роль конституции касается всего общества. Она охватывает не только государственную организацию, но и негосударственные сферы – социально-экономическое устройство, культурную жизнь, отношения в сфере гражданского общества. Нормы конституции, как и право в целом оказывает формирующее воздействие на все без исключения стороны общественной жизни – государственно-политическую, экономическую, социальную и духовную. Важность и значимость отношений, которые регулирует конституция, и обусловили формирование такой отрасли права как конституционное право.

**Понятие конституционного строя Российской Федерации**

Каждое государство характеризуется определенными признаками, чертами, в которых выражается его специфика. Оно может быть демократическим, тоталитарным, республикой или монархией и т.п. Совокупность этих черт позволяет говорить об определенной форме, т.е. определенном способе организации государства, или государственном строе. Этот строй, закрепленный конституцией государства, становится его конституционном строем.

Конституционный строй – это определенная форма, способ организации государства, закрепленный в его конституции.

Поскольку конституционный строй РФ включает сложную систему общественных отношений, в его закреплении участвуют не отдельные правовые нормы, а все отрасли российского права и законодательства.

В качестве главных устоев выступают основы конституционного строя, которые призваны обеспечивать Российской Федерации характер конституционного государства.

Элементы конституционного строя Российской Федерации:

1. Россия – демократическое государство.

Это означает, что источником государственной власти является ее народ. Демократическое государство основывается на принципе разделения властей.

2. Россия – правовое государство.

Важнейший признак правового государства – это верховенство права, оно будет достигнуто, если:

1). Законы не будут противоречить Конституции РФ;

2). Будет соблюдаться иерархия нормативных актов;

3). Законы будут приниматься в определенной процедуре, строго соблюдаемой и позволяющей оценить их содержание с разных сторон;

4). Законы будут своевременно опубликованы и доведены до всеобщего сведения;

5). Реально гарантируется соблюдение прав и свобод человека и гражданина;

6). Воплощена в жизнь идея взаимной ответственности личности и государства;

7). Приоритет будут иметь номы международного права, и это станет не декларацией, а фактическим положением дел.

3. Россия – федеративное государство.

Это означает, что Россия – государство, состоящее из частей, имеющих статус субъектов государства (краев, областей, республик, автономных округов, городов федерального значения).

4. Россия – государство с республиканской формой правления.

Республиканская форма правления в России означает, что:

– правление государства является коллективным, а не единоличным, как в монархии;

– высшие должностные лица и законодательные органы избираются народом на строго определенные сроки;

– осуществления государственной власти основано на принципе разделения властей.

– высшие должностные лица несут ответственность за злоупотребления и ошибки, допущенные ими в своей государственной деятельности.

5. Россия – суверенное государство.

Суверенитет – это свойство государства самостоятельно и независимо от власти других государств осуществлять свои функции как на своей территории, так и за ее пределами.

6. Россия – социальное государство.

Это – государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Задача социального государства – обеспечить своим гражданам следующие основные условия:

• каждый гражданин должен иметь достойный человека прожиточный минимум;

• каждый трудоспособный человек должен иметь возможность зарабатывать на содержание себя и всей семьи;

• нетрудоспособные или граждане, не имеющие возможности трудиться по каким-либо причинам (дети, больные, инвалиды, пенсионеры, безработные, беженцы), должны иметь возможность поддерживать обычный жизненный стандарт за счет перераспределения средств государством.

7. Россия – светское государство.

Это означает, что Россия такое государство, в котором не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается ни обязательным, ни хотя бы предпочтительным. Церковь отделена от государства и системы образования.

8. Экономическая основа России – частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности.

В ст. 8 Конституции Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансов, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

9. Человек, его права и свободы – высшая ценность.

Благодаря конституционному закреплению основ конституционного строя в систему их гарантий включаются как материальные, политические, социальные, так и правовые аспекты жизни гражданского общество. В силу этого их реализация должна обеспечиваться государством.

Организация государственной власти и местного самоуправления.

В соответствии с принципом разделения властей (ст. 10 Конституции РФ), государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения ее на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

Разделение властей призвано стать гарантией демократизма государственного строя, не допустить авторитаризма и тоталитаризма. Кроме того, данный принцип нацелен на то, чтобы добиваться рациональности и эффективности в управлении государством, предотвращать односторонние решения вопросов государственной жизни. Это достигается главным образом при помощи системы сдержек и противовесов, являющейся эффективным инструментом обеспечения баланса властей. Наконец, разделение властей не исключает, а предполагает их тесное взаимодействие, координацию усилий в решении важнейших задач стоящих перед государством и обществом. Очевидно, что обострение отношений между властями, особенно между законодательной и исполнительной, способно резко ослабить и даже парализовать управление страной.

Согласно Конституции РФ, федеральную государственную власть в России осуществляют:

1. Президент Российской Федерации.

2. Федеральное Собрание Российской Федерации (Совет Федерации и Государственная Дума).

3. Правительство Российской Федерации.

4. Суды Российской Федерации.

В субъектах Российской Федерации государственную власть осуществляют органы государственной власти субъектов РФ. Однако Конституция устанавливает определенные требования к этим структурам:

1. Система органов государственной власти должна соответствовать основам конституционного строя Российской Федерации;

2. Организация органов государственной власти субъектов РФ должна отвечать общим принципам организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленным федеральным законом.

Что касается местного самоуправления, то ст. 12 Конституции РФ указывает, что оно устанавливается и гарантируется, но при этом органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Разумеется, это не означает отделение местного самоуправления от государства, но позволяет гражданскому обществу на местном уровне решать свои проблемы без вмешательства органов государственной власти, самостоятельно, только через свои собственные органы, также наделенные властными полномочиями (нормотворческими, исполнительными, но не судебными).

Таким образом, местное самоуправление – это признаваемая и гарантируемая Конституцией Российской Федерации самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения по решению непосредственно или через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения, его исторических и иных местных традиций.

В тоже время такое определение не означает суверенность местной власти, она не может выходить за пределы своей компетенции – в противном случае органы государственной власти имеют право вмешаться в деятельность органов местного самоуправления.

В силу важности и многочисленности нормативных актов, издаваемых органами местного самоуправления, в системе права Российской Федерации не последнее место занимает муниципальное право.

**7.2. Права и свободы человека и гражданина**

Под конституционными правами и свободами понимаются наиболее важные права и свободы человека и гражданина, раскрывающие естественное состояние свободы и получающие высшую юридическую защиту.

Права человека являются базовыми, они присущи всем людям от рождения независимо от того, являются ли они гражданами какого-либо государства или нет.

Права гражданина включают в себя те права, которые закрепляются за лицом в силу его принадлежности к конкретному государству.

Единой общепризнанной системы классификации прав и свобод человека и гражданина не существует, но обычно их делят на следующие группы:

* личные;
* политические;
* экономические;
* социальные;
* культурные.

1. Личные (гражданские) права и свободы.

Необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства, для защиты его как человеческой личности.

• право на жизнь;

• право на свободу и личную неприкосновенность;

• право на неприкосновенность личной жизни;

• право на неприкосновенность жилища;

• право на свободу передвижения и выбор места жительства;

• свобода совести, вероисповеданий;

• свобода мысли, слова;

• уголовно–правовые и процессуальные гарантии.

2. Политические права.

В отличие от личных прав, которые неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения, политические права связаны с наличием гражданства, т. е. устойчивой политико-правовой связью человека с государством. К ним относятся:

• право на участие в управлении делами государства;

• право на объединение, свобода союзов, партий и т. п.;

• право на собрания, митинги, демонстрации, шествия, пикетирования;

• право избирать и быть избранным;

• равное право доступа к любым должностям;

• право обращений в государственные органы;

• право на информацию.

3. Экономические права.

В своей основе связаны с правом собственности, охватывают свободу человеческой деятельности в сфере производства, обмена, распределения и потребления товаров и услуг. К ним относятся:

• право на частую собственность и ее наследование;

• свобода экономической деятельности.

4. Социальные права. К ним относятся:

• свобода труда, право на труд в нормальных условиях;

• право на отдых;

• право на социальное обеспечение;

• право на жилище;

• право на охрану здоровья и медицинскую помощь;

• право на благоприятную окружающую среду;

• право на образование.

5. Культурные права.

Связаны с доступом гражданина к духовным и материальным ценностям, созданным человеческим сообществом:

• свобода творчества и преподавания;

• право на участие в культурной жизни, на пользование культурными учреждениями, доступ к культурным ценностям.

• право на участие в культурной жизни, на пользование культурными учреждениями, доступ к культурным ценностям.

Конституционные права и свободы обладают определенным набором средств и методов своей защиты, в том числе:

* конституционно–судебный механизм (конституционный суд);
* судебная защита (суды общей юрисдикции);
* административные действия органов исполнительной власти;
* законная самозащита человеком своих прав;
* международно-правовой механизм.

**Конституционные обязанности**

В соответствии со ст. 6 Конституции РФ, каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации. Особенностью конституционных обязанностей является то, что ответственность за их неисполнение предусмотрена не Конституцией, а целой системой норм, относящихся к различным отраслям законодательства (административного, налогового, уголовного и т. п.).

В Конституции зафиксированы следующие основные обязанности:

1. Обязанность соблюдать Конституцию и законы РФ (ст. 15). Эта обязанность возлагается не только на граждан, но и на иностранцев и лиц без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации.

2. Обязанность платить налоги и сборы (ст. 57).

3. Обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58).

4. Обязанность получения детьми основного общего образования (ч. 4 ст. 43).

5. Обязанность заботиться о сохранении исторического и литературного наследия, беречь памятники истории и культуры

6. Обязанность защищать Отечество.

**Гражданство**

Гражданство – это устойчивая политико-правовая связь лица с конкретным государством, выражающаяся в наличии взаимных прав и обязанностей.

Принципы гражданства относятся к числу основ конституционного строя.

1. Гражданство Российской Федерации является единым и равным независимо от оснований его приобретения.

2. Проживание гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации не прекращает его гражданства Российской Федерации.

3. Гражданин Российской Федерации не может быть лишен гражданства Российской Федерации или права изменить его.

4. Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан иностранному государству.

5. Российская Федерация поощряет приобретение гражданства Российской Федерации лицами без гражданства, проживающими на территории Российской Федерации.

6. Наличие у лица гражданства Российской Федерации либо факт наличия у лица в прошлом гражданства СССР определяется на основании законодательных актов Российской Федерации, РСФСР или СССР, международных договоров Российской Федерации, РСФСР или СССР, действовавших на день наступления обстоятельств, с которыми связывается наличие у лица соответствующего гражданства.

Конституция РФ дает право своим гражданам иметь двойное гражданство, однако, это возможно только в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Заключение или расторжение брака между гражданином Российской Федерации и лицом, не имеющим гражданства Российской Федерации, не влечет за собой изменение гражданства указанных лиц, а также детей родившихся в этом браке или усыновленных (удочеренных) супругами.

**Приобретение гражданства**

Закон устанавливает следующие основания приобретения гражданства Российской Федерации:

1. Приобретение гражданства по рождению

Приобретение гражданства в силу рождения не связано с волеизъявлением лица, не требует совершения каких–либо действий, свидетельствующих о его желании приобрести гражданство данного государства.

Ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день рождения ребенка:

• оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);

• один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

• один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;

• оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

2. Приобретение гражданства в результате приема в гражданство Российской Федерации.

Заявление о приеме в гражданство Российской Федерации может подать дееспособное лицо, достигшее 18–летнего возраста. Необходимыми условиями получения российского гражданства являются: постоянное проживание иностранца или лица без гражданства на территории России не менее 5 лет; наличие законного источника средств к существованию, а также владение русским языком.

Законом допускается снижение обязательного срока проживания на территории России с 5 лет до 1 года для следующих категорий лиц:

• для лиц имеющих высокие достижения в области науки, техники и культуры; обладающих профессией либо квалификацией, представляющими интерес для Российской Федерации;

• для беженцев;

• для лиц, получивших политическое убежище на территории России.

3. Приобретение гражданства в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации.

Иностранные граждане и лица без гражданства, ранее имевшие гражданство Российской Федерации, могут быть восстановлены в гражданстве Российской Федерации. При этом срок их проживания на территории Российской Федерации сокращается до трех лет.

4. Приобретение гражданства по иным основаниям.

Перечень оснований не закрыт, что дает возможность принимать соответствующие решения в нестандартных случаях. Для России это положение особенно важно, поскольку последствия распада СССР для его бывших граждан будут проявляться еще не одно десятилетие.

**Прекращение гражданства**

Законом о гражданстве предусмотрены следующие основания прекращения гражданства Российской Федерации:

1. Вследствие выхода из гражданства Российской Федерации.

Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории Российской Федерации, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в общем порядке.

Выход из гражданства Российской Федерации ребенка, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином либо единственный родитель которого является иностранным гражданином, осуществляется в упрощенном порядке по заявлению обоих родителей либо по заявлению единственного родителя.

2. Вследствие отмены решения о приеме в гражданство.

Решение о приобретении или прекращении гражданства Российской Федерации подлежит отмене, если будет установлено, что данное решение принималось на основании представленных заявителем подложных документов или заведомо ложных сведений. Факт использования подложных документов или сообщения заведомо ложных сведений устанавливается в судебном порядке.

3. Путем выбора гражданства при изменении границы Российской Федерации.

Если какая–то территория выходит из состава Российской Федерации, то граждане России, проживающие на этой территории, вправе прекратить российское гражданство.

4. По иным основаниям.

**Избирательная система**

Избирательная система – это совокупность общественных отношений, возникающих по поводу формирования состава органов представительной власти государства.

Принципы избирательного права. Граждане Российской Федерации участвуют в выборах на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Всеобщее избирательное право означает, что к выборам допускается практически все взрослое население и каждому дается возможность реализовать свое избирательное право независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям. Но есть определенные ограничения (избирательные цензы):

• возрастные (активным избирательным правом обладают граждане, достигшие 18 лет; кандидат в Президенты должен быть не моложе 35 лет, депутатом Государственной Думы может стать человек, достигший 21 года, а главой исполнительного органа субъекта Российской Федерации – 30 лет);

• цензы оседлости (правом участия в голосовании обладают лица, проживающие на территории страны или региона не менее установленного срока; кандидат в Президенты должен проживать в РФ не менее 10 лет);

• моральные (к голосованию не допускаются лица, отбывающие наказание за совершенные преступления в виде лишения свободы).

Равным избирательное право считается тогда, когда все избиратели и кандидаты участвуют в выборах на равных основаниях. Это означает следующее:

• значение («вес») голосов всех избирателей одинаково, что достигается образованием одинаковых по численности избирателей избирательных округов;

• каждый избиратель имеет один голос.

Прямое избирательное право предполагает, что избиратели голосуют на выборах за или против кандидатов (списка кандидатов) непосредственно и лично.

Добровольность (свобода) участия гражданина в выборах означает, что никто не вправе его к этому принуждать и влиять каким-либо образом на его свободное волеизъявление.

Тайное голосование исключает возможность какого-либо контроля за волеизъявлением избирателей.

**Виды избирательных систем**

Существуют два основных вида избирательных систем:

1. Мажоритарная избирательная система предполагает подведение итогов выборов по большинству поданных за кандидата голосов. Она в свою очередь различается на:

– систему абсолютного большинства, при которой для избрания кандидата требуется подача голосов более половины лиц списочного состава или лиц, пришедших на выборы («победитель получает все»);

– систему относительного большинства, при которой для избрания кандидату требуется набрать голосов больше, чем другим кандидатам.

2. Пропорциональная система основана на подаче голосов за список кандидатов, принадлежащих какой-либо политической партии, движению или другому общественному объединению. Количество мест в парламенте, занимаемых депутатами определенной партии, определяется прямо пропорционально количеству (процентам) голосов, набранных данной партией на выборах.

**7.3. Органы государственной власти в Российской Федерации**

**Президент Российской Федерации.** В соответствии с Конституцией РФ главой государства является Президент РФ. Президент Российской Федерации не входит ни в одну ветвь власти (в отличие от Президента СССР, который возглавлял исполнительную власть).

Основные функции Президента РФ как главы государства определены в ст. 80 Конституции РФ.

Функции Президента России:

1. Президент – гарант Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина. Это означает, что Президент несет персональную ответственность за бесперебойную работу механизма защиты Конституции РФ и прав человека. Он обязан принимать все необходимые меры в случаях сбоев в их реализации по тем или иным причинам.

2. Президент – гарант суверенитета Российской Федерации. Он принимает меры к охране суверенитета России, ее независимости и государственной целостности. Для этой цели он наделяется особыми полномочиями на оперативное решение вопросов (введение военного или чрезвычайного положения и т. п.).

3. Президент – гарант согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти. Он осуществляет координацию деятельности ветвей власти и для этого наделяется соответствующими полномочиями.

4. Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Она формируется в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и не может им противоречить. О том, какую политику он будет проводить, в определенной мере можно узнать из программы, с которой Президент идет на выборы. Разумеется, жизнь корректирует действия Президента. Вот почему Конституция обязывает его направлять ежегодные послания Федеральному Собранию, в которых формируются основные направления внутренней и внешней политики государства.

5. Президент, представляет Россию внутри страны и в международных отношениях.

**Порядок выборов Президента России**

Процедура выборов Президента Российской Федерации детально определяется Федеральным законом «О выборах Президента Российской Федерации» 2003 г. № 19-ФЗ.

Выборы Президента проводятся на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Выборы должны носить альтернативный характер. Президент должен обладать необходимым жизненным опытом, и поэтому установлено, что на эту должность может претендовать человек не моложе 35 лет.

Одно и то же лицо не может занимать должность Президента Российской Федерации более двух сроков подряд. Кроме того, кандидат в президенты должен быть гражданином России и проживать в Российской Федерации не менее 10 лет.

Выдвигать кандидата в президенты вправе политические партии, имеющие право на участие в выборах, избирательный блок или непосредственно избиратели, образовавшие инициативную группу в количестве не менее 1 млн. человек. Субъекты, выдвинувшие кандидата, обязаны собрать в его поддержку не менее 1 млн. подписей избирателей. Избранным считается кандидат, получивший более половины голосов избирателей, принявших участие в голосовании. Если ни один кандидат не избран, назначается второй тур голосования.

Для нормального осуществления своих функций, Президент наделяется целым рядом полномочий. В одних случаях эти полномочия принадлежат исключительно ему, в других – соприкасаются с полномочиями других органов государственной власти.

Президент РФ, в частности:

1. Назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства Российской Федерации.

2. Имеет право председательствовать на заседаниях Правительства Российской Федерации.

3. Принимает решение об отставке Правительства Российской Федерации.

4. По предложению Председателя Правительства Российской Федерации назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства Российской Федерации, федеральных министров; представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, а также кандидатуру Генерального прокурора Российской Федерации; вносит в Совет Федерации предложение об освобождении от должности Генерального прокурора Российской Федерации; назначает судей других федеральных судов.

5. Формирует и возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации, статус которого определяется федеральным законом.

6. Утверждает Военную доктрину Российской Федерации.

7. Назначает и освобождает полномочных представителей Президента Российской Федерации.

8. Назначает выборы Государственной Думы в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным законом.

9. Распускает Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией Российской Федерации.

10. Подписывает и обнародует федеральные законы.

11. Осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации.

12. Обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства.

13. Решает вопросы гражданства Российской Федерации и предоставления политического убежища и т.д.

Существует два варианта прекращения полномочий Президента:

1) нормальный порядок. Полномочия прекращаются с момента принесения присяги вновь избранным Президентом;

2) досрочное прекращение полномочий. Оно может иметь место в трех случаях:

– отставки, т. е. инициативы самого Президента;

– стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять свои полномочия;

– отрешения от должности (ст. 93). Основанием для возбуждения данной процедуры может быть только обвинение в совершении государственной измены или иного умышленного тяжкого преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 5 лет.

**Федеральное Собрание РФ.** Федеральное Собрание – парламент Российской Федерации является представительным и законодательным органом Российской Федерации.

Представительный характер Федерального собрания возникает в результате того, что депутаты Государственной Думы представляют своих избирателей, а члены Совета Федерации являются представителями субъектов Российской Федерации.

Функция Федерального Собрания, как законодательного органа проявляется в том, что только Парламент обладает исключительным правом принимать законы. Принятие законов – это основная задача Федерального Собрания. Нормативные акты, принимаемые другими государственными органами, являются подзаконными и обладают меньшей юридической силой.

В целях обеспечения независимости, Федеральное Собрание не подчиняется какому-либо контролю со стороны исполнительной власти.

Федеральное Собрание – постоянно действующий орган. В регламентах палат указаны конкретные даты начала и окончания сессии, а также каникул.

Федеральное Собрание состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной Думы, которые заседают раздельно. Совместные заседания проводятся лишь для заслушивания посланий Президента, Конституционного Суда и выступлений руководителей иностранных государств.

**Совет Федерации.** В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти. Члены Совета Федерации обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей. Вопрос о лишении неприкосновенности решается по представлению Генерального прокурора Российской Федерации соответствующей палатой Федерального Собрания.

К ведению Совета Федерации относятся (п. 1 ст. 102 Конституции РФ):

1. утверждение изменения границ между субъектами Российской Федерации;

2. утверждение указа Президента Российской Федерации о введении военного или чрезвычайного положения;

3. решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации;

4. назначение выборов Президента Российской Федерации и отрешение его от должности;

5. назначение на должность судей Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации; Генерального прокурора Российской Федерации;

6. назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

В Совете Федерации формируются комитеты и комиссии, деятельность которых носит временный характер, а также аппарат палаты.

Решения Совета Федерации принимаются открытым или тайным голосованием. Решение считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа членов (федеральные конституционные законы принимаются большинством не менее 3/4 голосов).

**Государственная Дума.** В соответствии с Конституцией РФ, Государственная Дума состоит из 450 депутатов и избирается сроком на 5 лет. Депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин Российской Федерации, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах. Депутаты Государственной Думы не могут находиться на государственной службе, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Так же, как и члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей.

Полномочия Государственной Думы можно разделить на три блока:

1. Исключительные полномочия: дача согласия Президенту на назначение Председателя Правительства; решение вопроса о доверии Правительству; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального Банка, Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов; назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека; объявление амнистии; выдвижение обвинения против Президента для отрешения его от должности.

2. Законодательные полномочия: Государственная Дума реализует в форме принятия федеральных законов и федеральных конституционных законов. Конституционные законы, утверждаемые квалифицированным большинством, издаются по таким вопросам, как чрезвычайное положение, принятие в Российскую Федерацию и образование в ее составе нового субъекта, изменение статуса субъекта Российской Федерации, описание и порядок официального использования государственного флага, герба и гимна, референдум, режим военного положения, введение на территории России или в отдельных ее местностях чрезвычайного положения, порядок деятельности Правительства, установление судебной системы, определение полномочий, порядка образования и деятельности Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов, созыв Конституционного Собрания. По другим вопросам, входящим в предмет ведения Российской Федерации, принимаются федеральные законы.

3. Полномочия в сфере обеспечения своей деятельности: избрание из своего состава Председателя и его заместителей, которые ведут заседания и ведают внутренним распорядком, образование комитетов и комиссий, проведение парламентских слушаний по вопросам ведения палаты, принятие Регламента и постановлений по вопросам внутреннего распорядка и др.

В составе Государственной Думы создаются депутатские объединения – фракции и депутатские группы. Их целью является совместная деятельность и выражение единой позиции по вопросам, рассматриваемым Государственной Думой. Для предварительной подготовки законопроектов к рассмотрению создаются комитеты – структурные подразделения Государственной Думы. Правовое, организационное, документальное, материально–техническое, социально-бытовое обеспечение деятельности Государственной Думы осуществляет ее аппарат.

Заседание Государственной Думы считается правомочным, если на нем присутствует большинство от общего числа депутатов палаты. Работа ведется на русском языке.

Решения Государственной Думы принимаются на ее заседаниях открытым или тайным голосованием с использованием электронных средств подсчета голосов или с помощью бюллетеней, либо путем опроса депутатов. Решения принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов, а по процедурным вопросам – от числа депутатов, принявших участие в голосовании. Квалифицированное большинство (2/3 голосов) требуется при принятии конституционных законов.

**Правительство РФ.** Высшим органом исполнительной власти в Российской Федерации является Правительство. Это коллегиальный орган, имеющий общую компетенцию и осуществляющий руководство исполнительной и распорядительной (административной) деятельностью в стране. Правовой статус Правительства установлен Конституцией, и Федеральным конституционным законом от 17.12.1997 № 2–ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации».

**Состав Правительства**

В состав Правительства входят Председатель Правительства, заместители Председателя Правительства и федеральные министры. Руководители других федеральных органов исполнительной власти (федеральных служб, федеральных агентств) в состав Правительства не входят, хотя активно участвуют в его работе.

Председатель Правительства назначается Президентом России с согласия Государственной Думы. Если Государственная Дума отклоняет предложенную кандидатуру и делает это троекратно, то Президент своим решением назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы. Председатель Правительства определяет основные направления деятельности Правительства и организует его работу. В случае временного отсутствия Председателя его обязанности по поручению исполняет его первый заместитель.

Заместители Председателя Правительства и федеральные министры назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом по представлению Председателя Правительства.

По предложению Председателя может быть образован Президиум Правительства, состав которого утверждает Президент. Заседания Президиума проводятся по мере необходимости. Правительство вправе отменить любое решение Президиума Правительства.

Рабочим органом Правительства является его аппарат, который обеспечивает деятельность Правительства и осуществляет контроль за исполнением принятых Правительством решений. Заседания Правительства проводятся его Председателем (а в отсутствие – заместителем) не реже одного раза в месяц и носят открытый характер. Отдельные вопросы могут рассматриваться и на закрытых заседаниях.

Правительство действует в пределах срока полномочий Президента и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом Российской Федерации. Правительство может подать в отставку до истечения срока полномочий, которую Президент принимает или отклоняет. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству, после чего Президент решает, согласиться ли с решением Государственной Думы и объявить об отставке Правительства либо нет. Если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет либо об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу.

Акты Правительства (постановления и распоряжения) вступают в силу с момента их подписания, если при принятии их не установлен другой срок введения в действие.

**Судебная власть.** В соответствии со ст. 118 Конституции РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и присяжных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Несмотря на то, что суды тесно связаны с законодательной и исполнительной властью, судебная власть является самостоятельной и действует независимо от остальных ветвей власти.

Судебная власть в Российской Федерации осуществляется посредством четырех видов судопроизводства:

• конституционного;

• гражданского;

• административного;

• уголовного.

Единство судебной системы в Российской Федерации обеспечивается путем:

• установления судебной системы Российской Федерации Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом;

• соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных федеральными законами правил судопроизводства;

• применения всеми судами Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации, а также конституций (уставов) и других законов субъектов Российской Федерации;

• признания обязательности исполнения на всей территории Российской Федерации судебных постановлений, вступивших в законную силу;

• законодательного закрепления единства статуса судей;

• финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

В настоящее время в Российской Федерации действуют следующие суды:

1. Федеральные суды, к которым относятся:

• Конституционный Суд Российской Федерации;

• Верховный Суд Российской Федерации; верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов; районные суды; военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции; федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации;

2. Суды субъектов Российской Федерации, к ним относятся:

• Конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации;

• мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Конституция как основной источник конституционного права.

2. Чем характеризуется предмет, источники и система конституционного права РФ?

3. Раскройте государственно-правовые, судебные и социально-экономические основы Российской Федерации.

4. Классификация прав и свобод человека и гражданина.

5. Раскройте содержание личных, политических, социально-экономических прав и свобод человек и гражданина.

6. Раскройте структуру и компетенцию органов государственной власти в Российской Федерации.

7. Охарактеризуйте судебную систему РФ.

**Раздел II. Отрасли российского права**

**Глава 8. Конституционное право – ведущая отрасль российского права**

8.1. Понятие, предмет, метод и источники конституционного права

8.2. Конституция Российской Федерации

8.3. Конституционные характеристики Российской Федерации

8.4. Основы конституционного строя

8.5. Конституционный статус личности в Российской Федерации

8.6. Гражданство Российской Федерации

8.7. Система органов государственной власти Российской Федерации

8.8. Местное самоуправление в Российской Федерации

**8.1. Понятие, предмет, метод и источники конституционного права**

Конституционное право – играет ведущую роль среди многочисленных отраслей права Российской Федерации.

Конституционное право – это упорядоченная совокупность правовых норм, охраняющих права и свободы человека и гражданина и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти.

Как и любая отрасль права, конституционное право Российской Федерации имеет свой предмет и метод.

Предметом конституционного права являются общественные отношения, урегулированные данной отраслью права. В него входят:

 1) отношения, определяющие основы взаимоотношений человека с государством, а также права, свободы и обязанности человека и гражданина;

 2) отношения между РФ и ее субъектами;

 3) отношения, регулирующие систему органов государственной власти и местного самоуправления.

Методом конституционно - правового регулирования является совокупность приемов и способов правового воздействия на соответствующие общественные отношения. К ним можно отнести два основных метода: императивный (его называют также директивным, авторитарным, методом субординации, методом власти и подчинения) используется в публичном праве для регулирования отношений между государством с одной стороны и гражданами и их организациями  - с другой). Большинство конституционно-правовых норм обладает императивным характером (*например:* ч.1 ст. 3 Конституции РФ гласит: «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является её многонациональный народ). Диспозитивный (метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях) (*например:* ч.1 ст. 117 Конституции РФ гласит: «Правительство Российской Федерации может подать в отставку, которая принимается или отклоняется Президентом Российской Федерации»).

Источники конституционного права - это правовые акты, в которых находят свое закрепление нормы конституционного права.

 К источникам конституционного права относятся только действующие в настоящий период правовые акты.

Для источников права установлен как особый порядок их принятия, так и отмены. Акт перестает быть источником действующего права после его отмены.

Система источников конституционного права включает следующие виды:

* Конституция Российской Федерации 1993 года - основной источник конституционного права;
* Акты референдума;
* Общепризнанные принципы и нормы международного права;
* Решения органов конституционного правосудия;
* Федеральные конституционные законы (ФКЗ) и федеральные законы ФЗ;
* Указы и другие нормативные акты Президента;
* Постановление палат Федерального Собрания;
* Постановление правительства;
* Декларации;
* Конституции республик в составе РФ и уставы других субъектов РФ;
* Договоры: межгосударственные и внутригосударственные;
* Конституционно-правовые обычаи;
* Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления;
* Правовые акты СССР и РСФСР.

**8.2. Конституция Российской Федерации**

Конституция занимает высшее место в иерархии источников права практически любого государства. Именно конституции юридически определяют стратегию и тактику взаимоотношений конкретного государства с внешним миром.

Термин «конституция»(происходит от лат. Constitutio) означает устройство, установление. Конституция – это своеобразный договор между народом и государством.

12 декабря 1993 года в результате референдума была принята действующая Конституция Российской Федерации. В конституционном референдуме приняло участие 54,8% избирателей. Из них «за» принятие предложенной Конституции РФ высказалось 58,4%, «против» - 41,6%. Результаты означали, что Конституция РФ принята, а 25 декабря 1993 года она была официально опубликована и начала действовать.

Конституция России – это нормативный правовой акт высшей юридической силы, закрепляющий основы конституционного строя РФ, основы правового статуса человека и гражданина, федеративное устройство, систему, принципы деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Значение Конституции определяется ее функциями. Функции конституции отражают роль основного закона государства в политике, жизни общества, государства и граждан. Функции Конституции:

* юридическая функция - Конституция обладает высшей юридической силой, является Основным законом. Все нормативные правовые акты должны издаваться в строгом соответствии с Конституцией и ни в чем ей не противоречить;
* экономическая функция -  Конституция определяет формы собственности в государстве, порядок их функционирования. Часть 2 ст. 8 Конституции Российской Федерации гласит: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности»;
* идеологическая функция - Конституция признает и устанавливает идеологическое многообразие, является средством идеологического воздействия. Часть 1, 2 ст. 13 гласит: «В Российской Федерации признается идеологическое многообразие. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной»;
* политическая функция - Конституция регулирует порядок функционирования политической системы общества;
* социальная функция – часть 1 ст.7 гласит: «Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

По своей структуре Конституция Российской Федерации 1993 года состоит из преамбулы, двух разделов, 9 глав, 137 статей. Вводная часть Конституции называется преамбулой (от фр. preambule – идущий впереди, предшествующий), содержит краткую характеристику целей, условий и мотивов применения главного закона страны.

В преамбуле Конституции Российской Федерации прописано: «*Мы, многонациональный народ Российской Федерации, соединенные общей судьбой на своей земле, утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие, сохраняя исторически сложившееся государственное единство, исходя из общепризнанных принципов равноправия и самоопределения народов, чтя память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству, веру в добро и справедливость, возрождая суверенную государственность России и утверждая незыблемость ее демократической основы, стремясь обеспечить благополучие и процветание России, исходя из ответственности за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, сознавая себя частью мирового сообщества, принимаем Конституцию Российской Федерации*».

Первый раздел охватывает 9 глав:

Основы конституционного строя.

Права и свободы человека и гражданина.

Федеральное устройство.

Президент.

Федеральное Собрание.

Правительство РФ.

Судебная власть.

Местное самоуправление.

Конституционные поправки и пересмотр конституции.

Второй раздел содержит заключительные и переходные положения.

В современном правоведении проводится классификация конституций:

 1. По порядку установления различают:

 а). Октроированные конституции, т.е. дарованные монархом;

 б). Неоктроированные конституции, принятые высшим органом государственной власти, учредительным собранием или референдумом.

 2. По форме:

 а). Писаные конституции, когда существует основной закон государства;

 б). Неписаные конституции, когда роль основного закона государства выполняют несколько актов, закрепляющих организацию верховной государственной власти, права и свободы граждан (Великобритания, Новая Зеландия).

 3. По порядку изменения и дополнения различают:

 а). Гибкие конституции, если конституция изменяется и дополняется в том же порядке, что и текущее законодательство;

 б). Жесткие конституции - это конституции, для внесения изменений и дополнений в которые предусмотрен особый усложненный порядок.

 4. По форме закрепления политической власти различают:

 а). Монархические конституции (Бельгия, Япония, Испания и др.);

 б). Республиканские конституции (Италия, США, Россия и др.).

 5. По формам закрепляемого государственного устройства:

 а). Федеральные конституции (США, Россия и др.);

 б). Унитарные конституции (Италия, Испания и др.).

По порядку изменения и дополнения Конституция Российской Федерации является жесткой. Пересмотром является изменение положений глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации, причем это не может быть предметом рассмотрения Федерального Собрания Российской Федерации.

Внесение поправок направлено на изменение глав 3-8 Конституции Российской Федерации, что входит в компетенцию российского парламента. В текст Конституции Российской Федерации с 1993 года по настоящее время существенных изменений не вносилось.

**8.3. Конституционные характеристики Российской Федерации**

Россия - федеративное государство. Федерация – это государственно - правовое объединение двух или более государств в одно новое союзное государство, в основе которого лежит федеральная Конституция, закрепляющая правовой статус субъектов федерации, определяющая их компетенцию, а также разделение полномочий между государствами и его членами.

Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения автономной области, автономных округов. Состав Российской Федерации конституционно закреплен в ч. 1 ст. 65 Конституции Российской Федерации. В состав Российской Федерации с 1 марта 2008 года входят 83 субъекта Российской Федерации: 22 республика, 9 краев, 46 областей, 3 города федерального значения (Москва, Санкт-Петербург, Севастополь), 1 автономная область и 4 автономных округа. Только Российская Федерация, а не ее субъекты обладает суверенитетом (т. е. независимостью, самостоятельностью). В ч.1 ст. 4 Конституции Российской Федерации говорится, что «Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю её территорию». Республики имеют свои конституции и законодательство, края, области, города федерального значения, автономные области и автономные округа – свои уставы и законодательство, но не противоречащее общефедеральной Конституции.

Федеративное устройство основано на государственной целостности, единстве системы государственной власти. При этом разграничиваются предметы ведения полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов. Признается равноправие и самоопределение народов.

Россия - правовое государство. Правовое государство характеризуется прежде всего тем, что высшей формой выражения свободы людей является закон, который отвечает сложившимся реалиям, жизненным потребностям людей, принципам справедливости и которому обязаны подчиняться все без исключения (государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане).

Россия — демократическое государство. Источником государственной власти в России является ее многонациональный народ. Признание народа в качестве носителя суверенитета, единственного источника власти, является выражением народного суверенитета, который означает, что народ ни с кем не делит свою власть, использует ее исключительно в своих собственных интересах.

Россия — государство с республиканской формой правления. Правление государством является коллективным, высшие должностные лица и государственные органы избираются народом на определенный срок. Осуществление государственной власти основано на принципе разделения властей.

Россия — социальное государство. Наиболее характерные черты социального государства определяются в его социальной политике, которая в соответствии с Конституцией Российской Федерации (ст. 7) направлена «на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Россия — светское государство. В России не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается обязательным или предпочтительным. Государство не должно препятствовать свободной деятельности религиозных объединений.

 Россия — государство с рыночным характером экономических отношений. В Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг, финансов, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Свобода экономической деятельности позволяет людям беспрепятственно создавать, преобразовывать предприятия, распоряжаться продуктами своей деятельности в целях извлечения прибыли. Они вправе открывать банки, свободно вести торговлю, государство же регулирует и гарантирует такую свободу.

**8.4. Основы конституционного строя**

Глава 1 Конституции Российской Федерации посвящена основам конституционного строя России.

Конституционный строй - это порядок, при котором соблюдаются права и свободы человека и гражданина, а государство действует в соответствии с Конституцией.

Наличие в государстве Конституции не означает, что в таком государстве уже установлен конституционный строй. При конституционном строе прежде всего должно обеспечиваться подчинение государства праву. Для этого необходимо, чтобы государство действовало в соответствии с определенными принципами. В Конституции Российской Федерации закреплены следующие принципы:

* государственный суверенитет РФ (ст. 1, 4 Конституции Российской Федерации);
* гуманный статус человека (ст. 2,6 Конституции Российской Федерации);
* народовластие (ст. 3, 12 Конституции Российской Федерации);
* федерализм (ст. 5 Конституции Российской Федерации);
* социальное государство (ст. 7 Конституции Российской Федерации);
* многообразие и свобода экономической деятельности (ст. 8,9 Конституции Российской федерации);
* разделение властей (ст. 10,11 Конституции Российской Федерации);
* идеологическое многообразие (ст. 13 Конституции Российской Федерации);
* светский характер государства (ст. 14 Конституции Российской Федерации);
* целостность и незыблемость основ конституционного строя Российской Федерации (ст.15, 16 Конституции Российской Федерации).

**8.5. Конституционный статус личности в Российской Федерации**

Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — это обязанность любого государства.

Глава 2 Конституции Российской Федерации содержит открытый перечень прав и свобод человека и гражданина.

Конституция Российской Федерации подразделяет права и свободы на права человека (носят универсальный характер) и права гражданина (предоставляются только гражданам Российской Федерации). Права человека – это охраняемая законом мера возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов человека. Права гражданина – это охраняемая законом мера юридически возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов не всякого человека, а лишь того, который является гражданином конкретного государства.

В Конституции Российской Федерации закреплены личные (гражданские), политические, социальные, экономические и культурные права и свободы человека и гражданина.

Личные (гражданские) права и свободы - это право на жизнь, свободу, личную неприкосновенность, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право на защиту чести, достоинства, доброго имени, на тайну переписки, свободу совести, вероисповедания и многие др. Они неотчуждаемы, принадлежат человеку от рождения и не обусловлены его принадлежностью к гражданству.

Политические права и свободы – это право на объединение, создание профессиональных союзов, на свободу мирных собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирований; право избирать и быть избранными в органы государственной власти и в местное самоуправление, право на участие в референдуме и др. Они обеспечивают возможности граждан России участвовать в политической жизни и осуществлять государственную власть.

Социальные права и свободы человека - свобода труда, право на отдых, на социальное обеспечение, на жилище, охрану здоровья и медицинскую помощь, образование и др.

Экономические права и свободы человека - право на частную собственность и ее наследование. Право на предпринимательскую деятельность.

Культурные права и свободы человека - право на участие в культурной жизни, пользование культурными учреждениями, свобода творчества и преподавания и др.

Социальные, экономические и культурные права призваны обеспечить человеку достойный жизненный уровень и свободное развитие. Они гарантируют доступ к культурным ценностям и духовное развитие личности.

В Конституции Российской Федерации прописаны не только права и свободы человека и гражданина, но и конституционные обязанности человека и гражданина:

1). Соблюдение Конституции и законов Российской Федерации (ч.2 ст. 15 Конституции Российской Федерации);

2). Обязанность платить налоги и сборы (ст. 57 Конституции Российской Федерации, Налоговый Кодекс Российской Федерации);

3). Сохранение природы и окружающей среды, бережное отношение к природным богатствам (ст. 58 Конституции Российской Федерации, Лесной кодекс Российской Федерации, Водный кодекс Российской Федерации, Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах», федеральные законы от 10.01.2002 № 7- ФЗ «Об охране окружающей среды», от 14.03.1995 № 33- ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях» и др.);

4). Обязанность получения детьми общего образования (ч 4. ст. 43 Конституции Российской Федерации,  Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «[Об образовании в Российской Федерации](http://www.garant.ru/hotlaw/federal/441379/)«);

5). Забота о сохранении исторического и культурного наследия, сохранение памятников истории и культуры (ч. 3 ст. 44 Конституции Российской Федерации, Основы законодательства Российской Федерации о культуре от 09.10.1992 № 3612-1 , Федеральный закон от 25.06.2002 № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» и др.);

6). Защита Отечества (ч. 1 ст. 59 Конституции Российской Федерации, федеральный закон от 28.03.1998 №53-ФЗ « О воинской обязанности и военной службе», Федеральный закон от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне» и др.);

7). Обязанность родителей заботиться о детях, их воспитании, обязанность совершеннолетних трудоспособных детей заботиться о своих нетрудоспособных родителях (ч. 2, 3 Конституции Российской Федерации, Семейный Кодекс Российской Федерации).

Из вышеперечисленных обязанностей видно, что они защищают не только интересы государства, но и всего общества в целом и его отдельных индивидов.

**8.6. Гражданство Российской Федерации**

Институт гражданства является одним из наиболее значимых государственно-правовых институтов, поскольку определяет правовой статус гражданина, подчеркивает правовую связь между гражданином и государством.

Все отношения, связанные с гражданством в настоящее время регулируются Конституцией Российской Федерации и Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации» № 62-ФЗ от 31 мая 2002 года.

В преамбуле Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации» сформулировано понятие гражданства. Гражданство – это устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей.

Гражданин – человек, который обладает всей совокупностью прав и обязанностей, установленных в государстве, к которому он принадлежит.

Иностранец - человек, который имеет гражданство другого государства по отношению к тому государству, в котором он находится или по отношению к которому он рассматривается.

Лицо без гражданства – это лицо, которое не является гражданином какого – либо государства и не имеет доказательства своей принадлежности к гражданству другого государства.

Двойное гражданство - это наличие у гражданина какого-либо государства гражданства другого государства.

Конституция Российской Федерации и Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» закрепляют следующие принципы гражданства Российской Федерации:

Гражданство Российской Федерации является единым.

Гражданство Российской Федерации является равным независимо от оснований приобретения.

Гражданство Российской Федерации имеет открытый характер. В законе закреплена норма о том, что в Российской Федерации каждый человек имеет право на приобретения гражданства и право гражданина Российской Федерации изменить гражданство.

Гражданин Российской Федерации не может быть лишен своего гражданства.

Конституционный принцип гражданства – предоставляемая гражданину Российской Федерации возможность иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство).

Сохранение гражданства Российской Федерации за лицами, проживающими за пределами Российской Федерации.

В Конституции Российской Федерации (ст. 61) закреплены принципы защиты и покровительства граждан Российской Федерации, находящихся за пределами Российской Федерации.

В соответствии с гл. 2 закона «О гражданстве в Российской Федерации» гражданство Российской Федерации приобретается по следующим основаниям:

*По рождению (филиация).* Это означает, что ребенок приобретает гражданство Российской Федерации:

а). Если оба его родителя или единственный родитель, имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);

б). Если один из родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином. Следует отметить, что в такой ситуации ребенок может приобрести гражданство государства, гражданином которого является второй родитель, но если законодательство этого государства не предусматривает такой возможности и ребенок может стать лицом без гражданства, то он приобретает гражданство Российской Федерации по российскому законодательству;

в). Если один из родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан судом безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

г). Если оба родителя (единственный родитель), проживают на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что государства, гражданами которых являются родители (единственный родитель), не предоставляют ребенку своего гражданства.

Если родители ребенка неизвестны, а ребенок находится на территории Российской Федерации, то ребенок становится гражданином Российской Федерации в случае, если его родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения.

Филиация является самым простым и распространенным основанием приобретения гражданства, так как при наличии рассмотренных условий гражданство приобретается как бы автоматически, в силу самого факта рождения ребенка (в свидетельстве о рождении ставиться специальный штамп, который подтверждает наличие у ребенка российского гражданства).

*В результате приема в гражданство (натурализация).* Если лицо достигло возраста 18 лет, обладает дееспособностью, то оно имеет право обратиться с заявлением по вопросу о гражданстве. При выполнении следующих условий оно может стать гражданином Российской Федерации:

а). Проживает на территории Российской Федерации в течение пяти лет непрерывно (срок проживания на территории Российской Федерации считается непрерывным, если лицо выезжало за пределы Российской Федерации не более чем на три месяца в течение одного года);

б). Обязуется соблюдать Конституцию Российской Федерации и законодательство Российской Федерации;

в). Имеет законный источник средств к существованию;

г) обратилось в полномочный орган иностранного государства с заявлением об отказе от имеющегося у него иного гражданства (за исключением случаев, предусмотренных международным договором, законом);

д). Владеет русским языком, порядок определения уровня знаний русского языка устанавливается положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации;

Основания ускоренного получения гражданства прямо указаны в законе.

*В результате восстановления в гражданстве (реинтеграция).* Могут быть восстановлены в гражданстве лица, ранее имевшие гражданство СССР, проживающие на территории Российской Федерации три года до момента обращения или три года после обращения.

*В результате выбора гражданства (оптация).* При изменении Государственной границы Российской Федерации в соответствии с международным договором Российской Федерации лица, проживающие на территории, государственная принадлежность которой изменена, имеют право на выбор гражданства (оптацию) в порядке и сроки, которые установлены соответствующим международным договором Российской Федерации.

Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» № 62-ФЗ от 31 мая 2002 года запрещает насильственное лишение человека гражданства. В ст. 18 Федерального закона прописано, что гражданство Российской Федерации прекращается:

а) вследствие выхода из гражданства;

б) по иным основаниям, установленным законом и международными договорами.

Но гражданину могут отказать в выходе из гражданства, если:

1) он имеет не выполненное перед Российской Федерацией обязательство, установленное Федеральным законом;

2) привлечен к уголовной ответственности в качестве обвиняемого или в отношении его имеется вступивший в законную силу приговор суда до исполнения приговора или снятия обвинения;

3) не имеет иного гражданства и гарантий его приобретения.

В ст. 28 Федерального закона прописано, к органам, уполномоченным решать вопросы, связанные с гражданством, отнесены:

1) Президент Российской Федерации;

2) Федеральный орган исполнительной власти, ведающий вопросами внутренних дел и его исполнительные органы;

3) Федеральные органы исполнительной власти, ведающие вопросами иностранных дел, дипломатические и консульские представительства.

**8.7. Система органов государственной власти Российской Федерации**

Любое государство для осуществления своей деятельности нуждается в специальных органах, которые реализуют государственную власть. В соответствии с Конституцией Российской Федерации система органов государственной власти в России на федеральном уровне представлена: Президентом Российской Федерации, Федеральным Собранием, Правительством Российской Федерации и системой судов Российской Федерации.

Органы государственной власти наделены властными полномочиями, которые образуют их компетенцию. Они издают правовые акты, решения органов государственной власти носят обязательный характер для всех.

*Государственный орган –* это властный орган, элемент государственно - властного механизма, это организационно и структурно обособленная часть государственного механизма (государственного аппарата), наделенная в установленном Конституцией Российской Федерации и законами порядке государственно – властными полномочиями, обладающая правовыми и материально-финансовыми средствами для осуществления задач и функций государственной власти.

Классификация государственных органов в современной науке весьма разнообразна. Они могут быть классифицированы по различным критериям:

а) по иерархии (*федеральные, региональные, местные*);

б) по порядку формирования: *представительные* – избираемые населением органы (парламент) и *назначаемые* (правительство) создаваемые другими государственными органами;

в) по характеру компетенций: *органы общей компетенции* (президент, правительство), они распространяют свою власть на все сферы общественной жизни, *органы специальной компетенции*, которые имеют полномочия в какой-либо одной сфере жизни общества (министерства и др.);

г) по порядку осуществления компетенций – *коллегиальные органы* (парламент, правительство), *единоличные* (президент):

д) по срокам полномочий – *постоянные* (действующие на основе Конституции Российской Федерации), *временные* (их образование предусмотрено законом только при наличии чрезвычайной ситуации);

е) по принципу разделения властей – *законодательные* (парламент), *исполнительные* (правительство), *судебные.*

**Президент Российской Федерации.** Институт президента (от лат. praesidens – «сидящий впереди») существует более чем в 150 государствах. В Российской Федерации пост президента был впервые учрежден в 1991 году, однако статус был изменен в связи с принятием Конституции Российской Федерации 1993 года.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации Президент Российской Федерации является главой государства и не относится ни к одной из ветвей власти. Но в то же время он тесно связан с исполнительной властью, занимая по отношению к ней верховное положение, имеет широкие полномочия в области законодательной и судебной власти, в области обороны и безопасности страны, в отношении граждан. Он представляет Российскую Федерацию внутри страны и на международной арене.

Согласно Конституции Российской Федерации и Федеральному закону от 10.01.2003 № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» кандидат в Президенты Российской Федерации должен отвечать следующим требованиям:

а). Иметь гражданство Российской Федерации;

б). Быть не моложе 35 лет;

в). Постоянно проживать в Российской Федерации не менее 10 лет.

Президент избирается сроком на шесть лет, при этом одно и то же лицо не может быть избрано Президентом более двух сроков подряд.

Президент избирается путем всеобщих прямых равных выборов при тайном голосовании.

Назначает выборы Президента Российской Федерации Совет Федерации. Днем голосования по общему правилу является второе воскресенье месяца, в котором шесть лет назад проводились предыдущие выборы Президента Российской Федерации и в которых Президент Российской Федерации был избран (а в случае досрочных выборов – последнее воскресенье перед днем, когда истекают три месяца со дня досрочного прекращения полномочий Президентом Российской Федерации.

Президент Российской Федерации обладает неприкосновенностью (иммунитетом). Он не может быть арестован, задержан, привлечен к ответственности по суду до тех пор, пока находиться на своем посту.

*Иммунитет -* освобождение определенного круга субъектов права из-под действия общих правовых норм.

Статья 80 Конституции Российской Федерации провозглашает Президента главой государства. Конституция называет его гарантом прав и свобод граждан, гарантом конституционного строя страны.

Президент Российской Федерации в соответствии с Конституции Российской Федерации обладает широким кругом полномочий. Полномочия Президента по формированию и обеспечению нормального функционирования федеральных органов государственной власти: назначает Председателя Правительства РФ, назначает на должность и освобождает от должности Заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров (по предложению главы Правительства), назначает выборы в Государственную Думу, а также распускает Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией Российской Федерации.

Наряду с этим Президент представляет для назначения в Государственную Думу кандидатуру на Пост Председателя Центрального Банка, а в Совет Федерации – кандидатуры Генерального прокурора Российской Федерации и судей Высших федеральных судов (Конституционного Суда, Верховного Суда).

Помимо формирования Правительства Президент может принимать участие в его заседаниях, выносит вопросы на повестку дня, а также в пределах своей компетенции издавать Указы, которыми он в том числе может отменять постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации.

Как глава государства Президент Российской Федерации обладает широкими полномочиями во внешнеполитической и военной областях. Он определяет основные направления внешней политики, ведет переговоры и подписывает международные договоры, утверждает военную доктрину Российской Федерации и является Верховным главнокомандующим Вооруженными Силами России.

Президент имеет право назначать всероссийский референдум (референдум назначается в соответствии с федеральным конституционным законом).

К полномочиям Президента как главы государства отнесено решение вопросов российского гражданства, предоставление политического убежища, награждение государственными наградами, присвоение почетных званий, высших воинских и высших специальных званий Российской Федерации, осуществление помилования.

Президент приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их выполнение с истечением его срока пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным главой государства.

**Законодательная власть.** Высшим представительным и законодательным органом многих государств является парламент (происходит от франц. parler - говорить).

Федеральное собрание (Парламент) – высший представительный (законодательный) орган государственной власти Российской Федерации. Федеральное Собрание состоит из двух палат.

Государственная Дума (нижняя палата) представляет интересы всего населения Российской Федерации. Государственная Дума состоит из 450 депутатов, избираемых на пять лет непосредственно избирателями на основе всеобщего; равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Половина состава – 225 депутатов избирается по одномандатным избирательным округам на основе единой нормы представительства (один округ - один депутат); другая половина – по федеральному избирательному округу пропорционально количеству голосов, которые поданы за то или иное избирательное объединение.

Совет Федерации (верхняя палата) представляет интересы субъектов Российской Федерации. Каждый субъект представлен двумя членами (178 членов): по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти (ст. 95 Конституции Российской Федерации). Совет Федерации не избирается, а формируется.

Депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин, достигший возраста 21 года, дееспособный, не содержащийся в местах лишения свободы по приговору суда. Депутаты Государственной Думы работают на профессиональной постоянной основе и не могут находиться на государственной службе, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

В соответствии со статьей 102 Конституции Российской Федерации к ведению Совета Федерации относятся утверждение изменения границ между субъектами РФ, утверждение указа президента о введении военного и чрезвычайного положения; решение вопросов о возможности использования Вооружённых Сил РФ за пределами территории Российской Федерации; назначение выборов Президента РФ; назначение на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда; назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ.

В соответствии со статей 103 Конституции Российской Федерации к ведению Государственной Думы относятся: дача согласия Президенту Российской Федерации на назначение Председателя Правительства РФ; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального Банка РФ, назначение на должность и освобождение от должности Председателя Счетной Палаты РФ; назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека; объявление амнистии, выдвижения обвинения против Президента Российской Федерации для отрешения его от должности.

Члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру, за исключением предусмотренных законодательством случаях.

Заседания обеих палат Федерального Собрания проходят раздельно и являются открытыми. В некоторых случаях, предусмотренных в регламенте палат, они проводят закрытые заседания. Палаты могут собираться на совместных заседаниях для заслушивания посланий Президента Российской Федерации, Конституционного Суда Российской Федерации, выступлений руководителей иностранных государств.

Возглавляют палаты председатели, которые избираются на заседаниях палат. Они ведут заседания и ведают внутренним распорядком палат. В соответствии со статьей 101 Конституции Российской Федерации Совет Федерации и Государственная Дума образуют комитеты и комиссии, являющимися постоянно действующими органами соответствующих палат.

В соответствии со статьей 105 Конституции Российской Федерации Государственной Думой принимаются федеральные законы Российской Федерации.

**Законодательный процесс в Российской Федерации.** В соответствии с Конституции Российской Федерации статья 76 устанавливает, что по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, которые не могут противоречить федеральным конституционным законам.

Законотворчество – сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

1). Законодательная инициатива – сводиться к внесению на рассмотрение Государственной Думы законопроекта. Правом законодательной инициативы обладают: Президент РФ, Совет Федерации, Законодательный (представительный) орган субъекта Федерации, члены

Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, Конституционный суд, Верховный суд.

2). Обсуждение законопроекта в Государственной Думе – важная стадия, которая начинается с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества. Наиболее существенные законопроекты выносят на всенародное обсуждение;

3). Принятие закона Государственной Думой – эта главная стадия, которая распадается на три подстадии:

а). Федеральные законы принимаются простым большинством голосов (50 % + 1 голос), федеральные конституционные законы квалифицированным большинством голосов (не менее 2/3 голосов) от общего числа депутатов Государственной Думы;

б). Одобрение закона Советом Федераций - Федеральный закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов Совета Федераций либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федераций. Федеральный конституционный закон принимается тремя четвертями голосов от общего числа членов Совета Федераций;

в). Направление закона Президенту Российской Федерации (в течение пяти дней), подписание и обнародование закона Президентом Российской Федерации – в соответствии со статьями 107 ч. 2 и 108 ч. 2 Конституции Российской Федерации Президент Российской Федерации в течение 14 дней подписывает одобренный закон и обнародует его. Но Президент может воспользоваться своим правом вето и отклонить федеральный закон, однако это право не распространяется на федеральный конституционный закон. Федеральное Собрание может согласиться с поправками Президента, либо преодолеть его вето;

4). Опубликование закона - официальное опубликование происходит в течение семи дней после подписания закона Президентом. Неопубликованные законы не применяются.

**Правительство Российской Федерации.** В соответствии со статьей 110 Конституции Российской Федерации исполнительную власть в Российской Федерации осуществляет Правительство Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации возглавляет единую систему исполнительной власти в Российской Федерации, обеспечивает в соответствии с Конституцией Российской Федерации осуществление полномочий федеральной исполнительной власти на всей территории Российской Федерации. Оно направляет работу министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, организует исполнение федеральных законов, указов Президента Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, осуществляет систематический контроль за их исполнением федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Правительство – это коллегиальный орган. В его состав входят: Председатель Правительства, его заместители и федеральные министры. Непосредственно возглавляет и организует работу Правительства его Председатель, он назначается Президентом Российской Федерации с согласия Государственной Думы.

Правительство действует в пределах срока полномочий Президента Российской Федерации и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом Российской Федерации. Правительство может уйти в отставку по инициативе Президента или по собственной инициативе. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству Российской Федерации.

Компетенция Правительства Российской Федерации:

* реализует внутреннею и внешнюю политику Российской Федерации;
* осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, охране собственности, общественного порядка, борьбе с преступностью;
* разрабатывает федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение;
* разрабатывает программы и реализует единую политику в сфере экономического развития, науки, образования, культуры, здравоохранения и т.д.;
* обеспечивает проведение в Российской Федерации единой финансовой, кредитной и денежной политики;
* обеспечивает меры по охране всех форм собственности, управляет государственной собственностью и т.д.

Правительство Российской Федерации в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение.

Постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации обязательны к исполнению в Российской Федерации. Постановления Правительства Российской Федерации, за исключением постановлений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, подлежат официальному опубликованию не позднее 15 дней со дня их принятия, а при необходимости немедленного широкого их обнародования доводятся до всеобщего сведения через СМИ (средства массовой информации) незамедлительно.

В случае противоречия постановлений и распоряжений Правительства Российской Федерации Конституции Российской Федерации, Федеральным законам и указам Президента Российской Федерации они могут быть отменены Президентом Российской Федерации.

**Судебная власть в Российской Федерации.** Одной из разновидностей государственной власти является судебная власть, призванная осуществлять правосудие (особый вид юридической деятельности, возлагаемый на судебную власть и осуществляемый ею).

Правосудие в Российской Федерации строится на демократических принципах. В соответствии со статьей 118 Конституции Российской Федерации одним из важнейших принципов правосудия является осуществления правосудия только судом. Этот принцип является гарантией обеспечения законности, охраны прав и законных интересов граждан и организаций.

Правосудие – это форма государственной деятельности, состоящая в рассмотрении и разрешении судом отнесенных к его компетенции дел посредством конституционного, уголовного, гражданского, административного судопроизводства.

Судебная власть в Российской Федерации осуществляется системой судов. В соответствии с Конституцией Российской Федерации существует четыре вида судопроизводства; конституционное, уголовное, гражданское и административное. Каждый суд осуществляет данную ему власть в пределах той компетенции, которой он наделен, а все вместе суды образуют единую судебную систему Российской Федерации.

Носителями судебной власти в Российской Федерации являются судьи, наделенные в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе.

В соответствии со статьей 119 Конституции Российской Федерации судьями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет, имеющие высшие юридической образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет.

В соответствии со статьей 120 Конституции Российской Федерации

судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону. Меры обеспечения независимости судей также закреплены в ряде специальных законов, в частности в федеральных законах от 20.04.1995 № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов», от 10.01.1996 № 6-ФЗ «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации» и др.

В соответствии со статьей 121 Конституции Российской Федерации судьи несменяемы. Несменяемость судьи означает невозможность его перевода (назначения, избрания) на другую должность или в другой суд без его согласия.

В соответствии со статьей 122 Конституции Российской Федерации судьи неприкосновенны (судейский иммунитет).

В соответствии с Конституцией Российской Федерации разбирательство дел во всех судах является открытым.

В судебную систему России входят следующие виды судебных органов:

- федеральные суды;

- конституционны (уставные) суды субъектов Федерации;

- мировые судьи субъектов Российской Федерации.

К федеральным судам относятся:

1) Конституционный Суд Российской Федерации (судебный орган конституционного контроля);

2) Верховный Суд Российской Федерации (высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным делам), верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;

3) федеральные арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

1) конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации;

2) мировые судьи, которые являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

Юрисдикция – установленная законом совокупность правомочий государственных органов в разрешении правовых споров и решении дел о правонарушениях.

**8.8. Местное самоуправление в Российской Федерации**

В соответствии со статьей 3 ч. 2 Конституции Российской Федерации народ вправе осуществлять свою власть не только через органы государственной власти и непосредственно, но и через органы местного самоуправления. На конституционном уровне впервые закреплено существование независимой от государства системы власти народа для решения вопросов местного значения. В соответствии со статьей 130 ч. 1 Конституции Российской Федерации: «Местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью».

Основополагающим актом в России, регулирующим отношения в сфере местного самоуправления является Федеральный закон от 06.10.2003 № 131- ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

*Местное самоуправление* – это система организации и деятельности граждан, обеспечивающая самостоятельное решение населением вопросов местного значения, управление муниципальной собственностью, исходя из интересов всех жителей данной территории.

Территориальную основу местного самоуправления составляют территории муниципальных образований. Муниципальное образование включает, прежде всего, территории городских и сельских поселений, а также межселенные территории (территории, находящиеся вне границ поселений).

Статья 2 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» предусматривает следующие виды муниципальных образований:

а)городское поселение - город или поселок, с прилегающей территорией (в составе городского поселения также могут находиться сельские населенные пункты, не являющиеся сельскими поселениями);

б) сельское поселение - сельское поселение - один или несколько объединенных общей территорией сельских населенных пунктов (поселков, сел, станиц, деревень, хуторов, кишлаков, аулов и других сельских населенных пунктов). В Российской Федерации (80%) составляют именно сельские поселения;

в) муниципальный район - несколько поселений или поселений и межселенных территорий, объединенных общей территорией;
 г) городской округ - городское поселение, которое не входит в состав муниципального района;

 д) внутригородская территория (внутригородское муниципальное образование) города федерального значения - часть территории города федерального значения.

На этих территориях местное самоуправление реализуется гражданами посредством референдума; через выборные и другие органы местного самоуправления, путем проведения собраний и сходов граждан, а также через представительные и исполнительные органы.

Органы местного самоуправления решают следующие вопросы:

социально – экономического развития территории;

* охраны общественного порядка;
* муниципального образования и здравоохранения;
* управление муниципальной собственностью;
* содержание муниципальных дорог и транспорта;
* социальной поддержки населения и др.

В соответствии со статьей 132 Конституции Российской Федерации органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств, реализация переданных полномочий подконтрольна государству.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Что понимается под конституционным правом в нашей стране?

2. Что такое конституция?

3. Что включается в понятие «основы конституционного строя»?

4. Раскройте содержание конституционных характеристик российского государства?

5. Основания классификации и виды основных прав в Российской Федерации?

6. Конституция Российской Федерации и Закон РФ « О гражданстве в Российской Федерации»?

7. Как формируется Совет Федерации – верхняя палата парламента?

8. Институт Президента Российской Федерации?

9. Какие высшие судебные органы существуют в России?

10. Местное самоуправление в Российской Федерации?

**Глава 9. Основы гражданского права**

9.1.Понятие гражданского права, его предмет и метод

9.2.Источники гражданского права

9.3. Гражданское правоотношение

9.4.Субъекты гражданских правоотношений

9.5.Объекты гражданских правоотношений

9.6.Осуществление и защита гражданских прав.

9.7.Гражданско-правовая ответственность

9.8.Сделки. Представительство. Исковая давность.

9.9.Право собственности и иные вещные права

9.10.Защита права собственности и иных вещных прав

9.11.Общие положения об обязательствах и договорах

**9.1. Понятие гражданского права, его предмет и метод.**

Гражданское право является одной из важнейших составных частей любой правовой системы и наиболее разработанной отраслью частного права. Нормы гражданского права регулируют отношения, складывающиеся между гражданами, организациями и государством по поводу различных материальных благ (имущества, работ, услуг, прав на результаты интеллектуальной деятельности), а также отношения по защите нематериальных благ (жизни и здоровья, чести и достоинства и т.д.). Совокупно эти отношения именуются гражданскими правоотношениями. Круг этих отношений чрезвычайно широк, поэтому важность гражданского права заключается еще и в том, что абсолютное большинство граждан постоянно участвуют в тех или иных гражданских правоотношениях. Термин «гражданское право» происходит от римского juscivile - право граждан, регулировавшего имущественные и иные частные отношения с участием римских граждан (cives).

Гражданское право как отрасль права - это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Предмет гражданского права составляют общественные отношения, урегулированные гражданско-правовыми нормами, а именно:

- имущественные отношения, то есть отношения, возникающие по поводу различных материальных благ (вещей и иного имущества, а также работ и услуг);

- личные неимущественные отношения, связанные или не связанные с имущественными отношениями. Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, проявляются в гражданском праве в виде исключительных прав на результаты творческой деятельности и на средства индивидуализации лиц и товаров. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, возникают по поводу неотчуждаемых нематериальных благ - таких, как жизнь, здоровье и т.д. Все гражданские правоотношения, как имущественные, так и личные неимущественные, осуществляются независимыми друг от друга субъектами права, обладающими равными правами;

- корпоративные отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими;

-отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность или с их участием

Метод правового регулирования определяется предметом правового регулирования, то есть теми общественными отношениями, регламентацию которых осуществляет право. Метод гражданского права представляет собой совокупность средств и способов, при помощи которых осуществляется правовое регулирование гражданских правоотношений. Исходя из природы гражданских правоотношений, метод гражданского права должен базироваться на юридическом равенстве субъектов права, что предполагает инициативный, добровольный характер отношений между ними. Гражданское право предоставляет субъектам права возможность самостоятельно определять характер и содержание взаимоотношений между ними, что выражается в преобладании диспозитивного регулирования, позволяющего субъектам основывать свое поведение преимущественно на собственном интересе. Ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны в силу своего публичного статуса, поскольку участники гражданских правоотношений изначально признаются равными друг другу и обладающими одинаковым объемом прав и обязанностей. Естественно, что в гражданском праве используются и императивные нормы, ограничивающие волю и инициативу сторон, но использование императивного метода регулирования гражданских правоотношений является исключением и обычно направлено на защиту экономически слабой стороны. Субъекты, обладающие властью, участвуют в гражданских правоотношениях наравне с прочими их участниками и не вправе давать им обязательные для исполнения указания.

Принципы гражданского права - это закрепленные в правовых актах общеобязательные положения, идеи, начала, которые пронизывают все гражданское право, выражают тенденции развития и потребности общества и характеризуют гражданское право в целом. Выделяют следующие принципы гражданского права:

• юридическое равенство участников;

• неприкосновенность собственности, принудительное отчуждение которой допускается только в установленных законом случаях;

• недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; этот принцип в основном ориентирован на защиту от действий публичной власти;

• свобода договора: лицо самостоятельно выбирает партнера по договору, стороны свободны при заключении договора и определении его условий;

• принцип диспозитивности (то есть самостоятельности и инициативы) в реализации своих прав и несении риска от участия в гражданском обороте;

• принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, их восстановления и защиты;

 • недопустимость злоупотребления правом, в частности действий, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу.

Функции гражданского права:

регулятивная функция, направленная на создание нормальных условий для функционирования и развития экономики;

охранительная функция, направленная на защиту гражданских прав от нарушений. Охранительная функция гражданского права носит преимущественно компенсационный (восстановительный) характер.

 Система гражданского права. Гражданское право - это система правовых норм, предполагающая не только их единство, но и дифференциацию на подотрасли и институты. Выделение отдельных подотраслей и институтов основывается на определенной связанности составляющих их норм.

Элементы системы гражданского права:

• общая часть, нормы которой служат объединяющим началом для всех остальных частей гражданского права (например, нормы о юридических и физических лицах, объектах гражданских прав и т. п.);

• вещное право, регулирующее отношения по поводу принадлежности материальных благ отдельным лицам (право собственности, ограниченные вещные права);

• обязательственное право:

- обязательства из договоров;

- обязательства из деликтов;

• наследственное право',

• исключительные права (авторское, патентное право, право на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование и т. п.);

• нематериальные блага (защита чести, достоинства и деловой репутации и пр.).

**9.2. Источники гражданского права**

Термин «источник права» пришел в современное правоведение из римского права. Источник права это форма выражения правовых норм, имеющая общеобязательный характер.

В современных развитых правопорядках господствующей формой (источником) права являются нормативные акты, среди которых приоритетное место занимают законы как акты высшей юридической силы. В гражданско-правовой сфере они традиционно охватываются понятием гражданского законодательства. Гражданское законодательство состоит из Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов.

Активное включение современной России в мировую экономику требует учета в ее национальном законодательстве международно-правовых положений. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 1 ст. 7 ГК общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Они, следовательно, должны также учитываться в качестве источников ее права.

Речь идет прежде всего о различных многосторонних международных договорах (конвенциях), участницей которых является Россия (как в собственном качестве, так и в роли правопреемника (союза ССР). Как источник гражданского права международные договоры Российской Федерации имеют приоритет перед ее гражданским законодательством. В случае, когда такой международный договор предусматривает иные правила, нежели национальное гражданское законодательство, применению подлежат правила этого договора (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, абз. 2 п. 2 ст. 7 ГК). При этом международные договоры применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, если только из самого договора не следует необходимость издания для его применения внутригосударственного акта. Например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Венская конвенция) подлежит непосредственному применению в качестве российского права (однако не к отношениям российских субъекта, а к тем ситуациям, на которые она распространяется в соответствии со своей сферой действия, обозначенной в ст. 1, т. е. к тем случаям, когда к договорам международной купли-продажи подлежит применению российское право).

В сфере имущественного оборота в силу его сложности и других особенностей определенную роль сохраняет обычай. Ярким свидетельством этого является правовое оформление международного торгового оборота, в котором для регулирования взаимосвязей участников широко применяются различные международные торговые обычаи и обыкновения. Российское гражданское право придает значение источника права обычаям, сложившимся в сфере обязательственных отношений. При исполнении договорных и иных обязательств их стороны обязаны руководствоваться «обычно предъявляемыми требованиями» при отсутствии специальных требований законодательства или условий обязательства (ст. 309 ГК). Такого рода «обычные требования» по существу и представляют собой обычаи имущественного оборота, т. е. сложившиеся в нем в силу неоднократного единообразного применения общепринятые правила поведения, не выраженные прямо ни в законе (нормативном акте), ни в договоре сторон, но не противоречащие им. Обычаи, таким образом, действуют в случаях отсутствия прямых предписаний в нормативном акте или в договоре. Обычай должен быть сложившимся, т. е. достаточно определенным в своем содержании и широко применяемым в имущественном, прежде всего в предпринимательском, обороте (например, традиции исполнения тех или иных договорных обязательств). Закон иногда придает юридическое значение и иным обычаям, сложившимся, например, в сфере вещных отношений (ст. 221 ГК).

Обычаи отличаются от обыкновений. Под правовым обычаем понимают фактически сложившееся и признаваемое законом общее правило, не выраженное в нормативном акте, но подлежащее применению, если иное прямо не установлено законом или соглашением сторон.

Обыкновение — такое сложившееся правило, которым прямо согласились руководствоваться стороны договора и только потому оно приобрело юридическое значение. Иначе говоря, оно представляет собой подразумеваемое условие договора (соглашения партнеров). Если такого условия в договоре нет (или намерение сторон руководствоваться им не доказано), обыкновение не учитывается как обязательное правило и при отсутствии специальных указаний законодательства или договора.

В основе обыкновений также могут лежать общепризнанные обычаи. В современной международной торговле широко используются правила, содержащиеся в разработанных парижской Международной торговой палатой (МТП) сборниках международных торговых обыкновений («Правилах толкования международных торговых терминов Инкотермс» в редакции 1990 г., «Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов» в редакции 1993 г. и др.).

Все они представляют собой неофициальную систематизацию таких обыкновений, приобретающих юридическое значение лишь для конкретного договора в случае ссылки на них контрагентов.

Гражданско-правовые нормативные акты, традиционно охватываемые понятием гражданского законодательства, составляют определенную систему, построенную по иерархическому принципу. Содержание этой системы предопределено нормами Конституции, которая имеет высшую юридическую силу в отношении любых законов и других нормативных актов (и возглавляет всю систему действующего законодательства).

Конституция РФ, хотя и не относится к гражданскому законодательству, тем не менее содержит нормы, регулирующие гражданско-правовые отношения. В главе 1 «Основы конституционного строя» содержатся нормы, устанавливающие основы экономической системы Российской Федерации. В Российской Федерации гарантируются: единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (ч. 1 ст. 8 Конституции). Часть 2 статьи 8 Конституции устанавливает равенство всех форм собственности: частной, государственной, муниципальной, а также иных форм. В главе 2 «Права и свободы человека и гражданина» также содержатся нормы гражданско-правового характера. Часть 1 статьи 34 Конституции гласит: «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Статья 35 Конституции устанавливает основы права собственности:

1. Право частной собственности охраняется законом.

2. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

3. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения.

4. Право наследования гарантируется.

Конституционные нормы, регулирующие гражданские правоотношения, определяют содержание гражданского законодательства.

Прежде всего, необходимо отметить, что в состав этой системы теперь могут входить лишь акты федеральных государственных органов, поскольку в соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство составляет предмет исключительной федеральной компетенции. Никакие акты, содержащие нормы гражданского права, не вправе принимать ни органы субъектов Федерации, ни иные государственные органы или органы местного самоуправления. Если такие акты были приняты до момента введения в действие части первой нового Гражданского кодекса (1 января 1995 г.), они сохраняют силу лишь в части, не противоречащей ему.

Стержневым актом гражданского законодательства России является Гражданский кодекс. Этим положением он обязан не только общему характеру содержащихся в нем правил, но и требованию о том, чтобы все иные гражданские законы, а также законы, содержащие нормы гражданского права, хотя бы и принятые после введения в действие Гражданского кодекса, соответствовали его предписаниям (п. 2 ст. 3). Следовательно, при коллизии норм ГК и других федеральных гражданских законов необходимо руководствоваться правилами Кодекса.

Гражданский кодекс РФ - кодифицированный нормативный акт, имеющий статус федерального закона. Состоит из четырех частей:

Первая часть Кодекса принята Государственной Думой 21 октября 1994г. и введена в действие с 1 января 1995г. Состоит из трех разделов (Общая часть гражданского права, правила о вещных правах, Общая часть обязательственного права)

Вторая часть Кодекса принята Государственной Думой 22 декабря 1995 г. и введена в действие с 1 марта 1996 г. Она посвящена отдельным видам обязательств (договорным и внедоговорным).

Третья часть Кодекса принята 1 ноября 2001 г. и введена в действие с 1 марта 2002г. Состоит из 2 разделов (наследственное право и международное частное право)

Четвертая часть Кодекса принята 24 ноября 2006 г. и введена в действие с 1 января 2008 г., регулирует исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности.

Иные федеральные законы детализируют различные нормы Гражданского кодекса (например, об актах гражданского состояния, о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, о государственной регистрации юридических лиц, о банкротстве, об обществах с ограниченной ответственностью, об акционерных обществах, о некоммерческих организациях, о рынке ценных бумаг и т.д.), принимаются в соответствии с Гражданским кодексом и не могут противоречить ему.

* 1. **Гражданское правоотношение**

Правоотношение – связь субъектов урегулированного правом общественного отношения, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей. Субъективный характер прав и обязанностей означает принадлежность этих прав и обязанностей конкретным, определенным участникам правоотношений.

Содержание гражданского правоотношения - это субъективные гражданские права и субъективные гражданские обязанности. Субъективное гражданское право - это мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. Управомоченный субъект обладает возможностью совершать определенные действия, что выражается в его правомочиях. Субъективное гражданское право может содержать три правомочия:

- правомочие требования (возможность требовать от обязанного субъекта совершения каких-либо действий в соответствии с его обязанностью);

- правомочие на собственные действия (возможность самостоятельного совершения управомоченным субъектом каких-либо действий в соответствии с его правом);

- правомочие на защиту (возможность использования принудительных мер в случае нарушения субъективного права).

Субъективная гражданская обязанность - это мера должного поведения субъекта гражданского правоотношения. Субъективные гражданские обязанности подразделяются на активные и пассивные, что является следствием их позитивного или негативного закрепления. Активная субъективная гражданская обязанность заключается в понуждении обязанного субъекта к совершению каких-либо действий, а пассивная - в понуждении обязанного субъекта к воздержанию от каких-либо действий.

Гражданские правоотношения имеют общие черты, роднящие их со всеми правоотношениями, и специальные черты, выделяющие их в качестве отраслевых и обусловленные особенностями гражданского права. К специальным чертам гражданских правоотношений относят следующие.

Во-первых, самостоятельность субъектов гражданских правоотношений и их юридическое равенство. Правоотношения, в которых один субъект в силу своего правового положения имеет возможность давать указания, обязательные для исполнения другим субъектом, не относятся к числу гражданско-правовых.

Во-вторых, самостоятельность и юридическое равенство субъектов гражданских правоотношений предопределяют акт свободного волеизъявления - сделку - в качестве основного факта, порождающего гражданские правоотношения.

В-третьих, характер гражданских правоотношений предопределяет имущественный характер способов защиты субъективных гражданских прав и мер ответственности за нарушение гражданских обязанностей.

Соотношение субъективных гражданских прав и обязанностей субъектов гражданских правоотношений предопределяет структуру содержания этих правоотношений, которая может быть простой и сложной. Простая структура предусматривает наличие у одного субъекта правоотношения только одного права, а у другого - только одной обязанности, соответствующей данному праву. Сложная структура присуща большинству гражданских правоотношений, в которых у каждой из сторон могут быть как только права или только обязанности (в количестве больше одного права и одной обязанности), так и комплекс прав и обязанностей.

Гражданские правоотношения подразделяются на виды исходя из характера взаимосвязи управомоченного и обязанного субъекта (абсолютные и относительные), предмета (имущественные и неимущественные), способа удовлетворения интересов управомоченного лица (вещные и обязательственные). В абсолютных правоотношениях управомоченным субъектам противостоит неопределенный круг лиц, обязанных воздерживаться от нарушения их прав. К числу абсолютных правоотношений относятся право собственности и иные вещные права, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и др. В относительных правоотношениях управомоченным лицам противостоят определенные обязанные лица, то есть участники правоотношений определены. К ним относятся обязательственные и ряд других правоотношений. Имущественные правоотношения имеют своим объектом материальные блага (имущество) и отражают либо принадлежность имущества какому-либо лицу, либо переход имущества от одного лица к другому, а неимущественные правоотношения имеют своим объектом нематериальные блага.

**Корпоративные правоотношения**. К ним относятся правоотношения, возникающие на основе участия (членства) субъектов в организационно-правовых образованиях — корпорациях (от лат. корпус — тело, иначе — корпорация, синоним коллегия), обладающих признаками юридических лиц. Данные правоотношения имеют в своем содержании так называемые корпоративные права. Основания возникновения корпоративных правоотношений различны — участие в учредительном договоре, вступление в кооператив, приобретение права собственности на акции и т. п.

Благодаря корпоративным правам участники корпорации (хозяйственного товарищества, общества, кооператива и т. д.) могут участвовать в различных формах в управлении корпорацией и ее имуществом. Реализуя свои корпоративные права, участники корпорации влияют на формирование воли данного корпоративного образования, являющегося самостоятельным субъектом гражданского права — юридическим лицом. Такая ситуация нетипична для гражданско-правового регулирования, так как по общему правилу в гражданском обороте субъекты самостоятельны и независимы друг от друга и поэтому не могут непосредственно участвовать в формировании воли контрагента.

Осуществление корпоративных прав прямо или косвенно имеет своей целью удовлетворение имущественных интересов их носителей..

 В вещном правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется путем его взаимодействия с вещью за счет извлечения ее полезных свойств. В обязательственном правоотношении интерес управомоченного лица может быть удовлетворен за счет действий обязанного лица, которое может взаимодействовать с вещью. Таким образом, в вещных правоотношениях управомоченный субъект может воздействовать непосредственно на вещь, а в обязательственных - только посредством обязанного лица.

Гражданские правоотношения возникают по следующим основаниям:

- из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;

-из решений собраний в случаях, предусмотренных законом;

- из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

- в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

- в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности; вследствие причинения вреда другому лицу;

- вследствие неосновательного обогащения;

- вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

- вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса).

**9.4. Субъекты гражданских правоотношений**

Субъектами гражданских правоотношений могут быть:

• физические лица (граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства);

• юридические лица (российские, иностранные, международные), государственные и административно-территориальные (публично-правовые) образования, обладающие гражданской правосубъектностью.

Действующее гражданское законодательство РФ относит к числу последних Российскую Федерацию, субъектов РФ и муниципальные образования.

Правосубъектность — социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений. Составными частями гражданской правосубъектности являются правоспособность и дееспособность субъектов. Правоспособность - способность субъекта иметь гражданские права и обязанности.

Физическим лицом (гражданином) признается любой человек независимо от возраста, пола, вероисповедания, национальной и расовой принадлежности и иных характеристик. Возникает в момент его рождения и прекращается смертью, она неотчуждаема и может быть ограничена лишь согласно закону (ч. 1 ст. 22 Гражданского кодекса).

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Имя физического лица или его псевдоним могут быть использованы с согласия этого лица другими лицами в их творческой деятельности, предпринимательской или иной экономической деятельности способами, исключающими введение в заблуждение третьих лиц относительно тождества граждан, а также исключающими злоупотребление правом в других формах.

 Гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством (см. ст. 446 Гражданского процессуального кодекса РФ).

Граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Дееспособность — способность субъекта своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности. К тому же дееспособность охватывает и деликтоспособность - способность самостоятельно нести ответственность за правонарушения.

По достижении восемнадцатилетнего возраста гражданин обретает полную дееспособность. Возможность обретения полной дееспособности до достижения восемнадцати лет предусмотрена при вступлении лица в брак (ч. 2 ст. 21 Гражданского кодекса) или путем эмансипации, то есть признания лица, достигшего шестнадцатилетнего возраста, полностью дееспособным (ст. 27 Гражданского кодекса).

Малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать:

1) мелкие бытовые сделки;

2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Все иные сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя:

1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;

2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные пунктом 2 статьи 28 настоящего Кодекса.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими в соответствии с ст. 26 ГК РФ.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя либо заниматься предпринимательской деятельностью совместно с другими гражданами или организациями в рамках юридического лица. Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке ст. 2 ГК РФ.

Понятие юридического лица дано в 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.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Юридические лица преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации) ст. 50 ГК РФ. Некоммерческие организации создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, для охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также для иных целей, направленных на достижение общественных благ.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Допускается создание объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским Кодексом либо учредительными документами юридического лица.

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами. К ним применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

От имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности, указанные в пункте 1 настоящей статьи, органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В каждом гражданском правоотношении различают две стороны управомоченную и обязанную. Как на управомоченной так и на обязанной стороне могут выступать одно или несколько лиц (субъектов). Например, несколько граждан решили купить жилой дом с определением доли каждого. Договор купли-продажи дома в таких случаях заключается один, и в возникшем на его основе правоотношении по купле-продаже будут две стороны -покупатель и продавец; только одна сторона — покупатель — будет представлена несколькими субъектами.

Состав участников гражданского правоотношения может изменяться в порядке правопреемства, под которым понимают переход прав и обязанностей от одного лица — правопредшественника к другому лицу — правопреемнику, заменяющему его в правоотношении.

Правопреемство бывает двух видов: универсальное (общее) и сингулярное (частное). При общем правопреемстве правопреемник в результате одного юридического акта занимает место правопредшественника во всех правоотношениях (за исключением тех, в которых правопреемство недопустимо). Например, при слиянии юридических лиц права и обязанности в полном объеме переходят к вновь возникшему юридическому лицу; при принятии наследства наследники становятся участниками тех правоотношений, в которых участвовал наследодатель; акционерное общество, создаваемое в соответствии с законодательством о приватизации, приобретает все имущественные права и обязанности государственного или муниципального предприятия, на базе которого оно создано.

Частное правопреемство—правопреемство в одном или нескольких правоотношениях. Например, наниматель имущества с согласия наймодателя передает свои права по его использованию другому субъекту, кредитор уступает право требования третьему лицу.

Правопреемство не допускается в тех случаях, когда права и обязанности носят личный характер (права на имя, авторство, обязанность по возмещению вреда и т. п.) либо имеется прямое запрещающее предписание закона.

**9.5. Объекты гражданских правоотношений**

Всякое гражданское правоотношение имеет свой объект, в качестве которого выступает то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его участников.

Деятельность субъектов гражданских правоотношений направлена на существующие материальные и идеальные блага либо на их создание.

Предмет деятельности объектов гражданского правоотношении! традиционно именуется объектом правоотношения. Его составляют существующие материальные и идеальные блага либо процесс их создания.

Материальные блага в их естественном состоянии или произведенные людьми в гражданском праве называются вещами. Вещи, включая деньги и ценные бумаги наряду с имущественными правами именуются имуществом. Процесс создания материальных и духовных благ именуется производством работ, либо оказанием услуг. Идеальные блага выступают:

а) в виде продуктов (результатов) интеллектуальной деятельности (произведения науки, литературы и искусства, изобретения, полезные модели, промышленные образцы и т. д.);

б) в виде личных неимущественных и иных нематериальных благ (честь, достоинство, личное имя, тайна частной жизни и т. д.).

Следовательно, объектами гражданских правоотношений могут быть:

* вещи и иное имущество, в том числе и имущественные права;
* работы и услуги;
* результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них;
* нематериальные блага;

Объекты гражданских прав различаются по степени своей оборотоспособности. Объекты, которые могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому, являются объектами, свободными в обороте. Объекты, которые могут принадлежать лишь определенным лицам либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, являются объектами, ограниченными в обороте. Объекты, переход которых от одних лиц к другим прямо запрещен законом, являются объектами, изъятыми из оборота.

Термин «имущество» можно определить как совокупность вещей, а также имущественных прав (на вещи либо на получение вещей, работ, услуг и т.д.) и обязанностей (по передаче вещей, выполнению работ, оказанию услуг и т.д.). Понять содержание термина «имущество» можно, рассмотрев элементы, включенные в его состав: во-первых, вещи (включая деньги и ценные бумаги), во-вторых, имущественные права.

Объекты гражданских прав различаются по степени своей оборотоспособности. Объекты, которые могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому, являются объектами, свободными в обороте. Объекты, которые могут принадлежать лишь определенным лицам либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, являются объектами, ограниченными в обороте. Объекты, переход которых от одних лиц к другим прямо запрещен законом, являются объектами, изъятыми из оборота.

Вещами в гражданском праве признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара.

Вещи являются результатами труда, имеющими в силу этого определенную материальную (экономическую) ценность. К ним относятся не только традиционные орудия и средства производства или разнообразные предметы потребления. Вещами являются наличные деньги и ценные бумаги (ст. 128 ГК). К числу вещей в гражданском праве относятся также различные виды энергетических ресурсов и сырья, произведенных или добытых человеческим трудом и потому ставших товаром. Не являются вещами входящие в состав имущества права требования и пользования, а также объекты исключительных прав и охраноспособная информация (ноу-хау).

Классификация вещей.

Недвижимые и движимые вещи. Недвижимыми вещами (недвижимостью) являются земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и прочие объекты, неразрывно связанные с землей, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. К недвижимости также относятся подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Предприятие как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, в целом признается недвижимостью. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, как недвижимые (земельные участки, здания, сооружения), так и движимые вещи (оборудование, инвентарь, сырье, продукция), а также имущественные права (права требования и долги) и права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания и другие исключительные права).

Права на недвижимые вещи возникают у субъектов только с момента государственной регистрации этих прав.

Все вещи, не отнесенные законом к недвижимости, являются движимым имуществом (включая деньги и ценные бумаги).

Индивидуально-определенные и родовые вещи. Индивидуально-определенные вещи отличаются конкретными характеристиками, по которым можно их идентифицировать (земельный участок с кадастровым номером, морское судно и т.п.). Родовые вещи определяются родовыми признаками; индивидуальная определенность данных вещей (даже если она присутствует) для субъектов правоотношений значения не имеет (пять тонн бензина, килограмм муки, три автомобиля «Москвич»). Индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы, при их уничтожении невозможно произвести возмещение в натуре. Родовые вещи юридически заменимы, и их можно компенсировать в натуральной форме.

Неделимые и делимые вещи. Неделимые вещи - это вещи, раздел которых в натуре невозможен без изменения их назначения; физически они могут быть разделены, однако использовать их по назначению после этого будет невозможно, так как качество вещи изменится (животное, техническая аппаратура). Делимые вещи можно разделять без ущерба для их назначения, их качество не изменяется (выплавленный металл, земельный участок).

Сложные и простые вещи. Сложные вещи есть совокупность простых вещей, используемых по общему назначению. Эта совокупность в гражданском обороте признается одной сложной вещью (имущество крестьянского хозяйства, предприятие как имущественный комплекс, библиотека, коллекция монет).

Главные вещи и принадлежности. Принадлежность служит главной вещи, связана с ней общим назначением и следует ее судьбе (замок и ключ, картина и рама).

Одушевленные и неодушевленные вещи. Одушевленными вещами являются животные, на которые распространяются общие положения о правовом статусе вещей, однако при этом следует руководствоваться правилами, запрещающими жестокое обращение с животными.

Плоды, продукция и доходы. Плоды - это отделимый результат естественного приращения вещей (урожай, приплод животных). Продукция - это искусственное приращение вещей в результате их использования (изготовление новых вещей, количественное и качественное приумножение существовавших вещей). Доходы - это экономическое приращение вещей в результате их использования (дивиденды, проценты).

Деньги - особый вид вещей, являющихся всеобщим эквивалентом и средством платежа. Законное платежное средство - это рубль, который является обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. В зависимости от формы выражения деньги могут быть наличными и безналичными, причем безналичные деньги, строго говоря, уже не являются вещами, поскольку утратили свою материальную форму и их можно приравнять к имущественным правам (правам требования).

Ценная бумага - это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы (реквизитов) имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг. Закон предусматривает наличие бездокументарных ценных бумаг, не имеющих материального выражения, которые (по аналогии с безналичными деньгами) также можно причислить к имущественным правам.

Имущественные права - это права на предметы материального мира, а также те права требования к иным субъектам гражданских правоотношений, которые могут быть выражены в материальной (вещной) форме. К имущественным правам относятся вещные права (права владения, пользования и распоряжения вещами), обязательственные права (права требования от обязанных лиц передачи вещей, выполнения работ, оказания услуг и т.д.), исключительные права материального характера (права автора и изобретателя на вознаграждение за созданные ими произведения), наследственные права.

Помимо имущества, объектами гражданских правоотношений являются работы и услуги, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, информация и нематериальные блага.

Работы и услуги - это действия, производимые субъектами гражданских правоотношений и имеющие полезный результат. Результат работы является объективированным, то есть выраженным в каком-либо объекте, и отделимым. Результат работы есть следствие произведения определенных действий, и этот результат выражен в отдельном объекте (обычно - вещи). К работе относятся различные виды подряда, а также выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Результат услуги, в отличие от работы, не имеет объективированного выражения, он неотделим от процесса оказания услуги и содержится в ней самой. Видами услуг являются транспортные, расчетные, кредитные, консультационные, образовательные услуги, хранение, страхование и т.д. Таким образом, результатом работы является отдельный объект гражданских правоотношений, а результатом услуги - изменение состояния того предмета или той сферы, в отношении которых были предприняты действия по оказанию услуги.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности - права на результаты творческой деятельности (произведения науки, литературы и искусства, изобретения, полезные модели и промышленные образцы) и приравненные к ним объекты (товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, наименования места происхождения товаров). Данные объекты являются по своей природе неимущественными, однако они тесно связаны с имущественными отношениями в силу возможности перехода этих прав к другим субъектам как на возмездной, так и на безвозмездной основе. Использование исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности является предметом авторских, патентных и лицензионных договоров и договоров коммерческой концессии (франчайзинга).

Информация - это сведения, имеющие действительную или потенциальную ценность в связи с неизвестностью ее третьим лицам. Информация нематериальна и непотребляема. В силу этих свойств она может устареть лишь морально. Разновидностями охраняемой информации являются служебная и коммерческая тайны.

Нематериальные блага принадлежат лицам от рождения или в силу закона, они неотчуждаемы и не могут быть никому переданы. К нематериальным благам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Их общим свойством являются нематериальный характер и отсутствие прямой связи с имущественными отношениями. Вследствие этого гражданское право не регулирует оборот данных объектов (поскольку он отсутствует), а лишь осуществляет их защиту от нарушений.

* 1. **Осуществление и защита гражданских прав**

Осуществление субъективного гражданского права это реализация управомоченным лицом возможностей, заключенных в содержании данного права. Осуществляя субъективные гражданские права субъект преследует достижение определенных целей, например приобретение имущества на праве собственности, занятие предпринимательской деятельностью, совершение сделок. Право должно осуществляться в соответствии с законом на основе разумности и добросовестности. Осуществление гражданских прав не должно нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц.

Обязанность активного типа (совершить какое-либо действие в интересах управомоченного лица) исполняется в форме совершения обязанным субъектом действия, требования к которому составляют содержание обязанности. Исполнение гражданско-правовых обязанностей активно типа во всех случаях является юридическим фактом, порождающим у обязанного лица право получения встречного удовлетворения и прекращающим или отдельное встречное субъективное право, или правоотношение в целом. Передача имущества продавцом дает ему право требовать от покупателя уплаты покупной цен выполнение подрядчиком работы означает для заказчика необходимость выплатить вознаграждение подрядчику, возврат долга заемщиком прекращает правоотношение займа, передача имущества в качестве отступного прекращает обязательство и т. д.

Формой исполнения обязанностей пассивного типа (обязанностей вытекающих из запретов) является соблюдение путем воздержания от запрещенных действий. Обязанности пассивного типа исполняются путем соблюдения лицами возложенных на них запретов. Соблюдение запретов может породить у их субъектов право требовать какого-либо имущественного удовлетворения лишь в случаях, предусмотренных законом или соглашением с лицом, в пользу которого установлен запрет. Так, в ст. 621 ГК указано, что, если иное не предусмотрено законом или договором аренды, арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности (включая соблюдение запрета на нецелевое использование арендованного имущества), по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными законодательством способами. При этом в науке гражданского права общепринято разграничение фактических и юридических способов.

Под фактическими способами осуществления субъективного права понимается действие или система действий управомоченного лица, не обладающих признаками сделок, или иные юридически значимые действия. Например, использование собственником дома для проживания, автомобиля — для транспортировки собственных предметов домашнего обихода; производственное использование основных средств организацией, владеющей ими на праве хозяйственного ведения, и т. п.

Под юридическими способами осуществления субъективного гражданского права понимаются действие или система действий обладающих признаками сделок, или иные юридически значимые действия. Речь идет как о двусторонних, так и об односторонних сделках. Продажа имущества и его передача по договору куши продажи, заключение авторского договора о переводе произведения — примеры осуществления прав путем совершения двусторонних сделок. Принятие или отказ от наследства путем подачи заявления в нотариальную контору, акцепт платежного требования, предъявление претензий и исков и им подобные действия являются примерами осуществления прав путем совершения односторонних сделок. Реализация кредитором права удержания вещи должника — пример иного юридически значимого действия.

В относительных гражданских правоотношениях, как прави­ло, обе стороны взаимно обязаны друг перед другом: продавец обязан передать вещь, а покупатель — оплатить стоимость; залогодержатель обязан вернуть предмет залога, если должник исполняет обязанность, обеспеченную залогом в виде заклада, и т. д. взаимности обязанностей их исполнение носит встречный xaрактер. Оно признается таковым потому, что исполнение обязанности одним лицом обусловлено необходимостью исполнения взаимной обязанности контрагентом. Институт встречного исполнения обязанностей наиболее полно разработан в обязательственном праве (см., например, ст. 328 ГК).

Граждане и юридические лица, как правило, самостоятельно приобретают и осуществляют субъективные права и обязанности, либо через представителя. Определенная часть субъективных гражданских прав и обязанностей может осуществляться и исполняться только лично их носителями, например выдача доверенности, составление завещания, реализация права требования о возмещении вреда, вызванного повреждением здоровья или причинением смерти.

Представителем может быть физическое либо юридическое лицо, наделенное полномочиями совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого. В силу представительства права и обязанности возникают непосредственно у представляемого. Отношения представительства возникают на основании договора, закона, акта государственного и муниципального органа или учредительного документа юридического лица. Для осуществления функций представительства представляемый выдает представителю доверенность. Доверенность - это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Доверенность заключается в письменной форме, в ней указываются дата выдачи и срок действия.

Право на защиту понимается как юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения противоправных действий.

Перечень способов защиты гражданских прав содержится в ст.12 ГК РФ в которой закреплено, что защита гражданских прав осуществляется путем:

* признания права;
* восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
* признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
* признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
* самозащиты права;
* присуждения к исполнению обязанности в натуре;
* возмещения убытков;
* взыскания неустойки;
* компенсации морального вреда;
* прекращения или изменения правоотношения;
* неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
* иными способами, предусмотренными законом.

Различают юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты гражданских прав. К юрисдикционным формам относят судебную и административную (инстанционную) защиту прав. Судебная защита прав осуществляется судом, арбитражным судом или третейским судом в соответствии с подведомственностью дел, установленной гражданским процессуальным законодательством. Административная защита прав осуществляется путем обращения к вышестоящему органу или должностному лицу, которые уполномочены на действия по защите права. К неюрисдикционным формам относятся самозащита гражданских прав и меры оперативного воздействия. Самозащита гражданских прав - это совершение управомоченным лицом действий фактического характера, не запрещенных законом, с целью охраны своих личных или имущественных прав и интересов, а также прав и интересов других лиц (например, установка замков, ограды; действия в состоянии необходимой обороны). Меры самозащиты допустимы, если они не запрещены законом и их применение соответствует обычно принятым правилам. Меры оперативного воздействия - это юридические действия правоохранительного характера, применяемые к правонарушителю лицом, обладающим правом на защиту. Меры оперативного воздействия применяются при участии правонарушителя и лица, обладающего правом на защиту, в относительном правоотношении (обычно в договорном) и выражаются, например, в одностороннем отказе от нарушенного другой стороной договора; удержании имущества, подлежащего передаче должнику, до исполнения им договора.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

**9.7 Гражданско-правовая ответственность.**

Под гражданско-правовой ответственностью предлагается понимать одну из форм государственного принуждения, состоящую во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

Выделяют три основных вида гражданско-правовых санкций:

* конфискационная санкция представляет собой такую меру ответственности, которая связана с безвозмездным изъятием в доход государства имущества правонарушителя. В качестве примера можно привести ст. 169 ГК РФ, устанавливающую в определенных случаях возможность изъятия в доход государства всего полученного по недействительной сделке.
* штрафная санкция применяется к правонарушителю независимо от наличия ущерба у потерпевшей стороны.
* компенсационные санкции направлены на возмещение потерпевшей стороне ущерба, причиненного правонарушением.

Признаки гражданско-правовой ответственности:

* представляет собой одну из форм государственно-правового воздействия на правонарушителя. Применение мер ответственности обеспечивается принуждением со стороны государства.
* носит имущественный характер.
* предполагает возложение на правонарушителя невыгодных для него имущественных последствий, связанных с применением санкций.

 Гражданско-правовая ответственность выполняет следующие функции:

* компенсаторно-восстановительная функция отражает соразмерность предусмотренных санкций и вызванных правонарушением последствий.
* штрафная функция имеет целью наказать правонарушителя.
* стимулирующая функция направлена на побуждение участников гражданских правоотношений к надлежащему выполнению своих обязанностей.
* превентивная функция отражает направленность гражданско-правовой ответственности на предотвращение правонарушений в будущем.

Виды гражданско-правовой ответственности

В зависимости от того, какое благо нарушается в результате совершения правонарушения, выделяют: ответственность за причинение имущественного вреда (вреда имуществу потерпевшего); ответственность за причинение морального вреда (вреда личности потерпевшего).

В зависимости от основания применения мер ответственности, выделяют: договорную ответственность, которая является следствием нарушения участником соглашения обязательства, основанного на договоре.

внедоговорную ответственность (деликтная ответственность) возникает при причинении вреда личности или имуществу потерпевшего при отсутствии между ним и причинителем вреда правовой связи, основанной на договоре. Деликтная ответственность не связана с неисполнением или с ненадлежащим исполнением лежащих на правонарушителе договорных обязанностей.

В зависимости от характера ответственности, выделяют:

* долевую ответственность, которая предполагает, что каждый из ответчиков несет ответственность в размере точно определенной доли, установленной законом или договором. Так, например, если договор простого товарищества не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело (п. 1 ст. 1047 ГК РФ).
* солидарную ответственность - возникает, если она предусмотрена законом или договором, в частности при неделимости предмета обязательства (ст. 322 ГК РФ). При солидарной обязанности нескольких должников, кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Не получив полного удовлетворения от одного из солидарных должников, кредитор имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. При этом солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено в полном объеме (ст. 323 ГК РФ). Примером солидарной ответственности может являться ответственность наследников по долгам наследодателя. В соответствии с п. 1 ст. 1175 ГК РФ наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно. Другим примером солидарной ответственности является ответственность участников полного товарищества по его обязательствам. В соответствии с п. 1 ст. 75 ГК РФ участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.
* субсидиарную ответственность - является дополнительной по отношению к ответственности, которая возложена на основного должника и наступает в случаях, когда основной должник в обязательстве не удовлетворил требования кредитора. Так, например, в определенных ст. 1074 ГК РФ случаях к субсидиарной ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, могут быть привлечены их родители.

К формам гражданско-правовой ответственности в юридической литературе относят возмещение убытков и уплату неустойки, потерю задатка и некоторые другие. Среди всех форм гражданско-правовой ответственности возмещение убытков занимает особое место в силу ее значимости для целей правового регулирования, чем и обусловлена распространенность данной формы. В п. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Условия гражданско-правовой ответственности:

1). Противоправное деяние (действие или бездействие);

2). Наличие вреда

3). Причинно-следственная связь между противоправным деянием и наступившим вредным результатом;

4). Вина правонарушителя.

Противоправным в гражданском праве считается такое поведение которое нарушает императивные нормы права либо санкционированные законом условия договоров, в том числе и прямо не предусмотренные правом, но не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Под вредом в гражданском праве понимается всякое умаление личного или имущественного блага.

Материальный вред представляет собой имущественные потери — уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т. п. Он может быть возмещен в натуре (например. путем ремонта поврежденной вещи или предоставлением взамен вещи того же рода и качества)-либо компенсирован в деньгах, однако натуральная компенсация, предпочтительная с позиций закона (ст. 1082 ГК), не всегда возможна по обстоятельствам конкретного дела. Поэтому чаще используется денежная компенсация причиненного вреда, которая именуется возмещением убытков. Возмещение убытков - установленная законом мера гражданско-правовой ответственности, применяемая как в договорных, так и во внедоговорных отношениях.

Под убытками в гражданском праве понимается денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются:

во-первых, из расходов, которые потерпевшее лицо либо произвело, либо должно будет произвести для устранения последствий правонарушения. К таким расходам, в частности относятся:

-суммы санкций, подлежащих уплате третьим лицам по вине своего контрагента нарушившего договорные обязательства;

-стоимость необходимых и разумных расходов по выполнению обязательства за счет должника нарушителя иным лицом или самим потерпевшим (ст.397 ГК РФ), в том числе приобретение покупателем товара вследствие нарушения обязательств продавцом у иного продавца по более высокой, но разумной цене либо продажа продавцом товара вследствие нарушения обязательств покупателем иному покупателю по более низкой, но разумной цене (п.1 и 2 ст.524 ГК).

во-вторых, в состав убытков включается стоимость утраченного или поврежденного имущества потерпевшего.

в-третьих, сюда входят неполученные потерпевшей стороной доходы, которые она могла бы получить при отсутствии правонарушения •(п. *2* ст. 15 ГК).

Расходы потерпевшего и повреждение его имущества охватываются понятием реального ущерба, т.е. наличных убытков. Не полученные потерпевшим доходы составляют его упущенную выгоду. Размер ее в соответствии с законом должен определяться «обычными условиями гражданского оборота» и реально предпринятыми мерами или приготовлениями для ее получения (п.4 ст.393ГК РФ)

Гражданский закон исходит из принципа полноты возмещения убытков (п. 1 ст. 15, п. 1 ст. 1064 ГК) и допускает ограничение имущественной ответственности лишь в исключительных, прямо предусмотренных им (но не подзаконным актом) либо договором случаях (ст. 400 ГК). В условиях инфляции цены, с учетом которых исчисляется размер убытков, могут колебаться. Поэтому размер убытков должен исчисляться с учетом цен, существовавших на момент исполнения обязанности, а при ее неисполнении — на момент предъявления иска, если только закон, иной правовой акт или соглашение самих участников на предусмотрели иное (п.3 ст. 393 ГК), например расчеты по ценам, существовавшим в момент заключения договора.

Для возложения ответственности в форме взыскания убытков или возмещения вреда во всех без исключения случаях необходимо наличие причинной связи между действиями правонарушителя и возникшим вредом (убытками). Не случайно закон говорит о «причиненных» убытках (п. 1 ст. 15, п. 1 ст. 393, п. 1 ст. 1064 ГК).Причинная связь во многих ситуациях очевидна, например просрочка перевозки скоропортящегося груза неизбежно ведет его порче и возникновению убытков у владельца, причиненных ему транспортной организацией.

Вина в гражданском праве рассматривается не как субъективное, психическое отношение лица к своему поведению, а как непринятие им объективно возможных мер по устранению или недопущению отрицательных результатов своих действий, диктуемых обстоятельствами конкретной ситуации. По смыслу нашего закона поведение конкретного лица должно сопоставляться с реальными обстоятельствами дела, в том числе с характером лежащих на нем обязанностей и условиями оборота, и с вытекающими из них требованиями заботливости и осмотрительности, которые во всяком случае должен проявлять разумный и добросовестный участник оборота (а таковым в силу п. 3 ст. 10 ГК предполагается любой участник гражданских правоотношений). В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя (причинителя вреда) ибо именно он должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении (п 2 ст. 401, п.2 ст. 1064 ГК), т. е. принятие всех указанных выше мер по его предотвращению. Применение этой презумпции (предположения) возлагает бремя доказывания иного положения на указанного законом участника правоотношения. Поскольку нарушитель предполагается виновным, потерпевший от правонарушения не обязан доказывать вину нарушителя, а последний для освобождения от ответственности должен сам доказывать ее отсутствие.

**9.8. Сделки. Представительство. Исковая давность.**

Основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений являются юридические факты, то есть те жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей. По признаку зависимости от воли субъектов юридические факты подразделяются на действия и события. Действия - это юридические факты, порожденные волей субъектов. Действия бывают правомерными и неправомерными. Правомерные действия подразделяются на юридические акты (правомерные действия субъектов, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений – заключение сделки) и юридические поступки (правомерные действия субъектов, порождающие возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений независимо от воли субъектов, например обнаружение клада). События - это явления реальной действительности, происходящие независимо от воли человека. События подразделяются на абсолютные (их возникновение и развитие не связаны с человеческой деятельностью, например наводнения) и относительные (возникают в связи с волей человека, но их дальнейшее развитие полностью самостоятельно например установление срока).

Сделки являются наиболее распространенным и наиболее характерным для гражданского права основанием возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений. Сделки относятся к числу таких юридических фактов.

 Сделка это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Именно в сделке наиболее четко проявляется воля субъекта права, направленная на достижение определенной цели.

Сделки бывают следующих видов:

1. Односторонние и двусторонние или многосторонние (договоры). Для заключения односторонней сделки необходимо и достаточно волеизъявления одной стороны. К числу односторонних сделок относятся выдача доверенности, публичное обещание награды, объявление конкурса, составление завещания, принятие наследства и отказ от него. Дву- или многосторонняя сделка (договор) считается заключенной, когда между всеми ее участниками (сторонами) достигнуто согласованное волеизъявление (договор аренды, договор простого товарищества).

2. Возмездные и безвозмездные. Возмездной является сделка, в которой обязанность одной стороны совершить какое-либо действие в пользу другой стороны подкреплена соответствующей обязанностью другой стороны совершить какое-либо действие в пользу первой стороны (купля-продажа, мена). В безвозмездной сделке обязанность одной стороны не подкреплена обязанностью другой стороны совершить что-либо взамен (дарение).

3. Реальные и консенсуальные. Для заключения реальной сделки необходимо совершить конкретное действие по ее исполнению (к примеру, передать деньги по договору займа), а консенсуальная сделка считается заключенной, с момента достижения соглашение между сторонами (например, подписан договор купли продажи).

4. Устные и письменные. Устная сделка считается заключенной, если воля сторон выражена словесно или в фактических (так называемых конклюдентных) действиях (например, розничная купля-продажа, проезд на общественном транспорте). Письменная сделка считается заключенной, если воля сторон и условия сделки закреплены на каком-либо материальном носителе (подписание договора). Письменные сделки подразделяются на простые письменные (достаточно подписей и, по возможности, печатей сторон) и нотариально удостоверенные (простые письменные, скрепленные печатью и подписью нотариуса).

Условиями действительности сделок выступают:

- законность их содержания (содержание сделки не должно противоречить основам правопорядка и нравственности);

- сделкоспособность участников сделки (лица, участвующие в сделке, должны иметь право распоряжаться предметом сделки);

- соответствие воли и волеизъявления участников сделки (сделка совершена не под влиянием заблуждения, обмана, угроз или насилия);

- соблюдение формы сделки (условия сделки должны быть зафиксированы таким способом, какой установлен законом или соглашением сторон).

Если отсутствует хотя бы одно из этих условий, сделка признается недействительной, то есть не порождающей прав и обязанностей для ее участников. Такая сделка признается недействительной с момента ее совершения. Недействительные сделки бывают двух видов: ничтожные и оспоримые. Ничтожная сделка недействительна независимо от ее признания в качестве таковой судом и не может порождать юридически значимых последствий (например, перехода права собственности). Оспоримая сделка признается недействительной в силу ее признания в качестве таковой судом; если не последовало обращения в суд, оспоримая сделка порождает юридически значимые последствия.

Последствия признания сделки недействительной различаются в зависимости от того, каким образом действовали стороны этой сделки. Если все стороны действовали добросовестно, не нарушая требований закона, то происходит двусторонняя реституция (от лат. restituere - восстанавливать) - каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное от нее по сделке (например, по признанной недействительной сделке купли-продажи покупатель возвращает продавцу товар, а продавец покупателю - деньги). Если одна из сторон действовала добросовестно, а другая - недобросовестно (например, угрозами принуждала другую сторону к заключению договора на невыгодных условиях), то происходит односторонняя реституция - добросовестной стороне возвращается все исполненное ею по сделке, а имущество недобросовестной стороны передается в доход государства (добросовестному покупателю возвращают деньги, товар передается в доход государства, а не недобросовестному продавцу). Если обе стороны сделки действовали недобросовестно (например, заключили притворную сделку с целью избежать уплаты налогов), то следствием является недопущение реституции - все исполненное по сделке обеими сторонами переходит в доход государства.

Представительством именуется совершение юридических действий одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица (представляемого) на основании полномочия, выраженного в доверенности, административном акте, законодательстве либо явствующего из обстановки, в которой действует представитель, с возникновением прав и обязанностей из этих действий непосредственно у представляемого (ст. 182 ГК).

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК). Различают три вида доверенности:

* генеральная – предусматривает возможность совершения юридических действий в течение определенного времени;
* специальная – допускает совершение ряда однородных сделок в течение определенного времени;
* разовая – выдается для совершения одного четко определенного действия.

Доверенность может быть выдана на срок, не превышающий трех лет. В случае, если срок действия доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, недействительна.

Исковая давность – это срок, истечение которого погашает возможность осуществления нарушенного гражданского права в принудительном порядке. Общий срок исковой давности установлен в три года. Однако, для защиты определенных прав законодательство устанавливает также специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком (ст.197 ГК). Так, например, по искам о применении последствий ничтожных сделок определен срок исковой давности в 10 лет (ст. 181 ГК).

Истечение срока исковой давности до предъявления иска является основанием к отказу в удовлетворении иска. Однако если суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности (тяжелая болезнь и т.п.), нарушенное право подлежит защите. Также закон устанавливает случаи приостановления и перерыва течения сроков исковой давности.

* 1. **Право собственности и иные вещные права**

Вещные права оформляют и закрепляют принадлежность вещей (материальных, телесных объектов имущественного оборота) субъектам гражданских правоотношений. Право собственности — наиболее широкое по объему правомочий вещное право, предоставляющее управомоченному субъекту максимальные возможности использования принадлежащего ему имущества.

Собственность — это определенное экономическое (фактическое) отношение, подвергаемое правовому оформлению. Экономическое отношение собственности состоит из отношения между людьми по поводу конкретного имущества (материальных благ). Оно заключается в том, что это имущество присваивается конкретным лицом, использующим его в своих интересах, а все другие лица должны не препятствовать ему в этом и включает также отношение лица к присвоенному имуществу (материальному благу, в том числе к вещи) как к своему собственному (ибо к своему имуществу обычный человек относится иначе, чем к чужому).Одновременно на него возлагается и бремя содержания собственных вещей (необходимость осуществления ремонта и охраны; несение риска случайной гибели или порчи от причин, за которые никто не отвечает (ст. 211 ГК).

В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ст. 212 Гражданского кодекса). На праве частной собственности имущество принадлежит физическим и юридическим лицам, на праве государственной собственности - Российской Федерации (федеральная собственность) и субъектам Российской Федерации (собственность субъектов Федерации), на праве муниципальной собственности - муниципальным образованиям. Все формы собственности признаются равноправными, и права всех собственников защищаются равным образом.

Правомочия собственника раскрываются с помощью триады правомочий: владения, пользования и распоряжения п. 1 ст. 209 ГК. :

* под правомочием владения понимается основанная на законе возможность иметь у себя данное имущество, фактически обладать им, содержать его в своем хозяйстве, числить на своем балансе.
* правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечении из него полезных свойств, его потребления.
* правомочие распоряжения означает основанную на законе возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т. д.).

В своей совокупности названные правомочия исчерпывают все предоставленные собственнику возможности. Он может осуществлять их по своему усмотрению (п. 2 ст. 209 ГК), т. е. самому решать, что делать с принадлежащим имуществом, руководствуясь исключительно собственными интересами, совершая в отношении этого имущества любые действия, не противоречащие, однако, закону и иным правовым актам и не нарушающие прав и законных интересов других лиц.

Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта. Она оформляет принадлежность имущества (вещи) одновременно нескольким владельцам. Выделяют общую собственность с определением долей (долевая собственность) и без определения долей (совместная собственность).

В общей долевой собственности доля каждого сособственника определена, и, если законом или договором не предусмотрено иное, доли всех сособственников признаются равными. Общая долевая собственность обычно возникает на то имущество, которое не может быть разделено в натуре (земельный участок, квартира, автомобиль). Распоряжение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляется по соглашению всех сособственников. Сособственник вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правила о преимущественном праве покупки доли.

В общей совместной собственности доли сособственников не определены, поэтому, в отличие от общей долевой собственности, где сособственник имеет право лишь на свою долю, участник общей совместной собственности имеет право на все имущество, находящееся в совместной собственности. Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом. Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Такое смешение полномочий предполагает особый субъектный состав участников общей совместной собственности. В настоящее время ими могут быть только супруги и члены крестьянского (фермерского) хозяйства.

Основаниями возникновения права собственности называются те юридические факты, в результат которых возникают эти права. Они делятся на первоначальные и производные. К первой группе относятся юридические факты, по которым отсутствует правопреемство (вещь появляется впервые, право предшествующим собственником утрачено, либо предыдущий собственник неизвестен (находка, клад и т.д.) При производных основаниях право собственности нового собственника основывается на праве предыдущего собственника независимо от того, по воле или помимо воли предшествующего собственника происходит переход права собственности. Наиболее распространенными производными основаниями перехода права собственности являются договоры.

К числу первоначальных способов относятся: приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь, переработка чужой вещи (спецификация), обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (лов рыбы, сбор ягод и т.д.)., приобретение при определенных условиях права собственности на самовольную постройку, приобретение бесхозяйного имущества, находка, задержание безнадзорных животных, приобретательная давность и др..

К производным основаниям права собственности помимо договоров (купли-продажи, дарения и т.д.) относятся наследование (переход прав и обязанностей от умершего лица к его наследникам) и реорганизация юридического лица.

Особыми случаями производных оснований возникновения права собственности являются выплата полностью паевого взноса членом потребительского кооператива за предоставленный ему кооперативом объект (квартиру, гараж и т.д.), в результате чего этот объект становится его собственностью, а также приватизация государственного и муниципального имущества.

Право собственности прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе собственника от права собственности, гибели или уничтожении имущества и при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом. 2. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся:

1) обращение взыскания на имущество по обязательствам (ст. 237 ГК);

2) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК);

3) отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка ввиду его ненадлежащего использования (ст. 239 ГК);

3.1) отчуждение объекта незавершенного строительства в связи с прекращением действия договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности (ст. 239.1 ГК);

3.2) отчуждение недвижимого имущества в связи с принудительным отчуждением земельного участка для государственных или муниципальных нужд (изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 239.2 ГК)

4) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных (ст. 240 и 241 ГК);

5) реквизиция (ст. 242 ГК);

6) конфискация (ст. 243 ГК);

7) обращение по решению суда в доход Российской Федерации имущества, в отношении которого не представлены в соответствии с законодательством Российской Федерации о противодействии коррупции доказательства его приобретения на законные доходы;

8) обращение по решению суда в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о противодействии терроризму лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения.

По решению собственника в порядке, предусмотренном законами о приватизации, имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, отчуждается в собственность граждан и юридических лиц.

Обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация), производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков.

 Ограниченные вещные права - это разновидность имущественных прав, в соответствии с которыми управомоченное лицо может использовать чужое имущество в своих интересах независимо от воли собственника. К числу ограниченных вещных прав относят право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, сервитут и право члена семьи собственника жилого помещения.

Правом хозяйственного ведения (ст. 294 Гражданского кодекса) наделены унитарные предприятия на закрепленное за ними государственное или муниципальное имущество. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества и имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия. Унитарное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Правом оперативного управления (ст. 296 Гражданского кодекса) наделены казенные предприятия и учреждения на закрепленное за ними имущество их учредителей. Казенное предприятие и учреждение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют права владения, пользования и распоряжения им в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенное предприятие обычно самостоятельно реализует производимую им продукцию. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 266 Гражданского кодекса, ст. 21 Земельного кодекса РФ). Гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения (владелец земельного участка), имеет права владения и пользования земельным участком, передаваемые по наследству. Владелец земельного участка может передавать его другим лицам в аренду или безвозмездное срочное пользование. Продажа, залог земельного участка и совершение его владельцем других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение земельного участка, не допускаются.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 269 Гражданского кодекса, ст. 20 Земельного кодекса РФ), находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется государственным и муниципальным учреждениям, федеральным казенным предприятиям, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления. Юридическое лицо или орган, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляют владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование.

Сервитут (ст. 274 Гражданского кодекса, ст. 23 Земельного кодекса РФ) - это право ограниченного пользования объектом недвижимости. В зависимости от того, определен ли круг управомоченных лиц, сервитуты подразделяются на публичные (объектом недвижимости могут пользоваться все) и частные (объектом недвижимости могут пользоваться только определенные лица). Примерами сервитутов могут служить право прохода по чужому земельному участку, право прогона скота, право водопользования и ряд иных прав, не связанных с приобретением владения.

**9.10.Защита права собственности и иных вещных прав**

Защита права собственности и иных вещных прав является составной частью более широкого понятия защиты гражданских прав, а к числу гражданско-правовых способов такой защиты могут быть отнесены как специальные (прежде всего вещно-правовые), так и общие способы (меры) защиты гражданских прав. В частности, и здесь речь может идти о самозащите вещных прав (ст. 14 ГК РФ), о неприменении судом противоречащего чакону акта государственного органа или органа местного самоуправления (ст. 12 ГК РФ), нарушающего вещные права, и др.В зависимости от характера нарушения вещных прав и содержания предоставляемой защиты в гражданском праве используются различные способы, юридически обеспечивающие соблюдение интересов собственника или субъекта иного вещного права. Вещно-правовая защита осуществляется с помощью исков, предъявляемых к любым нарушившим вещное право третьим лицам.

Гражданский закон закрепляет два классических вещно - правовых иска, служащих защите права собственности иных вещных прав: виндикационный (об истребовании имущества из чужого незаконного владения) и негаторный (об устранении препятствий в пользовании имуществом не связанных с лишением владения вещью).

В обоих случаях речь идет о таких способах защиты, которые призваны защитить вещное право на сохраняющийся в натур имущественный объект. В случае его утраты или невозможное возвращения собственнику речь может идти только о компенсации причиненных убытков, относящейся уже к числу обязательственных, а не вещных способов защиты. Поэтому вещно-правовые способы защиты имущественных интересов управомоченных лиц имеют своим объектом только индивидуально-определенные вещи, но не иное имущество. Вещно-правовые иски не могут быть предъявлены при отсутствии индивидуально-определенной вещи как предмета спора (например, в случае ее уничтожения).

Виндикационный иск установлен на случай незаконного выбытия (утраты) вещи из фактического владения собственника и заключается в принудительном истребовании собственником своего имущества из чужого незаконного владения. Содержание такого иска — возврат конкретной вещи. Правом на виндикацию обладает собственник (или иной титульный, т. е. законный, владелец), который, следовательно, должен доказать свое право на истребуемое имущество, т. е. его юридический титул. Ответчиком по иску здесь является незаконный владелец, фактически обладающий вещью на момент предъявления требования. Если к этому моменту вещи у ответчика не окажется, то виндикационный иск к нему предъявлять нельзя, ибо исчезает предмет виндикации. Можно, однако, предъявить к такому лицу иск о возмещении причиненных им собственнику убытков (ст. 15 и 1064 ГК РФ).Объектом виндикации является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре.

Негаторный иск — требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК РФ), например, препятствия в доступе света в окна соседнего дома или создающих помехи в нормальном использовании соседнего земельного участка. Истцом негаторному иску является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. ответчиком по иску считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно (обычно это касается правомочия пользования, а не владения или распоряжения, что очевидно, например, по отношению к объектам недвижимости). Объект требований по негаторному иску составляет устранение длящегося правонарушения (противоправного состояния) сохраняющегося к моменту предъявления иска. При устранении нарушителем противоправного состояния к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков.

Вещные права могут быть нарушены и косвенным образом, так последствия нарушения иных, чаще всего обязательственных прав. Например, лицо, которому собственник передал свою вещь по договору (арендатор, хранитель, перевозчик и т. д.), отказывается вернуть ее собственнику либо возвращает с повреждениями. В данном случае речь идет о применении обязательственно-правовых способов защиты имущественных прав. Они специально рассчитаны на случаи, когда собственник связан с правонарушителем например договорными отношениями.

Особым иском, обычно используемым для защиты права собственности, является требование об освобождении имущества из под ареста (об исключении имущества из описи) когда в опись ошибочно включаются вещи, принадлежащие другим лицам (например о требовании супруга об исключении из описи его доли в общем имуществе или лично ему принадлежащих вещей).

Отдельную группу гражданско-правовых способов защиты вещных прав составляют иски к публичной власти т.е. требования, предъявляемые к государственным органам (или органам местного самоуправления). Для защиты от неправомерных действий публичной власти, нарушающих вещные права частных лиц, используется два вида исков:

* требование о полном возмещении убытков, причиненных частным лицам в результате незаконных действий (или бездействия) государственных органов, органон местного самоуправления или их должностных лиц, в том число путем издания как нормативного, так и ненормативного акта, не соответствующего закону или иному правовому акту (ст. 16 ГК РФ).
* требование о признании недействительным ненормативного акта государственного или муниципального органа, не соответствующею закону или иным правовым актам (ст. 13 ГК РФ) и нарушающего вещное право или незаконно ограничивающего возможности его осуществления.

В результате правомерных действий публичной власти, влекущих ущемление интересов частных собственников, собственник может требовать полной компенсации — взыскания убытков, включающих и не полученные им доходы, и стоимость утраченного им имущества (ст. 306 ГК РФ), например национализация в соответствии с федеральным законом (абз. 3 п. 2 ст. 235 ГК РФ).

**9.11. Общие положения об обязательствах и договорах**

Гражданско-правовое обязательство - это такое правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и тому подобное, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей.

Сторонами обязательства всегда могут быть строго определенные лица - должник и кредитор, и тем самым обязательственные правоотношения - относительные, а не абсолютные. Объектом обязательств являются определенные действия обязанного лица (должника) по поводу материальных и нематериальных благ. Реализация кредитором своего права возможна только через выполнение должником своей обязанности (передачи вещи, уплаты денег, оказания услуги, осуществления работы и т.д.).

В зависимости от основания возникновения обязательства подразделяются на договорные и внедоговорные. Договорные обязательства возникают из дву- или многосторонних сделок (договоров), основания возникновения внедоговорных обязательств более разнообразны. К ним относятся односторонние сделки (например, обязательства могут возникать из действий в чужом интересе без поручения, из публичного обещания награды или из объявления публичного конкурса); из административных актов (например, административный акт о государственной регистрации юридического лица порождает обязательство коммерческого банка заключить с данным юридическим лицом договор банковского счета); из судебного решения; из причинения вреда; вследствие неосновательного обогащения.

Правовое положение сторон обязательства характеризуется тем, что кредитор имеет право требования к должнику, а должник, в свою очередь, имеет обязанность по исполнению требования кредитора. При этом следует иметь в виду, что во взаимных обязательствах, которые составляют большинство обязательств, в отличие от односторонних, одно и то же лицо может иметь и права как кредитор, и обязанности как должник. Например, покупатель в договоре купли-продажи имеет право требовать от продавца передачи ему товара (здесь он выступает в роли кредитора по обязательству) и одновременно несет обязанность его оплатить и принять (здесь он выступает в роли должника), а продавец, в свою очередь, имеет право требовать от покупателя оплаты товара и его принятия (выступая в роли кредитора) и несет обязанность передать товар покупателю (выступая в роли должника). В обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора и должника могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Это называется множественностью лиц в обязательстве.

Помимо кредитора и должника в обязательственном правоотношении могут участвовать и третьи лица. Участие третьих лиц в обязательстве возможно как на стороне кредитора, так и на стороне должника, при этом кредитор и должник не выбывают из обязательства, а лишь делегируют своим представителям часть полномочий по осуществлению действий, обусловленных конкретным обязательственным правоотношением, и несут ответственность за действия последних.

Участие третьего лица в обязательстве на стороне должника называется перепоручением исполнения. Это означает, что должник возложил совершение действий, направленных на исполнение обязательства, на третье лицо, которое не становится стороной в обязательстве, так как по отношению к кредитору выполняет только фактические действия от имени должника.

Участие третьего лица в обязательстве на стороне кредитора именуется переадресовкой исполнения, которая означает, что должник имеет право исполнить обязательство либо кредитору, либо лицу, прямо указанному кредитором. При переадресовке исполнения должник имеет право требовать предъявления доказательств того, что исполнение принимается управомоченным на это кредитором лицом.

Перемена лиц в обязательстве. От участия в обязательственных правоотношениях третьих лиц необходимо отличать перемену (замену) лиц в обязательствах (гл. 24 Гражданского кодекса), при которой кредитор либо должник выбывают из обязательственного правоотношения, передавая соответственно право требования и обязанность исполнения новому кредитору или должнику.

Замена кредитора осуществляется на основании договора об уступке требования (цессии) между кредитором и третьим лицом или на основании закона в случаях, установленных статьей 387 Гражданского кодекса. Кредитор, передающий свое право требования, называется цедентом, а лицо, принимающее право требования (новый кредитор), - цессионарием.

По общему правилу для осуществления цессии не требуется согласия должника, однако в виде исключения оно может требоваться, если личность кредитора имеет для него существенное значение. При осуществлении уступки права требования цедент отвечает перед цессионарием за недействительность переданного требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором. Замена должника в обязательстве называется переводом долга и осуществляется только с согласия кредитора.

Гражданско-правовые обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Надлежащее исполнение обязательства означает, что обязательство должно быть исполнено надлежащим субъектом надлежащему субъекту в надлежащем месте в надлежащее время надлежащим предметом надлежащим способом.

Способы обеспечения исполнения обязательств - это предусмотренные законом или договором меры, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательств под угрозой наступления для него определенных неблагоприятных последствий.

Статья 329 Гражданского кодекса РФ к способам обеспечения исполнения обязательств относит неустойку, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковскую гарантию, задаток и подчеркивает, что данный перечень способов не исчерпывающий, поскольку может быть дополнен как законом, так и договором.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Залог - это способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право в случае неисполнения должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество. Сторонами залогового обязательства являются залогодатель - лицо, предоставившее имущество в залог (должник, либо третье лицо), и залогодержатель - лицо, получившее имущество в залог (кредитор по основному обязательству). Залог возникает в силу закона, а также на основании договора, заключенного в письменной форме, с учетом того, что залог недвижимости (ипотека) требует нотариального удостоверения и государственной регистрации.

Взыскание на заложенное имущество обращается в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства. Обращение взыскания происходит в судебном порядке, если нет нотариально удостоверенного соглашения залогодателя с залогодержателем о внесудебном порядке обращения взыскания, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания. Требования залогодержателя удовлетворяются из суммы, вырученной от реализации предмета залога с публичных торгов. Денежная сумма, оставшаяся после удовлетворения требований всех залогодержателей (в том числе и по отношениям перезалога) и возмещения расходов, связанных с проведением публичных торгов, передается залогодателю.

Удержанием называется способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или третьему лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с ней издержек и других убытков удерживать ее, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. В случае неисполнения должником обязательства требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

При поручительстве поручитель (любое лицо) обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним обязательства полностью или в части. Договор поручительства требует письменной формы, несоблюдение которой влечет его недействительность. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно (совместно), если законом или договором не предусмотрена субсидиарная (дополнительная) ответственность поручителя.

Банковская гарантия - это способ обеспечения обязательства, при котором банк или иная кредитная организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. Обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит от основного обязательства, в обеспечение которого банковская гарантия выдана, поэтому недействительность или прекращение основного обязательства не влечет недействительности или прекращения банковской гарантии. Выдача банковской гарантии осуществляется на возмездной основе, поскольку принципал выплачивает гаранту вознаграждение.

Задаток - это способ обеспечения исполнения обязательства, при котором денежная сумма, признаваемая задатком, выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке заключается в письменной форме, в противном случае эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное. При неисполнении обязательства, обеспеченного задатком, наступают следующие юридические последствия: если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны; если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Прекращение обязательств.

Обязательства прекращаются по воле сторон либо по обстоятельствам, не зависящим от их воли.

Прекращение обязательств по воле сторон осуществляется:

- надлежащим исполнением (ст. 408 Гражданского кодекса);

- отступным (ст. 409 Гражданского кодекса), когда по соглашению сторон исполнение обязательства заменяется передачей определенного материального эквивалента (передачей вещи, уплатой денежной суммы);

- зачетом (ст. 410 Гражданского кодекса), когда обязательство прекращается полностью или в части зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил, либо не указан, или определен моментом востребования, с соблюдением правил о недопустимости зачета требований, указанных в Гражданском кодексе;

- новацией (ст. 414 Гражданского кодекса), когда первоначальное обязательство по обоюдному согласию сторон заменяется новым, с учетом правил о недопустимости новации обязательств, указанных в законе;

- прощением долга (ст. 415 Гражданского кодекса), когда кредитор освобождает должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора;

- расторжением договора (ст. 450 - 453 Гражданского кодекса), которое осуществляется либо по взаимному согласию сторон, либо при отсутствии такового в судебном порядке по основаниям, указанным в законе.

К числу способов прекращения обязательств по основаниям, не зависящим от воли сторон, относятся:

- невозможность исполнения обязательства (ст. 416 Гражданского кодекса), если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства, то есть непреодолимая сила, стихийное бедствие, военные действия и т.д.);

- издание акта государственного органа (ст. 417 Гражданского кодекса), который запрещает действие, составляющее содержание обязательства (например, при объявлении предмета обязательства ограниченным в обороте);

- совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 Гражданского кодекса) (например, при слиянии юридических лиц, являвшихся должником и кредитором по отношению друг к другу);

- смерть гражданина (ст. 418 Гражданского кодекса), прекращающая обязательства строго личного характера (например, алиментные обязательства или обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью);

- ликвидация юридического лица (ст. 419 Гражданского кодекса), кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательств ликвидируемого юридического лица возлагается на другое лицо (например, обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина).

**Общие положения о договоре.** В соответствии с п. 1. ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

По своей правовой природе договор является двусторонней (многосторонней) сделкой, поэтому к данным юридическим фактам применяются правила, предусмотренные главой 9 ГК РФ, а к возникшим из них правоотношениям — общие положения об обязательствах (ст. ст. 309—419 ГК РФ).

Принцип свободы договора. Это основной принцип, закрепленный в качестве отраслевого ст. 1 ГК РФ. Он означает, что стороны сами решают вопрос о необходимости заключения договора. В обязательном порядке, принудительно, он может быть заключен только в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ (договор поставки для государственных нужд) либо добровольно принятыми обязательствами (заключение соглашения при наличии предварительного договора). Кроме того, контрагент, содержание (кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами) и вид договора также определяется стороной самостоятельно.

Содержание договора составляют те условия, на которых он был заключен. Существенные условия договора представляют собой необходимые и достаточные условия для возникновения договора как юридического факта. Недостижение соглашения хотя бы по одному из существенных условий договора приводит к тому, что такой договор нельзя считать заключенным, а возникающее на его основе правоотношение состоявшимся.

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ к существенным условиям относятся.

* условие о предмете договора. Предмет договора представляет собой то, по поводу чего возникает договорное правоотношение. Условие о предмете договора формулируется сторонами, как правило, самостоятельно. Так, например, применительно к купле-продаже условие договора о товаре считается согласованным лишь в том случае, когда договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК РФ).
* условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для договоров данного вида. Данная группа условий включает в себя те из них, которые прямо указаны в качестве существенных в ГК РФ и иных правовых актах. В качестве примера могут быть приведены: ст. 942 ГК РФ «Существенные условия договора страхования»; ст. 1016 ГК РФ «Существенные условия договора доверительного управления имуществом» и др. условия, которые названы в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида.
* условия, относительно которых, по заявлению одной из сторон, должно быть достигнуто соглашение. В данную группу условий могут быть включены любые, не противоречащие закону условия, на согласовании которых настаивает хотя бы одна из сторон.

Договор считается заключенным с момента, когда такое соглашение сторонами достигнуто, причем в подлежащей случаю форме и по всем существенным условиям (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Для этого необходимо, чтобы одна сторона сделала предложение, а другая сторона его приняла, дав согласие. Таким образом, говоря языком законодателя, для заключения договора необходимо совершить определенные действия: направить оферту и получить акцепт. Лицо, делающее предложение, называется оферент, лицо, дающее согласие — акцептант.

Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора (ст. 435 ГК РФ). Оферта может быть публичной, в этом случае предложение должно содержать все существенные условия договора и выражать волю лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с каждым, кто на него отзовется. Оферта связывает оферента с момента получения адресатом. Эта норма очень важна и означает, что, во-первых, предложенные условия не могут быть произвольно изменены оферентом, а во-вторых — что оферент не может передумать и отказаться от заключения договора. Последнее отдельно подчеркивается ст. 436 ГК: «Полученная оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано». Срок для акцепта может указываться в самой оферте («Предложение действительно до…»), либо же она должна быть акцептована в разумный срок (ст. 440, 441 ГК РФ).

Акцептом признается полный и безоговорочный ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (ст. 438 ГК РФ).Он может выражаться в устной форме; в письменной форме; в совершении лицом, получившим оферту, в срок, установленный для акцепта, конклюдентных действий, т.е. действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товара, выполнение работ, уплата денежной суммы и т.п.); в молчании, если такая форма акцепта допускается законом, обычаями делового оборота или вытекает из прежних деловых отношений сторон.

По общему правилу, договор следует считать заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433 ГК РФ).

В тех случаях, когда в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества (для заключения реальных договоров), договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Если требуется государственная регистрация договора, он считается заключенным с момента регистрации, если иное не установлено законом. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, даже если законом такая форма не требуется, он считается заключенным с момента надлежащего оформления (п. 1 ст. 434 ГК РФ).

Договор может быть заключен путем проведения торгов. В этом случае он заключается с лицом, выигравшим торги, которые проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу — лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися (ст. 447 ГК РФ).

Виды договоров:

В зависимости от наличия встречного предоставления договоры делятся на возмездные и безвозмездные (ст. ст. 423, 424 ГК РФ):

* в возмездном договоре одна сторона за исполнение своих обязанностей должна получить плату или иное встречное предоставление (например, договоры купли-продажи, аренды).
* в безвозмездном договоре исполнение обязанностей одной стороной не влечет встречного предоставления со стороны ее контрагента (например, договор дарения).

В зависимости от того, с какого момента договор считается заключенным, соглашения делятся на консенсуальные и реальные:

* консенсуальный договор считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям сделки. Консенсуальными являются договоры подряда, поручения, купли продажи.
* реальный договор как юридический факт возникает с момента, когда стороны в соответствии с достигнутым соглашением (по всем существенным условиям договора) совершили фактическую передачу имущества. Например, стороны заключили письменно договор займа, однако до того момента, пока не будут переданы деньги, займодавец имеет полное право отказаться от договора (так как последний еще не вступил в силу).

ГК РФ дает основания для выделения ряда специфических видов договоров. К их числу относятся: публичный договор, договор присоединения, договор в пользу третьего лица и предварительный договор.

Публичный договор (ст. 426 ГК РФ) представляет собой договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, энергоснабжение и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, а также отказываться от его заключения, кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Условия публичного договора, как правило, устанавливаются одинаковыми для всех потребителей.

Договором присоединения (ст. 428 ГК РФ) называется такой договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Например, гражданин, придя в банк, не может сделать вклад на иных условиях, нежели разработанные банком.

По предварительному договору (ст. 429 ГК РФ) стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Таким образом, предварительный договор необходимо должен содержать все существенные условия основного договора. Данный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Стороны предварительного договора должны согласовать срок, в который они обязуются заключить основной договор. Если это не сделано, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

Договором в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ) признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Например, родители сделали в банке вклад на имя своего ребенка. Сторонами договора являются родители и банк, а выгодоприобретателем, т.е. лицом, в пользу которого заключен договор — ребенок.

Основания, по которым заключенный договор может быть изменен или расторгнут, императивно устанавливаются ст. ст. 450—453 ГК РФ. Всего допускается три основания для этого.

По соглашению сторон. Это общее правило, касающееся изменения и расторжения договоров, сформулировано в п. 1 ст. 450 ГК РФ. Соглашение должно быть составлено в той же форме, что и основной договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не следует иное. Договор считается измененным или расторгнутым с момента достижения соглашения, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора (п. 3 ст. 453 ГК РФ).

В одностороннем порядке (п. 3 ст. 450 ГК РФ). В этом случае для изменения или расторжения договора достаточно заявления стороны о том, что она отказывается от исполнения договора полностью или частично. Обращения в суд при этом не требуется — договор будет считаться прекращенным или измененным либо с момента отправки извещения об этом, либо с момента получения такого извещения.

Основания для одностороннего отказа устанавливаются законом (ст. ст. 699, 977 ГК РФ и др.) либо соглашением сторон (например, можно включить в договор условие, по которому неоплата товара в течение 3-х дней с момента получения дает право продавцу отказаться от дальнейшего исполнения договора).

По решению суда (п. 2 ст. 450 ГК РФ). По решению суда договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон в следующих случаях:

* при существенном нарушении договора другой стороной. Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК РФ).
* при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ). Если сторонами не достигнуто соглашение об изменении или расторжении договора, суд удовлетворит их требование при наличии ряда условий в совокупности: изменение обстоятельств должно носить существенный характер, т.е. если бы стороны могли это разумно предвидеть, они бы заключили договор на иных условиях либо вообще его не заключали бы (п. 1 указанной статьи); в момент заключения стороны исходили из того, что таких изменений не произойдет; изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота; исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Для расторжения или изменения договора в судебном порядке по вышеперечисленным основаниям необходимо соблюсти претензионный порядок: сторона, желающая этого, должна обратиться к контрагенту с предложением об изменении или расторжении. Обратиться в суд можно только в случае получения отказа на предложение либо неполучения ответа в срок, установленный самим предложением либо законом, либо договором, либо в 30-дневный срок.

Договор считается соответственно измененным или расторгнутым (п. 3 ст. 453 ГК РФ) с момента вступления в законную силу решения суда (через 10 дней с момента вынесения — для судов общей юрисдикции; по истечении месяца с момента вынесения — для арбитражных судов).

Последствия изменения и расторжения договора устанавливаются ст. 453 ГК РФ. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде; при расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Право собственности и иные вещные права.
2. Условия действительности сделки.
3. Представительство. Исковая давность.
4. Понятие и виды обязательств.
5. Основания возникновения обязательства.
6. Правовое положение сторон в обязательстве.
7. Перемена лиц в обязательстве.
8. Исполнение обязательств.
9. Способы обеспечения исполнения обязательств.
10. Способы прекращения обязательств (по воле сторон; не зависящим от воли сторон).
11. Понятие и содержание гражданско-правового договора.
12. Виды договоров.
13. Основания изменения или расторжения договора.

**Глава 10. Основы семейного права**

10.1. Понятие и источники семейного права.

10.2. Заключение и расторжение брака.

10.3. Права и обязанности супругов.

10.4. Брачный договор.

10.5. Права и обязанности родителей и детей.

10.6. Алиментные обязательства.

10.7. Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

**10.1. Понятие и источники семейного права**

Семейное право представляет собой совокупность норм, регулирующих личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения граждан, возникающие из брака, родства, усыновления, опеки и попечительства над несовершеннолетними, а также из принятия детей в семью на воспитание. Тем самым предметом семейного права являются семейно-правовые отношения, которые, как правило, носят длящийся характер и в которых четко определен субъектный состав: супруги, дети, родители, другие родственники, усыновители, опекуны, попечители, лица, взявшие ребенка в семью на воспитание. Права и обязанности, возникающие из данных отношений, неотчуждаемы и непередаваемы.

Метод регулирования семейно-правовых отношений основан на признании юридического равенства участников семейных отношений и автономии их воли, а также характеризуется сочетанием диспозитивного и императивного правового регулирования с некоторым преобладанием диспозитивных начал, а также дозволений над запретами.

Основными началами (принципами) семейного права в Российской Федерации являются:

- признание брака, заключенного только в органах загса;

- добровольность брачного союза;

- равенство супругов в семье, в том числе и в вопросах воспитания несовершеннолетних детей;

- решение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;

- приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов;

- обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи.

Семейное законодательство как источник семейного права Российской Федерации обладает определенной спецификой. В соответствии со статьей 72 Конституции Российской Федерации семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Из данного следует, что семейно-правовые акты могут приниматься не только на федеральном уровне, но и на уровне субъектов Российской Федерации.

Являясь источником семейного права Российской Федерации, Конституция не только определяет компетенцию федерального центра и субъектов Федерации в области семейного права, но также содержит и ряд базовых правоустановлений, которые находят свое дальнейшее воплощение в иных актах. Например, положения о равенстве прав и свобод мужчины и женщины (ст. 19 Конституции РФ), о равенстве прав и обязанностей родителей по воспитанию детей и об обязанности трудоспособных совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38 Конституции РФ).

Основным источником семейного права является Семейный кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой Российской Федерации 8 декабря 1995 года, введенный в действие с 1 марта 1996 г.

Семейный кодекс РФ состоит из восьми разделов: «Общие положения», «Заключение и прекращение брака», «Права и обязанности супругов», «Права и обязанности родителей и детей», «Алиментные обязательства членов семьи», «Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей», «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства», «Заключительные положения».

Согласно статье 3 Семейного кодекса РФ семейное законодательство состоит из Семейного кодекса РФ и других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ним, а также из законов субъектов Российской Федерации. Помимо Семейного кодекса, ряд норм семейного права содержится в Гражданском кодексе РФ (например, положения ст. 256 Гражданского кодекса РФ о законном режиме имущества супругов), более того, в статье 4 Семейного кодекса РФ говорится о применении гражданского законодательства к семейным отношениям, не урегулированным Семейным кодексом РФ, если это не противоречит существу семейных отношений. Нормы семейного права содержатся и в таких законодательных актах федерального значения, как Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»[[1]](#footnote-1), содержащий правила регистрации юридических фактов, являющихся основаниями возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений, Федеральный закон от 24 июля 1998 года «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»[[2]](#footnote-2), определяющий основные направления государственной политики в области обеспечения прав ребенка в Российской Федерации и их организационно-правовые основы, и других.

Среди подзаконных актов федерального значения как источников семейного права следует назвать указы Президента Российской Федерации (например, Указ Президента РФ от 14 мая 1996 года «Об основных направлениях государственной семейной политики»[[3]](#footnote-3), а также постановления Правительства Российской Федерации, которые принимаются во исполнение норм семейного законодательства.

В силу статьи 72 Конституции акты семейного права могут исходить и из субъектов Российской Федерации. Последние вправе регулировать семейные отношения в двух случаях: если эти отношения прямо отнесены Семейным кодексом к их ведению или если эти отношения непосредственно им не урегулированы. В этой связи следует отметить, что нормотворчество субъектов Федерации в области семейного права сводится к урегулированию вопросов снижения в исключительных случаях брачного возраста, а также к организации работы органов опеки и попечительства.

Поскольку в соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы, то в случае, если положения такого международного договора вступают в противоречие с положениями Семейного кодекса РФ или иного семейно-правового акта, применяются нормы международного договора. Это относится как к международным конвенциям, участницей которых является Россия, так и к двусторонним соглашениям о правовой помощи по гражданским и семейным делам. В связи с этим следует отметить, что действующие нормы российского семейного права в целом выдержаны в духе таких международно-правовых документов, как Всеобщая декларация прав человека [[4]](#footnote-4), Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.[[5]](#footnote-5), Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.[[6]](#footnote-6), Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. [[7]](#footnote-7) и др.

**10.2. Заключение и расторжение брака**

С точки зрения науки семейного права брак - это добровольный, равноправный, моногамный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением требований законодательства, порождающий взаимные личные и имущественные права и обязанности супругов и направленный на создание семьи.

Согласно статьям 10 и 11 Семейного кодекса РФ брак заключается в органах записи актов гражданского состояния в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении месяца со дня подачи заявления. Причем закон не содержит запрета подачи заявления через представителя. Кроме того, при наличии уважительных причин орган загса по месту государственной регистрации заключения брака может разрешить заключение брака до истечения месяца, может увеличить этот срок, но не более чем на месяц, а также зарегистрировать брак в день подачи заявления при наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств).

Отказ органа записи актов гражданского состояния в регистрации брака может быть обжалован в суде лицами, желающими вступить в брак.

Действующее законодательство определяет условия заключения брака. В соответствии со статьей 12 Семейного кодекса РФ для заключения брака необходимы:

- взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Взаимное согласие стать мужем и женой будущие супруги выражают дважды: при подаче письменного заявления в орган загса и устно, непосредственно во время государственной регистрации брака. Как правило, в загс подается совместное письменное заявление мужчины и женщины о регистрации брака. При невозможности явиться в загс для подачи совместного заявления волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями. При этом подпись лица, не имеющего возможности явиться в орган записи актов гражданского состояния, должна быть нотариально удостоверена (п. 2 ст. 26 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»)[[8]](#footnote-8).Для выяснения подлинности взаимного добровольного согласия регистрация брака производится в присутствии обоих вступающих в брак лиц. Заключение брака в отсутствие одной из сторон или через представителя по российскому законодательству не допускается.

- достижение ими брачного возраста, который установлен на уровне в восемнадцать лет. Вместе с этим при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет, однако этот возрастной предел может быть снижен законом субъекта Федерации, о чем недвусмысленно говорит часть 2 пункта 2 статьи 13 Семейного кодекса РФ. Во исполнение данной нормы Семейного кодекса такие законы уже приняты в субъектах, например, статья 1 Закона Московской области от 15 мая 1996 года «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет»[[9]](#footnote-9), допускает при наличии особых обстоятельств снижение брачного возраста до 14 лет.

Кроме того, условием заключения брака является отсутствие обстоятельств, препятствующих его заключению. К данным обстоятельствам статья 14 Семейного кодекса относит:

- состояние в другом зарегистрированном браке. Запрет на заключение брака при наличии другого зарегистрированного брака основан на принципе единобрачия (моногамии), согласно которому мужчина и женщина могут состоять одновременно только в одном зарегистрированном браке. Если лицо ранее состояло в зарегистрированном браке, то оно вправе заключить новый брак лишь при наличии документа, подтверждающего факт прекращения прежнего брака (свидетельство о расторжении брака, о смерти супруга, решение суда о признании брака недействительным). Данный запрет не распространяется на фактические брачные отношения, поскольку закон не придает им правового значения.

- близкое родство (не допускается заключение брака между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линиям (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами). Недопустимость браков между близкими родственниками является общепринятым требованием современного общества, но граница запретов в разных государствах не совпадает. В Болгарии, например, запрещены браки между близкими родственниками до четвертой степени родства. В Англии запрещены браки между свойственниками.

- наличие отношений между усыновителями и усыновленными. Отношения, возникающие между усыновителями и усыновленными, приравниваются по юридической силе к отношениям родителей и детей по происхождению (п. 1 ст. 137 СК РФ). Следует обратить внимание, что в Семейном кодексе РФ ничего не сказано о недопустимости регистрации браков между усыновителями и детьми усыновленных. Думается, запрет на регистрацию браков между усыновителями и детьми усыновленных следует закрепить на законодательном уровне. В ст. 140 СК РФ предусмотрена возможность отмены усыновления в судебном порядке. При вынесении судом решения об отмене усыновления в силу ст. 143 СК РФ прекращаются взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей и тем самым устраняется препятствие для заключения брака между бывшим усыновителем и усыновленным.

- недееспособность хотя бы одного из желающих вступить в брак лиц вследствие психического расстройства. Недееспособным гражданин может быть признан только судом по правилам гражданского судопроизводства, предусмотренным статьями 281 — 286 ГПК РФ. Основанием для признания гражданина недееспособным является психическое заболевание и вызванные им последствия, которые выражаются в том, что гражданин либо не понимает своих действий, либо понимает их, но не может руководить ими, или то и другое в совокупности (п. 1 ст. 29 ГК РФ). Безусловно, что такой гражданин не способен проявить сознательное добровольное согласие на заключение брака и осмыслить последствия его заключения. Кроме того, невозможность заключения брака между лицами, из которых хотя бы одно признано недееспособным, объясняется заботой государства и общества о рождении здоровых детей и создании нормальной, жизнеспособной семьи. Недееспособность гражданина является препятствием для заключения брака лишь в случае, если она была установлена судом до регистрации брака. Брак, заключенный с лицом, страдающим психическим заболеванием и признанным недееспособным уже после регистрации брака, может быть впоследствии расторгнут в органах загса (п. 2 ст. 19 СК РФ) либо признан недействительным по основанию отсутствия добровольного осознанного согласия на вступление в брак, предусмотренного ст. 12 СК РФ.

Таким образом, заключение брака возможно лишь при наличии условий для его заключения и отсутствии препятствий к нему.

 Основаниями прекращения брака согласно статье 16 Семейного кодекса РФ являются смерть хотя бы одного из супругов, объявление его умершим, а также расторжение брака.

Расторжение брака - это «юридический акт, прекращающий за изъятиями, предусмотренными в законе, права и обязанности супругов на будущее время»[[10]](#footnote-10). Семейное законодательство РФ предусматривает два порядка расторжения брака: административный, осуществляемый органами загса, и судебный.

В административном порядке, согласно положениям статьи 19 Семейного кодекса РФ, брак может быть расторгнут:

- при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей;

- по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, признан судом недееспособным либо осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Согласно статье 32 Федерального закона об актах гражданского состояния супругам (супругу), имеющим право на расторжение брака в административном порядке, по своему выбору можно обратиться в орган загса по месту жительства супругов либо по месту государственной регистрации заключения брака, который обязан расторгнуть брак и выдать свидетельство о расторжении брака по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

При расторжении брака в органах загса между супругами могут возникать споры имущественного характера, которые, несмотря на административный порядок расторжения брака, подведомственны, согласно статье 20 Семейного кодекса РФ, суду. В ст. 17 СК РФ содержится норма, ограничивающая право мужа на расторжение брака: он не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции: дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях; дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей; иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным.

Основаниями для расторжения брака в судебном порядке (ст. 21 Семейного кодекса РФ) являются:

- наличие взаимного согласия на развод супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей;

- отсутствие согласия одного из супругов на расторжение брака;

- уклонение супруга, брак которого может быть расторгнут в административном порядке, от расторжения брака в органах загса.

Подсудность дел о расторжении брака определяется правилами Гражданского процессуального кодекса, статья 28 ГПК РФ которого определяет, что иск предъявляется в суде по месту жительства ответчика. Однако из данного правила п.4 ст. 29 ГПК РФ делает и исключение, устанавливая, что иски о расторжении брака могут предъявляться по месту жительства истца, когда при нем находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным.

Рассмотрение дела о расторжении брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов осуществляется с выяснением мотивов развода, после чего суд вправе принять меры к примирению супругов и отложить разбирательство дела на срок до трех месяцев. Лишь после того, как эти меры окажутся безрезультатными, суд вправе принять решение о расторжении брака, если установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Если в течение назначенного судом срока примирение супругов состоялось, то производство по делу о расторжении брака прекращается согласно п.. 3 ст. 220 ГПК РФ (отказ истца от иска).

Иная ситуация складывается в случаях, когда оба супруга согласны на расторжение брака. Здесь суд, согласно статье 23 Семейного кодекса РФ, расторгает брак без выяснения мотивов развода через месяц после подачи заявления.

При вынесении решения о расторжении брака, как правило, возникают вопросы: с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание несовершеннолетних детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о разделе общего имущества супругов. Определяя, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после расторжения брака, суд должен учесть мнение ребенка, достигшего возраста десяти лет (ст. 57 СК РФ).

Действующее законодательство (ст. 24 Семейного кодекса РФ) дозволяет супругам осуществить соглашение по данным вопросам, которое утверждается судом. При отсутствии такого соглашения либо если оно нарушает интересы детей или одного из супругов суд по собственной инициативе определяет, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода и с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей. И лишь по требованию супругов (одного из них) суд производит раздел имущества, находящегося в их совместной собственности, а также определяет возможность взыскания алиментов и их размер в пользу нетрудоспособного нуждающегося супруга. Моментом прекращения брака при расторжении его в суде является день вступления решения суда в законную силу. В течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу суд обязан направить выписку из этого решения в орган загса по месту государственной регистрации заключения брака (ст. 25 СК РФ).

От расторжения брака следует отличать признание его недействительным, которое осуществляется судом по иску указанных в законе лиц. Круг лиц, имеющих право предъявить в суд иск о признании брака недействительным, определен в ст. 28 СК РФ в зависимости от основания недействительности брака.

При признании брака недействительным он считается никогда не существовавшим, в отличие от расторгнутого брака, после которого лица считаются состоявшими в браке и при подаче заявления для заключения нового брака они должны представить свидетельство о расторжении брака. Содержащийся в п. 1 ст. 27 СК РФ перечень оснований для признания брака недействительным является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К основаниям для признания брака недействительным относятся:

* отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины на заключение брака (п. 1 ст. 12 СК РФ);
* не достижение брачующимися (одним из них) брачного возраста при заключении брака, если он не был снижен в установленном законом порядке (п. 1 ст. 12, ст. 13 СК РФ);
* наличие у вступивших в брак лиц (одного из них) другого зарегистрированного брака (ст. 14 СК РФ);
* заключение брака между близкими родственниками (ст. 14СК РФ);
* заключение брака между усыновителем и усыновленным (ст. 14 СК РФ);
* заключение брака лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 14 СК РФ);
* сокрытие одним из вступающих в брак от другого наличия у него венерической болезни или ВИЧ-инфекции (п. 3, ст. 15СК РФ);
* отсутствие в момент регистрации брака намерения создать семью у одного или у обоих лиц, вступающих в брак (фиктивный брак) (п. 1 ст. 27 СК РФ). Вопрос о наличии или отсутствии цели создания семьи должен решаться судом на основе всестороннего и полного исследования всех имеющихся по делу доказательств в их совокупности (ст. 67 ГПК РФ). В частности, суды обращают внимание на наличие или отсутствие детей в браке, ведение супругами общего хозяйства, фактических брачных отношений помимо брака, на продолжительность брака.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным. Кроме того, при вынесении решения о признании брака недействительным суд вправе признать за супругом, права которого нарушены заключением такого брака (добросовестным супругом), ряд прав имущественного характера, в том числе признать действительным брачный договор полностью или частично. Добросовестный супруг вправе требовать от недобросовестного супруга возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.

**10.3. Права и обязанности супругов**

Права и обязанности между супругами возникают из факта заключения брака. Они традиционно подразделяются на личные (неимущественные) и имущественные.

Большинство личных отношений в семье регулируются иными социальными нормами, в большей степени нормами морали. И тем не менее личными правами супругов являются:

- право на свободный выбор рода занятий, профессии, пребывания и места жительства (п. 1 ст. 31 Семейного кодекса РФ). Каждый из супругов свободен в выборе рода занятий и профессии, и согласие другого супруга при этом не требуется. Более того, исходя из принципа взаимопомощи всех членов семьи, другой супруг должен содействовать, а не препятствовать выбору занятий и профессии. Супруги свободны и в выборе места пребывания и жительства, несмотря на то, что, как правило, супруги проживают совместно. При перемене места жительства одним из супругов другой не обязан следовать за ним.

- право на совместное и равноправное решение вопросов жизни семьи, в том числе материнства, отцовства, воспитания и образования детей (п. 2 ст. 31 Семейного кодекса РФ). Защита материнства и детства является конституционным принципом нашего государства (ч. 1 ст. 38 Конституции РФ). Но это не означает закрепления каких-либо преимущественных прав матери перед отцом в отношении их несовершеннолетних детей. Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей (ст. 38 Конституции РФ). Это конституционное положение нашло воплощение в статьях 61, 63 СК РФ: родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей; они имеют право и обязаны воспитывать своих детей, заботиться о здоровье, физическом, психическом и нравственном развитии своих детей. Родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования.

- право выбора фамилии при заключении и расторжении брака (п. 1 ст. 32 Семейного кодекса РФ). Супруги могут выбрать фамилию одного из них в качестве общей либо оставить свои добрачные фамилии. Если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации, при заключении брака супруг может присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга. Соединение фамилий не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов является двойной (п. 1 ст. 32 СК РФ, ст. 28 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»). Супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак на другую, вправе и после расторжения брака сохранить данную фамилию или при государственной регистрации расторжения брака восстановить свою добрачную фамилию (п. 3 ст. 32 СК РФ, ст. 36 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»). В связи с этим в свидетельстве о расторжении брака указывается фамилия до и после расторжения брака (п. 1 ст. 38 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»).

- право супруга на расторжение брака (п. 2 ст. 16 СК РФ),

- право давать или не давать согласие на усыновление ребенка другим супругом (п. 1 ст. 133 Семейного кодекса РФ)

В области личных правоотношений супруги обязаны (п. 3 ст. 31 Семейного кодекса РФ):

- строить отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи;

- содействовать благополучию и укреплению семьи;

- заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Имущественные отношения супругов связаны с правом и обязанностью на содержание одним из супругов другого супруга (алиментными обязательствами), а также с вопросами владения, пользования и распоряжения общим имуществом, что определяется двумя видами режимов имущества супругов, установленными нормами Семейного кодекса РФ, - законным и договорным.

Согласно пункту 1 статьи 33 Семейного кодекса РФ и статье 256 Гражданского кодекса РФ законным режимом имущества супругов является режим их общей совместной собственности, которую в соответствии со статьей 34 Семейного кодекса составляет имущество, нажитое супругами во время брака, а именно:

- доходы каждого из супругов от трудовой и предпринимательской деятельности;

- результаты интеллектуальной деятельности;

- пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения;

- приобретенные за счет общих доходов вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в банки и иные кредитные учреждения или в иные предприятия или организации;

- другое имущество.

Причем это имущество является общим, независимо от того, на чье имя оно приобретено или зарегистрировано. Даже если один из супругов в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода и тем самым не делал фактического вклада в общее имущество, данное имущество в силу закона является совместной собственностью супругов, владение, пользование и распоряжение которым, согласно статье 35 Семейного кодекса РФ и пункту 2 статьи 253 Гражданского кодекса РФ, должно осуществляться либо по обоюдному согласию супругов, либо одним из супругов с согласия другого.

Определяя виды имущества, составляющего общую совместную собственность супругов, законодатель в статье 36 Семейного кодекса РФ называет и объекты раздельной собственности каждого из супругов, которыми он имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться в своем интересе и по своему усмотрению:

во-первых, имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак,

во-вторых, имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам,

в-третьих, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенных в период брака за счет общего имущества супругов.

Договорный режим имущества супругов связан с заключением брачного договора между ними - соглашения супругов, устанавливающего имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Более подробно этот вопрос будет рассмотрен в следующем параграфе учебного пособия.

В содержание имущественных правоотношений супругов входят не только права, но и обязанности — долги супругов. По своим личным обязательствам каждый супруг отвечает по общему правилу только своим имуществом. При недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы ему при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания (п. 1 ст. 45 СК РФ).

По общим обязательствам супругов взыскание обращается на их общее имущество (п. 2 ст. 45 СК РФ).

Для квалификации обязательств в качестве общих или личных важное значение имеют: цели обязательства, время их возникновения, назначение и расходование средств, полученных по обязательствам.

В случае недостаточности личного имущества супруга для удовлетворения требований кредитора последний вправе требовать выдела доли супруга-должника из общего имущества супругов (п. 1 ст. 45 СК РФ). Определение доли супруга-должника в общем имуществе регулируется общими правилами о разделе имущества супругов, предусмотренными ст. 38 — 39 СК РФ, если действует законный режим общесупружеского имущества. При договорном режиме имущества супругов определение и выдел доли супруга-должника производятся в соответствии с условиями брачного договора.

Согласно п. 2 ст. 45 СК РФ на общее имущество супругов взыскание обращается по их общим обязательствам, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все полученное по таким обязательствам было использовано на нужды семьи.

По таким обязательствам в первую очередь взыскание обращается на имущество, находящееся в совместной собственности супругов, а при его недостаточности супруги несут солидарную ответственность своим личным имуществом. При солидарной ответственности кредитор вправе привлечь к ответственности любого из супругов-ответчиков как в полном объеме долга, так и в любой части долга, оставшегося непогашенным, за счет общесупружеского имущества (п. 2 ст. 45 СК РФ, ст. 323 ГК РФ).

Ответственность супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, определяется гражданским законодательством и зависит от возраста и дееспособности ребенка.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, не достигшими четырнадцати лет, несут их родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине (п. 1 ст. 1073 ГК РФ). За вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, родители несут субсидиарную ответственность, если не докажут, что вред жизни, здоровью или имуществу третьих лиц причинен не по их вине, а также если у несовершеннолетнего недостаточно имущества или дохода для возмещения причиненного им вреда (п. 2 ст. 1074 ГК РФ). Вина родителей (усыновителей), опекунов, попечителей презюмируется. Под виной названных лиц следует понимать: под виной родителей или опекунов и попечителей, влекущей ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, следует понимать как неосуществление должного надзора за несовершеннолетними, так и безответственное отношение к их воспитанию или неправомерное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее вред (попустительство или поощрение озорства, хулиганских действий, безнадзорность детей, отсутствие к ним внимания и т.п.).При этом родитель, проживающий отдельно от ребенка, может быть освобожден от ответственности за вред, причиненный ребенком, если по вине другого родителя он был лишен возможности принимать участие в воспитании ребенка (п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья»[[11]](#footnote-11)).

Новеллой в российском законодательстве является положение ст. 1075 ГК РФ о том, что суд может возложить ответственность на родителя, лишенного родительских прав, за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком в течение трех лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских прав.

Новым также является положение, сформулированное в п. 3 ст. 1078 ГК РФ, в соответствии с которым ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, может быть возложена на его родителей или трудоспособного супруга, если они знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.

Во всех случаях причинения вреда несовершеннолетними детьми взыскание может быть обращено как на общее имущество супругов, так и на имущество каждого из них по правилам, предусмотренным в п. 2 ст. 45 СК РФ.

**Раздел имущества супругов.** Каждый из супругов имеет право требовать раздела общего совместного имущества, который при отсутствии согласия другого супруга производится судом, причем как в период брака, так и после его расторжения (ст. 38 Семейного кодекса РФ). Раздел может быть произведен:

- по соглашению супругов. При отсутствии разногласий по поводу раздела совместного имущества супруги могут самостоятельно заключить соглашение о разделе общего имущества. Законодатель не предъявляет требований к форме такого соглашения и предоставляет право самим супругам выбрать необходимую, с их точки зрения, форму. По желанию супругов соглашение о разделе их общего имущества может быть нотариально удостоверено. Не установлено требований и к содержанию такого соглашения. Супруги могут разделить общее имущество поровну, а могут отступить от принципа равенства долей. Однако в таком случае не должны нарушаться интересы третьих лиц, в противном случае данное соглашение может быть признано судом недействительным по заявлению третьих лиц.

- в судебном порядке при наличии спора о разделе имущества;

- по заявлению одного из супругов, обоих супругов или кредитора одного из супругов.

В случае спора раздел общего имущества супругов производится в судебном порядке (п. 3 ст. 38 СК РФ). Чаще всего раздел супружеского имущества связан с расторжением брака, но он возможен и в период брака, и после развода.

При разделе общего имущества супругов в период брака та часть общего имущества, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака, в дальнейшем является их совместной собственностью (п. 6 ст. 38 СК РФ).

После расторжения брака бывшие супруги вправе обратиться в суд с требованием о разделе общего имущества в пределах трехлетнего срока исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ). При этом срок исковой давности в соответствии с п. 1 ст. 200 ГК РФ исчисляется не с момента прекращения брака, а с того дня, когда супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общесупружеское имущество (п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»[[12]](#footnote-12)).

Рассматривая спор о разделе общего имущества супругов, суд, прежде всего, должен определить состав имущества, подлежащего разделу, а затем определить размер долей супругов в этом имуществе.

В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество супругов, имеющееся у них в наличии на время рассмотрения дела либо находящееся у третьих лиц. В соответствии с п. 3 ст. 39 СК РФ при разделе имущества учитываются общие долги супругов и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Стоимость имущества, подлежащего разделу, определяется на время рассмотрения дела (п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»[[13]](#footnote-13)).

При определении долей супругов в их общем имуществе суд прежде всего руководствуется общим принципом равенства долей супругов в их общем имуществе (п. 1 ст. 39 СК РФ). Иной принцип распределения долей может быть установлен договором между супругами.

Из общего правила об определении долей супругов есть исключение. В соответствии с п. 2 ст. 39 СК РФ суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, если другой супруг по неуважительным причинам не получал доходов или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

Под интересами детей имеются в виду интересы, связанные с обеспечением их содержания, надлежащего воспитания, получения детьми основного общего образования; с заботой о здоровье детей, их физическом, психическом, духовном и нравственном развитии.

Относительно заслуживающих внимания интересов одного из супругов Пленум Верховного Суда Российской Федерации разъяснил, что под ними следует понимать не только случаи, когда супруг без уважительных причин не получал доходов либо расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, но и случаи, когда один из супругов по состоянию здоровья или по иным, не зависящим от него обстоятельствам, лишен возможности получать доход от трудовой деятельности (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»[[14]](#footnote-14)).

В качестве иных, не зависящих от супруга обстоятельств, по которым он не получал доходов в период супружеской жизни, суды расценивают невозможность трудоустроиться, нахождение на военной службе, учебу, нахождение в местах лишения свободы.

В решении о разделе общего имущества супругов суд обязан привести мотивы отступления от начала равенства долей супругов (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 1998 г. № 15[[15]](#footnote-15)).

Сначала доли супругов определяются в идеальном выражении (1/2, 1/З и т.д.), затем суд определяет, какое конкретное имущество подлежит передаче каждому из супругов в соответствии с его долей. При этом суд руководствуется интересами супругов и их несовершеннолетних детей. Если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация (п. 3 ст. 38 СК РФ).

При разделе общей собственности супругов должны учитываться и приобретенные за время брака общие долги супругов. Они распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. При разделе общего имущества супругов суд также определяет имущество, не подлежащее разделу.

К такому имуществу в соответствии с п. 5 ст. 38 СК РФ относятся:

вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и другие). Они передаются тому из супругов, с кем остаются проживать дети;

вклады, внесенные за счет общего имущества супругов на имя их общих несовершеннолетних детей. Вклады считаются принадлежащими детям.

К имуществу, не подлежащему разделу, суд может отнести вещи и имущественные права, приобретенные одним из супругов в период их раздельного проживания при фактическом прекращении семейных отношений (п. 4 ст. 38 СК РФ).

Если возникает спор о разделе имущества у лиц, состоящих в фактических супружеских отношениях без государственной регистрации заключения брака, то он разрешается в соответствии с правилами раздела имущества, находящегося не в совместной, а в долевой собственности (ст. 252 ГК РФ).

**10.4.Брачный договор**

Супругам предоставлена возможность самостоятельно определять свои имущественные права и обязанности в период брака и после его расторжения посредством заключения брачного договора, в котором они сами устанавливают правовой режим владения, пользования и распоряжения имуществом.

В соответствии со ст. 40 СК РФ брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

По своей правовой природе он представляет собой гражданско-правовой договор со специфическими особенностями, которые касаются субъектного состава, предмета, времени заключения и содержания договора. Поэтому к брачному договору, помимо норм СК РФ, могут быть применены общие положения ГК РФ о договорах.

Субъектами брачного договора исходя из его определения могут быть супруги и лица, вступающие в брак. Заключать брачный договор могут дееспособные граждане, достигшие брачного возраста. В Российской Федерации установлен восемнадцатилетний брачный возраст (п. 1 ст. 13 СК РФ). Возможно вступление в брак и до достижения брачного возраста при получении разрешения органа местного самоуправления.

В этом случае вступающие в брак несовершеннолетние граждане могут, в соответствии с п. 1 ст. 26 ГК РФ, заключить брачный договор до государственной регистрации заключения брака с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей, попечителей. Для заключения брачного договора лицом, ограниченным судом в дееспособности, требуется согласие его попечителя (п. 1 ст. 30 ГК РФ). Эмансипированные несовершеннолетние граждане вправе самостоятельно заключать брачный договор, поскольку они становятся полностью дееспособными с момента эмансипации (п. 1 ст. 27 ГК РФ).

 Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу только со дня государственной регистрации заключения брака Кроме того, без регистрации брака брачный договор никаких правовых последствий не порождает.

Предметом брачного договора являются только имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Содержанием брачного договора являются его условия, в соответствии с которыми стороны будут осуществлять свои имущественные права и обязанности.

Примерный перечень вопросов, которые можно урегулировать в брачном договоре, предусмотрен в ст. 42 СК РФ. Так, супруги вправе в брачном договоре:

* изменить установленный законом режим совместной собственности.
* установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов;

Закон предоставляет супругам возможность изменить установленный законом режим совместной собственности супругов на режим раздельной или долевой собственности. Режим раздельной собственности будет означать, что имущество, приобретенное во время брака каждым из супругов, будет его личным имуществом, которым он будет владеть, пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению. Личными будут и долги каждого из супругов. Долевая собственность — это собственность с определением долей ее участников (п. 2 ст. 244 ГК РФ). В брачном договоре супруги могут выразить свои доли арифметически (например: 2/3 — жене, 1/3 — мужу), в зависимости от дохода каждого из них или от размера вклада каждого из супругов в приобретение имущества. Если в брачном договоре нет указания относительно правового режима имущества, нажитого супругами во время брака, то оно, в соответствии с п. 1 ст. 33 СК РФ, является их совместной собственностью.

Супруги вправе установить в брачном договоре смешанный правовой режим имущества, сочетающий в себе признаки раздельности и общности. Например, в брачном договоре можно предусмотреть, что имущество, подлежащее государственной регистрации, является личной собственностью того супруга, на имя которого оно зарегистрировано, а все иное имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной или долевой собственностью.

В соответствии с п. 1 ст. 42 СК РФ супруги вправе установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Установленный в брачном договоре имущественный режим может распространяться как на уже имеющееся имущество, так и на будущее имущество супругов. Для этого лицам, вступающим в брак, или супругам необходимо указать в брачном договоре, на какое имущество будет распространяться выбранный ими имущественный режим. Если такое указание в договоре отсутствует, то по смыслу закона выбранный супругами режим имущества должен охватывать имущество, приобретенное супругами в период брака; определить права и обязанности супругов по взаимному содержанию;

Супругами может быть сохранен общий порядок алиментирования друг друга в случае нетрудоспособности и нуждаемости одного из супругов (ст. 89 СК РФ). Брачным договором супруги или лица, вступающие в брак, могут предусмотреть взаимное содержание друг друга и в других случаях. Например, если один из супругов по их обоюдному согласию не работал, а вел домашнее хозяйство и занимался воспитанием детей, в договор может быть включена обязанность другого супруга в случае расторжения брака предоставлять ему содержание независимо от его трудоспособности и нуждаемости. Супруги могут предусмотреть в брачном договоре размер, порядок и сроки предоставления содержания как в период брака, так и после его расторжения; установить способы участия супругов в доходах друг друга; определить порядок несения каждым из супругов семейных расходов.

В брачном договоре могут быть предусмотрены способы участия супругов в доходах друг друга от трудовой, предпринимательской, интеллектуальной и иной не запрещенной законом деятельности. К таким доходам относятся: заработная плата; авторский гонорар; доходы по ценным бумагам; проценты по вкладам в кредитных организациях, средства, полученные от реализации и использования имущества и другие. В брачном договоре может быть, например, установлено, какой процент дохода от предпринимательской деятельности мужа поступает в собственность жены.

Супруги вправе определить в брачном договоре порядок несения каждым из них семейных расходов. К таким расходам относятся расходы, направленные как на удовлетворение потребностей семьи в целом, так и отдельных ее членов. Виды и размеры семейных расходов зависят от уровня благосостояния конкретной семьи. В договоре супруги вправе указать свои права и обязанности по взаимному содержанию как во время брака, так и после его расторжения определить имущество, которое подлежит передаче каждому из супругов в случае расторжения брака.

В брачном договоре супруги могут определить, какое имущество будет передано каждому из них в случае расторжения брака. В брачном договоре может быть перечислено имущество, подлежащее передаче каждому из супругов, предусмотрена возможность выплаты денежной компенсации за отдельные вещи; включить в брачный договор иные положения, касающиеся имущественных прав и обязанностей супругов.

Супруги вправе включить в брачный договор и иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов, помимо предусмотренных пунктом 1 ст. 42 СК РФ. Например, в брачном договоре может быть предусмотрено условие, что за бывшей женой сохраняется право пользования комнатой в доме или квартире, принадлежащей на праве собственности мужу в течение определенного времени, бессрочно или до вступления одного из супругов в новый брак.

Пункт 3 ст. 42 СК РФ предусматривает ограничения свободы брачного договора, направленные на обеспечение защиты прав и интересов супругов и других членов семьи. В частности, брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, поскольку согласно ст. 22 ГК РФ никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности не иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Полный или частичный; отказ самого гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны. Исходя из основных начал семейного законодательства, права граждан в семье могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан (п. 4 ст. 1 СК РФ).

Брачный договор не может содержать условия, ограничивающие право супругов на обращение в суд за защитой своих прав. Данный запрет вытекает из предыдущего, поскольку, по существу, не позволяет ограничивать процессуальную правоспособность и дееспособность граждан. В соответствии со ст. 46 Конституции РФ каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод. Защита семейных прав граждан осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а также в административном порядке путем обращения в государственные органы управления либо к должностному лицу (ст. 8 СК РФ).

Брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей. Согласно ст. 40 СК РФ предметом брачного договора супругов могут быть только их имущественные права и обязанности. Личные неимущественные права и обязанности, хотя в большинстве случаев и регулируются самими супругами, предметом брачного договора быть не могут.

Супруги также не вправе включать в брачный договор положения, касающиеся осуществления ими родительских прав и обязанностей. Исходя из п. 1 ст. 61 СК РФ родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.

В брачном договоре нельзя предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания, поскольку в соответствии со ст. 89 СК РФ супруги обязаны материально поддерживать друг друга; в случае отказа от такой поддержки нетрудоспособный нуждающийся супруг имеет право на принудительное взыскание алиментов. И наконец, брачный договор не может содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

По соглашению супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время в период его действия. Согласно п. 1 ст. 43 СК РФ соглашение об изменении или расторжении брачного договора должно быть заключено в той же форме, что и сам брачный договор, то есть в письменной форме с последующим нотариальным удостоверением.

Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается.

В соответствии с п. 3 ст. 43 СК РФ действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением обязательств, предусмотренных брачным договором на период прекращения брака.

Таким образом, обязательства супругов, предусмотренные брачным договором, прекращаются с момента государственной регистрации прекращения брака в органах загса или с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении брака.

Основанием прекращения брачного договора является также истечение срока его действия, если договор был заключен на определенный срок.

В силу личного характера брачного договора он прекращается в случае смерти или объявления умершим одного из супругов (ст. 418 ГК РФ).

Брачный договор, как и любой договор, может быть признан недействительным полностью или в части в судебном порядке (п. 1 ст. 44 СК РФ).Основания для признания брачного договора недействительным являются основания недействительности сделок, предусмотренные гражданским законодательством и основания недействительности брачного договора, установленные семейным законодательством. В зависимости от того, какие условия действительности сделок нарушены, брачный договор может быть ничтожным или оспоримым.

Брачный договор считается ничтожным по общим основаниям, если он:

* не отвечает требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК РФ);
* заключен с нарушением установленной законом нотариальной формы (п. 1 ст. 165 ГК РФ);
* заключен лишь для вида, без намерения создать правовые последствия (п. 1 ст. 170 ГК РФ);
* заключен с целью прикрыть другую сделку (п. 2 ст. 170ГК РФ);
* заключен с лицом, признанным недееспособным (п. 1 ст. 171ГК РФ).
* содержит положения об ограничении правоспособности или дееспособности супругов;
* ограничивает их право на обращение в суд за защитой своих прав;
* регулирует личные неимущественные отношения между супругами;
* регулирует права и обязанности супругов в отношении детей;
* ограничивает право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение алиментов;
* содержит условия, противоречащие основным началам семейного законодательства (п. 2 ст. 44 и п. 3 ст. 42 СК РФ).

Оспоримым брачный договор может быть признан в случаях, если он:

* заключен лицом, ограниченным в дееспособности (п. 1 ст.176ГК РФ);
* заключен лицом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими в момент заключения договора (ст.177ГК РФ);
* заключен под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ);
* заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).
* содержит условия брачного договора, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (п. 2 ст. 44 СК РФ).

**10.5. Права и обязанности родителей и детей**

Если личные и имущественные отношения между супругами возникают из факта заключения брака, то права и обязанности родителей и детей, согласно статье 47 Семейного кодекса РФ, основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Согласно пункту 1 статьи 54 Семейного кодекса РФ и статье 1 Федерального закона об основных гарантиях прав ребенка ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия). Среди личных прав ребенка глава 11 Семейного кодекса РФ выделяет:

- право жить и воспитываться в семье, включающее в себя в том числе право знать своих родителей, право на родительскую заботу и совместное проживание с родителями, право на воспитание своими родителями, обеспечение интересов, его всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства (п. 2 ст. 54 Семейного кодекса РФ);

- право на общение с родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (ст. 55 Семейного кодекса РФ);

- право на защиту своих прав и законных интересов (ст. 56 Семейного кодекса РФ);

- право выражать свое мнение (ст. 57 Семейного кодекса РФ). В ст. 12 Конвенции говорится, что «взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка». В определенных, предусмотренных законом случаях органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста 10 лет. Так, согласие ребенка обязательно: при изменении имени и фамилии ребенка (п. 4 ст. 59 СК РФ); при восстановлении родителей в родительских правах (п. 4 ст. 72 СК РФ); при усыновлении ребенка (п. 1 ст. 132 СК РФ);

при изменении имени, отчества и фамилии ребенка в случае его усыновления (п. 4 ст. 134 СК РФ); при записи усыновителей в качестве родителей ребенка (п. 2 ст. 136 СК РФ); при изменении фамилии и имени ребенка в случае отмены усыновления (п. 3 ст. 143СК РФ); при передаче ребенка на воспитание в приемную семью (п. 3 ст. 154 СК РФ).

- право на имя, отчество и фамилию (ст. 58 Семейного кодекса РФ). В соответствии с п. 1 ст. 7 Конвенции «О правах ребенка» каждый ребенок имеет право на имя с момента рождения. Имя ребенка и его семейные связи индивидуализируют его личность. Согласно п. 1 ст. 19 ГК РФ имя гражданина включает в себя фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Имя ребенку дается по соглашению родителей. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Если родители носят разные фамилии, то ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей.

Имущественными правами ребенка в силу статьи 60 Семейного кодекса РФ являются право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи, а также право собственности на полученные им доходы, на имущество, полученное в дар или в порядке наследования, и на любое имущество, приобретенное на средства ребенка.

Реализация личных и имущественных прав ребенка связана с осуществлением родительских прав его родителями, а также с исполнением ими родительских обязанностей. Специфика родительских правоотношений состоит в том, что осуществление родительских прав является одновременно и обязанностью родителей. Неосуществление этого права представляет собой неосуществление родительской обязанности, за что установлены санкции юридической ответственности.

Родительские права и обязанности имеют определенные особенности:

* родители обладают равными правами и несут равные обязанности в отношении своих детей (п. 1 ст. 61 СК РФ). Конвенция ООН «О правах ребенка» (ч. 1 ст. 18) предписывает всем государствам-участникам обеспечить признание общей и одинаковой ответственности обоих родителей за воспитание и развитие ребенка.
* родительские права ограничены во времени. По достижении ребенком совершеннолетия или при приобретении полной дееспособности несовершеннолетним родительские права и обязанности прекращаются.
* при осуществлении родительских прав и обязанностей должен соблюдаться приоритет интересов ребенка (п. 1 ст. 65 СК РФ).
* родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами (п. 1 ст. 63 СК РФ).

Родители имеют право на воспитание детей, в том числе на заботу о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей (п. 1 ст. 63 Семейного кодекса РФ), на выбор образовательного учреждения и формы получения ребенком основного общего образования (п. 2 ст. 63 Семейного кодекса РФ), на защиту прав и интересов своих детей в отношениях с иными субъектами права (п. 1 ст. 64 Семейного кодекса РФ), требовать возврата своего ребенка от любого лица, незаконно удерживающего его (п. 1 ст. 68 Семейного кодекса РФ). В состав родительских прав входят и такие правомочия, как право выбора имени и фамилии ребенка, право дачи согласия на усыновление ребенка и некоторые другие права. Помимо рассмотренных родительских прав и обязанностей, к ним также относится предусмотренная статьей 80 Семейного кодекса РФ обязанность по содержанию несовершеннолетних детей.

Установленные в статье 69 Семейного кодекса РФ деяния лицо в судебном порядке может быть лишено родительских прав, что означает юридическую потерю всех прав, основанных на факте родства с ребенком. При этом родители, лишенные родительских прав, не освобождаются от обязанностей по содержанию ребенка. Основания лишения родительских прав являются:

* уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов. Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей может выражаться в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, подготовке к общественно полезному труду;
* отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, лечебного, воспитательного учреждений, учреждения социальной защиты населения и других аналогичных учреждений;
* злоупотребление родительскими правами, под которыми следует понимать использование этих прав в ущерб интересам детей (например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков и т.п.);
* жестокое обращение с детьми, в том числе осуществление физического или психического насилия над ними, покушение на их половую неприкосновенность;
* хронический алкоголизм или наркомания родителей;
* совершение умышленного преступления против жизни и здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Данный перечень оснований лишения родительских прав является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Исходя из ст. 69, 73 СК РФ не могут быть лишены родительских прав лица, не выполняющие свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств и по другим причинам, от них не зависящим (например, психического расстройства или иного хронического заболевания, за исключением лиц, страдающих хроническим алкоголизмом или наркоманией).

Таким образом, лишение родительских прав является семейно-правовой санкцией юридической ответственности, к которым также можно отнести и ограничение родительских прав (ст. 73 Семейного кодекса РФ).

Ограничение родительских прав может быть осуществлено только судом и по двум основаниям (п. 2 ст. 73 СК РФ):

1) когда оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, не зависящим от родителей (одного из них). К таким обстоятельствам относятся психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств, серьезные физические дефекты и др.;

2) если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но нет достаточных оснований для лишения родительских прав.

**10.6.Алиментные обязательства**

Алиментное обязательство (от лат. alimentum - пища) – «это правоотношение, возникающее на основании предусмотренных законом юридических фактов: соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать»[[16]](#footnote-16). Законодатель предусматривает два порядка уплаты алиментов: судебный и договорный (по соглашению сторон).

Основаниями возникновения алиментных правоотношений являются: наличие между субъектами семейно-правовой связи; наличие предусмотренных законом или соглашением сторон условий (например, нуждаемости, нетрудоспособности получателя алиментов, наличия у плательщика необходимых средств для выплаты алиментов и др.); решение суда о взыскании алиментов или нотариально удостоверенное соглашение сторон об их уплате.

Раздел V Семейного кодекса РФ предусматривает следующие виды алиментных обязательств:

- обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей;

- обязанности родителей по содержанию своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи совершеннолетних детей;

- обязанности трудоспособных совершеннолетних детей по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся родителей;

- обязанности супруга по содержанию нетрудоспособного нуждающегося супруга, жены в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка, нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком 18 лет или за общим ребенком - инвалидом детства I группы;

- обязанности бывшего супруга по содержанию не вступившего в новый брак бывшего супруга по основаниям, указанным в Семейном кодексе РФ;

- обязанности совершеннолетних братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер в случае невозможности получения последними содержания от своих родителей;

- обязанности дедушки и бабушки по содержанию несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних внуков в случае невозможности получения последними содержания от своих родителей;

- обязанности совершеннолетних внуков по содержанию нетрудоспособных нуждающихся в помощи дедушки и бабушки в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга);

- обязанности совершеннолетних воспитанников по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся фактических воспитателей в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга);

- обязанности совершеннолетних пасынков и падчериц по содержанию отчима или мачехи в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга).

В соответствии со статьей 106 Семейного кодекса РФ при отсутствии соглашения об уплате алиментов лица, имеющие право на их получение, вправе обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если алименты не выплачивались ранее по соглашению об уплате алиментов. Алименты присуждаются с момента обращения в суд и за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты.

Согласно пункту 2 статьи 108 Семейного кодекса РФ размер взыскиваемых алиментов определяет суд исходя из материального и семейного положения сторон в твердой денежной сумме, а размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, установлен законом в статье 81 Семейного кодекса РФ, в соответствии с которой они взыскиваются 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. Однако размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение алиментных обязательств влечет юридическую ответственность. Так, согласно статье 115 Семейного кодекса РФ при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. При образовании же задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере одной десятой процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки, при этом получатель алиментов вправе также взыскать с их плательщика все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

Основаниями прекращения алиментных обязательств, установленных соглашением об уплате алиментов, являются, согласно пункту 1 статьи 120 Семейного кодекса РФ, смерть одной из сторон, истечение срока действия этого соглашения, иные основания, предусмотренные данным соглашением. Выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, прекращается:

- по достижении ребенком совершеннолетия или в случае приобретения несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия;

- при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты;

- при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов;

- при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга - получателя алиментов в новый брак;

- со смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты (п. 2 ст. 120 Семейного кодекса РФ).

**10.7.Защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей**

Важнейшей функцией семейного права является регулирование отношений по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей. Согласно статье 121 СК РФ защита прав и интересов детей в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и аналогичных учреждений, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления, которые обладают исключительным правом по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, ведению учета таких детей, выбору формы их устройства, а также по осуществлению последующего контроля за условиями их содержания, воспитания и образования.

Статья 123 СК РФ, определяя формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, подразделяет их на семейные: усыновление (удочерение); опека (попечительство); приемная семья; а также внесемейные, связанные с передачей детей в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей (воспитательные учреждения, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения). Законодатель делает акцент на то, что к внесемейным формам устройства можно прибегнуть лишь при отсутствии возможности использования семейных форм.

При устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании.

Усыновление или удочерение (далее - усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, представляющей собой установление между усыновителем и усыновленным правоотношений, близких по своей юридической природе к родительским.

Усыновление, согласно пункту 2 статьи 124 СК РФ, допускается только в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах с соблюдением требований, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Процессуальные особенности усыновления определены в статье 125 СК РФ, которая устанавливает, что усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством, с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора.

Усыновителями в силу статьи 127 СК РФ могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:

- лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

- супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

- лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;

- лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;

- бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;

- лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права;

- лиц, не имеющих постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям;

- лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Кроме того, лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка.

Законом установлено, что для усыновления ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие.

Правовые последствия усыновления (ст. 137 СК РФ) выражаются в том, что, с одной стороны, усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению, а с другой - усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам). Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что усыновленные дети в правах приравнены к родным детям и могут быть наследниками по закону после своих усыновителей.

Усыновление в силу правил статей 140 - 143 СК РФ может быть отменено в судебном порядке (например, при ненадлежащем исполнении усыновителями своих обязанностей по отношению к усыновленным), но лишь до достижения усыновленным ребенком совершеннолетия, за исключением случая, когда на такую отмену имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного ребенка, а также родителей усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

Опека и попечительство, согласно статье 145 СК РФ, устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов. Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста четырнадцати лет, а попечительство - над детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в административном порядке по решению органов опеки и попечительства.

Опекунами (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные лица. Не могут быть назначены опекунами (попечителями) лица, лишенные родительских прав, лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией, лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), лица, ограниченные в родительских правах, бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине, а также лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

Дети, находящиеся под опекой (попечительством), согласно статье 148 СК РФ, имеют право:

- на воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна (попечителя), совместное с ним проживание;

- на обеспечение им условий для содержания, воспитания, образования, всестороннего развития и уважение их человеческого достоинства;

- на причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;

- на сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения - на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством;

- на защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя).

Опекуны (попечители) ребенка имеют право и обязаны воспитывать ребенка, находящегося под опекой (попечительством), заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, а также самостоятельно определять способы воспитания ребенка, находящегося под опекой (попечительством).

В соответствии с пунктом 5 статьи 150 СК РФ обязанности по опеке и попечительству в отношении ребенка, находящегося под опекой (попечительством), исполняются опекуном (попечителем) безвозмездно, однако при этом на содержание ребенка опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ.

Приемная семья (гл. 21 СК РФ) представляет собой форму устройства несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей, основанную на договоре между органами опеки и попечительства и приемными родителями, который должен предусматривать условия содержания, воспитания и образования ребенка (детей), права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения такого договора.

В отличие от усыновителей, опекунов (попечителей), приемные родители осуществляют свои функции возмездно, причем размер оплаты их труда и льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей, устанавливаются законами субъектов Российской Федерации. Приемным родителям на содержание каждого ребенка ежемесячно также выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ.

Ребенок, переданный в приемную семью, сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты, а также право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением; при отсутствии жилого помещения он имеет право на предоставление ему жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством. Однако, в отличие от усыновленного, он не приобретает права, которые связывают последнего с усыновителями, поскольку отношения приемного ребенка и приемных родителей носят срочный характер и прекращаются по достижении ребенком 18 лет, по истечении срока договора и по иным указанным в Семейном кодексе РФ основаниям.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Определите предмет и метод семейного права.
2. Условия заключения брака и препятствия к заключению брака.
3. Расторжение брака в административном порядке.
4. Расторжение брака в судебном порядке.
5. Понятие и основание недействительности брака. Отличие между недействительностью и прекращением брака.
6. Личные неимущественные права и обязанности супругов.
7. Законный режим имущества супругов.
8. Понятие и содержание брачного договора.
9. Общая характеристика личных неимущественных прав несовершеннолетних детей.
10. Право ребенка на имя, отчество и фамилию и его реализация.
11. Имущественные права ребенка.
12. Специфика и виды родительских прав и обязанностей.
13. Лишение и ограничение родительских прав.
14. Понятие алиментных обязательств.
15. Классификация форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Приоритеты при выборе формы.

**Глава 11 Основы административного права**

11.1. Предмет, метод, система административного права

11.2.Функции и принципы административного права.

11.3. Институт государственной службы в РФ

11.4. Содержание административной ответственности

**11.1. Предмет, метод и система административного права**

Административное право Российской Федерации является самостоятельной отраслью публичного права. Название отрасли произошло от лат. administration, что означает управление, т.е. особый вид государственной деятельности, связанный с реализацией исполнительной власти. Административное право нередко называют управленческим правом, однако такое его понимание является узким. В действительности назначение административного права состоит и в том, чтобы регулировать самые разнообразные общественные отношения, которые возникают между личностью и государством, между гражданином и исполнительными органами государственной власти, а также исполнительными органами местного самоуправления.

Таким образом, административное право – это совокупность правовых норм, регулирующих самые разнообразные общественные отношения, возникающие в процессе реализации властной деятельности и осуществления государственного управления. Эти отношения охватывают процесс формирования структур власти, установления их компетенции и осуществления данной компетенции в полномочиях конкретного органа исполнительной власти на всех уровнях государственного управления.

Предметом правового регулирования в административном праве являются отношения между органами системы управления, должностными лицами и внутриорганизационные отношения государственных органов (между руководителями и подчиненными).

Административно-правовые отношения включают в себя три вида правоотношений:

1. Взаимоотношения органов исполнительной власти, исполнительных органов местного самоуправления с предприятиями, учреждениями и гражданами, иначе говоря – внеаппаратные отношения. Ядром предмета административного права является система отношений между гражданами и их организациями и органами государственного и муниципального управления и их должностными лицами.

2. Взаимоотношения внутри системы исполнительных органов власти: организация государственной службы, формы и методы управленческих действий, т.е. внутриаппаратные отношения.

3. Отношения, возникающие при осуществлении административного судопроизводства.

Методом правового регулирования в административном праве является метод властных предписаний, т. е. императивный метод, предписывающий неукоснительное соблюдение требований, изложенных в административно-правовой норме. Он характеризуется состоянием подчиненности одной стороны (подчиненный по службе, гражданин) воле другой стороны (начальник, должностное лицо), их юридическим неравенством, обязательностью исполнения и отсутствием возможности выбора поведения.

Однако такое жесткое императивное регулирование не исключает введения в сферу администрирования демократических элементов (общественный контроль деятельности органов публичной администрации, право граждан обжаловать неправомерные действия должностных лиц, демократические процедуры формирования публичной администрации – конкурсы, договоры при найме на государственную службу и т.д.). Следовательно, доминирование императивного административно-правового метода в условиях демократической организации государственной власти дополняется диспозитивным методом, который предусматривает согласование интересов сторон.

Система административного права *—* совокупность взаимосвязанных правовых институтов, норм, которые регулируют однородные общественные отношения, входящие в предмет отрасли права. Группировка однородных административных норм позволяет обеспечивать целостность системы административного права. Как и большинство других отраслей права, административное право состоит из Общей и Особенной частей.

В рамках Общей части административного права выделяются нормы и институты, определяющие:

-  предмет и метод правового регулирования отрасли;

-  характеристику административно-правовых норм;

-  особенности административно-правовых отношений;

-  иерархию источников административного права;

-  статус участников административно-правовых отношений;

-  основу организации и деятельности органов исполнительной власти;

-  формы и методы реализации исполнительной власти, в том числе правовые акты управления;

-  механизм обеспечения законности в сфере исполнительной власти, в том числе порядок обжалования неправомерных действий;

-  вопросы административной ответственности и административного принуждения.

Что же касается содержания Особенной части административного права, то ее структура обусловлена отдельными сферами государственного управления. В частности, выделяют:

управление экономической сферой*,* которая, в свою очередь, подразделяется на управление государственным имуществом; общие вопросы управления предпринимательской деятельностью; управление антимонопольной деятельностью; управление промышленностью; управление сельским хозяйством; управление транспортом; управление связью; управление жилищно-коммунальным хозяйством и т.п.;

управление социально-культурной сферой, в рамках которой выделяют управление образованием; управление в области науки; управление в области культуры; управление в области здравоохранения и социального обеспечения и т.п.;

управление административно-политической сферой, подразделяемое на управление в области обороны; управление в области безопасности; управление внутренними делами; управление иностранными делами; управление в области юстиции.

**Источники административного права**

Источники административного права - это внешние формы выражения административно-правовых норм. В практическом варианте имеются в виду юридические акты различных государственных органов, содержащие такого рода правовые нормы, т.е. нормативные акты.

Нормативные акты в установленном порядке обязательно должны быть зарегистрированы и опубликованы.

Характерным для отрасли административного права является наличие множества источников. Административное право кодифицировано лишь частично.

Новый *Кодекс об административных правонарушениях (КоАП)* от 30 декабря 2001 г. состоит в большей степени из норм процессуального характера.

КоАП определяет задачи и принципы законодательства об административных правонарушениях, перечень видов административных наказаний и правила их применения, органы и должностные лица, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях, порядок производства по делам об административных правонарушениях, в том числе установление мер обеспечения производства по делам об административных правонарушениях, порядок исполнения постановлений о назначении административных наказаний.

Многообразие административно-правовых норм предполагает и многообразие содержащих и выражающих их источников. Это требует изложение источников административного права в определенной последовательности по их юридической силе.

К источникам административного права относятся:

1. Конституция РФ— основной источник любого права, в том числе и административного. В Конституции закрепляются основные права и свободы личности, реализуемые преимущественно в сфере государственного управления, формирование и деятельность органов исполнительной власти, разграничение функций органов исполнительной власти РФ и субъектов РФ.

2. Международно-правовые договоры и соглашения.

3. Федеральные законы и кодексы*,* такие как «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ», «О гражданстве Российской Федерации», «Об основных гарантиях избирательных прав и право на участие в референдуме граждан РФ» и т.д.

4. Законы субъектов РФ.Например, Законодательным собранием Ростовской области принят областной закон от 25 октября 2002 г. № 273-ЗС «Об административных правонарушениях». Правовой основой данного областного закона являются Конституция РФ, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, Устав Ростовской области.

5. Указы и распоряжения Президента РФ.

6. Постановление и распоряжение Правительства РФ (Постановления правительств субъектов РФ).

7. Ведомственные нормативные акты (приказы министров, председателей государственных комитетов, инструкции, наставления, уставы и т.д.).

8. Акты субъектов Российской Федерации.

9. Ведомственные акты субъектов РФ.

10. Ведомственные акты местного самоуправления.

Административное право относится к числу самых несистематизированных, а тем более - некодифицированных отраслей правовой системы России. Во многом это объясняется его многопрофильностью.

Следует отметить, что характер управленческих отношений обуславливает тесную связь административного права с конституционным, финансовым, налоговым, бюджетным, информационным, земельным, трудовым, гражданским и другими отраслями права.

**Административно-правовой статус субъектов**

Субъектами административно-правовых отношений являются его участники – как индивидуальные, так и коллективные. Важнейшим признаком субъектов административно-правовых отношений является наличие у них административно-правового статуса, т.е. прав, обязанностей, полномочий.

Индивидуальными субъектами являются граждане Российской Федерации, иностранцы, лица без гражданства. Их правовой статус определяется совокупностью прав, свобод и обязанностей, установленных законом.

Коллективными субъектами административного права выступают объединения, организации, коллективы, предприятия, управленческие органы, наделенные компетенцией и полномочиями со стороны федеральных законов.

Наиболее важным субъектом административного права является государственная администрация как система органов государственной исполнительной власти и совокупность государственных служащих. Органы государственной исполнительной власти создаются и действуют от имени и по поручению государства, выполняют его функции, осуществляют властную управленческую деятельность по исполнению законов, актов правосудия, реализации административного судопроизводства.

Негосударственные организации – профсоюзы, политические партии, творческие союзы, коммерческие объединения – осуществляют групповые и индивидуальные интересы граждан и действуют независимо от государства.

Следует отметить, что впервые в отечественной юридической практике административное право устанавливает административную ответственность не только физических, но и юридических лиц.

**11.2.Функции и принципы административного права.**

Рассматривая функции административного права, следует обратить внимание на соотношение функций государственного управления и государственного регулирования.

Выделяют следующие функции административного права:

1) правоисполнителъная,следующая из того, что административное право — это юридическая форма реализации исполнительной власти;

2) правотворческая,выражающаяся в наделении субъектов исполнительной власти полномочиями по административному нормотворчеству;

3) организационная,основанная на организационном характере государственно-управленческой деятельности,

4) координационная,имеющая своей целью обеспечение разумного и эффективного взаимодействия всех элементов регулируемой административным правом сферы государственного управления;

5)правоохранительная,обеспечивающая как соблюдение установленного в сфере государственного управления правового режима, так и защиту законных интересов и прав граждан, организаций и прочих участников, регулируемых административным правом управленческих отношений.

Принципы административного права— это основные идеи, требования, выражающие сущность административного права. К числу основных принципов относятся.

1. Принцип равенства перед законом***.*** Согласно ст. 1.4 КоАП РФ, лица, совершившие административные правонарушения, равны перед законом. Физические лица подлежат административной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Юридические лица привлекаются к административной ответственности независимо от места нахождения, организационно-правовых форм, подчиненности, а также других обстоятельств. Особые условия применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении и привлечении к административной ответственности должностных лиц, выполняющих определенные государственные функции (депутатов, судей, прокуроров и иных лиц), устанавливаются Конституцией РФ и федеральными законами.

2. Принцип презумпции невиновности закреплен ст. 1.5 КоАП, согласно которому лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном Административным кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

3. Принцип приоритетности интересов личности в жизни общества. Ст. 2 Конституции гласит: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства». Государство, в том числе и в процессе реализации исполнительной власти, гарантирует права и свободы граждан, обеспечивая их защиту.

4. Принцип обеспечения законности при применении мер административного принуждения в связи с административным правонарушением, установленный ст. 1.6. КоАП, гласит, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе, как на основаниях и в порядке, установленных законом. Применение уполномоченными на то органом или должностным лицом административного наказания и мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении в связи с административным правонарушением осуществляется в пределах компетенции указанных органа или должностного лица в соответствии с законом. При применении мер административного принуждения не допускаются решения и действия (бездействие), унижающие человеческое достоинство.

5. Принцип разделения властей *—* одно из важнейших условий функционирования правового государства. Каждая ветвь власти (исполнительная, законодательная и судебная) должна быть независимой, что предполагает недопущение подмены одной ветви власти другой, исключает вторжение, например, законодательной в сферу исполнительной власти и подразумевает деловое взаимодействие всех ветвей. Только в этом случае государственное управление будет эффективным, а интересы личности гарантированы и защищены. Надлежащая реализация норм административного права возможна при соблюдении данного принципа.

6. Принцип законности предполагает применение административно-правовых норм права в точном соответствии с Конституцией, законами РФ и другими нормативными актами.

7. Принцип гласности означает, что акты административного нормотворчества, как правило, вступают в силу не ранее, чем с момента их официального опубликования. Административно-правовые акты, деятельность органов исполнительной власти, результаты административно правового регулирования и т.д. должны быть достоянием общественности. Кроме того, при издании и реализации норм административного права должно учитываться мнение граждан, общественных объединений и пр.

8. Принцип ответственности.Установленные нормы права должны соблюдаться, в противном случае наступает ответственность нарушителей. При этом административная ответственность должна налагаться в установленном Административным кодексом порядке, размере и компетентными для этого государственными органами.

**11.3. Институт государственной службы в РФ**

Институт государственной службы играет ключевую роль в механизме государственной власти, поскольку на практике функции государственного управления реализуют специально подготовленные государственные служащие, входящие в государственный аппарат. Именно они призваны претворять в жизнь властные предписания государства и от их профессионального мастерства, знаний, деловой этики, честности зависит эффективность государственного управления.

Правовые принципы организации государственной службы Российской Федерации и основы правового положения государственных служащих устанавливают Федеральные законы «Об основах государственной службы Российской Федерации» 1995 г. и «О системе государственной службы Российской Федерации» 2003 г.

Государственная служба определяется как профессиональная служебная деятельность граждан РФ по обеспечению исполнения полномочий:

1). Российской Федерации и ее субъектов;

2). Федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов (федеральных государственных органов) и органов государственной власти субъектов РФ, иных государственных органов субъектов РФ (государственных органов субъектов РФ);

3). Лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов РФ.

**Система государственной службы**

В соответствии с федеративным устройством Российской Федерации выделяются следующие виды государственной службы:

1. Федеральная государственная служба;

2. Государственная служба субъектов РФ.

В свою очередь выделяют следующие виды государственной службы:

1). Государственная гражданская служба;

2). Военная служба;

3). Правоохранительная служба.

Государственная гражданская служба – это служебная деятельность, направленная на обеспечение полномочий органов, которые осуществляют государственно-управленческие функции для разрешения экономических и социальных задач. Эта работа связана с реализацией действий и принятием решений обеспечительного характера.

Под военной службой понимается вид федеральной государственной службы, представляющий собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных силах РФ, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Военная служба предполагает персональные воинские звания. комплектуется как на добровольной основе, так и по призыву.

Под правоохранительной службой понимается вид федеральной государственной службы, представляющий собой профессиональную служебную деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, борьбе с преступностью, защите прав и свобод человека и гражданина, которым присваиваются специальные звания и классные чины.

Военная служба и правоохранительная служба являются видами исключительно федеральной государственной службы. В субъекте РФ организуется только государственная гражданская служба субъекта РФ.

**Основные принципы организации и функционирования системы государственной службы**

Принципы организации и функционирования системы государственной службы – основополагающие идеи, выражающие направления эффективной реализации компетенции, задач и функций государственных органов, полномочий государственных служащих.

Ст. 3 Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» регламентирует лишь основные принципы, указывая при этом, что федеральные законы о видах государственной службы могут предусматривать также другие принципы построения и функционирования государственной службы.

Конституционные принципы государственной службы сформулированы в нормах Конституции РФ.

1. Принцип верховенства Конституции РФ и федеральных законов над иными нормативными правовыми актами, должностными инструкциями при исполнении государственными служащими должностных обязанностей и обеспечении их прав.

2. Принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, их непосредственного действия; обязательность их признания, соблюдения и защиты.

3. Принцип единства системы государственной власти, разграничения предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами РФ.

4. Принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей. Должности государственной службы учреждаются в органах законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти, так как сама государственная власть в Российской Федерации разделяется на законодательную, исполнительную и судебную.

5. Принцип равного доступа граждан к государственной службе в соответствии со способностями и профессиональной подготовкой. Он означает равное право граждан на занятие любой государственной должности в соответствии со своими способностями и профессиональной подготовкой без какой-либо дискриминации.

6. Принцип внепартийности государственной службы, отделения религиозных объединений от государства. В государственных органах не могут образовываться структуры политических партий, религиозных, общественных объединений, за исключением профессиональных союзов. Государственные служащие руководствуются законодательством Российской Федерации и не связаны при исполнении должностных обязанностей решениями партий, политических движений и иных общественных объединений.

Организационные принципы конкретизируют конституционные положения и отражают механизм построения и функционирования государственной службы, государственного аппарата и его звеньев, разделения управленческого труда, обеспечения эффективной административной деятельности в государственных органах.

1. Принцип обязательности для государственных служащих решений, принятых вышестоящими государственными органами и руководителями в пределах их полномочий и в соответствии с законодательством Российской Федерации. Другое его название – принцип подконтрольности и подотчетности государственных органов и деятельности государственных служащих.

2. Принцип единства основных требований, предъявляемых к государственной службе. Согласно этому принципу едиными должны быть все установленные в законодательных актах требования как к государственной службе, так и к государственному служащему.

3. Принцип профессионализма и компетентности государственных служащих.

4. Принцип гласности в осуществлении государственной службы. Это означает открытость государственной службы и ее доступность общественному контролю, объективное информирование общества о деятельности государственных служащих.

5. Принцип ответственности государственных служащих за подготавливаемые и принимаемые решения, неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей.

6. Принцип стабильности кадров государственных служащих в государственных органах. Как нам представляется, более корректно было бы говорить о несменяемости государственных служащих и преемственности в проведении государственной кадровой политики, в формировании основ государственного аппарата.

7. Принцип взаимосвязи государственной и муниципальной службы. Законодатель подчеркивает, что государственная и муниципальная службы являются видами единой публичной службы, имеют во многих чертах похожее правовое регулирование, одинаковую практическую значимость для общества. Поэтому и их развитие должно происходить во взаимосвязи.

8. Принцип защиты государственных служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность как государственных органов и должностных лиц, так и физических и юридических лиц.

**Правовой статус государственного служащего.** Первоначально оговоримся, что государственным служащим является гражданин РФ, занимающий в установленном федеральным законодательством (законодательством субъекта Федерации) порядке штатную должность в структуре государственной администрации (исполнительной, законодательной и судебной властей), имеющий квалификационный разряд (специальное звание, ранг, чин, степень, класс), заключивший с государственным органом трудовой договор (принявший присягу на верность Российской Федерации), осуществляющий от имени государства предоставленные ему властные функции и полномочия, получающий денежное содержание (заработную плату) и имеющий гарантированный государством социально-правовой статус.

Для государственного служащего определены особые условия поступления на государственную службу, прохождения и прекращения службы. Правовой статус государственных служащих представляет собой совокупность прав, свобод, обязанностей, ограничений, запретов, ответственности служащих, установленных законодательством и гарантированных государством; содержание его регулируется федеральными законами и законодательными актами субъектов РФ, а также другими нормативными правовыми актами.

В качестве основного элемента правового статуса государственного служащего, обусловливающего эффективное функционирование государственной службы, выступают права государственного служащего, которые можно разделить на три группы:

1). Права, связанные с уяснением служащим своего правового статуса и обеспечивающие его правовую защиту;

- ознакомление с документами, определяющими его права и обязанности по занимаемой должности, критерии оценки качества работы и условия продвижения по службе;

- ознакомление со всеми материалами своего личного дела, отзывами о своей деятельности и другими документами до внесения их в личное дело, приобщение к личному делу своих объяснений;

- проведение по его требованию служебного расследования для опровержения сведений, порочащих его честь и достоинство;

2). Права, способствующие непосредственному выполнению служебных обязанностей;

- получение в установленном порядке информации и материалов, необходимых для исполнения должностных обязанностей;

- принятие решений и участие в их подготовке в соответствии с должностными обязанностями;

- переподготовку (переквалификацию) и повышение квалификации за счет средств соответствующего бюджета;

3). Права, содействующие усилению должностной активности государственного служащего.

- продвижение по службе, увеличение денежного содержания с учетом результатов и стажа его работы, уровня квалификации;

- пенсионное обеспечение с учетом стажа государственной службы;

- объединение в профессиональные союзы (ассоциации) для защиты своих прав, социально-экономических и профессиональных интересов;

- право на денежное содержание, состоящее из должностного оклада, надбавок к нему за квалификационный разряд, особые условия государственной службы, выслугу лет, а также премии по результатам работы;

- право на включение в стаж государственной службы государственного служащего иных периодов трудовой деятельности;

- обязательное государственное страхование на случай причинения вреда здоровью и имуществу в связи с исполнением им должностных обязанностей.

Обязанности государственного служащего характеризуют сущность его служебной деятельности, поскольку государство принимает на работу гражданина главным образом в целях возложения на него соответствующих должностных обязанностей. Перечень основных обязанностей государственного служащего включает:

1). Обеспечение поддержки конституционного строя и соблюдения Конституции РФ, реализации федеральных законов и законов субъектов РФ, в том числе регулирующих сферу его полномочий;

2). Добросовестное исполнение должностных обязанностей; соблюдение установленных в государственном органе правил внутреннего распорядка, порядка обращения со служебной информацией; выполнение должностных инструкций;

3). Обеспечение соблюдения и защиты прав и законных интересов граждан;

4). Исполнение приказов, распоряжений и указаний вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, отданных в пределах их должностных полномочий, за исключением заведомо незаконных;

5). Поддержание уровня квалификации, достаточного для исполнения своих должностных обязанностей;

6). Соблюдение норм служебной этики;

7). Хранение государственной тайны и иной охраняемой законом тайны, а также неразглашение ставших известными государственному служащему в связи с исполнением своих должностных обязанностей сведений, затрагивающих частную жизнь, честь и достоинство граждан;

8). Своевременное рассмотрение в пределах своих должностных обязанностей обращений граждан и общественных объединений, а также предприятий, учреждений и организаций, государственных органов и органов местного самоуправления и принятие по ним решений в порядке, установленном федеральными законами и законами субъектов РФ.

Для государственного служащего установлены специальные ограничения и запреты по службе.

1. Государственный служащий не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой деятельности.

2. Государственный служащий не вправе занимать другую должность, быть депутатом представительного органа Российской Федерации либо субъектов РФ, органов местного самоуправления.

3. Государственные служащие не вправе получать гонорары за публикации и выступления, которые связаны с исполнением их должностных обязанностей.

4. Государственному служащему запрещено заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц.

5. Государственный служащий не вправе быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором состоит на государственной службе либо который непосредственно подчинен или непосредственно подконтролен ему.

6. Государственному служащему запрещается использовать в неслужебных целях средства материально-технического, финансового и информационного обеспечения, другое государственное имущество и служебную информацию.

7. Государственному служащему запрещено получать от физических и юридических лиц подарки, денежные вознаграждения, ссуды, услуги, средства на оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов, расходов за мобильную телефонную связь и иные вознаграждения, связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию.

8. Связанным с предыдущим запретом для государственного служащего является запрет на выезд в служебные командировки за границу за счет физических или юридических лиц.

9. Государственный служащий не вправе принимать без разрешения Президента РФ награды, почетные и специальные звания иностранных государств, международных и иностранных организаций.

10. Государственный служащий не вправе участвовать в забастовках.

11. Участие государственного служащего в деятельности каких-либо политических партий или других общественных объединений несовместимо с государственной должностью государственной службы.

В сфере государственной службы особое место занимают поощрение (стимулирование) и ответственность государственных и муниципальных служащих. Общими основаниями для поощрения государственного служащего являются:

1. Успешное, качественное и добросовестное исполнение должностных обязанностей;

2. Признание заслуг государственного служащего (особые отличия при прохождении государственной службы);

3. Продолжительная и безупречная служба;

4. Выполнение заданий особой важности и сложности;

5. Проявленное мужество при исполнении служебных обязанностей.

Поощрение может быть индивидуальным и коллективным, а по содержанию – моральным, материальным или смешанным.

Ответственность государственных служащих наступает за нарушение законности и служебной дисциплины, неисполнение либо ненадлежащее исполнение ими своих должностных обязанностей. Государственные служащие могут нести дисциплинарную, административную, уголовную и материальную ответственность.

Основная ответственность государственных служащих – дисциплинарная. Дисциплинарная ответственность заключается в наложении на государственных служащих, совершивших должностные (дисциплинарные) проступки, дисциплинарных взысканий властью представителей администрации (руководителей, начальников).

Дисциплинарные проступки могут выражаться в неисполнении или ненадлежащем исполнении государственным служащим возложенных на него обязанностей.

Если в течение года со дня наложения дисциплинарного взыскания государственный служащий не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не подвергшимся дисциплинарному взысканию. Орган (должностное лицо), применивший взыскание, может снять его до истечения года, если подвергнутый взысканию не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный служащий. В случае несогласия государственного служащего с решением о привлечении его к дисциплинарной ответственности он вправе в письменной форме обжаловать это решение вышестоящему руководителю (начальнику вышестоящего государственного органа) и оспорить в суде.

Российское законодательство предусматривает также административную ответственность государственных служащих в случаях, когда они являются должностными лицами, в соответствии с законодательством об административных правонарушениях и уголовная ответственность.

При рассмотрении дел о преступлениях против интересов государственной службы суды могут применять такие меры уголовного наказания, как увольнение, лишение государственного служащего права занимать соответствующие должности, лишение классного чина или государственных наград, ограничение по службе (для военнослужащих).

Правовое положение государственных служащих субъектов РФ устанавливается законодательными актами, принимаемыми в субъектах РФ.

**Порядок прохождения государственной службы**

Право поступления на государственную службу имеют, по общему правилу, граждане Российской Федерации, достигшие 18-летнего возраста, владеющие государственным языком, имеющие профессиональное образование и отвечающие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации о государственной службе.

Однако законом предусмотрены случаи, когда гражданин не может быть принят на государственную службу и находиться на государственной службе:

а). Если он решением суда, вступившим в законную силу, признан недееспособным или ограниченно дееспособным;

б). Лишен судом права занимать государственные должности в течение назначенного срока;

в). имеет в соответствии с заключением медицинского учреждения заболевание, препятствующее выполнению должностных обязанностей;

г). Имеет близкое родство или свойство (родители, супруги, братья, сестры, сыновья, дочери, а также братья, сестры, родители и дети супругов) с государственным служащим, если их государственная служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому, и в других случаях, установленных нормативными актами Российской Федерации;

д). Отказывается от прохождения процедуры оформления допуска к сведениям, составляющим государственную и иную охраняемую законом тайну, если исполнение должностных обязанностей по должности государственной службы, на которую претендует гражданин, связано с использованием таких сведений;

е). Имеет гражданство иностранного государства, за исключением случаев, если доступ к государственной службе урегулирован на взаимной основе межгосударственными соглашениями;

ж). Отказывается от представления сведений о доходах государственного служащего и об имуществе, принадлежащем ему на праве собственности.

Для лица, поступающего на государственную службу, может быть установлен испытательный срок продолжительностью от трех до шести месяцев.

На замещение вакантной государственной должности государственной службы может быть объявлен конкурс, который может проводится в двух формах: конкурс документов и конкурс-испытание.

Государственный служащий подлежит аттестации не чаще одного раза в два года, но не реже одного раза в четыре года. Целью этой процедуры является выявление степени соответствия служащего занимаемой должности, оценка деловых, личных и нравственных качеств служащего, итоги его служебной деятельности, присвоение квалификационного разряда.

Квалификационные разряды государственных служащих указывают на соответствие уровня профессиональной подготовки государственных служащих квалификационным требованиям, предъявляемым к должностям государственной службы соответствующих групп.

Прекращение государственной службы – это нормативно установленный порядок прекращения государственно-служебных правовых отношений между государственным служащим и государственным органом, которые возникли при поступлении гражданина на государственную службу.

Прекращение государственной службы возможно только в соответствии с законодательством о государственной службе и о труде.

Законодательство о государственной службе предусматривает специальные основания для увольнения государственного служащего по инициативе руководителя государственного органа.

1. Достижение государственным служащим предельного возраста, установленного для замещения должности государственной службы (по общему правилу – 60 лет).

2. Прекращение гражданства Российской Федерации.

3. Несоблюдение государственным служащим обязанностей и ограничений, установленных Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации».

4. Разглашение сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну.

5. Государственный служащий может быть уволен и при возникновении других обстоятельств, которые предусматриваются федеральным законодательством.

Современное состояние государственной службы в РФ характеризуется крайней неэффективностью, страдает такими недостатками, как тотальная коррупция, бюрократизм, засилье номенклатуры, некомпетентность, низкий уровень правовой культуры госслужащих, формализм, фаворитизм. По данным различных исследований, лишь 25% российских государственных служащих ориентируются в настоящее время на демократический стиль работы. Примерно 30% чиновников в принципе поддерживают демократический стиль управления, но в настоящее время не считают его актуальным. Остальные 45% государственных служащих откровенно ориентируются на корпоративизм.

Негативной тенденцией является преобладание государственных служащих с непрофильным образованием. Кроме этого, структуры административно-государственного управления недостаточно регламентированы и практически не контролируются со стороны гражданского общества.

На устранение подобных недостатков была ориентирована Федеральная программа «Реформирование государственной службы Российской Федерации (2003–2005 годы)», предусматривавшая создание основ правового обеспечения государственной службы и содержащая систему первоочередных мер по оптимизации системы государственного управления. Однако, как показала практика, намерения авторов программы оказались всего лишь благими пожеланиями, а сама она была провалена.

**11.4. Содержание административной ответственности**

Административная ответственность – вид юридической ответственности граждан и должностных лиц за совершение ими административного правонарушения.

Административное правонарушение является одним из институтов административного права. В теории права противоправные деяния по степени общественной опасности делятся на преступления и проступки. Проступок (административный или дисциплинарный) в отличие от преступления признается законом общественно опасным, хотя и в гораздо меньшей степени, чем преступление (правонарушение уголовного характера).

Административное правонарушение (проступок) – это противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом РФ об административных правонарушениях или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Административное правонарушение характеризуется следующими признаками:

• административное правонарушение – это деяние в форме действия или бездействия, направленное против государственного или общественного порядка;

• общественная вредность деяния – административный проступок вредит организации общественной жизни в ее различных сферах, посягает на интересы общества и государства: государственный и общественный порядок, собственность, права и свободы граждан;

• противоправность: административный проступок – это действие или бездействие, имеющее противоправный характер, т.е. характеризующееся нарушением запретов, неисполнением обязанностей, установленных нормой права. Следовательно, административное правонарушение направлено против охраняемых законом личных, общественных, государственных интересов, наносит им физический, имущественный, моральный ущерб;

• виновность в форме умысла или неосторожности.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть;

• наказуемость в форме административной ответственности, которая наступает за правонарушения, если они по своему характеру не влекут за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности. Это связано с тем, что большинство признаков административного правонарушения совпадает с признаками преступления.

Основанием применения административной ответственности является наличие в действиях физического или юридического лица состава административного правонарушения: установленная правом совокупность признаков, при наличии которых конкретное деяние является административным правонарушением.

К элементам состава административного правонарушения относятся:

• объект – общественные отношения, урегулированные нормами права и охраняемые мерами административной ответственности. Например, согласно ст. 5.26 КоАП РФ в качестве объекта правонарушения выступают права граждан на свободу совести и вероисповедания;

• объективная сторона – это совокупность признаков, характеризующих проступок как акт внешнего поведения правонарушителя и включает противоправное действие или бездействие, а также наступившие вредные последствия. Так, нарушение водителем Правил дорожного движения выразилось в превышении установленной скорости движения, а последствием этого может быть создание аварийной ситуации (ст. 12 КоАП РФ);

• субъект – физические и юридические лица. При этом физические лица подлежат административной ответственности, если они достигли 16 лет. Законодательство различает общие субъекты – любые вменяемые лица, достигшие 16 лет, специальные субъекты – должностные лица, водители и несовершеннолетние и т.д., особые субъекты – военнослужащие, работники правоохранительных органов, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов и положений о дисциплине;

• субъективная сторона – психическое отношение лица к противоправному действию или бездействию. Обязательным признаком субъективной стороны является вина. Вина бывает двух форм – в форме умысла и в форме неосторожности. В новом КоАП РФ признается вина юридического лица (ст. 2.1). Однако чаще всего в статьях КоАП РФ формы вины не обозначаются, поскольку ответственность наступает независимо от формы вины. Поэтому административные правонарушения в подавляющем большинстве имеют формальный состав, не предусматривающий в результате его совершения наступления вредных последствий. Но в КоАП РФ немало правонарушений и с материальным составом, которые предполагают обязательное наступление вредных последствий.

**Административные наказания: понятие и разновидности**

Административное наказание – это мера ответственности, применяемая за совершение административного правонарушения.

Административное наказание не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего правонарушение, или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица.

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться восемь административных наказаний:

1). Предупреждение – это порицание физического или юридического лица от лица государства, выраженное в письменной форме. Предупреждение, как правило, применяется за сравнительно мелкие неосторожные правонарушения, совершаемые лицом впервые;

2). Административный штраф – это денежное взыскание, которое налагается на физическое или юридическое лицо, совершившее административное правонарушение. Будучи наказанием имущественного характера, он является достаточно эффективной и наиболее распространенной мерой принудительного воздействия и может применяться только в качестве основного административного наказания. Административный штраф предусматривается практически всеми статьями Особенной части КоАП РФ и соответствующими статьями законов субъектов РФ об административных правонарушениях. Величина штрафа может устанавливаться:

—фиксированной денежной суммой;

— суммой, кратной стоимости предмета административного правонарушения;

— суммой, кратной сумме неуплаченных налогов; сборов, подлежащих уплате.

— сумме выручки правонарушителя, полученной от реализации товара (работы, услуги) вследствие неправомерного завышения регулируемых государством цен (тарифов, расценок, ставок) за весь период, в течение которого совершалось правонарушение;

— сумме излишнего дохода, полученного лицом в результате неправомерного манипулирования рынком.

До недавнего времени величина штрафа выражалась в сумме, кратной минимальному размеру оплаты труда.

Величина административного штрафа устанавливается для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей; для должностных лиц – пятидесяти тысяч рублей; для юридических лиц – одного миллиона рублей, а в случаях нарушения антимонопольных правил, установленных федеральным законом, при осуществлении торговой деятельности – пяти миллионов рублей;

3). Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения. Применяется исключительно в отношении указанных предметов. Это взыскание состоит в принудительном изъятии предмета и последующей реализации с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятого предмета (например, нарушение правил перевозки опасных веществ и предметов на воздушном транспорте влечет в том числе возмездное изъятие этих объектов);

4). Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения – это принудительное безвозмездное отчуждение в пользу государства вещи, явившейся орудием или предметом совершенного правонарушения (например, конфискация таможенным органом предмета, провоз которого через границу запрещен). Не признается конфискацией (а соответственно и наказанием) изъятие у правонарушителя предметов, исключенных из гражданского оборота (например, взрывчатых веществ, психотропных препаратов);

5). Лишение специального права, предоставленного физическому лицу. Представляет собой взыскание, направленное на права, которые предоставлены лицу компетентным органом власти. Правонарушитель может быть лишен следующих прав: управления транспортным средством; охоты; эксплуатации радиоэлектронных устройств. Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более двух лет;

6). Административный арест – кратковременное содержание нарушителя в условиях изоляции от общества на срок до 15 суток, а за нарушение режима чрезвычайного положения – до 30 суток. Арест не применяется к четырем категориям лиц: беременные женщины; женщины, имеющие детей в возрасте до 14 лет; несовершеннолетние и инвалиды 1-й, 2-й групп. Применяется за наиболее опасные правонарушения. Данное взыскание налагается исключительно судом;

7). Административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства – это принудительное и контролируемое перемещение через государственную границу Российской Федерации за пределы страны. Данное взыскание применяется в целях обеспечения безопасности личности, общества и государства, воспитания лица, совершившего административное правонарушение, в духе соблюдения российских законов, уважения к нравственным правилам поведения, принятым в нашем обществе, а также предупреждения совершения новых правонарушений. Применяется исключительно судом.

8). Дисквалификация – лишение физического лица права занимать руководящую должность в исполнительном органе управления, предприятия, осуществлять предпринимательскую деятельность и т.д. Дисквалификация устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет.

Предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, административный арест и дисквалификация могут применяться только в качестве основных административных наказаний.

Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, а также административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства могут устанавливаться в качестве как основного, так и дополнительного административного наказания.

Следует заметить, что назначение шести из восьми предусмотренных КоАП РФ наказаний находится в юрисдикции судей (возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, дисквалификация, административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства, административный арест, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права, предоставленного физическому лицу). В административном порядке разрешается применять: предупреждение, штраф и в отдельных случаях административное выдворение.

**Назначение административного наказания**

Дела об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП РФ, рассматриваются в пределах компетенции, установленной гл. 23, следующими органами:

1. судьями (мировыми судьями);

2. комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав;

3. федеральными органами исполнительной власти, их учреждениями, структурными подразделениями и территориальными органами.

Ст. 4.1 Кодекса определяет общие правила назначения административного наказания.

1. Административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом.

2. При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства смягчающие ответственность (раскаяние лица, совершившего проступок, совершение административного правонарушения в состоянии аффекта или в условиях тяжелых личных и семейных обстоятельств; совершение проступка несовершеннолетним или беременной женщиной) и отягчающие ответственность (продолжение противоправного поведения, несмотря на предупреждение; повторное совершение проступка; совершение проступка группой лиц; вовлечение несовершеннолетних в совершение проступка).

3. При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

4. Назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

5. Никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение.

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, должны учитывать обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность (ст. 4.2 и 4.3 КоАП РФ).

Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение законодательства Российской Федерации о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе, об исключительной экономической зоне Российской Федерации, таможенного, антимонопольного, валютного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации об охране окружающей природной среды, об использовании атомной энергии, о налогах и сборах, о защите прав потребителей, о рекламе – по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

При длящемся административном правонарушении сроки начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

За административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся административном правонарушении – одного года со дня его обнаружения.

В случае отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела, но при наличии в действиях лица признаков административного правонарушения сроки, предусмотренные ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ, начинают исчисляться со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении.

В случае удовлетворения ходатайства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, о рассмотрении дела по месту жительства данного лица срок давности привлечения к административной ответственности приостанавливается с момента удовлетворения данного ходатайства до момента поступления материалов дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным рассматривать дело, по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

Споры имущественного характера (о возмещении материального или морального ущерба), возникающие одновременно с совершенным правонарушением, разрешаются в порядке гражданского судопроизводства. Назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой назначено административное наказание.

Новый Кодекс РФ об административных правонарушениях вводит такое понятие, как защитник. В качестве защитника может выступать адвокат или иное лицо. Тем самым расширяются возможности потерпевших по защите своих интересов. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении.

Производства по делам об административных правонарушениях включает 4 стадии:

1. Возбуждение дела об административном правонарушении. Поводами к возбуждению дела являются:

а) непосредственное обнаружение уполномоченным лицом события административного правонарушении;

б) поступившие в правоохранительные органы материалы, содержащие данные о наличие события административного правонарушении.

Дело считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении или вынесения прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении (ст. 24.8 КоАП РФ).

2. Рассмотрение дела об административном правонарушении, по которому проведено административное расследование. Оно рассматривается по месту его совершения в 15-дневный срок со дня получения его судьей или должностным лицом. По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление:

1) о назначении административного наказания;

2) о прекращении производства по делу об административном правонарушении;

3. Пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях. Постановление судьи, уполномоченного органа или должностного лица по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящей инстанцией в течение десяти дней после получения постановления суда или должностного лица. В этот же срок жалоба должна быть рассмотрена;

4. Исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях. Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока обжалования или немедленно после вынесения решения, не подлежащего обжалованию.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте содержание предмета, метода административного права.

2. Охарактеризуйте структурные элементы системы административного права.

3. Проанализируйте содержание правовых норм института государственной службы в РФ.

4. Раскройте понятие «административное правонарушение» и охарактеризуйте его состав.

5. Виды административных взысканий.

6. Охарактеризуйте стадии производства по делам об административных правонарушениях.

7. Порядок назначения административных взысканий.

**Глава 12. Основы экологического права**

12.1. Понятие, предмет и объект экологического права

12.2. Источники экологического права

12.3. Основные принципы экологического права

12.4. Полномочия органов государственной власти и местного самоуправления в сфере охраны окружающей среды. Экономико-правовое регулирование и нормирование природопользования.

12.5. Права и обязанности граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в области охраны окружающей среды

12.6. Основные задачи и виды экологического контроля

12.7. Юридическая ответственность за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды

**12.1. Понятие, предмет и объект экологического права**

Под экологическим правом понимается система правовых норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся по поводу окружающей среды: ее охраны, использования природных ресурсов, защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц и др.

Общественные отношения, регулируемые с помощью норм экологического права, зачастую называют экологическими отношениями, а само экологическое право – правом окружающей среды.

Экологическое право рассматривается как весьма сложная, комплексная отрасль права, складывающаяся из норм, составляющих земельное, водное, горное, лесное и иное право.

Предметом экологического права являются все те общественные отношения, которые возникают в связи с использованием и охраной окружающей среды.

В качестве общего объекта экологического права выступает сама окружающая среда, которая состоит из совокупности таких компонентов (частных объектов), как:

1). Природная среда (земля, недра, почвы, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, растительный, животный мир и иные организмы, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство, обеспечивающие в совокупности благоприятные условия для существования жизни на Земле);

2). Природные и природно-антропогенные объекты (естественная экологическая система, природный ландшафт и составляющие их элементы, сохранившие свои природные свойства, а также указанные объекты, измененные в результате хозяйственной и иной деятельности человека);

3). Антропогенные объекты (объекты, созданные человеком для обеспечения его социальных потребностей и не обладающие свойствами природных объектов).

Следует подчеркнуть, что экологическое право регулирует не сами отношения человека и природы, а общественные отношения в соответствующей сфере.

**Субъекты экологических правоотношений**

В любом экологическом отношении участвует природопользователь, т. е. субъект, непосредственно взаимодействующий с окружающей средой. В зависимости от содержания правового статуса можно выделить две основные категории субъектов экологических правоотношений:

1. Граждане (физические лица), участие которых в процессе природопользования сводится в основном к непосредственному удовлетворению собственных потребностей за счет природы.

2. Хозяйствующие субъекты (коммерческие организации и индивидуальные предприниматели), для которых природопользование – средство извлечения прибыли.

Экологические общественные объединения непосредственно в процессе природопользования не участвуют, но, тем не менее, часто являются субъектами экологических правоотношений. Цель их деятельности – в охране окружающей среды и (или) защите экологических прав и интересов граждан. С одной стороны, их деятельность направлена на предотвращение причинения вреда окружающей среде и обеспечение соблюдения экологических прав граждан, с другой – на ликвидацию последствий причиненного вреда и восстановление нарушенных прав.

Наконец, поскольку экологическое законодательство лишь одна из отраслей законодательства, а природопользование – одна из многих сфер общественной жизни, за соблюдением законности в этой сфере, так же как в других, осуществляется прокурорский надзор. Поэтому в число субъектов экологических правоотношений входят органы прокуратуры, осуществляющие надзор за законностью действий всех вышеперечисленных категорий субъектов.

**12.2. Источники экологического права**

В качестве источников экологического права выступают все те нормативные правовые акты, в которых содержатся нормы, регулирующие экологические отношения.

Основой экологического, равно как и любого иного права, является Конституция РФ.

Она закрепляет, прежде всего, тот факт, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации «как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории», и устанавливает, что земля, равно как и другие природные ресурсы, «могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности».

Также Конституция РФ устанавливает, что природопользование, охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности; особо охраняемые природные территории, а также вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Федерации.

Важное место среди источников экологического права занимают федеральные законы, касающиеся использования природных ресурсов, защите экологических прав и законных интересов граждан и юридических лиц, охране окружающей среды. Часть из них издается в пределах земельного законодательства; другая часть – в рамках водного или лесного законодательства; третья часть – в пределах других отраслей, подотраслей и институтов права.

Особую роль среди федеральных экологических законов играет Федеральный Закон «Об охране окружающей среды» 2002 г., в котором определяются правовые основы государственной политики в области охраны окружающей среды, обеспечивающие сбалансированное решение социально-экономических задач, сохранение благоприятной окружающей среды, биологического разнообразия и природных ресурсов «в целях удовлетворения потребностей нынешнего и будущих поколений, укрепления правопорядка в области охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности».

В соответствии с федеральными законами принимаются иные нормативные правовые акты – указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, а также законы и подзаконные правовые акты субъектов Федерации»;

Отдельные отношения, возникающие в области охраны и рационального использования природных ресурсов, регулируются международными договорами с участием Российской Федерации. Так распространение действия норм экологического права на континентальный шельф и исключительную экономическую зону осуществлено в соответствии с нормами международного права.

**12.3. Основные принципы экологического права**

В наиболее концентрированном виде основные принципы экологического права определяются и закрепляются в Федеральном законе об охране окружающей среды. Они фактически отождествляются с принципами охраны окружающей среды:

• соблюдение прав человека на благоприятную окружающую среду;

• обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;

• научно обоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды;

• охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности.

Наряду с этими принципами в Законе об охране окружающей среды закрепляются также такие принципы природопользования, как:

• платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;

• независимость контроля в области охраны окружающей среды;

• презумпция экологической опасности хозяйственной и иной деятельности;

• обязательность проведения государственной экологической экспертизы проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан;

• учет природных и социально-экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности;

• приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;

• обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды, которого можно достигнуть на основе использования наилучших существующих технологий с учетом экономических и социальных факторов;

• обязательность участия в деятельности по охране окружающей среды органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления, общественных и иных некоммерческих объединений, юридических и физических лиц;

• сохранение биологического разнообразия;

Систему принципов экологического права дополняют принципы, связанные с соблюдением прав граждан на благоприятную окружающую среду (на получение достоверной информации о состоянии окружающей среды; участие в принятии решений, затрагивающих права на благоприятную окружающую среду; ответственность за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды; развитие системы экологического образования, воспитания и формирования экологической культуры; участие граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в решении задач охраны окружающей среды; ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях и др.).

**12.4. Полномочия органов государственной власти и местного самоуправления в сфере охраны окружающей среды. Экономико-правовое регулирование и нормирование природопользования.**

Полномочия в сфере отношений, связанных с охраной окружающей среды, распределяются между такими органами, как:

а). Федеральные органы государственной власти;

• разработка и издание федеральных законов и иных нормативно-правовых актов в области охраны окружающей среды и контроль за их применением;

• разработка, утверждение и обеспечение реализации федеральных программ в области экологического развития Российской Федерации;

• координация и реализация мероприятий по охране окружающей среды в зонах экологического бедствия;

• установление порядка осуществления государственного мониторинга окружающей среды (экологического мониторинга), формирование государственной системы наблюдений за состоянием окружающей среды и обеспечение функционирования такой системы;

• установление федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих государственное управление в области охраны окружающей среды.

б). Федеральные органы исполнительной власти;

• разработка и утверждение нормативов, государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды;

• установление порядка определения размера платы за выбросы и сбросы загрязняющих веществ в окружающую среду, размещение отходов и другие виды негативного воздействия на окружающую среду;

• организация и проведение государственной экологической экспертизы;

в). Органы государственной власти и управления субъектов Федерации;

• определение основных направлений охраны окружающей среды на территории субъектов Федерации с учетом географических, природных, социально-экономических и иных особенностей субъектов Федерации;

• реализация федеральной политики в области экологического развития Российской Федерации на территориях субъектов Федерации с учетом их географических, природных, социально-экономических и иных особенностей;

• разработка и издание законов и иных нормативных правовых актов субъектов Федерации в области охраны окружающей среды с учетом географических, природных, социально-экономических и иных особенностей субъектов Федерации, контроль за их исполнением;

• разработка, утверждение и реализация целевых программ в области охраны окружающей среды субъектов Федерации;

г). Органы местного самоуправления;

• полномочия органов местного самоуправления в сфере охраны окружающей среды, определяются в соответствии с федеральными законами, управление осуществляется федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, актами субъектов Федерации, уставами муниципальных образований и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Разграничение полномочий в сфере отношений, связанных с охраной окружающей среды, осуществляется с помощью конституционных и федеральных законов, а также специальных договоров о разграничении предметов ведения – между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Федерации и между федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Федерации о передаче осуществления части полномочий в указанной сфере отношений.

Вопросы, касающиеся охраны окружающей среды, решаются с помощью методов экономического регулирования, а также методов нормирования в области охраны окружающей среды.

К методам экономического регулирования, в частности, относятся:

• разработка федеральных программ в области экологического развития Российской Федерации и целевых программ в области охраны окружающей среды субъектов Федерации;

• разработка и проведение мероприятий по охране окружающей среды в целях предотвращения причинения вреда окружающей среде;

• проведение экономической оценки природных объектов и природно-антропогенных объектов;

• проведение экономической оценки воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду;

Осуществляя регулирование отношений, складывающихся в области охраны окружающей среды, Закон об охране окружающей среды предусматривает необходимость создания федеральных программ в сфере экологического развития Российской Федерации и целевых программ в области охраны окружающей среды субъектов Федерации; регулирует все виды предпринимательской деятельности, осуществляемой в целях охраны окружающей среды; закрепляет порядок экологического страхования, которое осуществляется в целях защиты имущественных интересов юридических и физических лиц на случай экологических рисков.

Нормирование в области охраны окружающей среды заключается в установлении нормативов качества окружающей среды и пределов допустимого воздействия на окружающую среду при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, иных нормативов в области охраны окружающей среды, а также государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды. В Законе об охране окружающей среды определяются и закрепляются такие виды нормативов, как:

а). Общие нормативы качества окружающей среды, устанавливаемые для оценки состояния окружающей среды в целях сохранения естественных экологических систем, генетического фонда растений, животных и других организмов;

б). Нормативы допустимого воздействия на окружающую среду (количество тепла, уровни шума, вибрации, ионизирующего излучения, напряженности электромагнитных полей и иных физических воздействий);

в). Нормативы допустимых выбросов (ПДВ) и сбросов (ПДС) веществ;

г). Нормативы допустимого изъятия компонентов природной среды;

д). Нормативы допустимой антропогенной нагрузки на окружающую среду и другие нормативы в области охраны окружающей среды.

Оценка воздействия на окружающую среду и экологическая экспертиза. Экологическая экспертиза, как важнейший элемент механизма государственного управления природопользованием, представляет собой установление соответствия планируемой хозяйственной деятельности экологическим требованиям в целях предупреждения возможных неблагоприятных воздействий этой деятельности на окружающую природную среду. Ее проведение осуществляется в соответствии с Федеральным законом «Об экологической экспертизе». Экологическую экспертизу иногда называют видом экологического контроля, но между этими двумя процедурами имеются принципиальные различия. Объект экологического контроля – уже осуществляемая деятельность, влияющая на состояние окружающей среды, объектом же экологической экспертизы выступает деятельность только намечаемая. Экологический контроль ведется за экологически опасной деятельностью, а экологическая экспертиза такой деятельности предшествует. Таким образом, она выполняет функцию предупреждения причинения вреда окружающей среде.

Действующее законодательство предусматривает два вида экологической экспертизы – государственную и общественную.

Государственная экологическая экспертиза организуется и проводится специально уполномоченными государственными органами в области экологической экспертизы на федеральном уровне и уровне субъектов Российской Федерации.

Государственная экологическая экспертиза проводится экспертной комиссией, образованной специально уполномоченным государственным органом для проведения экологической экспертизы конкретного объекта. В состав экспертной комиссии включаются внештатные эксперты, а также штатные сотрудники специально уполномоченного государственного органа в области экологической экспертизы. Экспертом может быть любой специалист, обладающий необходимыми познаниями по рассматриваемому вопросу.

Результат проведения государственной экологической экспертизы – ее заключение – документ, содержащий обоснованные выводы о допустимости воздействия на окружающую среду намечаемой деятельности и о возможности реализации объекта экспертизы, одобренный квалифицированным большинством списочного состава экспертной комиссии. Заключение может быть положительным или отрицательным. Правовым последствием отрицательного заключения является запрет реализации объекта государственной экологической экспертизы.

Общественная экологическая экспертиза организуется и проводится по инициативе граждан, общественных объединений, органов местного самоуправления общественными объединениями, основным направлением деятельности которых в соответствии с их уставами является охрана окружающей среды.

**Экологический мониторинг**

Необходимым элементом механизма действия экологического права является экологический мониторинг – комплексная система наблюдений за состоянием окружающей среды, оценки и прогноза изменений состояния окружающей среды под воздействием природных и антропогенных факторов.

Осуществление экологического мониторинга подразумевает последовательное выполнение двух основных задач:

1. Наблюдение за состоянием окружающей среды, необходимое для своевременного выявления изменений, их оценки, прогноза и выработки рекомендаций по предупреждению и устранению негативных последствий;

2. Предоставление полученной информации уполномоченным органам в целях обеспечения реализации функций государственного управления природопользованием и охраной окружающей среды.

В Российской Федерации существует Единая государственная система экологического мониторинга (ЕГСЭМ), функции общего руководства которой осуществляет Министерство природных ресурсов Российской Федерации, а основным исполнителем является Федеральная служба России по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды (Росгидромет). В деятельности системы участвуют Федеральная служба земельного кадастра, Министерство сельского хозяйства РФ, Министерство здравоохранения и социального развития РФ и другие заинтересованные министерства и ведомства.

**12.5. Права и обязанности граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в области охраны окружающей среды**

Конституция РФ (ст. 42) устанавливает, что «каждый имеет право на благоприятную окружающую среду», на полную и достоверную о ней информацию, а также на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением.

Развивая данное конституционное положение, экологическое законодательство закрепляет за гражданами РФ довольно широкий круг конкретных прав и обязанностей.

Граждане Российской Федерации наделены следующими правами:

1. Создавать общественные объединения, фонды и иные некоммерческие организации, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды;

2. Направлять обращения в органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Федерации, органы местного самоуправления, иные организации о получении своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды в местах своего проживания и мерах по ее охране;

3. Принимать участие в собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетировании по вопросам охраны окружающей среды;

4. Выдвигать предложения о проведении общественной экологической экспертизы и участвовать в ее проведении в установленном порядке;

5. Обращаться в органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Федерации, органы местного самоуправления и иные организации с жалобами, заявлениями и предложениями по вопросам, касающимся охраны окружающей среды, негативного воздействия на окружающую среду, и получать своевременные и обоснованные ответы;

В числе обязанностей Закон устанавливает обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природе и природным богатствам и соблюдать иные требования законодательства в данной сфере.

В законодательном порядке закрепляются также права и обязанности в области охраны окружающей среды общественных и иных некоммерческих объединений.

В частности, Закон об охране окружающей среды устанавливает, что они имеют следующие права:

• разрабатывать и реализовывать в установленном порядке программы в области охраны окружающей среды, защищать права и законные интересы граждан в указанной области;

• оказывать содействие органам государственной власти Российской Федерации, субъектов Федерации, органам местного самоуправления в решении вопросов охраны окружающей среды;

• организовывать собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование, сбор подписей под петициями и принимать участие в указанных мероприятиях в соответствии с законодательством Российской Федерации;

• обращаться в органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Федерации, органы местного самоуправления, иные организации о получении своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды, о мерах по ее охране;

• обращаться в органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Федерации, органы местного самоуправления и иные организации с жалобами, заявлениями, исками и предложениями по вопросам, касающимся охраны окружающей среды, негативного воздействия на окружающую среду;

• организовывать и проводить в установленном порядке общественную экологическую экспертизу;

Осуществляя свою деятельность в области охраны окружающей среды и реализуя при этом свои соответствующие права, общественные и иные некоммерческие объединения обязаны соблюдать законодательно закрепленные требования.

**12.6. Основные задачи и виды экологического контроля**

Экологический контроль в области охраны окружающей среды осуществляется прежде всего федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Федерации. Он именуется государственным экологическим контролем.

Придавая данному социально-правовому институту, законодатель закрепляет следующие положения в плане его организации и осуществления:

1. Государственный контроль в области охраны окружающей среды (государственный экологический контроль) осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ;

2. Перечень объектов, подлежащих федеральному экологическому контролю определяется Правительством РФ;

3. Перечень должностных лиц федерального органа исполнительной власти, осуществляющих федеральный государственный экологический контроль устанавливается Правительством РФ; перечень соответствующих должностных лиц органов государственной власти субъектов Федерации – в соответствии с законодательством субъектов Федерации;

4. Совмещение функций государственного контроля в области охраны окружающей среды (государственного экологического контроля) и функций хозяйственного использования природных ресурсов запрещается.

В Российской Федерации существуют различные виды контроля в области охраны окружающей среды (экологического контроля).

По уровню органов, осуществляющих контроль, выделяют государственный экологический контроль, производственный, муниципальный и общественный.

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль) осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблюдения требований в области охраны окружающей среды, установленных законодательством в области охраны окружающей среды.

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) на территории муниципального образования осуществляется органами местного самоуправления или уполномоченными ими органами. Осуществляется в строгом соответствии с законодательством Российской Федерации и в порядке, установленном нормативными правовыми актами субъекта федерации и органов местного самоуправления.

Общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль) в соответствии с Законом об охране окружающей среды (ст. 68) осуществляется в целях реализации права каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды.

Осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством.

Результаты общественного контроля в области охраны окружающей среды, представленные в органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Федерации, органы местного самоуправления, подлежат обязательному рассмотрению в порядке, установленном законодательством.

**12.7. Юридическая ответственность за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды**

Экологическое правонарушение – это виновное противоправное деяние, наносящее вред окружающей среде и здоровью человека, совершенное праводееспособным субъектом, причиняющее реальную угрозу экологического вреда либо нарушающее права и законные интересы субъектов экологического права.

С учетом степени общественной опасности и противоправности правонарушения делятся на проступки и преступления.

Законодательством за экологические правонарушения установлена дисциплинарная, административная, уголовная и гражданско-правовая ответственность.

Дисциплинарная ответственность за экологические правонарушения, совершенные работниками в процессе исполнения ими своих трудовых обязанностей в тех случаях, когда нарушения являются одновременно дисциплинарными проступками. Эта ответственность (предупреждение, выговор и другие виды) применяется администрацией предприятий, учреждений и организаций в отношении своих работников, допустивших экологические правонарушения.

Материальная ответственность заключается в обязанности работника возместить в установленном порядке и в определенных размерах имущественный вред, причиненный по его вине предприятию, организации в результате ненадлежащего исполнения им своих трудовых обязанностей. В частности, материальную ответственность несут должностные лица и иные работники, по вине которых предприятие понесло расходы по возмещению вреда, причиненного экологическим правонарушением.

Материальная ответственность за причиненный ущерб признается самостоятельным видом ответственности. Поэтому работник, независимо от привлечения к материальной ответственности, может быть привлечен также к дисциплинарной ответственности.

Административная ответственность закреплена нормами Закона «Об охране окружающей среды» и Административным кодексом РФ. За несоблюдение стандартов, норм и иных нормативов качества окружающей среды, отказ от предоставления достоверной экологической информации и другие правонарушения граждане подвергаются штрафу в размере до 5 тысяч рублей, должностные лица – до 50 тысяч рублей, юридические лица – 1 млн. рублей.

Уголовная ответственность наступает за наиболее общественно опасные деяния, посягающие на экологическую безопасность общества. В частности, УК РФ установлены следующие составы экологических преступлений: умышленное уничтожение лесов путем поджога, незаконное занятие рыбным промыслом и т.д. Все составы преступлений, сформулированные в Уголовном кодексе Российской Федерации, с точки зрения выполняемых ими функций, можно подразделить на три категории: специальные экологические составы, смешанные и дополнительные.

Специальные экологические составы сосредоточены в главе 26 «Экологические преступления» Уголовного кодекса РФ. Она помещена в разделе IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» и содержит следующие составы:

• нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ);

• нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК РФ);

• загрязнение вод (ст. 250 УК РФ);

• незаконная охота (ст. 258 УК РФ) и другие составы. За совершение экологических преступлений Уголовный кодекс РФ предусматривает следующие виды наказаний:

1. Штраф (его размер зависит от характера совершенного преступления и его последствий);

2. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

3. Обязательные работы до 240 часов;

4. Исправительные работы до 2-х лет;

5. Ограничение свободы (такое наказание предусмотрено за порчу земли);

6. Арест до 3-х месяцев предусмотрен за загрязнение вод;

7. Лишение свободы на определенный срок (например, за нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ - до 5 лет).

Экологические преступления относятся в России к категории наиболее распространенных. Но при этом латентность экологических правонарушений достигает 95-99%

Гражданско-правовая ответственность в сфере взаимодействия общества и природы заключается, главным образом, в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный или моральный вред, причиненный в результате нарушения правовых экологических требований.

Регламентируя порядок и условия возмещения вреда, в целях предупреждения причинения нового вреда, Гражданский кодекс РФ устанавливает, что опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием к иску о запрещении деятельности, создающей такую опасность (ст. 1065 ГК РФ). Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Особенностью гражданско-правовой ответственности является то, что она может возлагаться на правонарушителя наряду с применением мер дисциплинарного, административного и уголовного воздействия, то есть совокупно. Целью данного вида ответственности является компенсация причиненного экологическим правонарушением вреда.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте содержание понятия, предмета и объекта экологического права.

2. Охарактеризуйте специфику экологических правоотношений и принципы экологического права.

3. Раскройте содержание компетенции полномочий органов государственной власти и местного самоуправления в сфере охраны окружающей среды.

4. Раскройте содержание прав и обязанностей граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в области охраны окружающей среды.

5. Основные задачи и виды экологического контроля.

6. Раскройте понятие и состав экологического правонарушения.

7. Охарактеризуйте в сопоставительном ракурсе основные виды юридической ответственности (гражданской, административной, материальной, уголовной, дисциплинарной) в сфере экологических отношений.

**Глава 13. Основы уголовного права**

**План:**

13.1. Понятие, задачи, предмет, принципы уголовного права.

13.2. Уголовный кодекс РФ.

13.3. Преступления в уголовном праве.

13.4. Наказания в уголовном праве.

**13.1. Понятие, задачи, предмет, принципы уголовного права**

Уголовное право – это отрасль публичного права, регулирующая отношения по борьбе с преступлениями.

Задачами уголовного права являются:

• охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств,

• обеспечение мира и безопасности человечества,

• предупреждение преступлений.

Для осуществления этих задач уголовное право устанавливает

• основание и принципы уголовной ответственности,

• определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями,

• устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Предметом уголовного права являются уголовно-правовые отношения, т.е. отношения между государством и преступником, возникающие с момента совершения преступления и оканчивающиеся погашением (снятием) судимости либо освобождением виновного от уголовной ответственности и наказания. Преступление и наказание выступают основными категориями уголовного права.

В Уголовном кодекса РФ закреплены следующие принципы уголовного права:

1). Принцип законности (ответственность виновного в преступлении лица регламентирует исключительно федеральный уголовный закон);

2). Принцип равенства перед законом (лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, местожительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств);

3). Принцип неотвратимости ответственности (лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию или иным мерам воздействия, предусмотренным Уголовным кодексом; освобождение от уголовной ответственности и наказания возможно только при наличии оснований и условий, предусмотренных законом);

4). Принцип личной и виновной ответственности (лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина);

5). Принцип справедливости (имеет два аспекта: справедливость уголовного закона и справедливость наказания, назначаемого судом за преступление. Наказание и иные меры уголовно-правового характера должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление);

6). Принцип гуманизма (также имеет две стороны; одна обращена к потерпевшим от преступления, другая – к субъекту преступления. Уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства).

**13.2. Уголовный Кодекс РФ**

В соответствии с Конституцией РФ 1993 г. уголовное законодательство отнесено к исключительному ведению Российской Федерации, субъекты Российской Федерации своими актами устанавливать уголовную ответственность не могут. Основным (и единственным) источником уголовного права является Уголовный кодекс РФ (УК РФ), действующий с 1 января 1997 г. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат применению только после включения соответствующих составов в УК РФ. Подзаконные акты тем более не могут устанавливать круг преступлений и виды наказания. Таким образом, уголовное законодательство РФ состоит исключительно из указанного Кодекса.

Уголовный кодекс РФ состоит из Общей и Особенной частей.

Общая часть состоит из шести разделов, которые делятся на главы.

Общая часть определяет задачи и принципы Уголовного кодекса РФ, понятие преступления и его виды, основания уголовной ответственности, неоконченное преступление, соучастие в преступлении, обстоятельства, исключающие преступность деяния, понятие и цели наказания, виды наказаний, общие начала назначения наказания и иные общие положения уголовно-правовой борьбы с преступностью.

Статьи Особенной части Уголовного кодекса РФ устанавливают ответственность за отдельные преступления, которые определяются в соответствии с предписаниями и Общей части., в частности, ответственность за:

• преступления против личности,

• преступления в сфере экономики,

• преступления против общественной безопасности и общественного порядка,

• преступления против государственной власти,

• преступления против военной службы,

• преступления против мера и безопасности человечества.

Действие уголовного закона во времени и пространстве. Уголовный закон имеет особенности действия во времени, пространстве и по кругу лиц.

Действие уголовного закона во времени означает, что преступление наказывается по закону, действовавшему во время совершения этого деяния. Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Действие уголовного закона в пространстве и по кругу лиц означает, что он применяется в отношении всех лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации, а также в исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе (принцип экстерриториальности уголовного закона введен с 1 января 1997 года). Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права.

Граждане Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по российскому законодательству, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление.

**13.3. Преступления в уголовном праве**

Понятие преступления

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом РФ под угрозой наказания (ст. 14 УК РФ). Преступление характеризуется следующими признаками:

1). Общественная опасность;

2). Уголовная противоправность;

3). Виновность;

4). Уголовная наказуемость.

1. Общественная опасность состоит в том, что преступление причиняет (или способно причинить) личности, обществу или государству существенный вред. Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Уголовным кодексом РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, например, обман покупателя продавцом на незначительную сумму денег. Таким образом, значительная общественная опасность – ключевой (фактический) признак преступления.

2. Противоправность преступления означает, что оно прямо запрещено уголовным законом. Посягательство на охраняемые законом интересы, если оно не предусмотрено уголовным законом, уголовной ответственности не влечет. Противоправность называют формальным признаком преступления.

3. Виновность преступления заключается в субъективном отношении лица к совершаемым им общественно опасным противоправным действиям. Различают вину в форме умысла или неосторожности. При отсутствии признака виновности, например в результате случайного стечения объективных обстоятельств, уголовной ответственности не наступает.

4. Признак уголовной наказуемости состоит в том, что при отсутствии в уголовном законе угрозы наказания за то или иное конкретное деяние нет преступления.

Таким образом, признаки преступления четко разграничивают преступление (правонарушение уголовного характера) – с одной стороны и правомерное поведение или правонарушение (любое, но не уголовное) – с другой.

**Структура преступления.** Преступление обладает определенной структурой (составом), которая включает в себя следующие элементы:

• объект,

• объективная сторона,

• субъективная сторона,

• субъект.

Элементы состава преступления – это совокупность признаков, характеризующих деяние как конкретное преступление, то есть для каждого состава преступления комбинация этих элементов уникальна.

Объект преступления включает в себя общественные отношения, социальные интересы, а именно интересы личности, ее здоровье, социальные права, политические и экономические интересы государства и общества, правопорядок в целом, охраняемые уголовным законом.

Объективная сторона включает в себя элементы, характеризующие внешнюю, видимую сторону преступления. Обычно указывается в диспозициях соответствующих составов. Обязательно включает три элемента: описание самого деяния, последствия, причинно-следственную связь; дополнительными признаками чаще всего выступают место, способ, обстановка, орудие совершения преступления.

Деяние как обязательный признак объективной стороны может выступать в двух формах: преступного действия и преступного бездействия.

Преступное действие – это акт активного общественно опасного поведения, запрещенного уголовным законом, например, удар потерпевшего ножом с причинением вреда его здоровью.

Преступное бездействие – это акт запрещенного уголовным законом пассивного общественно опасного поведения, а именно, несовершение лицом действий, которое оно должно было совершить для предотвращения вредных последствий. При этом, обязанность действовать вытекает из ряда оснований: непосредственно из закона (неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать по закону или специальному правилу); из служебного положения виновного (невыполнение должностным лицом своих обязанностей). Следует отметить, что уголовная ответственность исключается, когда лицо бездействует под влиянием непреодолимой силы (стихийные силы природы), физического принуждения, отсутствия необходимой квалификации и т.д.

Субъективная сторона означает психическую деятельность лица, связанную с преступным деянием и (или) его последствиями и включает такие элементы, как вина, мотив, цель.

Мотив – это осознанное внутреннее побуждение, которым руководствуется субъект при совершении преступления.

Цель характеризуется как мысленная модель будущего результата, к которому стремится виновный при совершении преступления.

Вина – это психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию и его последствиям. Психологическое содержание вины составляют интеллектуальные и волевые элементы. Интеллектуальный элемент вины характеризуется осознанием общественно опасного характера деяния и предвидением его общественно опасных последствий. Волевой элемент отражает волевые процессы, протекающие в психике субъекта преступления, когда виновный может желать или сознательно допускать наступление общественно опасных последствий либо самонадеянно рассчитывать на их предотвращение.

В уголовном праве различают две формы вины: умысел и неосторожность. Умысел может быть прямым или косвенным. Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело наступление общественно опасных последствий и желало их наступления. Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

Преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности.

Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности могло и должно было предвидеть эти последствия.

Деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия), или не могло и не должно было предвидеть их последствия.

Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

Субъект преступления – это физическое вменяемое лицо, достигшее определенного возраста. В некоторых составах субъектом преступления выступает специальное лицо (например, должностное, военнослужащий). Уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления возраста 16 лет. По некоторым составам преступлений (например, убийство, умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, кражу, грабеж, разбой) уголовная ответственность предусмотрена с 14 лет.

Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности является его вменяемость, т.е. способность лица по своему психическому состоянию сознавать фактические обстоятельства и опасность своих поступков и руководить ими. Невменяемость – неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики (ст. 21 УК РФ). Основание для признания невменяемым – наличие одного из признаков юридического и медицинского критериев.

Юридический критерий заключается в отсутствии способности лица отдавать отчет в своих действиях и руководить ими. Юридический критерий включает в себя интеллектуальный и волевой признаки. Интеллектуальный признак указывает на расстройство сознания, выразившееся в неспособности лица осознавать фактический характер и общественную опасность действия (бездействия), волевой признак – на расстройство воли, выразившееся в неспособности лица руководить своими действиями.

Медицинский критерий ориентирует на различные формы психических расстройств деятельности.

Лица, которые во время совершения общественно опасного деяния вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики, не подлежат уголовной ответственности. В отношении таких лиц судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера. Лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, подлежит уголовной ответственности.

Обстоятельства, исключающие преступность деяния.

К таким обстоятельствам относятся: необходимая оборона, крайняя необходимость, причинение вреда преступнику при его задержании, обоснованный риск и исполнение приказа или распоряжения, физическое или психическое принуждение.

Необходимая оборона – это причинение вреда посягающему лицу при защите интересов личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, и если не было допущено превышения её пределов.

Превышение пределов необходимой обороны означает совершение умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства. Характер посягательства определяется его направленностью против тех или иных благ, а степень – его интенсивностью (вооруженность посягающего, нападение группой лиц и т.д.) Не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения (ст. 37 УК РФ).

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление считается правомерным, если при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда (ст. 38 УК РФ).

Крайняя необходимость означает причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства (например, стихийное бедствие, голод, угроза смерти), если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Физическое или психическое принуждение (ст. 40 УК РФ) — это противоправное применение [насилия](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B0%D1%81%D0%B8%D0%BB%D0%B8%D0%B5) (физического или психического) к лицу, которое осуществляется с целью добиться совершения данным лицом вопреки его воле [общественно опасного деяния](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE_%D0%BE%D0%BF%D0%B0%D1%81%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%B4%D0%B5%D1%8F%D0%BD%D0%B8%D0%B5).

[Ответственность](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A3%D0%B3%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%BE%D1%82%D0%B2%D0%B5%D1%82%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) в такой ситуации исключается вследствие того, что действия совершаются лицом не по своей воле и, следовательно, [невиновно](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D0%B8%D0%BD%D0%B0_%28%D1%83%D0%B3%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%29). Как правило, безусловно признаётся исключающим ответственность непреодолимое принуждение, лишавшее лицо возможности действовать по своему усмотрению. Если же возможность выбора непреступного варианта поведения у принуждаемого сохранялась, имеет место ситуация, схожая с [крайней необходимостью](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D1%80%D0%B0%D0%B9%D0%BD%D1%8F%D1%8F_%D0%BD%D0%B5%D0%BE%D0%B1%D1%85%D0%BE%D0%B4%D0%B8%D0%BC%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C): для предотвращения вреда своим охраняемым законом интересам принуждаемый причиняет вред интересам третьего лица. Вред, причинённый в таких ситуациях, оценивается как причинённый в состоянии крайней необходимости: то есть, для признания его причинения правомерным он должен быть меньше предотвращённого вреда и причинение вреда должно являться именно крайним выходом из сложившейся ситуации.

Обоснованный риск предполагает необходимость достижения общественно полезной цели, если это не было сопряжено с угрозой для жизни многих людей (три и более) либо с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия (ст. 41 УК РФ).

Причинение вреда при исполнении обязательного приказа или распоряжения не является преступлением в отношении того лица, которое действует во исполнение этого приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет по общему правилу лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Однако если исполнитель незаконного приказа осознавал заведомую его незаконность, то он отвечает за содеянное на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность (ст. 42 УК РФ).

Виды преступлений:

1. В зависимости от характера и степени общественной опасности деяния преступления подразделяются на:

• преступления небольшой тяжести;

• преступления средней тяжести;

• тяжкие преступления;

• особо тяжкие преступления.

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы. К ним относятся причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ), умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ), побои (ст. 116 УК РФ), злостное уклонение от уплаты алиментов (ст. 157 УК РФ).

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы. К ним относятся доведение до самоубийства (ст. 110 УК), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ), истязания (ст. 117 УК РФ).

Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы. К ним относятся, например, похищение человека (ст. 126 УК РФ), незаконное лишение свободы, совершенное организованной группой (ч. 3 ст. 127 УК РФ), изнасилование (ст. 131 УК РФ).

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание. К ним относятся убийство (ст. 105 УК РФ), планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны (ст. 353 УК РФ), геноцид (ст. 357 УК РФ).

Особенная часть Уголовного кодекса РФ классифицирует преступления по объекту:

К преступлениям против личности, в частности, относятся:

• убийство;

• причинение смерти по неосторожности;

• доведение до самоубийства;

• причинение вреда здоровью;

• истязание;

• принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации;

• неоказание помощи больному;

• похищение человека;

• незаконное лишение свободы;

• торговля людьми и др.

К преступлениям в сфере экономики относятся:

• кража;

• мошенничество;

• присвоение или растрата;

• грабеж;

• разбой;

• вымогательство;

• уничтожение или повреждение имущества;

• регистрация незаконных сделок с землей;

• незаконное предпринимательство;

• незаконная банковская деятельность;

• лжепредпринимательство;

• легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем.

К преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка относятся:

• терроризм;

• захват заложника;

• организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем;

• бандитизм;

• массовые беспорядки;

• вандализм.

К преступлениям против государственной власти относятся:

• государственная измена;

• шпионаж;

• насильственный захват власти или насильственное удержание власти;

• вооруженный мятеж;

• диверсия;

• организация экстремистского сообщества;

• разглашение государственной тайны;

• злоупотребление должностными полномочиями;

• нецелевое расходование бюджетных средств и другие.

К преступлениям против военной службы относятся:

• неисполнение приказа;

• нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности;

• оскорбление военнослужащего;

• самовольное оставление части или места службы;

• дезертирство;

• уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами;

• нарушение правил несения боевого дежурства и другие.

В числе преступлений против мира и безопасности человечества.

• планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны;

• публичные призывы к развязыванию агрессивной войны;

• разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения;

• применение запрещенных средств и методов ведения войны;

• геноцид;

• наемничество.

**13.4. Наказания в уголовном праве**

Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Цели наказания:

• восстановление социальной справедливости;

• исправление осужденного;

• предупреждение совершения новых преступлений.

Видами наказаний являются:

1). Штраф;

2). Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

3). Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

4). Обязательные работы;

5). Исправительные работы;

6). Ограничение по военной службе;

7). Ограничение свободы;

8). Принудительные работы;

9). Арест;

10). Содержание в дисциплинарной воинской части;

11). Лишение свободы на определенный срок;

12). Пожизненное лишение свободы;

13). Смертная казнь.

К основным наказаниям относятся:

• обязательные работы;

• исправительные работы;

• ограничение по военной службе;

• принудительные работы;

• арест;

• содержание в дисциплинарной воинской части;

• лишение свободы на определенный срок;

• пожизненное лишение свободы;

• смертная казнь.

В качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний могут быть:

• штраф;

• лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

• ограничение свободы.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяется только в качестве дополнительных видов наказаний.

1. Штраф устанавливается в размере от пяти тысяч до пяти миллионов рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет либо исчисляется в величине, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов. Штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только за тяжкие и особо тяжкие преступления.

2. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания.

3. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград допускается при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного.

4. Обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

5. Принудительные работы применяются как альтернатива лишению свободы за совершение преступления небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые на срок от двух месяцев до пяти лет. Принудительные работы заключаются в привлечении осужденного к труду в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы. В случае уклонения осужденного от отбывания принудительных работ они заменяются лишением свободы из расчета один день лишения свободы за один день принудительных работ.

 Принудительные работы не назначаются несовершеннолетним, лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим.

6. Исправительные работы назначаются осужденному, не имеющему основного места работы, и отбываются в местах, определяемых органом местного самоуправления, но в районе места жительства осужденного. Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Обязательные и исправительные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим.

7. Ограничение по военной службе назначается осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, вместо исправительных работ.

8. Ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам или лишению свободы.

9. Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. В случае замены обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца. Арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

10. Содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

11. Лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лишение свободы устанавливается на срок от двух месяцев до двадцати лет.

12. Пожизненное лишение свободы устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

13. Смертная казнь как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

В связи со вступлением в Совет Европы, Россия обязалась подписать и ратифицировать Протокол №6 к Европейской конвенции о защите прав человека, касающийся отмены смертной казни в мирное время, и установить мораторий на исполнение смертных приговоров. Мораторий на исполнение смертных приговоров был введен Президентом РФ в том же 1996 г., но предложение о ратификации Протокола в Государственной Думе так и не получило необходимого числа голосов.

В отношении несовершеннолетних лиц могут назначаться не все виды наказаний. Так, видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:

• штраф;

• лишение права заниматься определенной деятельностью;

• обязательные работы;

• исправительные работы;

• арест;

• лишение свободы на определенный срок.

Вместо наказания к несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

Назначение наказания и освобождение от него.

Конституция РФ в ст. 49 закрепляет презумпцию невиновности. Это означает, что лицо предполагается невиновным до тех пор, пока не доказано обратное. Вина лица в совершении преступления может быть установлена исключительно вступившим в силу обвинительным приговором суда. Это положение имеет целый ряд следствий, например: недоказанность вины означает полное и исчерпывающее доказательство невиновности; лицо, обвиняемое в совершении преступления, не обязано доказывать свою невиновность и т. д.

Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части и с учетом положений Общей части УК РФ. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Обстоятельства, учитываемые при назначении наказания:

- характер и степень общественной опасности преступления,

- личность виновного,

- обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание,

- влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

К обстоятельствам, смягчающим наказание, в соответствии со ст. 61 Уголовного кодекса РФ относятся:

• совершение впервые преступления небольшой тяжести; При условии деятельного раскаяния (явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему) лицо может быть освобождено от уголовной ответственности вообще;

• несовершеннолетие виновного;

• беременность;

• наличие малолетних детей у виновного;

• совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

• совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;

• противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

Отягчающими обстоятельствами согласно ст. 63 УК РФ признаются:

• рецидив преступлений;

• наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;

• совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

• особо активная роль в совершении преступления;

• совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

• совершение преступления в отношении женщины, малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

• совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;

• совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;

• совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках.

Условное осуждение. Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до восьми лет, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

При назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление и который составляет не менее шести месяцев и не более пяти лет.

Освобождение от наказания. В некоторых случаях Уголовный кодекс РФ допускает освобождение от наказания. Так, освобождение судом от уголовной ответственности допускается в связи с деятельным раскаянием, в связи с примирением с потерпевшим, вследствие амнистии или помилования, в связи с психическим расстройством или наличием у него иной тяжелой болезни. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным (ст. 75 УК РФ).

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте содержание понятий предмета уголовного права. Охарактеризуйте задачи и принципы уголовного права.

2. В чем заключается главная особенность отрасли уголовное право и охарактеризуйте ее метод?

3. Раскройте понятие преступления и охарактеризуйте его состав.

4. Охарактеризуйте категории преступлений.

5. Виды наказаний в уголовном праве РФ.

6. Раскройте обстоятельства, отягчающие и смягчающие уголовную ответственность.

7. Основания освобождения от наказания.

**Глава 14. Основы трудового права**

**План:**

14.1. Понятие и предмет трудового права

14.2. Функции трудового права

14.3. Принципы трудового права

14.4. Источники трудового права

14.5. Понятие и классификация субъектов трудового права

14.6. Понятие, стороны и формы социального партнерства

14.7. Правовое регулирование занятости и трудоустройства

14.8. Понятие, признаки и виды трудового договора. Переводы, перемещения, прекращение трудового договора

14.9. Понятие и виды рабочего времени

14.10. Понятие и виды времени отдыха

14.11. Формы оплаты труда и системы заработной платы

14.12. Дисциплинарная ответственность работников

**14.1. Понятие и предмет трудового права**

Трудовое право – это отрасль права, регулирующая трудовые и непосредственно связанные с ними отношения.

К отношениям, непосредственно связанным с трудовыми, относятся, в частности, отношения:

• по организации труда и управлению трудом,

• по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя,

• по ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений,

• по материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда,

• по разрешению трудовых споров.

Трудовое право является частью системы российского права и, как любой элемент системы, оно связано с другими отраслями права. Так, например, конституционное право, устанавливает основы правового регулирования трудовых отношений, закрепляя право на свободу труда, право на отдых, оплату труда, охрану труда, трудовые споры и забастовку, право на объединение в профсоюзы.

Административное право регулирует порядок государственного управления охраной труда, занятостью населения, ответственность за нарушение законодательства об охране труда, необоснованный отказ от заключения коллективного договора, невыполнение или нарушение его условий.

Общими вопросами трудового и гражданского права являются отношения по возмещению вреда, причиненного здоровью в связи с выполнением трудовых обязанностей, а также по компенсации морального вреда в связи с незаконным увольнением и переводом.

Наиболее часто трудовое право пересекается с правом социального обеспечения, так как работа по трудовому договору дает право на получение трудовых пенсий, пособий по социальному страхованию.

Трудовое право предусматривает ответственность в случае нарушения работодателем правил охраны труда, необоснованного отказа в приеме на работу или необоснованное увольнение отдельных категорий работников, а уголовное право ее детализирует.

Трудовые отношения - отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

**14.2. Функции трудового права**

Трудовое право выполняет следующие функции:

1). Регулятивную;

2). Охранительную;

3). Защитную;

4). Производственную;

5). Социальную;

6). Воспитательную.

Охранительная, регулятивная и воспитательная функции являются общими для всех отраслей права. Специфичными функциями трудового права являются защитная, поскольку оно защищает в первую очередь интересы работника как более слабой стороны трудовых отношений. Эта функция присуща большинству институтов трудового права, она проявляется посредством закрепления гарантий при приеме на работу, прекращении трудового договора, при закреплении правового статуса профсоюзной организации.

Производственная функция предоставляет возможность работодателю управлять трудом в организации, способствует повышению производительности труда, росту заработной платы. Её действие выражено в нормах права, регулирующих трудовой договор, рабочее время, время отдыха, оплату труда, материальную ответственность работника, дисциплину труда.

Социальная функция отражается в нормах, регулирующих социально-партнерские отношения и отношения по обеспечению занятости и трудоустройства.

**14.3. Принципы трудового права**

Принципы трудового права – это основные руководящие начала, характеризующие черты и сущность трудового права.

По сфере действия принципы делятся на:

1). Общеправовые – свойственные всем отраслям права (принципы законности, равноправия, судебной защиты прав граждан и др.);

2). Отраслевые – отражающие специфику отрасли права:

• принцип обеспечения свободы труда (право на труд, право распоряжаться своими способностями к труду, на свободный выбор профессии и рода деятельности);

• равенство прав и возможностей работников, запрещение дискриминации в сфере труда (право на равную оплату равного труда, на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации);

• обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда (право на отдых, ограничение рабочего времени, оплачиваемый ежегодный отпуск);

• обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;

• обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них;

• обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах;

• сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

3). Внутриотраслевые – свойственные отдельным институтам.

• обеспечение права на возмещение вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

• обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, в том числе в судебном порядке;

• обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в установленном порядке;

• обеспечение права представителей профессиональных союзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;

• обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности;

**14.4. Источники трудового права**

Регулирование трудовых отношений в соответствии с Конституцией Российской Федерации осуществляется трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права:

• Трудовым Кодексом (ТК РФ);

• иными федеральными законами;

• иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, (указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации и нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти);

• нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации (с учетом положений статьи 6 ТК РФ, которая регулирует разграничение полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации);

• актами органов местного самоуправления;

• локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

Нормы трудового права, содержащиеся в правовых актах, должны соответствовать Трудовому кодексу и нормативным актам высшей юридической силы. Если вновь принятый федеральный закон противоречит Трудовому Кодексу, то этот федеральный закон применяется лишь при условии внесения соответствующих изменений и дополнений в Трудовой Кодекс.

**14.5. Понятие и классификация субъектов трудового права**

Субъекты трудового права – это участники трудовых правоотношений, обладающие субъективными правами и обязанностями.

Субъектами трудового права являются:

• работники (граждане);

• работодатель;

• профессиональные союзы;

• органы государственной власти;

• органы местного самоуправления;

• органы службы занятости;

• органы, рассматривающие трудовые споры: комиссия по трудовым спорам, суд, примирительная комиссия, трудовой посредник, трудовой арбитраж;

• органы государственного надзора и контроля.

Каждый субъект трудового права имеет особое правовое положение (статус), элементами которого являются его права, обязанности и ответственность.

**Правовое положение работника.** Работником является физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

По общему правилу субъектами трудового права могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста. При достижении 14 лет – если работа является легкой и не причиняет вреда здоровью, не нарушает процесс обучения, и на заключение трудового договора имеется письменное согласие одного из родителей и органа опеки и попечительства.

Работник имеет право на:

• заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены трудовым законодательством;

• предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором; соответствующей условиям, предусмотренным государственными стандартами организации труда;

• своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии с количеством и качеством выполненной работы;

• отдых, обеспечиваемый установлением нормальной или сокращенной продолжительности рабочего времени, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;

• профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, установленном законодательством;

• объединение, включая право на создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;

• защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов всеми не запрещенными законом способами;

• разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку, в порядке, установленном законодательством;

• возмещение вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, и компенсацию морального вреда в порядке, установленном Трудовым кодексом, иными федеральными законами;

Особо выделены права и гарантии работников в сфере охраны труда. Каждый работник имеет право на:

• рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда;

• обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в соответствии с федеральным законом;

• получение достоверной информации от работодателя, соответствующих государственных органов и общественных организаций об условиях и охране труда на рабочем месте, о существующем риске повреждения здоровья, а также о мерах по защите от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов;

• отказ от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, до устранения такой опасности;

• обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями охраны труда за счет средств работодателя;

• личное участие или участие через своих представителей в рассмотрении вопросов, связанных с обеспечением безопасных условий труда на его рабочем месте, и в расследовании происшедшего с ним несчастного случая на производстве или профессионального заболевания;

• компенсации, установленные законом, коллективным договором, соглашением, трудовым договором, если он занят на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

Ряд льгот и гарантий предусмотрен для отдельных категорий работников (несовершеннолетних, беременных женщин и женщин, имеющих детей, инвалидов и др.).

В частности, несовершеннолетним устанавливается сокращенный рабочий день; при приеме на работу они обязаны пройти медицинский осмотр; не допускается применение их труда на тяжелых работах или работах с вредными и опасными условиями труда, в ночное время, сверхурочно, в праздничные и выходные дни; право на отпуск у несовершеннолетнего возникает до истечения 6 месяцев работы в удобное для него время

Применение женского труда запрещается на тяжелых и вредных работах и ограничивается в ночное время. Не допускается направление в командировки, привлечение к сверхурочным работам, ночным работам, работам в выходные и праздничные дни беременных женщин, женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, а также одиноких матерей, имеющих детей в возрасте до 14 лет. Запрещается увольнять по инициативе работодателя беременных женщин, кроме случаев полной ликвидации организации.

Определяя права работника, вместе с тем Трудовой кодекс фиксирует и его обязанности.

Работник обязан:

• добросовестно исполнять свои трудовые обязанности;

• 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;

• соблюдать требования охраны труда, установленные законами и иными нормативными правовыми актами, а также правилами и инструкциями по охране труда;

• правильно применять средства индивидуальной и коллективной защиты;

Трудовое законодательство выделяет два вида ответственности работников:

• дисциплинарную – за невыполнение своих должностных обязанностей и нарушение правил внутреннего трудового распорядка;

• материальную – за причинение вреда имуществу организации.

**Правовое положение работодателя.** Работодателем является физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. Т.е. работодателем может быть как организация, так и индивидуальный предприниматель, использующий труд граждан по трудовому договору и обладающий трудовой правосубъектностью.

Работодатель имеет право:

• заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками в порядке и на условиях, установленных трудовым законодательством;

• поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

• требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работников, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка организации;

• привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном трудовым законодательством;

• принимать локальные нормативные акты;

• создавать объединения работодателей в целях защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель обязан:

• соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;

• предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором, обеспечивать безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда;

• обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности; своевременно и в полном размере выплачивать работникам заработную плату;

• заключать коллективный договор в порядке, установленном ТК РФ;

• своевременно выполнять предписания государственных надзорных и контрольных органов, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

• создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией в предусмотренных законом и коллективным договором формах;

• осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами;

• возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, компенсировать моральный вред в порядке и на условиях, которые установлены законодательством;

• исполнять иные обязанности, предусмотренные ТК РФ, иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями и трудовыми договорами.

В сфере обеспечения безопасных условий и охраны труда:

• организовывать проведение за счет собственных средств обязательных медицинских осмотров работников с сохранением за ними места работы и среднего заработка на время их прохождения;

• информировать работников об условиях и охране труда на рабочих местах, о существующем риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;

• предоставлять органам государственного управления охраной труда, органам государственного надзора и контроля, органам профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда информацию и документы, необходимые для осуществления ими своих полномочий;

• принимать меры по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций;

• выполнять предписания должностных лиц органов государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства, своевременно рассматривать представления органов общественного контроля;

• осуществлять обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

• разрабатывать и утверждать с учетом мнения выборного профсоюзного или иного уполномоченного работниками органа инструкции по охране труда для работников;

Ответственность работодателя предусмотрена:

• за причинение вреда здоровью работника при исполнении им своих трудовых обязанностей;

• за незаконное лишение возможности трудиться;

• за причинение вреда имуществу работника;

• за задержку выплаты заработной платы;

• за причиненный работнику моральный вред.

Правовое положение профсоюзных организаций.

Профсоюз – это добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

Основной функцией профсоюза является защита социально-трудовых интересов работников, являющихся ее членами.

Профсоюзы обладают следующими признаками:

1. Независимость профсоюзов. Профсоюзы независимы в своей деятельности от органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, работодателей, их объединений (союзов, ассоциаций), политических партий и других общественных объединений, им не подотчетны и не подконтрольны. Запрещается вмешательство органов государственной власти, органов местного самоуправления и их должностных лиц в деятельность профсоюзов, которое может повлечь за собой ограничение прав профсоюзов или воспрепятствовать законному осуществлению их уставной деятельности.

2. Организационное единство. Профсоюз – это общественная организация, имеющая Устав и выборные профсоюзные органы. Профсоюзы могут иметь свои отраслевые или территориальные объединения (ассоциации).

3. Профсоюзы обладают обособленным имуществом. Все члены профсоюзной организации обязаны уплачивать профсоюзные взносы, из которых формируется денежный фонд профсоюза, необходимый для обеспечения его деятельности профсоюза. Финансовый контроль за расходованием его средств (кроме доходов от предпринимательской деятельности), недопустим; имущество профсоюзов может быть отчуждено только по решению суда.

Профсоюзы могут создаваться в любой организации, независимо от формы собственности; имеют право на участие в решении большинства вопросов, связанных с управлением трудом в организации. В частности, работодатель может вносить изменения в положение об оплате труда или премировании работников только с согласия профсоюза.

Профсоюзу предоставлено право на объявление забастовки, руководство ей.

Профсоюзы вправе принимать участие в разработке государственных программ занятости, предлагать меры по социальной защите членов профсоюзов, высвобождаемых в результате реорганизации или ликвидации организации, осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением законодательства в области занятости; на ведение коллективных переговоров, заключение коллективных договоров и соглашений, получение информации, необходимой для заключения коллективного договора или контроля за его выполнением. В случаях нарушения законодательства о труде профсоюзы вправе по просьбе членов профсоюзов, других работников, а также по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту их трудовых прав в органы, рассматривающие трудовые споры.

Профсоюзы вправе осуществлять не противоречащую их уставным целям предпринимательскую деятельность, учреждать банки, фонды солидарности и т. д.

**14.6. Понятие, стороны и формы социального партнерства**

Социальное партнерство – система взаимоотношений между работниками (их представителями), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений. Само название отношений «социально-партнерские» свидетельствует о необходимости согласованности этих интересов, так как партнерство возможно лишь на основе сотрудничества.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления являются сторонами социального партнерства обычно в случаях, когда они выступают в качестве работодателей или их представителей, уполномоченных на представительство законодательством или работодателями.

Представителями работников в социальном партнерстве могут являться профессиональные союзы и их объединения, иные представители, избираемые работниками.

При отсутствии в организации первичной профсоюзной организации, а также при наличии профсоюзной организации, объединяющей менее половины работников, работники могут поручить представление своих интересов указанной профсоюзной организации либо иному представителю. Наличие иного представителя не является препятствием для осуществления своих полномочий профсоюзной организацией. Работодатель обязан создавать условия, обеспечивающие деятельность представителей работников, в соответствии с Трудовым кодексом, законами, коллективным договором, соглашениями.

Представителями работодателя являются:

• руководитель организации;

• иные уполномоченные руководителем лица в соответствии с законодательством, учредительными документами организации и локальными нормативными актами;

• объединения работодателей.

Интересы государства представляют:

а). На федеральном уровне:

• Правительство РФ;

• Министерство по труду и социальному развитию;

• государственные органы по труду.

б). На региональном уровне:

• органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации;

• органы по труду субъекта Российской Федерации.

Органы местного самоуправления являются особым субъектом при заключении территориального коллективного соглашения, так как они не относятся ни к представителям работников или работодателей, ни к представителям государства.

Формы социального партнерства:

1). Коллективные переговоры по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению;

2). Взаимные консультации (переговоров) по вопросам регулирования трудовых отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства;

3). Участие работников, их представителей в управлении организацией;

4). Участие представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

Уровни социального партнерства:

1). Федеральный уровень (устанавливает основы регулирования отношений в сфере труда в Российской Федерации);

2). Региональный уровень (устанавливает основы регулирования отношений в сфере труда в субъекте Российской Федерации);

3). Отраслевой уровень (устанавливает основы регулирования отношений в сфере труда в отрасли);

4). Территориальный уровень (устанавливает основы регулирования отношений в сфере труда в муниципальном образовании);

5). Уровень организации (устанавливает конкретные взаимные обязательства в сфере труда между работниками и работодателем).

**14.7. Правовое регулирование занятости и трудоустройства**

Согласно Конституции Российская Федерация является социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, в котором каждый имеет право на защиту от безработицы.

Трудовой кодекс РФ также регулирует отношения в сфере занятости и трудоустройства, так как в нем зафиксированы основания заключения и прекращения трудовых договоров. Важнейшим источником правового регулирования отношений в сфере занятости и трудоустройства является закон РФ «О занятости населения в Российской Федерации» 1991 года (далее - Закон о занятости), в который постоянно вносятся изменения и дополнения, в результате которых режим правового регулирования в сфере занятости становится более жестким. Это свидетельствует о том, что государственная политика в сфере занятости направлена на стимулирование поиска работы самим безработным гражданином.

К другим источникам, регулирующим вопросы в этой области, относятся Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 22 апреля 1997 г. «О порядке регистрации безработных граждан», Положение «Об организации работ по содействию занятости в условиях массового высвобождения», утвержденное постановлением Правительства РФ от 5 февраля 1993 г.).

Занятость – это деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая законодательству РФ и приносящая, как правило, им трудовой доход.

Государственная политика в области содействия занятости населения направлена на:

• обеспечение равных возможностей всем гражданам Российской Федерации права на добровольный труд и свободный выбор занятости;

• создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;

• поддержку законной трудовой и предпринимательской инициативы граждан, содействие развитию их способностей к творческому труду;

• обеспечение социальной защиты в области занятости населения, проведение специальных мероприятий, способствующих занятости граждан, особо нуждающихся в социальной защите и испытывающих трудности в поиске работы (инвалиды; несовершеннолетние, впервые ищущие работу; лица предпенсионного возраста; беженцы и вынужденные переселенцы; граждане, уволенные с военной службы; одинокие и многодетные родители; граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие чернобыльской и других радиационных аварий и катастроф и др.);

• предупреждение массовой и сокращение длительной (более одного года) безработицы;

• координацию деятельности государственных органов, профессиональных союзов, иных представительных органов работников и работодателей в разработке и реализации мер по обеспечению занятости населения.

Основные формы обеспечения занятости.

1. Информирование о рынке труда, о возможности трудоустройства по конкретной специальности, о динамике рынка труда.

2. Бесплатное подыскание подходящей работы.

3. Предоставление возможности повышения квалификации, переобучения либо получения новой профессии.

4. Молодежная практика (трудоустройство выпускников профессиональных учебных заведений, которые не могут найти работу).

5. Проведение ярмарок вакансий в целях обеспечения временной занятости подростков.

6. Привлечение к общественным работам.

7. Установление нормы обязательного приема на работу граждан, нуждающихся в повышенной социальной защите, например, инвалидов, что позволяет обеспечивать занятость социально незащищенным категориям граждан.

Условия признания граждан безработными. Порядок назначения и выплаты пособий по безработице

Безработными признаются трудоспособные граждане, которые не имеют работы и заработка, зарегистрированы в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы, ищут работу и готовы приступить к ней.

Решение о признании безработным принимается органами службы занятости по месту жительства гражданина в отношении только того гражданина, которому служба занятости в течение 10 дней со дня регистрации в целях поиска подходящей работы не подыскала более двух вариантов подходящей работы.

Статус безработного не приобретают граждане, представившие документы, содержащие заведомо ложные сведения об отсутствии работы и заработка, а также представившие другие недостоверные данные для признания их безработными. В то же время никакой иной ответственности за это законом о занятости не предусмотрено.

Подходящей считается работа, соответствующая профессиональному критерию (соответствует профессиональной пригодности работника с учетом уровня его профессиональной подготовки), имущественному критерию (соответствует условиям последнего места работы, в том числе и условию о заработной плате), критерию транспортной доступности, (устанавливается органами местного самоуправления с учетом развития сети общественного транспорта в данной местности, так, например, в Москве предел транспортной доступности равняется 1,5 часам), состоянию здоровья (предлагаемая работа не должна быть противопоказана), условия труда по предлагаемой работе должны соответствовать правилам и нормам по охране труда.

Необходимо отметить, что безработными признаются граждане, которые сами активно ищут работу и готовы к ней приступить. Если же его, например, направили на работу а он не явился на собеседование с работодателем, то служба занятости может приостановить выплату пособия по безработице или лишить его статуса безработного.

Безработные граждане имеют право на:

• выбор места работы в том числе и за пределами территории Российской Федерации;

• бесплатную консультацию и бесплатное получение информации в органах службы занятости в целях выбора профессии и возможности получения профессионального обучения;

• бесплатную профессиональную ориентацию, профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации по направлению органов службы занятости;

• пособие по безработице;

• обжалование решения, действия или бездействия органов службы занятости и должностных лиц в вышестоящий орган, а также в суд.

Отдельным категориям граждан (несовершеннолетним, женщинам, имеющим детей, лицам предпенсионного возраста, инвалидам и др.) предусмотрены дополнительные права и гарантии:

Безработный обязан:

1). Активно осуществлять поиск работы;

2). Предоставить подлинные документы;

3). Проходить перерегистрации;

4). Являться к работодателю по направлению службы занятости на переговоры о трудоустройстве.

Пособие по безработице выплачивается, как правило, в процентном отношении к среднему заработку гражданина, исчисленному за последние три месяца по последнему месту работы.

Общественные работы – это виды трудовой деятельности, как правило, не требующие предварительной профессиональной подготовки, имеющие социально полезную направленность и организуемые в качестве дополнительной социальной поддержки безработных граждан (например, работы по озеленению территории, строительству дорог, строительству жилья, уход за престарелыми больными и т.д.). Привлечение граждан к общественным работам осуществляется исключительно на добровольной основе (в форме срочного трудового договора), при этом учитываются состояние здоровья, возрастные, профессиональные и другие индивидуальные особенности граждан.

Безработным гражданам, утратившим право на пособие по безработице в связи с истечением периода его выплаты, органами службы занятости, органами исполнительной власти и органами местного самоуправления может оказываться дополнительная материальная и иная помощь (например, дотации за пользование детскими дошкольными учреждениями, жильем, коммунальными услугами, общественным транспортом, услугами здравоохранения и общественного питания).

**14.8. Понятие, признаки и виды трудового договора. Переводы, перемещения, прекращение трудового договора**

В соответствии со ст. 56 Трудового кодекса РФ трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определённую этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Трудовой договор следует отличать от смежных гражданско-правовых договоров, связанных с применением труда (подряда, оказания услуг, поручения, авторского договора и др.). При работе по трудовому договору работник:

• выполняет определенную трудовую деятельности в пределах должности, специальности, квалификации;

• входит в штат (в списочный состав) организации;

• подчиняется внутреннему трудовому распорядку;

• лично участвует в деятельности работодателя;

• получает заработную плату систематически и за сам процесс труда.

Предметом договоров о труде гражданско-правового характера является конечный результат труда, исполнитель по такому договору может привлечь к исполнению и других лиц, работа осуществляется на свой страх и риск, под свою имущественную ответственность. Исполнитель не связан трудовой дисциплиной и распорядком, в случае заболевания не имеет права на получение пособия по временной нетрудоспособности, а по окончании договора не получает компенсацию за неиспользованный отпуск.

Сторонами трудового договора являются работник и работодатель.

Основные функции трудового договора в том, что он является:

• основной юридической формой реализации права на труд;

• организационно-правовой формой реализации принципа свободы труда;

• основанием возникновения трудовых правоотношений;

• организационно-правовой формой привлечения, распределения, закрепления и рационального использования трудовых ресурсов, а также распределения труда внутри конкретной организации.

**Условия и форма трудового договора**

Все условия трудового договора являются его содержанием. Они делятся на существенные (обязательные) и дополнительные (факультативные) В трудовом договоре обязательно указываются:

• фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя, заключивших трудовой договор;

• конкретная трудовая функция работника (работа по определенной специальности, квалификации, должности);

• оплата труда; условия труда;

• права и обязанности работника;

• права и обязанности работодателя.

Перечень дополнительных условий определяется соглашением сторон и может касаться любых вопросов – как труда, так и социально-бытового обслуживания работника, однако они не должны ухудшать положение работника по сравнению с действующим законодательством.

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. В случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, трудовой договор составляется в большем количестве экземпляров.

Если трудовой договор не был оформлен надлежащим образом, а работник фактически приступил к работе с ведома работодателя, то трудовой договор считается заключенным и работодатель обязан оформить его с работником в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

**Порядок заключения трудового договора**

Трудовым кодексом РФ установлены гарантии при заключении трудового договора: запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора, не допускается какое бы то ни было ограничение или установление прямых или косвенных преимуществ по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (ст. 64 Трудового кодекса РФ).

Запрещается отказ в заключении трудового договора:

• работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы;

• женщинам по мотивам беременности и наличия детей.

По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в судебном порядке.

При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю следующие документы:

• паспорт (иной документ, удостоверяющий личность);

• трудовую книжку (кроме случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства);

• страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

• документы воинского учета (для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу);

• документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний (при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки).

В ряде случаев представляются дополнительные документы, в частности:

• справка о прохождении предварительного медицинского освидетельствования (при приеме на работу лиц, моложе 18 лет; лиц, поступающих на тяжелые работы и на работы с вредными и опасными условиями труда, связанные с движением транспорта; лиц, поступающих на работу на организации пищевой промышленности, общественного питания и торговли, детские учреждения; лиц);

• трудовая рекомендация МСЭК (при приеме на работу инвалидов);

• направление на работу органов службы занятости (при приеме на работу в счет квоты);

• справка налогового органа о предоставлении сведений об имущественном положении работника (при поступлении на государственную службу).

Запрещается требовать документы, помимо предусмотренных Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, который:

• издается на основании заключенного трудового договора;

• по содержанию должен соответствовать условиям заключенного трудового договора;

• объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

Работник обязан приступить к работе со дня, определенного трудовым договором, а если день начала работы не определен в трудовом договоре, то – на следующий день после вступления договора в силу. Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

При заключении трудового договора соглашением сторон работнику может быть установлено испытание с целью проверки его соответствия поручаемой работе. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре.

Испытание не устанавливается для:

• лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение данной должности, проведенному в установленном законом порядке;

• беременных женщин;

• лиц, не достигших возраста 18 лет;

• лиц, впервые поступающих на работу по полученной в образовательном учреждении специальности;

• лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;

Срок испытания не может превышать трех, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей – шести месяцев. В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда фактически отсутствовал на работе.

Если результат испытания неудовлетворительный, то трудовой договор с работником подлежит расторжению по ст. 71 Трудового кодекса РФ: до истечения срока испытания (так как, если срок испытания истек, а работник продолжает работу, он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях); с предупреждением об этом работника в письменной форме не позднее чем за три дня с указанием конкретных причин, послуживших основанием для признания этого работника не выдержавшим испытание; без учета мнения соответствующего профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия.

В период срока испытания сам работник вправе расторгнуть трудовой договор по собственному желанию в упрощенном порядке. предупредив работодателя в письменной форме за три дня до расторжения трудового договора.

Трудовой кодекс РФ классифицирует все трудовые договоры по сроку их действия на два вида (ст. 58 Трудового кодекса РФ):

1). Трудовой договор на неопределенный срок;

2). Трудовой договор на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами.

В большинстве случаев заключается договор на неопределенный срок, то есть договор на постоянную работу.

Срочный трудовой договор может заключаться:

• по инициативе работника;

• в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или с учетом условий ее выполнения (перечень таких случаев дан в ст. 59 ТК РФ).

Трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок:

• если по истечении срока трудового договора ни одна из сторон не потребовала его расторжения, а работник продолжает работать;

• если орган, осуществляющий государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства, или суд установит, что срочный трудовой договор был заключен при отсутствии достаточных к тому оснований.

Изменение и прекращение трудового договора. Согласно ч. 4 ст. 57 ТК РФ условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме.

Предоставление работнику другой работы, не обусловленной трудовым договором, то есть изменение трудовой функции или иное изменение существенных условий трудового договора, признается переводом на другую постоянную работу.

Переводы на другую работу можно классифицировать по следующим основаниям:

1. По сроку перевода: на постоянные и временные. Постоянный перевод означает, что изменение условий трудового договора произошло на неопределенный срок, при временном переводе другая работа поручается на конкретный срок, по истечении которого работник возвращается на прежние условия труда. По общему правилу перевод на другую постоянную работу допускается только с письменного согласия работника. Временные переводы возможны:

• по инициативе работодателя: в случае производственной необходимости (содержание этого понятия раскрыто в ст. 74 ТК РФ);

• по инициативе работника или медицинских органов: по состоянию здоровья (ч. 2 ст. 72 и ст. 182 ТК РФ), по беременности или при условии наличия детей в возрасте 1, 5 лет (ст. 254 ТК РФ).

С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

2. По месту перевода: на переводы в той же организации, переводы в другую организацию в той же местности, переводы в другую местность. Переводы в той же организации могут быть обусловлены, например, сокращением штата работников, несоответствием работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья.

3. По инициативе стороны трудового договора: на переводы по инициативе работодателя и переводы по инициативе работника.

По инициативе работодателя это возможно при соблюдении следующих условий:

• только по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (например, при слиянии двух цехов в один, при внедрении новой технологической линии);

• без согласия работника, но работодатель обязан уведомить работника о введении изменений в письменной форме, по общему правилу, не позднее чем за два месяца до их введения (для работников, работающих у работодателей – физических лиц, – не менее чем за 14 календарных дней);

• если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при отсутствии такой работы - вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую работник может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья. При отсутствии указанной работы или в случае отказа работника от предложенной работы трудовой договор с ним прекращается в соответствии с п. 7 ст. 77 ТК РФ;

• если возможно массовое увольнение работников, то работодатель имеет право с учетом мнения профсоюзного органа вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев. В случае отказа работника от продолжения работы на условиях такого режима рабочего времени трудовой договор с ним расторгается в соответствии с п. 2 ст. 81 ТК РФ;

• не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора.

В случае незаконного перевода на другую работу работник подлежит восстановлению на прежней работе с выплатой ему среднего заработка за все время вынужденного прогула (если он не приступил к работе) или разницы в заработке за время выполнения нижеоплачиваемой работы и, кроме того, работник вправе требовать возмещения ему морального вреда.

Понятие «перевод на другую работу» следует отличать от понятия «перемещение по работе». Согласно ч. 3 ст. 72 Трудового кодекса РФ перемещение производится на следующих условиях:

• без согласия работника;

• сохраняются трудовая функция и существенные условия трудового договора;

• может изменяться рабочее место или структурное подразделение (работник начинает работать уже на другом рабочем месте – но только в случае, если место работы или название структурного подразделения не указано в качестве существенных условий трудового договора), либо работнику поручается работа на другом механизме или агрегате;

• работа, на которую производится перемещение работника, не должна быть противопоказана ему по состоянию здоровья.

**Прекращение трудовых отношений.** В трудовом законодательстве используются три термина, связанные с прекращением трудовых отношений: прекращение, расторжение и увольнение. Первые два употребляются применительно к трудовому договору, а третий – применительно к работнику.

Прекращение – наиболее широкое понятие, охватывает все основания прекращения трудовых отношений, предусмотренных законодательством.

Расторжение – это прекращение трудовых отношений по инициативе одной из сторон трудового договора. Прекращение и расторжение трудового договора означают одновременно увольнение работника.

Прекращение трудового договора следует отличать от отстранения работника от работы: первое влечет за собой прекращение трудового отношения, а второе – лишь приостановку выполнения работником работы (не допущение к работе).

Отстранение работника от работы является обязанностью работодателя и может производиться работодателем как по требованию уполномоченных на это органов и должностных лиц в случаях, предусмотренных законодательством. Например, по инициативе органов Госсанэпидемнадзора об отстранении от работы лиц, являющихся бактерионосителями и могущими быть источником распространения инфекционных заболеваний; по инициативе органов Государственной инспекции труда об отстранении от должности должностных лиц, виновных в нарушении законодательства о труде и охране труда, а также об отстранении от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение, инструктаж и проверку знаний по охране труда), так и по инициативе самого работодателя организации, в частности, в случаях появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения либо не прохождение в установленном порядке обязательного предварительного или периодического медицинского осмотра.

Трудовой договор может быть прекращен только при наличии определенного основания (обстоятельства, которое закреплено в законе или в трудовом договоре как юридический факт для прекращения трудового договора).

Все основания прекращения трудового договора по сфере их распространения делятся на общие (распространяются на всех работников) и дополнительные (распространяются на отдельные категории работников).

К общим основаниям прекращения трудового договора относятся:

1. Соглашение сторон;

2. Истечение срока трудового договора;

3. Расторжение трудового договора по инициативе работника;

4. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя;

5. Перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);

6. Отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией;

7. Отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора;

8. Отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы;

9. Отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем;

10.Обстоятельства, не зависящие от воли сторон и также ряд других, предусмотренных ст.77 Трудового кодекса;

11. Нарушение установленных настоящим Кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы.

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Гарантии, связанные с расторжением трудового договора по инициативе администрации

При ликвидации организации, сокращении численности или штата работников организации:

• работники предупреждаются работодателем персонально и под расписку не менее чем за два месяца до увольнения, а ранее этого срока – только с письменного согласия работника и с одновременной выплатой ему дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка;

• работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в той же организации, соответствующую квалификации работника;

• при сокращении численности или штата работников преимущественное право на оставление на работе предоставляется работникам с наиболее высокой производительностью труда и квалификации, а при равной производительности труда и квалификации

• при увольнении работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка; кроме того, за уволенным работником сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия);

Основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника является трудовая книжка. Работодатель (за исключением работодателей – физических лиц) обязан вести трудовые книжки на каждого работника, проработавшего в организации свыше пяти дней, в случае, если работа в данной организации является для работника основной.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение. По желанию работника сведения о работе по совместительству вносятся в трудовую книжку по месту основной работы на основании документа, подтверждающего работу по совместительству. При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику в день увольнения трудовую книжку.

**14.9. Понятие и виды рабочего времени**

Рабочим считается время в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени (например, перерывы для обогревания и отдыха для работников, работающих в холодное время года на открытом воздухе) – ст. 91 ТК РФ.

Нормальная продолжительность рабочего времени в организациях не может превышать 40 часов в неделю. Для отдельных категорий работников может быть установлена сокращенная рабочая неделя (ст. 92 ТК РФ) – 36 или 24 часа.

Неполное рабочее время является особым видом рабочего времени. Режимы труда, устанавливаемые при работе с неполным рабочем временем могут предусматривать:

• неполный рабочий день;

• неполную рабочую неделю;

• сочетание неполной рабочей недели с неполным рабочим днем.

При неполном рабочем времени труд работника оплачивается пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки.

Неполное рабочее время как существенное условие труда может устанавливаться по соглашению между работником и работодателем, об обязательно указывается в трудовом договоре и в приказе о приеме на работу.

Работодатель обязан устанавливать режим неполного рабочего времени по просьбе:

• беременной женщины;

• одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет);

• лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

**Работа в ночное время**

Ночным считается время с 22 до 6 часов. При работе в ночное время установленная продолжительность смены, как правило, сокращается на 1 час. Не допускаются к работе в ночное время:

• женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет;

• инвалиды;

• работники, имеющие детей-инвалидов, а также осуществляющие уход за больными членами семьи;

Указанные работники могут привлекаться к работе в ночное время только с их письменного согласия и при условии что такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением.

Работа в ночное время оплачивается в повышенном размере. Размеры доплат устанавливаются на локальном уровне (в коллективном договоре, положении об оплате труда, в трудовом договоре), но они не могут быть ниже предусмотренных законодательством.

Сверхурочная работа и совместительство. Сверхурочной может считаться только работа, производимая по инициативе работодателя, с письменного согласия работника. Работники привлекаются к сверхурочным работам в следующих случаях:

• при производстве работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения производственной аварии либо устранения последствий производственной аварии или стихийного бедствия;

• при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное их функционирование;

• при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена в течение нормального числа рабочих часов, если невыполнение этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;

• 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;

Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника 4 час в течение 2 дней подряд и 120 час в год.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени по инициативе работника – совместительство. Пределы продолжительности работы при совместительстве – не более 4 часов в день и 16 часов в неделю. Внутреннее совместительство не допускается в случаях, когда установлена сокращенная продолжительность рабочего времени

**Режим рабочего времени**

Режим рабочего времени - это порядок распределения времени работы в течение определенного календарного периода, то есть порядок чередования рабочего времени и времени отдыха.

Выделяют следующие виды режимов:

1. Гибкое рабочее время устанавливается для отдельных работников или коллективов подразделений организации. В этом случае допускается возможность саморегулирования начала, окончания и общей продолжительности каждого рабочего дня. При этом работники должны отработать за отчетный период установленную для них норму рабочих часов.

2. Сменная работа вводится в тех организациях, где длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы. Порядок чередования работников по сменам определяется графиками сменности.

По общему правилу работа в течение двух смен подряд запрещается (ст. 103 ТК РФ). Однако если не явился сменяющий работник, то с письменного согласия работника возможно привлечение его к работе в следующую смену. Данная работа рассматривается как сверхурочная и, следовательно, оплачивается в повышенном размере.

3. Разделение рабочего дня на части применяется на работах с особым характером труда, при этом общая продолжительность рабочего времени не должна превышать установленную норму ежедневной работы (ст. 105 ТК РФ). Зачастую этот режим применяется на городском транспорте, в организациях связи и т. п., то есть когда необходима более интенсивная работа в определенные периоды рабочего дня. Как правило, за работу в данном режиме устанавливается денежная компенсация. Разделение рабочего дня на части производится работодателем на основании локального нормативного акта, принятого с учетом мнения выборного профсоюзного органа.

**14.10. Понятие и виды времени отдыха**

Время отдыха – это есть период времени, в течение которого работник свободен от выполнения трудовых обязанностей и, следовательно, может использовать это время по своему усмотрению.

Различают следующие виды времени отдыха:

• перерывы в течение рабочего дня (смены);

• ежедневный отдых между рабочими днями (сменами);

• выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);

• праздничные дни;

• отпуска.

Перерывы в работе могут включаться либо не включаться в рабочее время. Так перерыв для отдыха и питания (обеденный перерыв) не включается в рабочее время и не оплачивается; продолжительность его составляет не более двух часов и не менее 30 минут, время его начала и окончания определяется Правилами внутреннего трудового распорядка или по соглашению между работником и работодателем. Если к условиям производства установление обеденного перерыва невозможно, работодатель обязан предоставить работникам возможность приема пищи в течение рабочего времени. Некоторые перерывы включаются в рабочее время и подлежат оплате (например, перерывы для кормления ребенка, перерывы для обогревания работникам, занятым в холодное время года на открытом воздухе). Так, перерывы для кормления предоставляются женщинам, имеющим детей в возрасте до 1,5 лет предоставляются не реже чем через 3 часа, продолжительностью не менее 30 минут каждый.

Ежедневный отдых - это промежуток времени между окончанием одного рабочего дня (смены) и началом другого, который должен быть не менее 12 часов.

Выходные дни - это еженедельный отдых. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов (исчисляется с момента окончания работы накануне выходного дня и до начала работы в следующий после выходного день).

При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня, при шестидневной рабочей неделе - один выходной день. Общий выходной день - воскресенье. В случаях, когда приостановка работы в общие выходные дни невозможна, последние предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников (например, магазины, театры).

Некоторым категориям работников предоставляются дополнительные выходные дни (с сохранением или без сохранения оплаты).

По общему правилу работа в выходные дни допускается лишь в исключительных случаях:

1). Для предотвращения производственной аварии, катастрофы, стихийного бедствия;

2). Для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества;

3). Для выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа всей организации или ее отдельных подразделений.

Работа в выходной день компенсируется оплатой не менее чем в двойном размере, или по желанию работника ему может быть предоставлен другой день отдыха.

Если выходной день совпадает с праздничным, он переносится на следующий после праздничного день. Привлечение к работе в выходные дни инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, допускается только в случае, если такая работа не запрещена им по медицинским показаниям. При этом данные работники должны быть ознакомлены в письменной форме со своим правом отказаться от работы в выходной день.

Праздничные дни установлены законодательством. Порядок привлечения к работе в праздничные дни и порядок компенсации такой работы совпадают с правилами, установленными для выходных дней.

**Понятие и виды отпусков.** Отпуск – это свободное от работы время, исчисляемое в рабочих или календарных днях, в течение которого за работником сохраняется его место работы и, как правило, средний заработок. Выделяют следующие виды отпусков:

1. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск. Предоставляется всем работникам с сохранением места работы и среднего заработка продолжительностью не менее 28 календарных дней.

2. Удлиненный отпуск. Устанавливается для отдельных категорий работников (несовершеннолетним – не менее 31 календарного дня; государственным служащим и инвалидам – не менее 30 календарных дней; работникам образовательных учреждений и педагогическим работникам – 42 или 56 календарных дней).

3. Дополнительные отпуска предоставляются:

• работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда;

• работникам в районах Крайнего Севера и в приравненных к ним местностях (24 или 16 календарных дней соответственно);

• работникам с ненормированным рабочим днем (не менее трех календарных дней);

4. Целевые отпуска предоставляются отдельным категориям работников и имеют специальное целевое назначение. К ним относят:

• отпуск по беременности и родам предоставляется женщине продолжительностью 70 дней до родов и 70 дней после родов (по общему правилу);

• частично оплачиваемый отпуск по уходу за ребенком до достижения возраста 1,5 лет;

• отпуск без сохранения содержания по уходу за ребенком до достижения им 3 лет;

• отпуск без сохранения заработной платы (предоставляется работникам по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам);

• отпуска работникам, совмещающим работу с обучением.

Отпуск за первый год работы предоставляется по истечении 6 месяцев непрерывной работы в организации; до истечения этого срока – отдельным категориям работников (ст. 122 ТК РФ)

• женщинам - перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;

• несовершеннолетним;

• работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до 3-х месяцев.

Отпуск за второй и последующие годы предоставляется в любое время в течение рабочего года в соответствии с графиком отпусков (утверждается работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа организации не позднее, чем за 2 недели до наступления календарного года).

Ежегодный оплачиваемый отпуск может быть перенесен на другой срок, если работнику своевременно не была произведена оплата за время этого отпуска (не позднее, чем за 3 дня до его начала) либо работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее, чем за две недели до его начала. Досрочный отзыв из отпуска допускается лишь с согласия работника. По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части, но при этом хотя бы одна из частей этого отпуска не должна быть менее 14 календарных дней.

Трудовой кодекс РФ устанавливает возможность предоставления отпуска с последующим увольнением. При этом днем увольнения будет считаться последний день отпуска. Эта дата вносится в трудовую книжку как дата увольнения.

По заявлению работника ему может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы с согласия работодателя по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам.

**14.11. Формы оплаты труда и системы заработной платы**

Заработная плата может выплачиваться в следующих формах:

1. В денежной форме в валюте РФ (в рублях).

2. В неденежной (натуральной) форме при соблюдении следующих условий:

• по письменному заявлению работника;

• в соответствии с коллективным договором или трудовым договором;

• в размере не более 20 процентов от общей суммы заработной платы;

• товарами, продукцией и другими предметами за исключением спиртных напитков, наркотических, токсических, ядовитых и вредных веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободный оборот.

Под системой заработной платы понимается способ начисления заработной платы в соответствии с измерителем труда. Основными системами заработной платы являются повременная и сдельная. Большинство рабочих получают оплату по сдельной системе, а большинство служащих – по повременной.

При повременной системе заработной платы труда измерителем труда является фактически отработанное время. Заработная плата начисляется по тарифным ставкам (часовым, дневным, месячным) за фактически отработанное время и может быть почасовой (например, для преподавателей - почасовиков), поденной (например, на сезонных работах), помесячной (применяется для большинства работников). При сдельной системе заработной платы измерителем труда является фактический результат труда, то есть количество изготовленной продукции или выполненных трудовых операций надлежащего качества. Заработная плата начисляется по сдельным расценкам за единицу изготовленной продукции или выполненной трудовой операции.

Для усиления материальной заинтересованности работников в повышении эффективности производства и качества работы в дополнение к основным системам заработной платы могут устанавливаться различные системы премирования, стимулирующих доплат и надбавок (устанавливаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников, могут устанавливаться также коллективным договором). Премии могут выплачиваться в соответствии с Положениями о премировании, которые должны предусматривать круг премируемых работников, показатели и условия премирования, размеры премии, порядок и условия лишения премии полностью или частично, источник выплаты премии и другие условия.

Кроме премий, предусмотренных премиальной системой, могут выплачиваться разовые или единовременные премии, которые носят характер награды, например, премия за выполнение особо важного задания, премия за рационализаторское предложение.

**Тарифная система оплаты труда.** Тарифная система - совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется дифференциация заработной платы работников различных категорий.

Тарифная система оплаты труда включает в себя следующие элементы:

- Тарифные ставки (оклады) - представляет собой фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда (трудовых обязанностей) определенной сложности (квалификации) за единицу времени. Размер оплаты простейших работ определяется тарифной ставкой первого разряда. Ее размер организации (кроме бюджетных) устанавливают самостоятельно и фиксируют в локальных нормативных актах.

- Тарифную сетку – это совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и квалификационных характеристик работников с помощью тарифных коэффициентов. Тарифная сетка определяет соотношение тарифных ставок по разрядам, содержит тарифную ставку первого разряда для сдельщиков и повременщиков, перечень тарифных разрядов (в большинстве производств действуют 6-ти разрядные сетки, но могут быть и 10-ти и 12-ти разрядные), и соответствующие тарифным разрядам тарифные коэффициенты.

- Тарифные коэффициенты - коэффициент первого разряда равен единице, а для каждого последующего разряда он повышается на несколько долей единицы, то есть коэффициент показывает, во сколько раз тарифная ставка каждого последующего разряда больше тарифной ставки первого разряда. Тарификация работ и присвоение тарифных разрядов работникам производится с учетом единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих. Эти справочники утверждаются в централизованном порядке, содержат квалификационную характеристику различных видов работ по их сложности с указанием, какому разряду соответствует та или иная работа, а также требования, которые предъявляются к теоретическим знаниям и практическим навыкам работника.

**Нормы труда и сдельные расценки.** Составной частью систем оплаты труда являются нормы труда. К ним относятся (ст. 160 Трудового кодекса РФ):

• нормы выработки – это установленное количество продукции или трудовых операций, которое работник должен соответственно изготовить или выполнить за единицу времени;

• нормы времени – это количество рабочего времени (в часах, минутах) для производства единицы продукции или выполнения трудовой операции;

• нормы обслуживания – это установленное количество единиц оборудования, производственных площадей, рабочих мест и т. д., которое работник обязан обслужить в течение рабочего дня (смены);

О введении новых норм труда работники должны быть извещены не позднее чем за два месяца.

С помощью норм труда устанавливаются другие нормативы, например, сдельные расценки при сдельной оплате труда и нормированные задания при повременной оплате труда. Нормированное задание – это особая норма выработки, применяемая для повышения эффективности труда рабочих- повременщиков, представляет собой объем работы, установленный в нормо-часах или натуральных единицах на основе норм времени и норм выработки, который работник обязан выполнить за рабочий день смену) или месяц.

Удержания из заработной платы.

Удержания из заработной платы работника могут производиться только с его письменного согласия, а без согласия работника – только в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом и иными федеральными законами, в частности:

• в соответствии с законом (для погашения обязательств работника перед государством по уплате подоходного налога и взносов в Пенсионный фонд).

• на основании судебных решений, вступивших в законную силу.

• в случаях, предусмотренных ст. 137 ТК РФ:

1. Для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы;

2. Для возврата сумм, излишне выплаченных работнику (например, вследствие счетной ошибки;

3. Для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом на другую работу в другую местность, а также в других случаях.

В этих случаях работодатель вправе принять решение об удержании из заработной платы работника не позднее одного месяца соответственно со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или неправильно исчисленных выплат, и при условии, если работник не оспаривает оснований и размеров удержания.

4. При увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска. Удержания за эти дни не производятся, если работник увольняется по основаниям, указанным в пунктах 1, 2, подпункте «а» пункта 3 и пункте 4 ст. 81, пунктах 1, 2, 5, 6 и 7 ст. 83 ТК РФ.

Действующее законодательство ограничивает не только случаи, но и размер удержания из заработной платы работника (ст. 118 ТК РФ).

Общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать от заработной платы, причитающейся работнику:

• 20 %;

• 50 % (в случаях, предусмотренных федеральными законами. Даже при удержании по нескольким исполнительным документам за работником должно быть сохранено 50 процентов заработной платы);

• 70 % (только при удержании из заработной платы: при отбывании исправительных работ; взыскании алиментов на несовершеннолетних детей; возмещении ущерба, причиненного преступлением).

Закон запрещает удержания из некоторых выплат, в частности, выходного пособия, компенсационных и иных выплат, на которые в соответствии с федеральным законом взыскание не обращается.

Выплаты производятся:

• при увольнении работника – в день увольнения работника. Если работник в день увольнения не работал, то все причитающиеся ему суммы должны быть выплачены не позднее следующего дня после предъявления уволенным работникам требования о расчете;

• в случае смерти работника – членам его семьи или лицу, находившемуся на иждивении умершего на день его смерти, не позднее недельного срока со дня подачи работодателю соответствующих документов.

**14.12. Дисциплинарная ответственность работников**

К дисциплинарной ответственности работники привлекаются за совершение дисциплинарного проступка. Дисциплинарным проступком признается противоправное виновное невыполнение или ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей, а также нарушение правил внутреннего распорядка. Привлечение работника к дисциплинарной ответственности – это право, а не обязанность работодателя. Целью привлечения к дисциплинарной ответственности является не только наказание виновного, но и воспитание других работников.

За совершение дисциплинарного проступка работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям.

Условия привлечения к дисциплинарной ответственности:

• вред, причиненного трудовой дисциплине;

• противоправность;

• вина;

• причинно-следственная связь между противоправным поведением и вредом, причиненным трудовой дисциплине.

Причиненный вред не всегда может быть выражен в наличии материального ущерба. Вред причиняется самому порядку в организации, то есть трудовой дисциплине, и заключается в возникновении негативной мотивации у других работников. Противоправность заключается в том, что работник в результате своего действия или бездействия не выполнил трудовые обязанности или нарушил правила внутреннего трудового распорядка.

В приказе о привлечении к дисциплинарной ответственности следует указать, в чем конкретно выражена противоправность, то есть какие нормы права были нарушены. Незнание работника своих должностных обязанностей не освобождает его от ответственности. Если должностная инструкция работника изменяется в период его работы, то с этими изменениями он должен быть ознакомлен под роспись.

Основанием для освобождения от дисциплинарной ответственности является:

1. Действие непреодолимой силы - например, работник опоздал на работу вследствие наличия больших снежных заносов на дороге, наводнения и т. д.;

2. Наличие крайней необходимости или необходимой обороны (например, работник не явился на работу вследствие того, что оказывал помощь в тушении пожара);

3. Отсутствие одного из условий привлечения к дисциплинарной ответственности, например, противоправности (например, работника нельзя привлечь к дисциплинарной ответственности за невыполнение обязанности, не предусмотренной его трудовым договором).

4. Неисполнение работодателем обязанностей по созданию работникам надлежащих условий труда.

Трудовым кодексом предусмотрен строгий порядок наложения дисциплинарного взыскания:

а). Срок наложения взыскания,

б). Наличие письменного объяснения,

в). Приказ о применении дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Днем обнаружения проступка является день, когда непосредственный руководитель узнал (должен был узнать) о его совершении. Работодатель обязан взять у работника письменное объяснение по факту дисциплинарного нарушения. Однако давать объяснения – это право, но не обязанность работника. Если работник отказывается давать объяснения, то в присутствии его и двух свидетелей составляется акт об отказе давать письменные объяснения. Отказ работника дать объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Приказ (распоряжение) или постановление о применении дисциплинарного взыскания с обязательным указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа от подписи приказом оформляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание считается наложенным правомерно, если были соблюдены все условия привлечения к ответственности и процедура привлечения к ответственности. По общему правилу дисциплинарное взыскание действует в течение 12 месяцев с момента его наложения. Если работник совершил новый дисциплинарный проступок и был привлечен к дисциплинарной ответственности, то срок действия первого взыскания продлевается до окончания срока второго дисциплинарного взыскания.

Взыскание может быть снято автоматически либо по распоряжению работодателя. Взыскание снимается автоматически при увольнении работника и при истечении срока действия взыскания. 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 работником в Комиссию по трудовым спорам организации, или в суд.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Охарактеризуйте специфику трудового правоотношения.

2. Раскройте содержание понятия и предмета трудового права.

3. Проанализируйте функции, принципы и источники трудового права.

4. Субъектный состав трудовых правоотношений.

5. Охарактеризуйте механизмы правового регулирования занятости и трудоустройства.

6. Раскройте понятие трудового права и охарактеризуйте его виды.

7. Охарактеризуйте основания прекращения трудового договора.

8. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя.

9. Понятие рабочего времени и его виды.

10.Понятие времени отдыха и его виды.

11.Раскройте правовые механизмы исчисления оплаты труда и системы заработной платы.

12. Понятие дисциплинарного правонарушения и его состав.

13. Виды дисциплинарных санкций и порядок их наложения.

**Глава 15. Основы правовой защиты информации и государственной тайны**

**План:**

15.1. Информация и информатизация как объекты правового регулирования.

15.2. Правовой режим информации с ограниченным доступом (государственная тайна, конфиденциальная информация).

15.3. Правовой режим информации, составляющей коммерческую тайну.

15.4. Ноу-хау (промышленные секреты) как особый вид информации и объект интеллектуальной собственности.

**15.1. Информация и информатизация как объекты правового регулирования**

Информационное право представляет собой комплексную отрасль права, предметом которой являются разнообразные по своему содержанию общественные отношения, связанные с информационным обменом (процессами сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и распространения информации).

Методом правового регулирования является метод нормативного ограничения репродуцирования информации, запрета бесконтрольно распространять и использовать информационные блага.

Основное значение для информационного права имеют такие источники как: Гражданский кодекс РФ, Патентный закон РФ 1993 г., Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г., Закон РФ «О правой охране программ для ЭВМ и баз данных» 1992 г., Закон РФ «О правовой охране топологии интегральных микросхем» 1992 г., Федеральный закон «О средствах массовой информации» от 1991 года в ред. 2000 г., Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» 27 июля 2006 года.

Действующее законодательство далеко от совершенства, фрагментарно, зачастую противоречиво. Это объясняется тем, что в нашей стране (как и во всем мире) информационное право интенсивно формируется как самостоятельная отрасль частного права, и единства по многим вопросам, в том числе принципиальным, пока не выработано.

Законодательство в сфере информации использует следующие основные термины:

* информация – сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления;
* информатизация – социально-экономический и научно-технический процесс создания оптимальных условий для удовлетворения информационных потребностей и реализации прав граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, общественных объединений на основе формирования и использования информационных ресурсов;
* документированная информация (документ) – зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать; документирование информации является обязательным условием включения информации в информационные ресурсы;
* информационные процессы – процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и распространения информации;
* информационная система – организационно упорядоченная совокупность документов (массивов документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих информационные процессы;
* информационные ресурсы – отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах (библиотеках, архивах, фондах, банках данных, других информационных системах);
* персональные данные (информация о гражданах) – сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность;
* конфиденциальная информация – документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации;
* собственник информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения – субъект, в полном объеме реализующий полномочия владения, пользования, распоряжения указанными объектами;
* владелец информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения – субъект, осуществляющий владение и пользование указанными объектами и реализующий полномочия распоряжения в пределах, установленных законом;
* пользователь (потребитель) информации – субъект, обращающийся к информационной системе или посреднику за получением необходимой ему информации и пользующийся ею.

Все указанные субъекты реализуют свои права, выполняют обязанности и несут ответственность за действия в информационной сфере в соответствии с законодательством.

Государственные информационные ресурсы Российской Федерации формируются в соответствии со сферами ведения:

- федеральные информационные ресурсы;

- информационные ресурсы, находящиеся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (далее - информационные ресурсы совместного ведения);

- информационные ресурсы субъектов Российской Федерации.

Правовой режим информационных ресурсов определяется нормами, устанавливающими:

- порядок документирования информации;

- право собственности на отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах;

- категорию информации по уровню доступа к ней;

- порядок правовой защиты информации.

Государственная политика в сфере информатизации и формирования информационных ресурсов и информатизации направлена на создание условий для эффективного информационного обеспечения решения задач социального и экономического развития Российской Федерации. Ее основными направлениями являются:

• обеспечение условий для развития и защиты всех форм собственности на информационные ресурсы;

• формирование и защита государственных информационных ресурсов;

• создание и развитие федеральных и региональных информационных систем и сетей, обеспечение их совместимости и взаимодействия в едином информационном пространстве Российской Федерации;

• создание условий для качественного и эффективного информационного обеспечения граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и общественных объединений на основе государственных информационных ресурсов;

• обеспечение национальной безопасности в сфере информатизации, а также обеспечение реализации прав граждан, организаций в условиях информатизации;

• содействие формированию рынка информационных ресурсов, услуг, информационных систем, технологий, средств их обеспечения;

• формирование и осуществление единой научно-технической и промышленной политики в сфере информатизации с учетом современного мирового уровня развития информационных технологий;

• развитие законодательства в сфере информационных процессов, информатизации и защиты информации.

**15.2. Правовой режим информации с ограниченным доступом (государственная тайна, конфиденциальная информация)**

Документированная информация с ограниченным доступом по условиям ее правового режима подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную.

Правовую основу института государственной тайны составляют законы РФ «О безопасности», «О государственной тайне», Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации», указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, регулирующие отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации.

В области государственной тайны применяются следующие понятия:

* государственная тайна – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности российской Федерации»;
* носители сведений, составляющих государственную тайну, – материальные объекты, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов;
* допуск к государственной тайне – процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;
* гриф секретности – реквизиты, свидетельствующие о степени секретности сведений, содержащихся в их носителе, проставляемые на самом носителе и (или) в сопроводительной документации на него;
* отнесение сведений к государственной тайне и их засекречивание – введение в предусмотренном законом порядке для сведений, составляющих государственную тайну, ограничений на их распространение и на доступ к их носителям;
* рассекречивание сведений и их носителей – снятие ранее введенных в предусмотренном законом ограничений на распространение сведений, составляющих государственную тайну, и на доступ к их носителям.

К органам защиты государственной тайны относятся:

- Межведомственная комиссия по защите государственной тайны;

- органы федеральной исполнительной власти (Федеральная служба безопасности РФ, Министерство обороны РФ, Служба внешней разведки РФ, Государственная техническая комиссия при Президенте РФ и их органы на местах);

- органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации и их структурные подразделения по защите государственной тайны.

Межведомственная комиссия по защите государственной тайны является коллегиальным органом, координирующим деятельность органов государственной власти по защите государственной тайны в интересах разработки и выполнения государственных программ, нормативных и методических документов, обеспечивающих реализацию законодательства РФ о государственной тайне.

Органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации обеспечивают защиту сведений, составляющих государственную тайну, в соответствии с возложенными на них задачами и в пределах своей компетенции. Ответственность за организацию защиты сведений, составляющих государственную тайну, в органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях возлагается на их руководителей.

Для государственной тайны устанавливается особый правовой режим - режим государственной тайны, суть которого заключается в жестком ограничении доступа к такой информации, надежной защите ее от несанкционированного доступа и четком определении круга лиц, которым предоставляется доступ к такой информации.

Режим государственной тайны определяет:

1. информацию, которая относится к государственной тайне и информацию, которая не может быть отнесена к ней, а также порядок отнесения информации к государственной тайне и степень секретности этих сведений;

2. особый порядок допуска (или доступа) к государственной тайне;

3. порядок рассекречивания государственной тайны;

4. порядок распоряжения сведениями, составляющими государственную тайну;

- порядок обеспечения защиты государственной тайны; ответственность за нарушения режима государственной тайны.

1. Отнесение информации к государственной тайне осуществляется в соответствии с Законом Российской Федерации «О государственной тайне» в соответствии с принципами законности, обоснованности и своевременности.

Законность отнесения сведений к государственной тайне предполагает соответствие засекречиваемых сведений требованиям законодательства РФ о государственной тайне.

Обоснованность отнесения сведений к государственной тайне заключается в установлении целесообразности их засекречивания исходя из баланса жизненно важных интересов государства, общества и граждан.

Своевременность отнесения сведений к государственной тайне заключается в установлении ограничений на распространение этих сведений с момента их получения (разработки) или заблаговременно.

Государственную тайну составляют:

• сведения в военной области (например, о содержании планов строительства Вооруженных Сил РФ, документов боевого управления, о направлениях развития вооружения и военной техники, о боевых возможностях образцов вооружения и военной техники, о дислокации, организационной структуре, вооружении и численности войск);

• сведения в области экономики, науки и техники (например, о возможностях промышленных предприятий по изготовлению и ремонту вооружения и военной техники, о запасах стратегических видов сырья и материалов, о функционировании транспорта и связи в Российской Федерации в целях обеспечения безопасности государства, о достижениях науки и техники, работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства);

• сведения в области внешней политики и экономики (о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, финансовой политике в отношении иностранных государств, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства);

• сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности (например, о силах, средствах, источниках, методах, и результатах разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, о лицах, сотрудничающих с органами, осуществляющими такого рода деятельность, о системе шифрованной или кодированной связи, о шифрах, о разработке, об изготовлении шифров и обеспечении ими, о методах и средствах защиты секретной информации).

Не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения:

• о правовом статусе и деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, общественных объединений;

• о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

• о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

• о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

• о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

• о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах РФ;

• о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;

• о фактах нарушения законности органами государственной власти их должностными лицами.

Степень секретности сведений, составляющих государственную тайну, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения таких сведений. Устанавливаются три степени секретности сведений, составляющих государственную тайну, и для каждой из них соответствующие грифы секретности: «особой важности», «совершенно секретно» и «секретно». Использование перечисленных грифов секретности для засекречивания сведений, не отнесенных к государственной тайне, не допускается.

Порядок определения размеров ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения указанных сведений, и правила их отнесения к той или иной степени секретности устанавливаются Правительством РФ.

Обоснование необходимости отнесения сведений к государственной тайне возлагается на органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, которыми эти сведения получены (разработаны).

Отнесение сведений к государственной тайне осуществляется руководителями органов государственной власти в соответствии с Федеральным законом «О государственной тайне», которые несут персональную ответственность за принятые ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственной тайне.

Для осуществления единой государственной политики в области засекречивания сведений действует Межведомственная комиссия по защите государственной тайны, которая формирует по предложениям органов государственной власти и в соответствии с «Перечнем сведений, составляющих государственную тайну», «Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне». Указанный Перечень утверждается Президентом РФ, подлежит открытому опубликованию и пересматривается по мере необходимости.

На носители сведений, составляющих государственную тайну, наносятся реквизиты, включающие следующие данные:

• о степени секретности содержащихся в носителе сведений;

• об органе государственной власти (предприятии, учреждении организации), осуществивших засекречивание носителя;

• о регистрационном номере;

• о дате или условии рассекречивания сведений либо о событии, после наступления которого сведения будут рассекречены.

2. Допуск (доступ) к государственной тайне.

Допуск должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке.

Для принимающих такое решение предусматривает:

• принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению соответствующих сведений;

• согласие на временные ограничения их прав (права выезда за границу на оговоренный срок, права на распространение или иное использование сведений, составляющих государственную тайну, права на неприкосновенность частной жизни при проведении проверочных мероприятий в период оформления допуска к государственной тайне;

• определение видов, размеров и порядка предоставления льгот (обычно – надбавка к должностному окладу);

• ознакомление с нормами законодательства РФ об ответственности за нарушение режима государственной тайны,

• принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации о допуске оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну.

Объем и характер проверочных мероприятий зависит от степени секретности сведений, к которым будет допускаться оформляемое лицо.

Взаимные обязательства администрации и оформляемого лица отражаются в трудовом договоре (контракте). Заключение трудового договора (контракта) до окончания проверки компетентными органами не допускается.

Основаниями для отказа должностному лицу или гражданину в допуске к государственной тайне могут быть:

• признание его судом недееспособным или ограниченно дееспособным, нахождение его под судом или следствием за государственные и иные тяжкие преступления, наличие у него неснятой (непогашенной) судимости за эти преступления;

• наличие у него медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну;

• постоянное проживание его самого и (или) его близких родственников за границей и (или) оформление указанными лицами документов для выезда на постоянное жительство в другие государства;

• выявление в результате проверочных мероприятий действий оформляемого лица, создающих угрозу безопасности РФ;

• уклонение его от проверочных мероприятий и (или) сообщение им заведомо ложных анкетных данных.

Прекращение допуска к государственной тайне не освобождает должностное лицо или гражданина от взятых ими обязательств по неразглашению сведений, составляющих государственную тайну.

Организация доступа должностного лица или гражданина к сведениям, составляющим государственную тайну, устанавливается нормативными документами, утверждаемыми Правительством РФ и возлагается на руководителя соответствующего органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации, а также на их структурные подразделения по защите государственной тайны.

Руководители органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций несут персональную ответственность за создание таких условий, при которых должностное лицо или гражданин знакомятся исключительно с теми сведениями и в таких объемах, которые необходимы ему для выполнения его должностных (функциональных) обязанностей.

Допуск юридических лиц (предприятий, учреждений и организаций) к проведению работ, связанных с государственной тайной, осуществляется путем получения ими лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности. Лицензия на проведение указанных работ выдается на основании результатов специальной экспертизы предприятия, учреждения и организации и государственной аттестации их руководителей, ответственных за защиту сведений, составляющих государственную тайну.

Средства защиты информации должны иметь сертификат, удостоверяющий их соответствие требованиям по защите сведений соответствующей степени секретности. Организация сертификации средств защиты информации возлагается на Государственную техническую комиссию при Президенте РФ, Федеральную службу безопасности РФ, Министерство обороны РФ.

Порядок рассекречивания сведений и их носителей.

Основаниями для рассекречивания сведений, т.е. снятия ограничений на распространение сведений, составляющих государственную тайну, и на доступ к их носителям, являются:

• изменение объективных обстоятельств, вследствие которого дальнейшая защита сведений, составляющих государственную тайну, нецелесообразна.

• принятие Российской Федерацией международных обязательств по открытому обмену сведениями, отнесенными в РФ к государственной тайне;

Органы государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, обязаны периодически, но не реже чем каждые 5 лет, пересматривать их содержание в части обоснованности и целесообразности засекречивания сведений, а также их соответствия установленной ранее степени секретности. Решения по рассекречиванию или снижению уровня защиты сведений подлежат согласованию с Межведомственной комиссией по защите государственной тайны.

Общий срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях этот срок может быть продлен по заключению Межведомственной комиссии по защите государственной тайны.

Носители сведений, составляющих государственную тайну, рассекречиваются не позднее сроков, установленных при их засекречивании, либо до истечения этих сроков, если изменены положения действующего перечня, на основании которых они были засекречены.

Обоснованность отнесения сведений к государственной тайне может быть обжалована в суд. При признании судом необоснованности засекречивания сведений эти сведения подлежат рассекречиванию в установленном Законом «О государственной тайне» порядке.

**15.3. Распоряжение сведениями, составляющими государственную тайну.**

Под распоряжением сведениями, составляющими государственную тайну, понимается «взаимная передача сведений, составляющих государственную тайну, органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями». С позиций информационного права это не что иное, как одно из информационных правомочий.

Передача сведений, составляющих государственную тайну, в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого находятся соответствующие сведения. Обязательным условием при этом является наличие у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан – соответствующего допуска. Взаимные обязательства сторон по обеспечению сохранности сведений, составляющих государственную тайну, обязательно оговариваются в договоре на проведение совместных работ.

Взаимная передача таких сведений субъектами, не состоящими в отношениях подчиненности и не выполняющими совместных работ, может производиться только с санкции органа государственной власти, в распоряжении которого находятся эти сведения.

Решение о передаче сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам принимается Правительством РФ при наличии экспертного заключения Межведомственной комиссии по защите государственной тайны о возможности передачи этих сведений.

Правовой режим информации, составляющей коммерческую тайну.

Наряду с государственной тайной к информации с ограниченным доступом относится конфиденциальная информация, к которой относится, прежде всего, служебная или коммерческая тайна.

Информация считается служебной или коммерческой тайной в следующих случаях (ст. 139 Гражданского кодекса РФ).

1). Информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;

2). К ней нет свободного доступа на законном основании;

3). И обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Таким образом, коммерческую тайну составляет научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе знания и опыт в области реализации продукции и услуг, сведения о конъюнктуре рынка, результаты маркетинговых исследований, коммерческие, методические или организационно-управленческие идеи и решения), в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны.

Информация о гражданах (персональные данные) также относится к категории конфиденциальной. Не допускаются сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни, либо нарушающей личную, семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений физического лица без его согласия, кроме как на основании судебного решения.

Коммерческой тайной не могут считаться сведения:

• содержащиеся в учредительных документах юридического лица, и документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности (регистрационных удостоверениях, лицензиях и др.);

• о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

• о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановки, безопасности пищевых продуктов и других факторах, способных оказать негативное воздействие на безопасность каждого гражданина и безопасность населения в целом;

• о хранении, использовании или перемещении материалов и об использовании технологий, представляющих опасность для жизни и здоровья населения или окружающей среды;

• о деятельности благотворительных организаций и иных некоммерческих организаций;

• об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

• о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

• о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

• в отношении иных сведений, обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

К другим основным понятиям в области коммерческой тайны относятся:

* обладатель коммерческой тайны – физическое или юридическое лицо, обладающее на законном основании информацией, составляющей коммерческую тайну, и соответствующими правами в полном объеме,
* конфидент коммерческой тайны – физическое или юридическое лицо, которому в силу служебного положения, договора или на ином законном основании известна коммерческая тайна другого лица;
* режим коммерческой тайны – система правовых, организационных, технических и иных мер, принимаемых обладателем коммерческой тайны и конфидентом коммерческой тайны по обеспечению ограниченного доступа к соответствующей информации;
* носители коммерческой тайны – материальные объекты, в том числе физические поля, в которых информация, составляющая коммерческую тайну, находит отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов;
* разглашение коммерческой тайны – деяние (действие или бездействие), которое совершается с нарушением закона или договора (в том числе трудового) и в результате которого коммерческая тайна стала известна третьим лицам;
* неправомерные способы получения коммерческой тайны – собирание информации, составляющей коммерческую тайну, посредством похищения документов, подкупа или угроз, дачи взятки, введения в заблуждение, нарушения или подстрекательства (принуждения) к нарушению обязательств о соблюдении режима коммерческой тайны, а равно иным незаконным способом без согласия обладателя коммерческой тайны на передачу коммерческой тайны третьим лицам.

**Правовой режим коммерческой тайны.** Установление режима коммерческой тайны. Право установления режима коммерческой тайны имеет обладатель коммерческой тайны. Лицо, устанавливающее режим коммерческой тайны, самостоятельно определяет срок действия режима и совокупность мер по его обеспечению, в том числе порядок доступа к коммерческой тайне, выбор и использование средств и методов защиты, хранения и передачи информации, составляющей коммерческую тайну.

Обязательной мерой по обеспечению режима коммерческой тайны является заключение соглашений о конфиденциальности или иных договоров, подтверждающих обязательство о неразглашении коммерческой тайны.

Дополнительные меры по обеспечению режима коммерческой тайны обладатель и конфидент коммерческой тайны устанавливают по собственному усмотрению (установление специального порядка доступа к сведениям, проставление специального грифа на документах, содержащих указанные сведения, ограничение круга физических лиц, имеющих доступ к указанным сведениям и др.).

Изменение или отмена режима коммерческой тайны. Обладатель коммерческой тайны имеет право изменить или отменить режим коммерческой тайны, если это не нарушает другие принятые им обязательства. При этом обладатель коммерческой тайны обязан в письменной форме известить об этом конфидента коммерческой тайны, с которым имеется соответствующее соглашение.

При ликвидации юридического лица – обладателя коммерческой тайны ликвидационная комиссии (ликвидатор) принимает решение о возможности и порядке дальнейшего использования и охраны информации, составлявшей коммерческую тайну ликвидируемого юридического лица.

Правомерное получение и использование информации, составляющей коммерческую тайну. Коммерческая тайна, полученная от ее обладателя на основании договора или в результате правопреемства, считается полученной правомерно. Информация, полученная лицом при проведении исследований по собственной инициативе, систематических наблюдений и сбора сведений без использования неправомерных средств, считается полученной правомерно независимо от того, что ее содержание может совпадать с содержанием коммерческой тайны другого лица. Лицо, правомерно и самостоятельно получившее информацию одновременно являющуюся коммерческой тайной другого лица, становится обладателем коммерческой тайны со всеми правами, предусмотренными законодательством.

Обладатель коммерческой тайны имеет следующие права:

• устанавливать режим коммерческой тайны;

• использовать коммерческую тайну в собственной экономической деятельности, передавать другим лицам на основании договоров, а также включать указанную информацию в гражданский оборот иными способами;

• требовать соблюдения режима коммерческой тайны лицами, получившими доступ к коммерческой тайне в результате случайности или ошибки;

• на защиту в административном порядке и на судебную защиту от нарушений своих прав на коммерческую тайну.

• на возмещение убытков, причиненных использованием информации, составляющей коммерческую тайну;

Обязательства по соблюдению установленного работодателем режима коммерческой тайны возлагаются на работника, которому коммерческая тайна становится известна в соответствии с условиями трудового договора (контракта) или в соответствии с соглашением о соблюдении режима коммерческой тайны, заключенным в период трудовых отношений.

Допуск работника к коммерческой тайне осуществляется с его согласия и предусматривает:

• ознакомление с положениями законодательства РФ о коммерческой тайне, предусматривающими ответственность за нарушение ее режима;

• принятие обязательств перед работодателем по соблюдению режима коммерческой тайны;

• ознакомление с перечнем сведений, которые составляют коммерческую тайну работодателя и к которым работник имеет право доступа;

• установление денежной компенсации за взятые им на себя обязательства о соблюдении режима коммерческой тайны (размер устанавливается соглашением между работником и работодателем).

После прекращения трудовых отношений бывший работник обязан вернуть по требованию бывшего работодателя все имеющиеся в его распоряжении носители коммерческой тайны. Обязательства работника о неразглашении коммерческой тайны, которая стала ему известна в силу трудовых отношений, сохраняют силу в течение двух лет после увольнения работника, если иной срок не установлен трудовым договором (контрактом). В течение указанного срока такое лицо не вправе без согласия бывшего работодателя разглашать, самому использовать известную ему информацию или содействовать в ее получении другим лицам, которым данная информация неизвестна.

Защита прав на коммерческую тайну.

Споры о нарушении прав на коммерческую тайну рассматриваются судом, арбитражным судом или третейским судом.

Обладатель коммерческой тайны самостоятельно определяет способы защиты своих прав на коммерческую тайну и вправе требовать:

• признания прав обладателя на коммерческую тайну;

• пресечения действий, нарушающих режим коммерческой тайны или создающих угрозу его нарушения;

• возмещения убытков, причиненных разглашением или неправомерным использованием коммерческой тайны (выплаты компенсации в случае невозможности определения фактического размера убытков).

• заключения лицензионного договора при фактическом использовании такой информации третьим лицом в своих интересах;

• принятия иных предусмотренных законодательством и обеспечивающих защиту его прав на коммерческую тайну мер.

Если иное не установлено договором между обладателем и конфидентом коммерческой тайны, конфидент самостоятельно определяет способы защиты прав на коммерческую тайну, переданных ему обладателем коммерческой тайны по такому договору.

**Ответственность за нарушение прав на коммерческую тайну**. Нарушение прав на коммерческую тайну влечет за собой дисциплинарную, административную, гражданско-правовую, уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления несут перед обладателем коммерческой тайны гражданско-правовую ответственность за разглашение или неправомерное использование коммерческой тайны должностными лицами таких органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими служебных обязанностей.

Лицо, получившее доступ к коммерческой тайне и использовавшее ее в результате случайности или ошибки, не может быть привлечено к ответственности. По требованию обладателя коммерческой тайны такое лицо обязано принять меры по охране коммерческой тайны. При отказе такого лица принять на себя обязательство о неразглашении коммерческой тайны обладатель коммерческой тайны вправе требовать в судебном порядке защиты своих прав.

Невыполнение законных требований должностных лиц органов государственной власти, иных государственных органов или органов местного самоуправления по доступу к коммерческой тайне, а равно воспрепятствование осуществлению этими должностными лицами возложенных на них служебных обязанностей влечет за собой административную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Уголовная ответственность установлена за незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну. Согласно ст. 183 Уголовного кодекса РФ собирание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом в целях разглашения либо незаконного использования этих сведений наказывается штрафом в размере наказывается штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до шести месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.. А незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие крупный ущерб, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

**15.4. Ноу-хау (промышленные секреты) как особый вид информации и объект интеллектуальной собственности**

Разновидностью информации и одновременно одним из нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности являются промышленные секреты - «ноу-хау» (в пер. с английского «знаю как»). Необходимость изучения особенностей ноу-хау обусловлена широкой распространенностью таких объектов и договоров об их передаче. Зачастую работодатель не осуществляет патентование созданных работником новшеств, а предпочитает сохранить их в секрете, чтобы избежать длительной процедуры патентования, раскрытия новшества и риска неполучения патента. По оценкам специалистов около 70% всех договоров в области «промышленной собственности» за рубежом заключаются именно на передаче ноу-хау.

В законодательстве РФ институт ноу-хау является одним из наименее проработанных. Гражданский кодекс РФ (ст. 139) характеризует его как служебную и коммерческую тайну, термин упоминается и в ряде подзаконных актов.

В науке нет единства в определении понятия ноу-хау. Существуют следующие точки зрения по данному вопросу:

1). Ноу-хау - это только технические достижения.

2). Ноу-хау - это не только техническое, но и организационное решение, которое суммирует знания и опыт в производстве или организации какого-либо процесса (например, техника ведения переговоров), информация о некоторых работах, дающих уже проверенные результаты.

Также под ноу-хау можно понимать незапатентованные технические, экономические и организационные знания и опыт, известные ограниченному кругу лиц, обладание которыми дает определенную экономическую выгоду, т. е. в качестве существенных признаков выступают: • неизвестность и недоступность для третьих лиц (иными словами, секретность);

• воспроизводимость (сама идея воплощена в какой-либо объективной форме, например, в виде схем, чертежей и т.д. и может быть передана по договору);

• незапатентованность (соответствующая информация не охраняется авторским или патентным правом);

• практическая применимость в какой-либо области (техники, промышленности и т.д.);

• возможность определения цены ноу-хау (экономическая ценность).

Таким образом, ноу-хау, представляя собой какое-либо новое достижение в технической сфере, является объектом интеллектуальной собственности, на который распространяется не режим исключительных прав, а лишь фактическая монополия. Фактическая монополия существует до тех пор, пока ноу-хау обладает признаками охраняемой информации, предусмотренными ст. 139 Гражданского кодекса.

Возникновение прав на ноу-хау не связано с выполнением каких-либо формальностей. Создав, например, какое-либо новшество, но, опасаясь, что оно не удовлетворяет требованиям охраноспособности, необходимых для патентной охраны, можно сохранить его в качестве ноу-хау, приняв меры по неразглашения этой информации. При этом на ноу-хау не возникает исключительных прав, признаваемых государством, а существует лишь возможность защищать информацию от разглашения и получить вознаграждения от ее использования или передаче.

Обладателем информации ноу-хау может быть ее создатель, а также другое лицо, получившее ее по договору, в том числе по трудовому. Если работодатель получил уведомления от работника о создании изобретения, полезной модели или промышленного образца, то он может не подавать заявку в Патентное ведомство, а сохранить полученную информацию в тайне, сообщив об этом автору. Как правило, от автора также требуется соблюдение конфиденциальности и воздержания от разглашения полученных сведений.

**Передача прав на ноу-хау.** Информация ноу-хау может быть передана по договору. Договор о передаче ноу-хау не регламентирован российским законодательством, однако в соответствии с принципом свободы договора, предусмотренном ст. 421 Гражданского кодекса, ограничений для его заключения нет. Кроме того, условия о передаче ноу-хау довольно часто содержатся в лицензионных договорах, договорах коммерческой концессии и др. Поскольку на ноу-хау у его обладателя отсутствует исключительное право, то договор по передаче такого рода информации не может трактоваться как лицензионный и его предметом может служить передача самого ноу-хау, а не исключительных прав на его использование. Разумеется, подобный договор не подлежит и регистрации в Патентом ведомстве.

Договор о передаче ноу-хау имеет много общего с патентно-лицензионными договорами, в частности в предмет договоров входят нематериальные объекты интеллектуальной собственности. Однако можно выделить и целый ряд особенностей.

1. Предметом договора о передаче ноу-хау выступает фактическая информация, а не исключительные права на охраняемый объект.

2. Срок действия лицензионного договора ограничен сроком действия патента или свидетельства. Срок действия договора о передаче ноу-хау не имеет существенного значения и зависит главным образом от того, как долго существует фактическая монополия на информацию.

3. В договоре о передаче ноу-хау в отличии от лицензионных договоров необходимо особо оговорить условие о соблюдении конфиденциальности, т.к. невыполнение данного условия ведет к прекращению самой возможности существования договора. В лицензионном договоре права передаются на объект, информация о котором официальна опубликована, в связи с чем нет необходимости соблюдать ее конфиденциальность.

4. В договоре о передаче ноу-хау целесообразно предусмотреть выплату единовременной суммы, а не периодических платежей в зависимости от получения прибыли, поскольку разработчики ноу-хау независимо от своей вины могут потерять «монополию».

5. Особый порядок прекращения договора. Среди оснований прекращения договора о передаче ноу-хау - утрата секретности информации, ее «обнародование», что не имеет никакого значения для лицензионного договора.

Защита прав создателя такой информации осуществляется с помощью гражданско-правовых и иных средств. Так, например, лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Кроме того, согласно действующему законодательству получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца является одной из форм недобросовестной конкуренции, за которую предусматриваются соответствующие санкции.

В большинстве стран также существуют специальные гораздо более совершенные механизмы защиты имущественных прав создателей ноу-хау. Так, например, Кодекс интеллектуальной собственности Франции упоминает об охране производственных секретов. Факт раскрытия или попытки раскрытия производственного секрета директором или служащим предприятия, на котором он работает, наказывается тюремным заключением сроком на 2 года и штрафом в 200000 франков.

В США действует специальный закон 1996 г. «Об экономическом шпионаже». Лицо, виновное в краже секретов производства, может быть подвергнуто штрафу в сумме до 10 млн. долл. и тюремному заключению сроком на 15 лет. Однако с 1996 г. этот закон был применен всего несколько раз только в значительных случаях кражи секретов производства.

**Темы и вопросы для повторения:**

1. Раскройте содержание понятий «информация» и «информатизация».

2. Правовой режим информации с ограниченным доступом (государственная тайна, конфиденциальная информация).

3. Содержание понятия «государственная тайна» и сведения ее составляющие.

4. Сущность понятия «коммерческая тайна». Правовые условия отнесения сведений к коммерческой тайне и режим ее охраны.

5. Какие сведения не могут быть отнесены к государственной и коммерческой тайнам?

6. Сущность понятия «ноу-хау». Охарактеризуйте основания возникновения права на «ноу-хау».

7. Правовые условия передачи прав на ноу-хау. Раскройте правовой механизм защиты прав на ноу-хау.

**Список использованной литературы**

**НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ**

1. Всеобщая Декларация прав человека ООН 1948 г.

2. Декларация МОТ «Об основополагающих принципах и правах в сфере труда» от 19 июня 1998 г.

3. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г.

4. Конвенция Международной Организации Труда № 29 «О принудительном или обязательном труде» от 10 июня 1930 г.

5. Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.

6. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.

7. Конституция Российской Федерации 1993 г.

8. Трудовой Кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

9. Уголовный Кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

10. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ Часть первая

11. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ Часть первая

12. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ Часть вторая

13. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ Часть третья

14. Гражданский кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ Часть четвертая

15. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ

16. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

17. Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

18. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

19. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ

20. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»

21. Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»

22. Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»

23. Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»

24. Федеральный конституционный закон от 26 декабря 1997 г. № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»

25. Федеральный конституционный закон от 28 июня 2004 г. № 5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации»

26. Федеральный закон от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»

27. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»

28. Федеральный закон от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях»

29. Федеральный закон от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрений обращений граждан Российской Федерации»

30. Федеральный закон от 19 июня 2004 г. № 54-ФЗ «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях»

31. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»

32. Федеральный закон от 19 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и религиозных объединениях»

33. Федеральный закон от 11 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и прав на участие в референдуме граждан Российской Федерации»

34. Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 113-ФЗ «О порядке формирования Совета Федерации»

35. Федеральный закон от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»

36. Федеральный закон от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации, признании не действующими на территории Российской Федерации некоторых нормативных правовых актов СССР и утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»

37. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности»

38. Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»

39. Федеральный закон от 19 июня 2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда»

40. Федеральный закон от 22 августа 1996 г. № 125-ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании»

41. Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях»

42. Федеральный закон от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации»

43. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»

44. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

45. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

46. Федеральный закон от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации»

47. Закон Российской Федерации от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации»

48. Закон Российской Федерации от 21 июля 1993 г. № 5485-1»О государственной тайне»

49. Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»

50. Закон Российской Федерации от 5 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»

51. Федеральный закон от 24 июня 1998 г. №125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»

52. Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»

53. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющих детей»

54. Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»

55. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»

56. Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»

57. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»

58. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

59. Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»

60. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

61. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

62. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

63. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

64. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»

65. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

66. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

67. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»

68. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»

69. Федеральный закон от 24 апреля 1995 г. № 52-ФЗ «О животном мире»

70. Федеральный закон от 14 марта 1995 г. № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях»

71. Федеральный закон от 23 февраля 1995 г. № 26-ФЗ «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах»

72. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»

73. Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ « О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»

74. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге) недвижимости»

75. Федеральный закон от 18 июня 2001 г. № 78-ФЗ «О землеустройстве»

76. Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»

77. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»

78. Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»

79. Федеральный закон от 21 декабря 2004 г. № 172 –ФЗ «О переводе земель или земельных участков из одной категории в другую»

80. Федеральный закон от 24 июля 2007 г. № 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости»

81. Федеральный закон от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрений обращений граждан Российской Федерации»

82. Федеральный закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации»

83. Федеральный закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»

84. Федеральный закон от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»

85. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»

86. Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно розыскной деятельности»

87. Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»

88. Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»

89. Указ Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти»

90. Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»

91. Указ Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти»

92. Указ Президента РФ от 6 апреля 2004 г. № 490 «Об утверждении Положения об Администрации Президента Российской Федерации»

93. Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»

94. Указ Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти»

95. Указ Президента РФ от 25 декабря 2008 г. № 1847 «О Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии»

96. Постановление Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009 «Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации»

97. Постановление Правительства РФ от 5 ноября 1999 г. № 1229 «О порядке обеспечения деятельности Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений» Постановление Правительства РФ от 29 мая 2008 г. № 408 «О министерстве спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации»

98. Постановление Правительства РФ от 22 апреля 1997 г. № 458 «Об утверждении Порядка регистрации безработных граждан»

99. Постановление Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. № 225 «О трудовых книжках»

100. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 324 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по труду и занятости»

101. Постановление Правительства РФ от 5 августа 2008 г. № 583 «О введении новых систем оплаты труда работников федеральных бюджетных учреждений и федеральных государственных органов, а также гражданского персонала воинских частей, учреждений и подразделений федеральных органов исполнительной власти, в которых законом предусмотрена военная и приравненная к ней служба, оплата труда которых в настоящее время осуществляется на основе Единой тарифной сетки по оплате труда работников федеральных государственных учреждений»

102. Постановление Правительства РФ от 1 октября 2002 г. № 724 «О продолжительности ежегодного основного удлиненного оплачиваемого отпуска, предоставляемого педагогическим работникам образовательных учреждений»

103. Постановление Правительства РФ от 29 октября 2002 г. № 781 «О списках работ, профессий, должностей, специальностей и учреждений, с учетом которых досрочно назначается трудовая пенсия по старости в соответствии со статьей 28 Федерального закона «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», и об утверждении правил исчисления периодов работы, дающей право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости в соответствии со статьей 28 Федерального закона «О трудовых пенсиях в российской Федерации»

104. Постановление Правительства РФ от 3 апреля 2003 г. № 191 «О продолжительности рабочего времени (норме часов педагогической работы за ставку заработанной платы) педагогических работников»

105. Постановления Правительства РФ от 31 марта 2009 г. № 277 «Об утверждении Положения о лицензировании образовательной деятельности»

106. Постановление Правительства РФ от 10 февраля 2004 г. № 71 «О создании, реорганизации и ликвидации федеральных государственных учреждений»

107. Постановление Правительства РФ от 14 июля 2008 г. № 522 «Об утверждении положения о государственной аккредитации образовательных учреждений и научных организаций»

108. Постановление Правительства РФ от 20 февраля 2007 г. № 116 «Об утверждении правил осуществления контроля и надзора в сфере образования»

109. Постановление Правительства РФ от 12 сентября 2008 г. № 666 «Об утверждении Типового положения о дошкольном образовательном учреждении»

110. Постановление Правительства РФ от 19 марта 2001 г. № 196 «Об утверждении Типового положения об общеобразовательном учреждении»

111. Постановление Правительства РФ от 15 ноября 1997 г. № 1427 «Об утверждении Типового положения о кадетской школе (кадетской школе- интернате)»

112. Постановление Правительства РФ от 26 июня 1995 г. № 612 «Об утверждении Типового положения об общеобразовательной школе-интернате»

113. Постановление Правительства РФ от 28 августа 1997 г. № 1117 «Об утверждении Типового положения об оздоровительном образовательном учреждении санаторного типа для детей, нуждающихся в длительном лечении, и внесении изменений в Типовое положение об общеобразовательной школе-интернате и Типовое положение об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»

114. Постановление Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 676 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении для детей - сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»

115. Постановление Правительства РФ от 12 марта 1997 г. № 288 «Об утверждении Типового положения о специальном (коррекционном) образовательном учреждении для обучающихся, воспитанников с отклонениями в развитии»

116. Постановление Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. № 420 «Об утверждении Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением»

117. Постановление Правительства РФ от 31 июля 1998 г. № 867 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении для детей, нуждающихся в психолого-педагогической и медико-социальной помощи»

118. Постановление Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 233 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении дополнительного образования детей»

119. Постановление Правительства РФ от 14 июля 2008 г. № 521 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении начального профессионального образования»

120. Постановление Правительства РФ от 18 июля 2008 г. № 543 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении среднего профессионального образования (среднем специальном учебном заведении)»

121. Постановление Правительства РФ от 14 февраля 2008 г. № 71 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении)»

122. Постановление Министерства труда и социального развития РФ от 30 июня 2003 г. № 41 «Об особенностях работы по совместительству педагогических, медицинских, фармацевтических работников и работников культуры»

123. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации»

124. Постановление Верховного Совета СССР от 10 апреля 1990 г. «О неотложных мерах по улучшению положения женщин, охране материнства и детства, укреплению семьи»

125. Постановление Верховного Совета РФ от 18 декабря 1992 г. «О неотложных мерах по упорядочению усыновления детей, являющихся гражданами РФ, гражданами других государств»

126. Постановление Правительства РФ от 19 мая 2009 г. № 432 «О временной передаче детей, находящихся в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи граждан, постоянно проживающих на территории Российской Федерации»

127. Постановление Правительства РФ от 1 мая 1996 г. № 542 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью»

128. Постановление Правительства РФ от 11 августа 2003 г. № 485 «О перечне социальных показаний для искусственного прерывания беременности»

129. Постановление Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»

130. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 2008 г. № 6 «О судебной практике по делам о контрабанде»

131. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. № 14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами»

132. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ»

133. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 3 от 10 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»

134. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5 от 12 марта 2002 г. «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств».

135. Приказ Министерства образования РФ от 26 июня 2000 г. № 1908 «Об утверждении Положения о порядке аттестации педагогических и руководящих работников государственных и муниципальных образовательных учреждений»

136. Приказ Министерства науки и образования РФ от 27 марта 2006 г. № 69 «Об особенностях режима рабочего времени и времени отдыха педагогических и других работников образовательных учреждений»

**Электронные ресурсы:**

**Административное право**

Агамагомедова, С. А. Основы административного механизма защиты прав на объекты интеллектуальной собственности: трансграничный аспект [Электронный ресурс] : моногр. / С. А. Агамагомедова. - Пенза : Изд-во ПГУ, 2013. - 404 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=475342>

Агамагомедова, С. А. Система административно-правовой защиты интеллектуальных прав [Электронный ресурс] / С. А. Агамагомедова. - М.: Инфра-М, 2014. - 270 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=475361>

Административная деятельность полиции [Электронный ресурс] : учебник / под ред. Ю. Н. Демидова. - М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2014. - 527 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=490815>

Административное право: Учебник / А. Н. Миронов. - 2-e изд., перераб. и доп. - М.: ИД ФОРУМ: НИЦ Инфра-М, 2013. - 320 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=369946>

Административное право: Учебное пособие / В. С. Четвериков. - 7-e изд. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 393 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=459211>

Административное право: Учебник для вузов/Б. В. Россинский, Ю. Н. Старилов - М.: Юр.Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 566 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=503198>

Административный процесс : учебное пособие / В. В. Волкова, Е. В. Хахалева, И. Б. Кардашова и др. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : Юнити-Дана, 2013. - 176 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=119526>

Берендтс Э. Н. Опыт системы административного права. Т. I, вып. I. ISBN: 978-5-507-31518-5. Монография — СПб. : Лань, 2013. — 260 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30523>

Берендтс Э. Н. Лекции по административному праву Великого Княжества Финляндского. Том 2. / Монография. — СПб. : Лань, 2013. — 278 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30524>

Административное право Российской Федерации : практикум / под ред. А. П. Алехин. - 2-е изд. - М. : Зерцало-М, 2014. - 256 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221642>

Братановский, С. Н. Административное право. Особенная часть : учебник / С. Н. Братановский. - М. : Директ-Медиа, 2013. - 503 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=131666>

Братановский, С.Н. Субъекты административного права : учебное пособие / С. Н. Братановский, С. А. Кочерга, М. С. Братановская. - М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 188 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256704>

Братановский, С. Н. Административно-правовые основы государственной службы в России : учебное пособие / С. Н. Братановский, С. А. Кочерга, М. С. Братановская. - М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 204 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256703>

Бикситова, Ж. Административные наказания в Российской Федерации : учебное пособие / Ж. Бикситова. - Оренбургский государственный университет. - Оренбург : ОГУ, 2013. - 117 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=259205>

Братановский, С. Н. Административно-правововое регулирование организации и деятельности комиссий по делам несовершеннолетних в Российской Федерации : монография / С. Н. Братановский, Д. В. Деменчук. - М. : Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 138 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256705>

Гессен, В. М. Административное право. Монография — СПб. : Лань, 2013. — 242 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30498>

Градовский А. Д. Закон и административное распоряжение по русскому праву. / — СПб. : Лань, 2013. — 31 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36451>

Кочерга, С. А. Административно-правовые аспекты образовательной деятельности в России : монография / С. А. Кочерга. - М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 228 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256706>

Кайнов, В. И. Административно-процессуальное право России [Электронный ресурс] : учеб. пособие / В. И. Кайнов, Р. А. Сафаров. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2014. - 232 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=490811>

Меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях/А. Ю. Соколов - М.: Юр.Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 320 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=501272>

Основы публичного права: Монография / — М. : Ориу; Рук. проекта Р. С. Куракин. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 574 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=365127>

Система административного права (наука, методология, регламентация): Монография / Д. В. Осинцев. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 229 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=430174>

**Гражданское право**

Анненков К. Н. Начала русского гражданского права. — СПб. : Лань, 2013. — 245 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30500>

Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том 1. Введение и общая часть. — СПб. : Лань, 2013. — 675 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30514>

Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том 2. Права вещные. — СПб. : Лань, 2013. — 670 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30515>

Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том 3. Права обязательственные. — СПб. : Лань, 2013. — 479 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30516>

Анненков, К.Н. Система русского гражданского права. Том 4. Отдельные обязательства. — СПб. : Лань, 2013. — 647 с

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30517>

Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том 5. Права семейные и опека. — СПб. : Лань, 2013. — 388 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30518>

Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том 6. Право наследования. — СПб. : Лань, 2013. — 523 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30519>

Бестелесное имущество в гражданском праве: Монография / Д. В. Федотов. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 154 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=448651>

Богданов Е. В. Развитие гражданского права России. Тенденции, перспективы, проблемы [Электронный ресурс] : монография / Е. В. Богданов, Д. Е. Богданов, Е. Е. Богданова. - М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2014. - 335 с. <http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=490835>

Васьковский, Е. В. Учебник гражданского права. Выпуск 1. Введение и общая часть. — СПб. : Лань, 2013. — 173 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30446>

Дювернуа Н. Л. Из курса лекций по русскому гражданскому праву. — СПб. : Лань, 2013. — 462 с

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30484>

Влияние гражданского права на налоговые отношения (доктрина, толкование, практика): Монография / А. А. Рябов. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 224 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=469921>

Вельяминов-Зернов В. Опыт начертания российского частного гражданского права. часть 2. — СПб. : Лань, 2013. — 233 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37621>

Гамбаров Ю. С. Гражданское право. Общая часть / Ю. С. Гамбаров ; под ред. В.А. Томсинов. - М. : Зерцало-М, 2013. - 816 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221708>

Гражданское процессуальное право : учебно-методическое пособие / . - Новосибирск : Новосибирский государственный аграрный университет, 2013. - 187 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=230546>

Гражданское право. Том 1: Учебник / Г. Н. Черничкина, В. В. Бараненков, И. В. Бараненкова и др.; Под ред. Г. Н. Черничкиной - М.: ИЦ РИОР: НИЦ Инфра-М, 2013 - 448 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=349678>

Гражданское право: Учебник / М. В. Карпычев, В. А. Бессонов и др.; Под общ. ред. М. В. Карпычева, А. М. Хужина - 2-e изд., перераб. и доп. - М.: ИД ФОРУМ: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 784 с<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=462571>

Гражданское право. Часть первая: Учебное пособие / Я. А. Юкша. - 4-e изд. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 239 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=445106>

Гражданское право: Учебник для сред. спец. учеб. заведений / С.П. Гришаев, Т. В. Богачева и др.; Отв. ред. С. П. Гришаев - 3-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 608 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=438601>

Гражданское право Германии: Хрестоматия избр. произвед. Франца Бернхефта и Йозефа Колера / Сост. Р. С. Куракин, Е. В. Семенова; Пер. с нем. В. М. Нечаева.-М:ИЦ РИОР:НИЦ ИНФРА-М,2014-320 с

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=363787>

Гуляев А. М. Общие учения системы гражданского права в практике гражданского кассационного департамента правительствующего сената за пятьдесят лет. — СПб. : Лань, 2013. — 77 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37630>

Зарудный С. И. Охранительные законы частного гражданского права. — СПб. : Лань, 2013. — 159 с.

Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности (российское гражданское и международное частное право): Уч. пос./ Л.М. Позднякова. - 2-e изд., перераб. - М.: Норма, 2014. - 192 с.: 84x108 1/32. (переплет) ISBN 978-5-91768-535-9, 500 экз.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=474629>

Гражданское право: Учебник для средних специальных учебных заведений / С. П. Гришаев и др.; Отв. ред. С. П. Гришаев. - 3-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 608 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=501127>

Гражданское право : учебник / Р. Р. Акберова, Ж. Н. Бородина, Т. Ю. Зарипова и др. ; Институт экономики, управления и права (г. Казань). - Казань : Познание, 2014. - Ч. 2. - 576 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=257840>

Гражданский процесс: Учебник / С. З. Женетль, А. В. Никифоров. - 4-e изд. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 442 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=369641>

Гражданский процесс. Общая часть: Учебник / Г. Л. Осокина. - 3-e изд., перераб. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2013. - 704 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=367268>

Груздев В. В. Гражданско-правовая защита имущественных интересов личности / В. В. Груздев. - М. : Юстицинформ, 2014. - Кн. 2. Отдельные аспекты защиты. - 206 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256007>

Дювернуа Н. Л. Источники права и суд в древней России. Опыты по истории русского гражданского права. — СПб. : Лань, 2013. — 413 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30488>

Дювернуа Н. Л. Чтения по гражданскому праву. Том 1. Выпуск 1. — СПб. : Лань, 2013. — 321 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30511>

Дювернуа Н. Л. Чтения по гражданскому праву Учение о юридической сделке / Н. Л. Дювернуа ; под ред. В. А. Томсинов. - М. : Зерцало-М, 2013. - Т. 2. Учение о вещах. - 320 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221707>

Земельное и имущественное право в странах общего права: Монография / О. И. Крассов. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 416 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=488429>

Инновационная андрагогика на примере дисциплины «Гражданское право»: Учебно-методическое пособие / Д. В. Лоренц. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 84 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=394614>

Казанцев Л. Н. Учение о представительстве в гражданском праве. — СПб. : Лань, 2013. — 127 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36445>

Кранихфельд А. И. Начертание российского гражданского права в историческом его развитии. — СПб. : Лань, 2013. — 349 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36409>

Муромцев, С. А. Основы гражданского права. Человек и общество / С. А. Муромцев. - М. : Директ-Медиа, 2014. - 104 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=236062>

Кукольник В. Начальные основания российского частного гражданского права. — СПб. : Лань, 2013. — 283 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37645>

Литовченко М. Деньги в гражданском праве. — СПб. : Лань, 2013. — 53 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37652>

Малинин М. И. К вопросу об основных принципах гражданского права и гражданского уложения. — СПб. : Лань, 2013. — 21 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37655>

Мочалова В. А. Гражданско-правовые вопросы обращения взыскания на заложенное недвижимое имущество : научно-практическое пособие / В. А. Мочалова. - М. : Юстицинформ, 2013. - 224 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256022>

Мейер Д. И. Русское гражданское право. Посмертное издание, предпринятое Вицыном А.И. — СПб. : Лань, 2014. — 788 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=50304>

Муромцев С. А. Очерки общей теории гражданского прав. — СПб. : Лань, 2013. — 315 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36415>

Нарушкевич, С. В. Имущественный комплекс в гражданском праве России: вопросы теории и практики / С.В. Нарушкевич. - М. : Директ-Медиа, 2014. - 216 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=228436>

Новицкий И. Б. Основы римского гражданского права / И. Б. Новицкий ; под ред. В. А. Томсинов. - М. : Зерцало-М, 2013. - 406 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221913>

Основания наследования в гражданском праве Российской Федерации: Монография / Е. А. Кириллова. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 132 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=406116>

Пахман, С. В. История кодификации гражданского права / С. В. Пахман ; под ред. В.А. Томсинов. - М. : Зерцало-М, 2013. - 870 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221915>

Победоносцев, К. П. Курс гражданского права / К. П. Победоносцев. - М. : Директ-Медиа, 2014. - Тома I-III. - 2453 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=275567>

Победоносцев К. П. Курс гражданского права» в 3 частях: Часть 1. Вотчинные права. — СПб. : Лань, 2013. — 793 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36393>

Победоносцев К. П. Курс гражданского права» в 3 частях: Часть 2. Права семейственные, наследственные и завещательные. — СПб. : Лань, 2013. — 684 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36403>

Победоносцев К. П. Курс гражданского права» в 3 частях: Часть 3. Договоры и обязательства. — СПб. : Лань, 2013. — 748 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36404>

Покровский И. А. Справедливость, усмотрение судьи и судебная опека. Дилеммы современного гражданского права в области договоров. — СПб. : Лань, 2013. — 26 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36437>

Петражицкий Л. И. Права добросовестного владельца на доходы с точек зрения догмы и политики гражданского права. — СПб. : Лань, 2013. — 390 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36424>

Права человека: Учебное пособие / Е. В. Гулин. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ Инфра-М, 2013. - 175 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=364274>

Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. — СПб. : Лань, 2014. — 325 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=49819>

Пучинский, В. К. Гражданский процесс зарубежных стран / В. К. Пучинский. - М. : Зерцало-М, 2013. - 519 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221921>

Система договоров в гражданском праве России: Монография / Ю. В. Романец; Вступ. ст. В. Ф. Яковлев. - 2-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 496 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=426434>

Соломин, С.К. Прекращение обязательства по российскому гражданскому праву : теоретический очерк / С.К. Соломин, Н.Г. Соломина. - М. : Юстицинформ, 2014. - 142 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=256030>

Терлаич Г. Краткое руководство к систематическому познанию гражданского частного права в России. Том 1. — СПб. : Лань, 2014. — 114 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=50359>

Терлаич Г. Краткое руководство к систематическому познанию гражданского частного права в России. Том 2. — СПб. : Лань, 2014. — 240 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=50372>

Кокошкин Ф. Ф. Гражданская свобода, как понятие государственного права. — СПб. : Лань, 2014. — 19 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=50508>

Тихиня, В. Г. Гражданский процесс : учебник / В. Г. Тихиня. - 2-е изд., перераб. - Минск : ТетраСистемс, 2013. - 496 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=136718>

Цветаев, Л. А. Начертание римского гражданского права / Л. А. Цветаев. - М. : Директ-Медиа, 2014. - 125 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=233498>

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. 11-е издание. том 2. — СПб. : Лань, 2013. — 544 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37690>

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. 11-е издание. том 1. — СПб. : Лань, 2013. — 490 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37689>

Хоткевич А. М. Юридические этюды по гражданскому праву. — СПб. : Лань, 2013. — 42 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37682>

Ценные бумаги как объекты прав в гражданском праве стран - участниц СНГ (сравнительно-правовой анализ): Монография / А. А. Богустов. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ Инфра-М, 2013. - 144 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=360216>

Энгельман И. Е. О давности по русскому гражданскому праву. — СПб. : Лань, 2013. — 60 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35344>

**Уголовное право**

Белогриц-Котляревский, Л. С. Учебник русского уголовного права: Общая и особенная части. — СПб. : Лань, 2013. — 626 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30534>

Бутовский А. Ю. Уголовная ответственность за нарушение избирательных прав граждан / А. Ю. Бутовский, Д. А. Гольтяков, Н. И. Овчинников. - М. : Директ-Медиа, 2013. - 82 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=210624>

Вульферт А. К. Методы, содержание и задачи науки уголовного права. Лекция. — СПб. : Лань, 2013. — 34 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35339>

Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правового регулирования: Монография / С. А. Шейфер. - 2-e изд., испр. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 240 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=431484>

Кистяковский А. Ф. Элементарный учебник общего уголовного права. — СПб. : Лань, 2014. — 437 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=44822>

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / И.А. Клепицкий. - 7-e изд., перераб. и доп. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ Инфра-М, 2013. - 624 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=373847>

Ланге Н. И. Исследование об уголовном праве Русской правды. — СПб. : Лань, 2013. — 288 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37098>

Неклюдов Н. А. Общая часть уголовного права. — СПб. : Лань, 2013. — 197 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36413>

Неклюдов Н. А. Учебник уголовного права Бернера, перевод с дополнениями и приложениями.Особенная часть. — СПб. : Лань, 2014. — 368 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=44821>

Попов А. П. Уголовный процесс: проблемы доказательного права современной России : монография / А. П. Попов, И. А. Попова, И. А. Зинченко. - М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 217 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=259028>

Религиозные преступления в Моисеевом уголовном праве и их проекции в российском законодательстве X-XXI вв.: Монография / В. Г. Беспалько. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 232 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=456556>

Российский терроризм: проблемы уголовной ответственности: Монография / В.В. Ткаченко, С.В. Ткаченко. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 110 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=424320>

Пионтковский А. А. Наука уголовного права. — СПб. : Лань, 2013. — 125 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30479>

Сергеевский Н. Д. Казуистика : Сборник судебных случаев для практических занятий по уголовному праву. — СПб. : Лань, 2013. — 122 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35330>

Сергеевский Н. Д. О значении причинной связи в уголовном праве. — СПб. : Лань, 2013. — 176 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35353>

Солнцев Г. И. Российское уголовное право. — СПб. : Лань, 2014. — 291 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=50348>

Таганцев Н. С. Лекции по русскому уголовному праву. Часть общая. Вып.1. — СПб. : Лань, 2013. — 396 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30480>

Фельдштейн Г. С. Главные течения в истории науки уголовного права в России / Г. С. Фельдштейн ; под ред. В. А. Томсинов. - М. : Зерцало-М, 2013. - 542 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221910>

Чубинский М. П. Наука уголовного права и ее составные элементы. — СПб. : Лань, 2013. — 71 с.

<http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35341>

Уголовный процесс современной России: проблемные лекции : учебное пособие / науч. ред. В. Т. Томин, А. П. Попов, И. А. Зинченко. - М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2014. - 525 с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=259029>

Уголовное право. Общая часть: Учебник для вузов / Отв. ред. И.Я. Козаченко. - 5-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 592 с.: <http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=395826>

Уголовное право РФ. Особен. часть: Учеб. / Л. В. Иногамова-Хегай, В. С. Комиссаров; Под ред. проф. Л. В. Иногамовой-Хегай - М.: НИЦ Инфра-М, 2013-352с

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=374667>

Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: Учебник / Под ред. проф. Л. В. Иногамовой-Хегай. - М.: НИЦ Инфра-М, 2013. - 334 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=367919>

Уголовное право Российской Федерации. Общая и Особенная части: Учебник / А. И. Чучаев; Под ред. проф. А. И. Чучаева. - М.: НИЦ Инфра-М: Контракт, 2013. - 704 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=371126>

Уголовное право России. Общая часть: Учебник для бакалавров / Отв. ред. Ю. В. Грачева. - М.: Контракт: НИЦ Инфра-М, 2013. - 288 с

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=397870>

Уголовное право России. Особенная часть: Учебник для бакалавров / Отв. ред. Ю.В. Грачева. - М.: Контракт: НИЦ Инфра-М, 2013. - 368 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=397872>

Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: Учебник / Под ред. проф. Л. В. Иногамовой-Хегай. - 2-e изд. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 336 с.: <http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=438609>

Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебник / Под общ. ред. М. П. Журавлева, С. И. Никулина. - 3-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 784 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=439096>

Уголовное право России. Общая и Особенная части: Учебник / В. К. Дуюнов, П. В. Агапов, С. Д. Бражник и др. - 4-e изд. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 695 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=488271>

Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс) [Электронный ресурс] : учебник / под ред. А. В. Ендольцевой, О. В. Химичевой, Е. Н. Клещиной. - М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2014. - 727 с. <http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=490763>

Уголовно-исполнительное право России: Учебник / Под ред. В. И. Селиверстова. - 6-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2013. - 544 с.: <http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=373037>

Уголовно-исполнительное право России: Учебник / В. И. Селиверстов, В. А. Геранин, В. А. Казакова; Под ред. В. И. Селиверстова. - 7 изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 448 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=444808>

Уголовная политика государства и нормативное правовое регулирование уголовно-процессуальных отношений: Монография / И.Н. Кондрат. - М.: ИД ФОРУМ, 2014. - 208 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=469616>

**Конституционное право**

Конституционное право России. В 2-х т. Т. 1.: Учебный курс: Учебное пособие / С.А. Авакьян; МГУ им. М.В. Ломоносова (МГУ). - 4-e изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 864 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=427282>

Конституционное право. Общая теория государства: Монография / Л. Дюги; Сост. Р. С. Куракин, А. Н. Барков. - М.: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 427 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=365164>

Конституционное право: Курс для преподавателей, аспирантов и магистрантов / В.Е. Чиркин; Институт государства и права РАН. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2013. - 688 с

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=371807>

Конституционное право Российской Федерации: Учебник / М. В. Баглай. - 10-e изд., изм. и доп. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2013. - 784 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=395815>

Конституционное право России: Учебник / В. Л. Меньшов. - М.: ИД ФОРУМ: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 208 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=426870>

Конституционное право: Учебное пособие / С. Г. Павликов, И. А. Умнова. - М.: Альфа-М: НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 576 с.:

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=473500>

Российское право: Учебник для вузов / Т. В. Кашанина, А. В. Кашанин. - 2-e изд., пересмотр. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 784 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=407816>

Основы права: Учебник для неюридических вузов и факультетов / Под ред. В. Б. Исакова. - М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2015. - 480 с.

<http://www.znanium.com/bookread.php?book=474620>

Комарова В. В./[Конституционное право России : вопросы и ответы.- М.:](http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=239973)Директ-Медиа, 2014, 161с.

<http://biblioclub.ru/index.php?page=book_view&book_id=239973>

**Правоведение**

Айман, Т. О. Правоведение [Электронный ресурс] Учеб. пособие. - 5-е изд. - М. : ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2013. - 144 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=415466>

Правоведение: Учебник / М. Б. Смоленский. - М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2014. - 430 с.

<http://znanium.com/catalog.php?bookinfo=417983>

1. Собрание законодательства РФ. 1997. N 47. Ст. 5340. [↑](#footnote-ref-1)
2. Собрание законодательства РФ. 1998. N 31. Ст. 3802. [↑](#footnote-ref-2)
3. Российская газета, N 94, 21.05.1996. [↑](#footnote-ref-3)
4. Российская газета, N 94, 21.05.1996. [↑](#footnote-ref-4)
5. Бюллетень Верховного Суда РФ, N 12, 1994 [↑](#footnote-ref-5)
6. Сборник международных договоров СССР, выпуск XLVI, 1993 [↑](#footnote-ref-6)
7. Собрание законодательства РФ, 24.04.1995, N 17 [↑](#footnote-ref-7)
8. // СЗ РФ. № 47. - 1997. Ст. 5340. [↑](#footnote-ref-8)
9. Ведомости Московской областной Думы. 1996. N 7; 1997. N 9. [↑](#footnote-ref-9)
10. Муратова С.А. Семейное право. Схемы. Комментарии. М., 1998. С. 43. [↑](#footnote-ref-10)
11. Российская газета, N 131, 14.07.1994, [↑](#footnote-ref-11)
12. Бюллетень Верховного Суда РФ, N 1, 1999. [↑](#footnote-ref-12)
13. Бюллетень Верховного Суда РФ», N 1, 1999. [↑](#footnote-ref-13)
14. Бюллетень Верховного Суда РФ», N 1, 1999. [↑](#footnote-ref-14)
15. там же [↑](#footnote-ref-15)
16. Антокольская М.В. Семейное право. М., 1996. С. 248. [↑](#footnote-ref-16)