

Оглавление

Список принятых сокращений.....	3
Список лекций	5
Тема 1. Основы теории права	7
1.1 Понятие и сущность права	8
1.2 Социальные нормы и нормы права.....	15
1.3 Система права. Отрасли права	18
1.4 Правоотношения: понятие, виды, структура	22
1.5 Правосознание и правовая культура	28
1.6 Правонарушение и юридическая ответственность	30
1.7 Значение законности и правопорядка в современном обществе	39
Тема 2. Основы конституционного права	45
2.1 Понятие конституционного права.....	45
2.2 Основы конституционного строя	47
2.3 Основы правового статуса человека и гражданина	54
2.4 Органы государственной власти Российской Федерации	57
Тема 3. Основы гражданского права	65
3.1 Понятие гражданского права	65
3.2 Гражданские правоотношения	67
3.3 Субъекты гражданских правоотношений.....	68
3.4 Право собственности.....	70
3.7 Способы обеспечения исполнения обязательств.....	77
3.8 Понятие, содержание и виды договоров.....	79
Тема 4. Основы семейного права	83
4.1 Понятие семейного права.....	83
4.2 Условия и порядок заключения брака. Прекращение брака	87
4.3 Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов	94
4.4 Права и обязанности родителей и детей.....	101
4.5 Алиментные обязательства членов семьи.....	110
Тема 5. Основы трудового права	113
5.1 Понятие трудового права	113
5.2 Понятие и содержание трудового договора.....	116
5.3 Изменение трудового договора, его существенных условий	120
5.4 Прекращение трудового договора, увольнение работника.....	124

5.5 Заработной платы и методы ее регулирования	131
5.6 Понятие рабочего времени и времени отдыха	135
5.7 Отпуска: понятие и виды отпусков, их продолжительность.....	139
5.8 Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность	143
Тема 6. Основы административного права.....	148
6.1 Понятие административного права	148
6.2 Органы государственной исполнительной власти	152
6.3 Понятие государственной службы.....	157
6.4 Административная ответственность и административные наказания	163
6.5 Виды административных наказаний	168
6.6 Общие правила назначения административных наказаний	177
Тема 7. Основы уголовного права	181
7.1 Понятие уголовного права	181
7.2 Преступления: понятие и классификация	184
7.3 Состав преступления	186
7.4 Понятие и виды наказания	198
7.5 Уголовная ответственность несовершеннолетних	208
Библиография:	212
Список литературы:.....	214
Сноски.....	215

В лекциях для студентов по курсу "Правоведение" рассматриваются ключевые темы курса, включенного в перечень образовательных общих гуманитарных и социально-экономических дисциплин.

В доступной форме раскрыты все основные вопросы государства и права, а также основы отдельных отраслей российского права.

- основы конституционного права
- основы гражданского права
- основы семейного права
- основы трудового права
- основы административного права

- основы уголовного права

Даются правовые основы регулирования общественных отношений, конституционный механизм Российской Федерации, имущественно - стоимостные и личные неимущественные отношения, основы трудовых, административных и уголовных правоотношений.

Адресуется студентам высших учебных заведений, обучающихся по неюридическим специальностям, а также всем, интересующимся основами права

Публикуется с разрешения правообладателя ООО «Ай Пи Эр Медиа»

Автор:

Закревская Олеся Владимировна, к.ю.н., старший преподаватель кафедры теории государства и права

Список принятых сокращений

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации

ЖК РФ – Жилищный кодекс Российской Федерации

Закон РФ — Закон Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

УИК РФ — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации

ФЗ — Федеральный закон

ФКЗ — Федеральный конституционный закон

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

Президент РФ — Президент Российской Федерации

Правительство РФ — Правительство Российской Федерации

РГ — Российская газета

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

ФСИН РФ — Федеральная служба исполнения наказаний Российской Федерации

ФССП РФ — Федеральная служба судебных приставов Российской Федерации

СИЗО — следственный изолятор

п. — пункт (ы)

ст. — статья (и)

ч. — часть

ч — час

Список лекций

Тема 1. Основы теории права

1.1 Понятие и сущность права

1.2 Социальные нормы и нормы права

1.3 Система права. Отрасли права

1.4 Правоотношения: понятие, виды, структура

1.5 Правосознание и правовая культура

1.6 Правонарушение и юридическая ответственность

1.7 Значение законности и правопорядка в современном обществе

Тема 2. Основы конституционного права

2.1 Понятие конституционного права

2.2 Основы конституционного строя

2.3 Основы правового статуса человека и гражданина

2.4 Органы государственной власти Российской Федерации

Тема 3. Основы гражданского права

3.1 Понятие гражданского права

3.2 Гражданские правоотношения.

3.3 Субъекты гражданских правоотношений.

3.4 Право собственности.

3.5 Право общей собственности.

3.6 Обязательства в гражданском праве.

3.7 Способы обеспечения исполнения обязательств.

3.8 Понятие, содержание и виды договоров

Тема 4. Основы семейного права

4.1 Понятие семейного права

4.2 Условия и порядок заключения брака. Прекращение брака

4.3 Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов

4.4 Права и обязанности родителей и детей

4.5 Алиментные обязательства членов семьи

Тема 5. Основы трудового права

5.1 Понятие трудового права

- 5.2 Понятие и содержание трудового договора (контракта)
- 5.3 Изменение трудового договора, его существенных условий
- 5.4 Прекращение трудового договора, увольнение работника
- 5.5 Заработной платы и методы ее регулирования
- 5.6 Понятие рабочего времени и времени отдыха
- 5.7 Отпуска: понятие и виды, их продолжительность
- 5.8 Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность

Тема 6. Основы административного права

- 6.1 Понятие административного права
- 6.2 Органы государственной исполнительной власти
- 6.3 Понятие государственной службы
- 6.4 Административная ответственность и административные правонарушения
- 6.5 Виды административных наказаний
- 6.6 Общие правила назначения административных наказаний

Тема 7. Основы уголовного права

- 7.1 Понятие уголовного права
- 7.2 Преступления: понятие и классификация
- 7.3 Состав преступления
- 7.4 Понятие и виды наказания
- 7.5 Уголовная ответственность несовершеннолетних

Тема 1. Основы теории права

1.1 Понятие и сущность права

Уже тысячелетия люди живут в условиях государственно-правовой действительности. Они являются гражданами (или подданными) определенного государства, подчиняются государственной власти, соотносят свои действия с правовыми предписаниями и требованиями. Естественно, что еще в глубокой древности они стали задумываться над вопросами о причинах и путях возникновения права.

В системе юридических наук теория государства и права занимает главенствующее положение, выполняя как академическую, методологическую, так и прагматическую, практическую роль. В этой связи вопросам теории государства и права традиционно уделялось и уделяется большое внимание как в отечественной, так и в зарубежной юридической литературе, о чем свидетельствуют многочисленные монографии, статьи, а также учебники и учебные пособия.

Государство и право являются сложными, многогранными явлениями политико-правовой, социальной действительности, зависимыми друг от друга и в то же время сохраняющими определенную самостоятельность.

Необходимым условием существования любого общества является регулирование отношений его членов — социальное регулирование. Выделяют следующие виды социального регулирования:

нормативное — носит общий характер: нормы (правила) адресованы всем членам общества или определенной его части и не имеют конкретного адресата;

индивидуальное — относится к конкретному субъекту, является индивидуальным приказом действовать соответствующим образом.

Оба эти вида неразрывно связаны между собой. Нормативное регулирование в конечном счете приводит к воздействию на конкретных индивидов, приобретает конкретного адресата. Индивидуальное же невозможно без общего, т.е. нормативного, установления прав осуществляющего такое регулирование субъекта на подачу соответствующих команд.

Социальное регулирование пришло от далеких предков, и развивается оно вместе с человеческим обществом. При первобытнообщинном строе основным регулятором общественных отношений были обычаи. Они закрепляли выработанные веками наиболее рациональные, полезные для общества варианты поведения в определенных ситуациях, передавались из поколения в поколение и отражали в равной степени интересы всех членов общества. Обычаи изменялись очень медленно, что вполне соответствовало темпам изменения самого общества, происходившего в тот период. В более позднее время появились тесно связанные с обычаями и отражавшие существовавшие в обществе представления о справедливости, добре и зле нормы общественной морали и религиозные догмы. Все эти нормы постепенно сливаются, чаще всего на основе религии, в единый нормативный комплекс, в единство, обеспечивающее достаточно полную регламентацию еще не очень сложных тогда общественных отношений. Такими обычаями, одобренными моралью и освященными религией, были в первобытном социуме нормы, определяющие порядок обобществления добытого членами сообщества продукта и его последующего перераспределения, которые всеми

воспринимались как не только правильные и безусловно справедливые, но и как единственно возможные.

Принятие существовавших норм поведения как “своих”, безусловная солидарность с ними были связаны и с тем, что первобытный человек не отделял себя от общества, не мыслил себя отдельно от рода и племени. И поскольку все нормы расценивались как ниспосланные свыше, правильные, справедливые, то, естественно, у многих народов за содержанием этих норм, а нередко и за самими нормами и их совокупностью закрепились такие наименования, как “право”, “правда” (ius, right, recht) и т.п. В этом смысле право появилось раньше государства, и обеспечение его реализации, соблюдения всеми правовых предписаний было одной из причин возникновения государства.

Развитие первобытного общества, о котором говорилось выше, привело на определенном этапе к тому, что произошло его расслоение. Возникли либо особая социальная группа, составляющая чиновничий государственный аппарат, который стал фактическим собственником средств производства, либо класс, обративший эти средства в частную собственность. В обоих случаях возникли социальное неравенство и эксплуатация человека человеком, иногда носящая замаскированный характер. Естественно, что для людей, поставленных в неравные условия распределения общественного продукта, передача общего достояния в руки узкого круга лиц перестала казаться справедливой. Участились нарушения таких обычаев, размывался, разрушался закреплённый ими и веками сохранявшийся неизменным порядок. Установленная обычаями форма общественных отношений пришла в противоречие с их изменившимся содержанием.

Людьми, более всего заинтересованными в пресечении таких нарушений, были представители формирующихся господствующих классов, социальных групп, в руках которых находилась не только собственность (общественная или частная), но и публичная власть. И именно формирующийся государственный аппарат использует эту власть для пресечения подобных нарушений и осуществления мер принуждения к лицам, их совершающим [1].

Возникают, таким образом, правовые обычаи, т.е. такие обычаи, которые обеспечиваются государством. Следует указать на то, что процессы классовообразования, формирования государства и возникновения права протекают параллельно, подкрепляя друг друга. Развитие общества с появлением даже зачатков государства резко убыстряется, и скоро наступает момент, когда правовые обычаи не могут обеспечить регулирование социальных связей: они изменяются слишком медленно, не поспевая за темпами социального развития. Поэтому появляются новые источники, формы закрепления норм права: законы, судебные прецеденты, нормативные договоры.

Можно выделить два основных способа фиксации норм права. Там, где господствующее положение занимает государственная собственность, основным источником, способом фиксации правовых норм становятся, как правило, сборники нравственно-религиозных положений (Пouchение Птахотепа в Древнем Египте, Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т.п.). Зафиксированные в них нормы носят зачастую казуальный характер. Дополняются они в случае необходимости другими обычаями (например, адатами) и конкретными (ненормативными), но имеющими силу закона установлениями монарха или по его уполномочию чиновниками государственного аппарата.

В обществе же, основанном на частной собственности, которая обуславливала необходимость равенства прав собственников, развивалось, как правило, более обширное,

отличающееся более высокой степенью формализации и определенности законодательство, и прежде всего гражданское, регулирующее более сложную систему имущественных общественных отношений. В некоторых случаях достаточно древнее законодательство отличалось такой степенью совершенства, что пережило на многие века использовавший его народ и не потеряло значения и сегодня (например, частное римское право).

Так или иначе, в любом государственно-организованном обществе тем или иным способом нормы права возводятся в закон, освященный свыше, поддерживаемый и обеспеченный государством. Правовое регулирование общественных отношений становится важнейшим методом государственного руководства обществом. Но в то же время возникает и противоречие между правом и законом, поскольку последний перестает выражать всеобщую справедливость, отражает интересы только части, и, как правило, меньшей части общества.

Определение понятия права имеет теоретическое и практическое значение. Во-первых, от его содержания и формы зависят направление научного анализа в правоведении и его результаты, во-вторых, оно жизненно важно при непосредственном применении юридических норм надлежшими органами и лицами, так как в соответствии с ним нередко решается основной вопрос практической юриспруденции — правомерность поведения субъектов.

Одна из общих характеристик права заключается в том, что оно — способ установления объективной меры вещей, метод социальной регуляции. В различные исторические периоды те или иные социальные и политические структуры посредством понятия “право” стремятся утвердить в своих интересах определенные социальные отношения, принципы, порядки, действия, нормы, идеалы и обосновать их соответствие социальной правде, справедливости. Как следствие, в философских, юридических, политических, этических доктринах, в практике политической борьбы как в прошлом, так и в настоящем, неравнозначные по своему содержанию понятия обозначены термином “право”. В сущности, различные дефиниции понятия права являются выражением исторически конкретных социальных проблем и одновременно определенным вариантом их разрешения. Эти различия в конечном счете порождены не только многогранностью самого явления права, но и неадекватным применением термина. И ныне представляются актуальными слова И.Канта о том, что юристы все еще ищут определение для своего понятия права.

Однако общепризнанным является понимание права как совокупности правовых норм, регулирующих общественные отношения [2].

Сущность права — это обусловленная материальными и социально-культурными условиями жизнедеятельности общества, характером классов, социальных групп населения, отдельных индивидов общая воля как результат согласования, сочетания частных или специфических интересов, выраженная в законе либо иным способом признаваемая государством и выступающая вследствие этого общим (общесоциальным) масштабом, мерой (регулятором) поведения и деятельности людей.

Признание общей воли сущностью права выделяет право среди иных нормативных регуляторов, придает ему качество общесоциального регулятора, инструмента достижения общественного согласия и социального мира в обществе. Понимание воли в праве в отстаиваемом подходе исключает сведение права, к орудию насилия, средству подавления индивидуальной воли.

Воля, закрепляемая в праве, официально удостоверяется и обеспечивается государственной властью; отвечает требованиям нормативности; имеет специфические формы внешнего выражения (закон, судебный прецедент, нормативный договор, правовой обычай и т.д.); является результатом согласования интересов участников регулируемых отношений и в силу этого выступает именно общей волей, в той или иной мере приемлема для них; соответствует прогрессивным идеям права и др. Соответствие общей воли этим требованиям придает ей характер всеобщей, государственной воли, вследствие чего право приобретает качество реально действующего феномена, утверждается в качестве господствующей системы нормативного регулирования.

Для понимания природы права принципиально важно иметь в виду, что право выступает:

в форме идей, представлений;

юридических предписаний (велений или установлений), исходящих от государства;

действий или отношений, в которых реализуются идеи, принципы и предписания, права.

В теоретической юриспруденции с давних пор ведутся споры о том, что следует признавать важнейшим элементом права — идеи, нормы или действия (отношения).

Для представителей естественно-правового направления и так называемой психологической школы правовые идеи выступают первоосновой, главным компонентом права. Нормы или же действия способны лишь с той или иной степенью достоверности отразить то, что выражают эти идеи. Представители нормативной школы наиболее важным элементом признают юридические предписания. Это, по их мнению, и является собственно правом, регулятором поведения. Сторонники так называемого социологического направления приоритетным в содержании права признают действия или отношения [3].

Однако, только интегративный подход позволяет отразить в праве как нормативные свойства, так и его деятельностный характер. В таком аспекте право предстанет реальной силой общества, противоречащей произволу и беспорядку. Точнее высвечивается роль государства по отношению к праву — оно не “производит” право, но обеспечивает его на всех стадиях бытия права. Данный подход позволяет более точно подойти к оценке соотношения объективного и субъективного в праве, осмыслить роль фактической правомерной деятельности в правообразовательном процессе, а следовательно, и природу так называемого фактического права, не отторгая и не относя к “предправовым” факторам то, что изначально наделено правовыми свойствами.

Утверждение интегративного подхода к праву имеет важное мировоззренческое значение, ориентируя массовое и профессиональное правосознание на понимание того, что правовое регулирование отношений и поступков возможно лишь там, где объективно существуют доказуемость и исполнимость прав и обязанностей средствами юридического процесса, что действие права предполагает определенные условия, требуемые ресурсы, наличие специальных структур, способных применять право и при необходимости принуждать к его исполнению.

Итак, по своей сущности право выражает согласованную волю участников регулируемых отношений, приоритеты и ценности личности и вследствие этого выступает мерой свободы и

ответственности индивидов и их коллективов, средством цивилизованного удовлетворения ими разнообразных интересов и потребностей.

С учетом существенных свойств целесообразно отметить следующие признаки права.

Социальность. Этот признак характеризует первичное содержание права, обеспечивающее общесоциальную и классовую функции: организацию производства, распределение и перераспределение производимого или добываемого продукта, нормирование индивидуальных затрат труда на общественные нужды, господство классов или социальных групп в обществе, распределение и закрепление социальных ролей в обществе, должностей в государстве, организацию и осуществление государственной власти, регламентацию товарно-денежных отношений и отношений собственности, обеспечение эксплуатации и привилегий, а также другие сферы, связанные с организационно-трудовой и социальной жизнью общества.

Нормативность. Право выступает как система норм (правил поведения), характеризуемых логической структурой (“если-то-иначе”), установлением масштаба, меры поведения, определяющих границы, рамки дозволенного, запрещенного, предписанного (позитивное обязывание). Эти свойства регулятивной системы (дозволения, запреты, позитивное обязывание) зародились еще в обществах присваивающей экономики, но на этапе становления права приобретают новое содержание, формы выражения, способы обеспечения.

Обязательность. Правовые нормы обеспечиваются возможностью государственного принуждения, то есть наделяются не только идеологическим механизмом (авторитет, справедливость, религиозная поддержка), но и возможностью неблагоприятных последствий при их нарушении, имеющих характер имущественных ущемлений, физических, моральных страданий.

Формализм. Правовые нормы, как правило, фиксируются в письменном виде в специальной форме — законы и их сборники, прецеденты и т.д. Формализм составляет особую ценность права, защищая право от произвольного изменения, закрепляя необходимую обществу устойчивость этого регулятора. Формализм права определяется порядком создания законов, их изменением, отменой, что действительно “работает” на стабилизацию общества, на точность применения, исполнения, соблюдения и использования правил поведения.

Процедурность. Право как система норм включает в себя четкие процедуры создания, применения, защиты. Процедурные правила, процессуальный порядок — характерный признак права, определяющий его связь с государственным аппаратом, прежде всего со специализированными органами — судом, полицией и т.п.

Неперсонифицированность. Этот признак подчеркивает то качество права, что его нормы не имеют, как правило, конкретно определенного, индивидуального персонифицированного адресата, а направлены неопределенному, абстрактному кругу лиц. Если какое-либо конкретное лицо оказывается в условиях, предусмотренных структурой соответствующей нормы, оно и является адресатом нормы. С этим признаком связана и неоднократность действия нормы права, ее протяженность во времени.

Институциональность. Появление права связано с определенным сознательным процессом создания норм права, с правотворчеством, которое осуществляют определенные органы

государства признанием государством тех или иных возникших самоорганизационно правил поведения (обычаев) правовыми, с деятельностью уполномоченных на это судов (прецедент).

Объективность. Этот признак характеризует закономерный характер появления права на этапе перехода общества к производящей экономике, естественный результат внутреннего развития регулятивной системы. Право, таким образом, не даруется какой либо внешней силой обществу, не появляется по велению каких-либо культурных героев. Оно, как и государство, одно из условий существования политически организованного общества на этапе производящей экономики и так же, как государство, имеет большую социальную ценность.

Право в различных теоретико-юридических концепциях наделяется и иными признаками, но теоретически обобщенные новые исторические данные позволяют именно в системе указанных признаков определить право. При этом следует подчеркнуть, что правильную характеристику новому основному пласту регулятивной системы раннеклассового общества дает только совокупность этих признаков. Только в совокупности они определяют социальную ценность права [4].

Функции права производны от его сущности и определяются назначением права в обществе. Функции — это “свечение” сущности права в общественных отношениях.

Функции права — это основные направления юридического воздействия на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права в жизни общества. Соответственно этому можно отметить следующие особенности функции права:

Функции права — это такие направления его воздействия на общественные отношения, потребность в осуществлении которых порождает необходимость существования права как социального явления.

Функции выражают наиболее существенные, главные черты права и направлены на осуществление коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе развития общества.

Функции права представляют направления его активного действия, упорядочивающего определенный вид общественных отношений. Поэтому одним из важнейших признаков функции права является ее динамизм, движение, действие. Еще Гете говорил: “Функция — это существование, мыслимое нами в действительности”.

Постоянство как необходимый признак функции характеризует непрерывность, длительность действия этой функции.

В известной степени условно можно выделить две группы критериев, которые лежат в основе дифференциации функций права:

1) внешние, в соответствии с которыми выделяют так называемые социальные функции права (политическую, экономическую, воспитательную),

2) внутренние – вытекают из самой природы права, способов его воздействия на поведение людей, особенностей форм реализации. Внутренние функции права принято подразделять на регулятивные и охранительные.

Регулятивная и охранительная функции — это имманентные праву функции, которые определяют необходимость его существования как социального института общества.

Особенности регулятивной функции заключаются прежде всего в установлении позитивных правил поведения, в организации общественных отношений, в координации социальных взаимосвязей. В рамках этой функции выделяют две ее разновидности (подфункции) — регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. В этом состоит одно из назначений правового регулирования. Право прежде всего юридически закрепляет, возводит в разряд четко урегулированных те общественные отношения, которые представляют собой основу нормального, стабильного существования общества, соответствуют интересам его большинства и выражают общую волю.

Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам права собственности, институтам политических прав и свобод граждан. Отчетливо данная функция выражена в авторском, изобретательском праве и др.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем оформления их движения (динамики). Она воплощена в институтах гражданского, административного, трудового права, опосредующих хозяйственные процессы в экономике, и других сферах.

Наиболее характерными путями (способами) осуществления регулятивной функции права являются:

- определение посредством норм права правоспособности граждан;
- закрепление и изменение правового статуса граждан;
- определение компетенции госорганов, полномочий должностных лиц;
- установление правового статуса юридических лиц;
- определение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением и прекращением правоотношений;
- установление конкретной правовой связи между субъектами права (регулятивные правоотношения);
- определение оптимального типа правового регулирования (общедозволительного, разрешительного) применительно к конкретным общественным отношениям.

С учетом сказанного регулятивную функцию права можно определить как обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права в целях закрепления и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, государства и граждан.

Охранительная функция права — это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, их неприкосновенность и сообразно этому на вытеснение отношений, чуждых данному строю.

Специфика охранительной функции состоит в следующем.

— характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкций, установлением запретов и реализацией юридической ответственности.

— служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану государством посредством правовых предписаний.

— является показателем политического и культурного уровня общества, гуманных начал, содержащихся в праве.

Характерные черты охранительной функции права прослеживаются более четко, если ее сравнить с правоохранительной деятельностью государства. Общее назначение последней сводится к тому, чтобы обеспечить неуклонное выполнение субъектами права требований закона, т.е. обеспечить режим законности. Достигается это выявлением правонарушений, их расследованием, привлечением к ответственности виновных.

Таким образом, если охранительная функция права — это действие самого права, то правоохранительная деятельность государства является материальной гарантией соблюдения требований права, поскольку это деятельность специальных учреждений (МВД, прокуратуры, суда) по охране права, действие не самого права, а внешнего по отношению к нему фактора. Кроме того, охранительная функция направлена на охрану общественных отношений, а правоохранительная деятельность — на охрану самого права.

1.2 Социальные нормы и нормы права

Важнейшим средством организации общественных отношений являются социальные нормы: нормы права, нормы морали, нормы общественных организаций, нормы традиций, обычаев и ритуалов. Эти нормы обеспечивают наиболее целесообразное и гармоничное функционирование общества в соответствии с потребностями его развития.

Социальные нормы — это правила, регулирующие поведение людей и деятельность организаций в их взаимоотношениях.

Как отмечалось ранее, потребность в социальных нормах возникла на самых ранних ступенях развития человеческого общества в связи с необходимостью урегулировать поведение людей общими правилами. При помощи социальных норм достигается наиболее целесообразное взаимодействие людей, решаются задачи, которые не под силу отдельному человеку. Социальные нормы характеризуются рядом признаков:

являются правилами поведения людей. Они указывают, какими должны или могут быть человеческие поступки по мнению определенных коллективов людей, различных организаций или государства. Это образцы, в соответствии с которыми люди соотносят свое поведение;

это правила поведения общего характера (в отличие от индивидуальных правил). Общий характер социальной нормы выражается в том, что ее требования относятся не к конкретному лицу, а ко многим людям. В силу данного свойства предписание нормы должно исполняться всякий раз каждым, кто окажется в сфере ее действия;

это не только общие, но и обязательные правила поведения людей в обществе. Не только правовые, но и все другие социальные нормы являются обязательными для тех, к кому они относятся. В необходимых случаях обязательность социальных норм обеспечивается принуждением. Поэтому к лицам, нарушающим требования социальных норм, в зависимости от характера нарушения могут быть применены меры государственного или общественного воздействия. Если лицо совершило нарушение правовой нормы, то к нему применяются меры государственного принуждения. Нарушение же требований моральной нормы (аморальный поступок) может повлечь за собой применение мер общественного воздействия: общественного осуждения, порицания и других мер.

Благодаря указанным признакам социальные нормы становятся важным регулятором общественных отношений. Они активно воздействуют на поведение людей и определяют его направление в различных жизненных ситуациях.

Деление социальных норм проводится не только по способу их установления и охраны от нарушений, но и по содержанию. По этому признаку выделяются политические, технические, трудовые, семейные нормы, нормы культуры, религии и другие.

Все социальные нормы в их совокупности и взаимосвязи называются правилами человеческого общежития.

Все социальные нормы, действующие в современном обществе, подразделяются по двум основаниям:

- по способу их установления (создания);
- по средствам охраны их требований от нарушений.

На основе этого выделяются следующие виды социальных норм:

1) нормы морали (нравственности) — правила поведения, которые устанавливаются в обществе в соответствии с моральными представлениями людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, долге, чести, достоинстве и охраняются силой общественного мнения или внутренним убеждением;

2) нормы общественных организаций представляют собой правила поведения, которые устанавливаются самими общественными организациями и охраняются с помощью мер общественного воздействия, предусмотренных уставами этих организаций;

3) нормы обычаев — это правила поведения, сложившиеся в определенной общественной среде и в результате их многократного повторения вошедшие в привычку людей. Особенность этих норм поведения состоит в том, что они исполняются в силу привычки, ставшей естественной жизненной потребностью человека;

4) нормы-традиции выступают в виде наиболее обобщенных и стабильных правил поведения, которые возникают в связи с поддержанием выверенных временем прогрессивных

устоев определенной сферы жизнедеятельности человека (например, семейные, профессиональные, военные, национальные и другие традиции);

5) нормы-ритуалы представляют собой такую разновидность социальных норм, которая определяет правила поведения людей при совершении обрядов и охраняется мерами морального воздействия. Ритуальные нормы широко используются во время проведения национальных праздников, бракосочетаний, официальных встреч государственных и общественных деятелей. Особенность реализации норм ритуалов — их красочность и театрализованность;

6) нормы права — правила поведения, которые устанавливаются и охраняются государством.

Ранее отмечалось, что с формальной точки зрения право представляет собой систему норм, которые исходят от государства. Другими словами, право состоит из правовых норм. Правовая норма — это первичная клеточка права.

Норма права является образцом (моделью) типового общественного отношения, которое устанавливается государством. Она определяет границы возможного или должного поведения людей, меру их внутренней и внешней свободы в конкретных взаимоотношениях. Норма права предусматривает свободу участников регулируемых общественных отношений в двояком смысле:

— как способность воли субъекта сознательно избирать тот или другой вариант поведения (внутренняя свобода);

— как возможность действовать вовне, преследовать и осуществлять определенные цели во внешнем мире (внешняя свобода);

— каковы же характерные признаки правовой нормы?

Норма права устанавливается или санкционируется государством. Это модель поведения, которая закрепляется в официальных государственных актах.

Норма права имеет предоставительно-обязывающий характер. С одной стороны, она предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение законных прав субъекта. Что такое право собственности? Это есть свобода лица-собственника в полном объеме владеть и распоряжаться принадлежащей ему вещью. А право кредитора? Это его свобода требовать от должника возвращения долга. С другой стороны, норма права обязывает совершать или не совершать определенные действия, ограничивая таким образом свободу отдельных лиц. Эта содержательная сторона правовой нормы является такой же существенной, как и предоставляемая свобода действий. В самом деле, если представить, что свобода лица ничем не ограничена, то при таком порядке вещей вообще не может быть речи о праве. Если бы каждому человеку была предоставлена обязательная свобода распоряжаться чужой жизнью, то это значило бы, что никто не имеет права на жизнь; если же нет правила, ограничивающего свободу присвоения чужой вещи, то ни у кого не будет права собственности.

Таким образом, норма права сочетает в себе предоставление и одновременно ограничение внешней свободы лиц в их взаимных отношениях. Предоставительно-обязывающий характер правовой нормы позволяет удовлетворять законные интересы управомоченных субъектов через действие обязанных лиц.

Реализация правовой нормы в необходимых случаях обеспечивается мерами государственного принуждения. Нарушение границ свободы дозволенного и необходимого поведения влечет за собой применение со стороны компетентных государственных органов мер юридической ответственности к правонарушителям. Охранительный характер правовой нормы позволяет надежно защищать законные права и интересы граждан государства.

Благодаря вышеуказанным признакам (свойствам) нормы права выступают государственным регулятором типовых общественных отношений (например, отношений подчиненности в армии, отношений купли-продажи при совершении имущественных сделок). В этом выражается социальная роль правовых норм.

1.3 Система права. Отрасли права

Система права - это иерархически организованная совокупность взаимосвязанных и взаимодействующих отраслей права, подотраслей, правовых институтов и норм, отражающая, с одной стороны, единство правовых норм, а с другой - их специализацию.

В основе построения системы права лежат принципы, уже ранее рассмотренные нами принципы:

принцип верховенства прав и свобод человека;

принцип законности;

принцип компетентности;

принцип формализованности;

принцип общедоступности;

принцип приоритета международно-правовых источников;

принцип перспективного действия нормы и ряд других.

Система права состоит из пяти уровней: нормы, правовые институты, подотрасли права, отрасли, система права в целом.

Норма права - это сформулированное государством и обеспеченное государственной защитой общеобязательное, формально-определенное правило общего характера, выступающее в качестве модели правомерного поведения. Норма является первичным элементом, "кирпичиком" системы права из которых данная система права строится.

Правовой институт - это совокупность правовых норм, регулирующих обособленную в рамках отрасли группу взаимосвязанных, однородных общественных отношений. Например, наследственное право, право собственности, подряд, купля-продажа, юридические лица - все это правовые институты отрасли гражданского права. Уголовная ответственность несовершеннолетних принудительные меры медицинского характера, глава особенной части УК РФ - это правовые институты отрасли уголовного права. Иногда правовой институт дробится на субинституты. Например, в институте государственной службы, который относится к отрасли

административного права, выделяют такие субинституты, как понятие и принципы государственной службы, государственная должность, правовой статус служащего и т.д..

Подотрасль права - это крупный правовой институт, стремящийся к выделению в самостоятельную отрасль права. В финансовом праве серьезные центробежные тенденции сегодня испытывают налоговое и бюджетное право, в конституционном праве - избирательное право, в гражданском - предпринимательское, авторское, жилищное право. В самом понятии "подотрасль" закреплена его своеобразная двойственность: это уже не институт, но еще и не отрасль права.

Отрасль права - это обособленная совокупность правовых норм, регулирующая определенную сферу общественных отношений специфическим правовым методом. Отрасль формируют разнообразные нормы - определения и нормы-принципы, общие и специальные, регулятивные и охранительные, запрещающие, обязывающие и дозволяющие. В совокупности они составляют самодостаточный, автономный, сравнительно обособленный нормативный комплекс.

Как правило, в каждой правовой отрасли условно выделяют общую и особенную части. Общая часть закрепляет дефиниции, принципы, правовые основы отраслевого регулирования, особенная - специализированные правовые институты.

Правовые отрасли - это центральное звено системы права, определяющее развитие действующего законодательства. Изучение всех правовых наук в связи с этим носит в целом отраслевой характер. Традиционно выделяют два критерия разделения норм по отраслям - предмет и метод отрасли права.

Предмет отрасли права - это совокупность однородных общественных отношений, регулируемых той или иной группой норм.

Отрасль права объединяет нормы, регулирующие однородные общественные отношения.

Разнообразие, общественных отношений обуславливает специализацию норм и распределение их по отраслям, подотраслям, правовым институтам. Предмет показывает, какую сферу общественных отношений регулирует данная отрасль. Так, земельное право регулирует отношения в сфере землепользования и охраны земель, трудовое право - в сфере трудовых отношений между работником и работодателем и т.д.

Метод регулирования отрасли права - это совокупность приемов, способов, средств правового воздействия на общественные отношения. Если предмет отрасли показывает, что регулирует данная отрасль, то метод - как, каким образом это регулирование осуществляется.

Кроме предмета и метода в романо-германских системах права важным отраслевым признаком выступает соответствующая кодификация. Наличие или отсутствие кодифицированного акта, как правило, свидетельствует о наличии либо отсутствии отрасли права. Хотя существуют и некодифицированные отрасли - например, экологическое право, предпринимательское право, информационное право и т.д.

Система права отражает структуру реально существующих общественных отношений, которые и предопределяют систему права. Значительное влияние на нее оказывают исторические, религиозные, национально-этнические факторы, образ жизни населения.

Часть отраслей российского права носит комплексный характер, объединяя нормы различных отраслей и институтов. В качестве примеров, можно привести такие специальные отрасли, как хозяйственное, природоресурсное, торговое, банковское, морское, таможенное право.

Отрасли права подразделяются на публичные и частные, материальные и процессуальные.

Материальные отрасли права регулируют юридическое содержание общественных отношений, устанавливая права и обязанности субъектов. Процессуальные отрасли регулируют процедурные и организационные вопросы реализации материальных норм, разрешения юридических споров, защиты прав и законных интересов участников правоотношений.

Группировка норм на материальные и процессуальные может проводиться на уровне правовой отрасли в целом либо внутри одной отрасли права.

При этом собственно материально-правовой характер носят нормы гражданского, трудового, семейного, уголовного права. Уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное право целиком состоит из процессуальных норм.

Есть отрасли права, носящие смешанный характер, т.е. В них имеются как нормы материального характера, так и нормы процессуального характера. Конституционное, административное и финансовое право включает как материально-правовые, так и процессуальные нормы.

Первоначальное разделение права на частное и публичное приписывают древнеримскому юристу Ульпиану. Известно Публичное право относилось к положению Римского государства в целом, в то время как частное - к пользе отдельных лиц [5].

Таким образом, в системе права есть нормы, регулирующие общезначимые, публичные интересы государства и общества, и нормы, выражающие интересы частных лиц. Если возникновение правоотношений и защита субъективных прав в частном праве осуществляется лишь по инициативе самих субъектов, то в публичном праве - императивно, на основании предписаний закона.

Публично-правовые отрасли регулируют сферу государственного управления, межгосударственные отношения, местное самоуправление, правосудие, государственно-правовое принуждение. Публично-правовыми являются уголовное, административное, финансовое, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право и др. К сфере частного права относят, прежде всего, коммерческие, имущественные, семейные, трудовые, нематериальные отношения. Частно-правовые нормы направлены на защиту интересов отдельных лиц - индивидов и организаций. Это, например, гражданское, трудовое, семейное право.

Публичными отраслями российского права являются:

конституционное право – закрепляет национально-государственное устройство Российской Федерации, организацию, функции и принципы деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, основные свободы, правового положения личности, основы конституционного строя Российской Федерации.

уголовное право – система правовых норм, позволяющих признавать деяние преступлением и определить основание и пределы уголовной ответственности;

административное право – регулирует общественные отношения, возникающие в процессе управленческой деятельности органов государственной власти Российской Федерации;

таможенное право – закрепляет правовые основы перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации;

финансовое право – регулирует общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением государством финансовой деятельности, обусловленной наличием в стране товарно-денежных отношений, необходимостью распределения и перераспределения стоимости валового общественного продукта и части национального дохода (подотраслями являются налоговое, банковское, бюджетное право).

Частно-правыми отраслями российского права признаются:

гражданское право – регулирует имущественные и личные неимущественные отношения на основе юридического равенства и автономии воли участников (подотрасли - авторское право, патентное, наследственное);

семейное право – регулирует личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие из брака, родства, принятия детей на воспитание в семью;

предпринимательское право – регулирует на основе использования диалектического взаимодействия отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею.

Особое положение занимает международное право, которое представляет собой систему норм регулирующая отношения между государствами, в процессе их борьбы или сотрудничества на основе международных договоров, конвенций, актов международных организаций и правовых обычаев.

Международное право не входит ни в одну национальную систему права. Предмет его регулирования чрезвычайно многообразен и выходит за рамки внутригосударственных отношений. Это экономическое и гуманитарное сотрудничество государств, дипломатические сношения, освоение космоса, борьба с терроризмом, охрана окружающей среды, миротворческие операции, деятельность международных организаций и многие другие вопросы.

Нормы международного права регулируют межгосударственные отношения. Таким образом, в международном праве выражается волеизъявление не какого-либо отдельного государства, а коллективная воля государств мирового сообщества. Если внутригосударственное право есть результат правотворчества исключительно его собственных органов, то международно-правовые нормы формируются путем совместного волеоголасования различных государств.

В то время как основными источниками внутригосударственного права выступают нормативно-правовые акты в романо-германской правовой системе или судебные прецеденты в англосаксонской правовой системе, то источниками международного права являются нормативные договоры.

Действие норм международного права в пространстве и по кругу лиц характеризуется экстерриториальностью, не ограничиваясь границами одного государства. Нормы международного права распространяют действие на территорию всех государств, признающих их действие.

Нормы международного права соблюдаются, как правило, добровольно. Возможность применения мер принуждения, тем более санкций, здесь значительно ограничена по сравнению с возможностями применения санкций норм внутригосударственного права.

Международно-правовые нормы, ратифицированные государством, являются составной частью его правовой системы. При этом нормы международного права имеют приоритет перед внутригосударственным законодательством. Статья 15 Конституции РФ устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, заключенные Российской Федерацией, являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором установлены иные правила, чем российским законом, то применяются нормы международного договора [6].

1.4 Правоотношения: понятие, виды, структура

Правоотношение - это разновидность общественного отношения, урегулированное нормами права. Правоотношение представляет собой юридическую связь между субъектами.

Правоотношение - это юридическая взаимосвязь субъектов права, возникающая на основе правовых норм в случае наступления предусмотренных законом юридических фактов. Признаки правоотношения сводятся к следующему.

1. Нормативное основание правоотношения. Норма - это атрибутивное основание любого правоотношения, обязательное условие его возникновения, изменения или прекращения. Субъекты не могут произвольно устанавливать любые правоотношения. Требуется прямо выраженная в норме государственная воля, санкционирующая то или иное правоотношение. Норма и правоотношение неразрывно связаны, они - части системы правового регулирования.

Правоотношение отражает действие нормы права в динамике. Гипотеза нормы права указывает на фактические условия возникновения правоотношений, диспозиция нормы права указывает на содержание правоотношений, санкция нормы права указывает на отрицательные последствия для участников правоотношения, нарушающих требования правовых норм, регулирующих данное правоотношение.

В правоотношении норма права конкретизируется применительно к определенным субъектам и ситуациям. Норма права - это правило общего характера, адресованное персонально неопределенному кругу лиц, рассчитанное на многократное применение. При появлении обстоятельств, указанных в гипотезе нормы, она из абстрактного правила превращается в модель для разового употребления применительно к конкретной жизненной ситуации. Таким образом, возникновение обстоятельств, указанных в гипотезе нормы права, является юридическим фактом, в результате которого возникают, изменяются или прекращаются правоотношения. Юридические факты более подробно будут рассмотрены ниже. В данном случае автору хотелось отметить

взаимосвязь между гипотезой нормы права и понятием "юридический факт".

2. Реальный характер правоотношения. Правоотношения всегда объективируются вовне в действиях и решениях субъектов. Поэтому они всегда могут быть подвержены внешнему контролю.

3. Общественный характер правоотношения. Правоотношения - это определенная форма социальных взаимодействий между индивидами - членами социума, их коллективами по поводу различного рода социальных благ.

4. Целенаправленный, результативный, сознательно-волевой характер правоотношения. В правоотношении участвуют индивиды, наделенные волей и сознанием. Чтобы стать участником правоотношения, человеку требуется определенная мотивация. Сознательно-волевой элемент правоотношения развивается по схеме: потребность - интерес - цель - задача - результат. Побудительным фактором выступают здесь различного рода социальные ценности, которые являются объектом правоотношения.

Таким образом, объектом правоотношения является то социальное благо по поводу которого возникает правоотношение.

5. Индивидуальный характер правоотношения. Как уже упоминалось выше, норма права регулирует общие, типичные, общественные отношения. Норма права всегда абстрактна и рассчитана на множество аналогичных, сходных ситуаций. Правоотношение же всегда индивидуализировано, оно возникает в конкретной обстановке, между конкретными субъектами, по поводу конкретных объектов. Правоотношения характеризуются как типичностью, так и уникальностью.

6. Защита правоотношения со стороны государства. Правоотношения гарантируются и обеспечиваются государством, в том числе и мерами государственно-правового принуждения.

Выделяют следующие виды правоотношений:

- в зависимости от структуры межсубъектной связи:

абсолютные – в данных правоотношениях формально определен только управомоченный участник. Вторая сторона правоотношения как персонально определенный субъект отсутствует. При этом у всех субъектов существует обязанность не нарушать субъективное право первого участника. Например, отношения собственности, где собственнику противостоит неопределенное множество субъектов права, обязанных воздерживаться от любых действий, препятствующих реализации права собственности;

относительные - персонально определены все участники. К этому типу относятся все правоотношения договорного типа, сделки, обязательства. Носителю субъективного права - управомоченному лицу в относительном правоотношении противостоит конкретное обязанное лицо.

- в зависимости от количества участников:

двусторонние

многосторонние

- в зависимости от функциональной роли:

регулятивные – правоотношения, которые направлены на обеспечение развития общественных отношений;

охранительные – правоотношения, основным содержанием которых являются правовые запреты, правовые ограничения либо активные обязанности соответствующих должностных лиц, предусмотренные в целях обеспечения охраны регулятивных правоотношений.

- в зависимости от нормативного основания:

материальные;

процессуальные

- в зависимости от количества правовых связей:

простые правоотношения – имеется одна правовая связь, т.е. субъективному праву одного участника соответствует юридическая обязанность другого участника;

сложные - каждый из участников одновременно обладает и субъективными правами, и обязанностями. Сложными правоотношениями являются, как правило, процессуальные правоотношения, трудовые правоотношения и др.

Структура правоотношения включает в себя следующие элементы:

субъекты правоотношения;

объекты правоотношения;

содержание правоотношения;

основание возникновения.

Субъект или участник правоотношения - это правосубъектное лицо, у которого в рамках правоотношения возникают субъективные юридические права или обязанности. Субъектами правоотношения могут быть лица, наделенные правосубъектностью.

Правосубъектность включает в себя правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Правоспособность - это способность лица иметь права и нести обязанности.

Дееспособность - это способность лица самостоятельно, по своему усмотрению, осуществлять свои права и обязанности.

Деликтоспособность - это способность лица нести предусмотренную законом ответственность за совершенные правонарушения.

Правосубъектность позволяет лицу на законных основаниях участвовать в правоотношении. При этом понятия “субъект права” и “субъект правоотношения” по своему юридическому

содержанию различны. И это различие необходимо чётко уяснить. Субъект права - это потенциальный участник правоотношения, лицо имеющее юридическую возможность стать участником правоотношения, но фактически данное лицо может так никогда и не стать участником правоотношения ввиду отсутствия у него в этом необходимости. Например, все дееспособные граждане, достигшие совершеннолетия, могут заключить договор купли-продажи автомобиля, но не все реализуют эти юридические возможности.

Субъект правоотношения - это фактический участник правоотношения, носитель конкретных субъективных прав и обязанностей по данному правоотношению. Субъект правоотношения - это всегда субъект права, поскольку обладает правосубъектностью, но не всякий субъект права - субъект конкретного правоотношения. Таким образом, понятие "субъект правоотношения" по своему объёму входит в понятие "субъект права".

Субъектами правоотношения выступают:

физические лица;

юридические лица - организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, и от своего имени осуществляют юридические права и обязанности, могут выступать в суде в качестве истца и ответчика и т.д.

территориальные образования - такие как государства, регионы, города, муниципальные образования;

Объект правоотношения - это материальные или нематериальные блага, ценности, по поводу которых складывается правоотношение. Побудительным фактором для вступления субъекта в правоотношение выступают различного рода социальные ценности, необходимые для удовлетворения тех или иных потребностей субъекта в какой-либо сфере жизни общества.

Объектами правоотношения могут быть:

материальные объекты - имущество, деньги, ценные бумаги, другие предметы материального мира.

нематериальные блага - объекты духовного творчества - произведения науки, искусства, литературы.

личные неимущественные блага такие как жизнь, честь, здоровье, деловая репутация, свобода и безопасность, неприкосновенность частной жизни и т. п.

действия лица или результаты таких действий такие как, например, участие в выборах, дача свидетельских показаний, оказание услуг и т.д..

Таким образом, можно определить объект правоотношения как различные блага, которые стремятся получить управомоченные субъекты, это состояния, которых они стремятся достичь, это то поведение, которого они ждут от обязанных лиц.

Содержание правоотношения - это субъективные юридические права и обязанности участников правоотношения. Права и обязанности участников правоотношения характеризуются взаимным характером, субъективным характером и юридическим характером.

Взаимный характер правоотношения. Правоотношение - это всегда юридическая взаимосвязь субъектов, имеющих взаимные права и обязанности. Обязанности всегда носят встречный характер. Это означает, что когда одно лицо имеет субъективное право, на кого-либо другого возлагается соответствующая обязанность - совершать активные действия или же воздержаться от них. И наоборот, если на кого-то возложена юридическая обязанность, существует другое лицо, обладающее правом требовать выполнения этой обязанности. Например, по договору займа праву кредитора получить погашение долга со стороны должника корреспондирует обязанность должника погасить долг в пользу кредитора.

Субъективный характер правоотношения. Субъективное право - это мера свободы конкретного лица, участвующего в определенном правоотношении.

Юридический характер правоотношения. Субъективные права и юридические обязанности всегда закреплены нормативно, т.е. в нормах права.

Субъективное право - предусмотренная юридической нормой мера возможного поведения участника правоотношения. Первая и самая главная черта, которая характеризует субъективное право, - возможность использования его по собственному усмотрению. Этим субъективное право отличается от юридической обязанности. Субъект всегда может отказаться от использования права, которое ему принадлежит, за исключением тех случаев, когда субъективное право одновременно является и юридической обязанностью (полномочия органов государства и должностных лиц).

Юридически возможное поведение имеет две формы своего проявления. Во-первых, юридически возможным является любое поведение личности, если только такое поведение не запрещено законом. Это не регулируемое правом поведение. В правовом государстве вмешательство и государства, и его органов в жизнедеятельность общества и особенно в индивидуальную свободу граждан имеет четко очерченные границы. Юридическое дозволение - это сфера незапрещенного. Существует множество человеческих поступков, которые не регулируются и не должны регулироваться правом. Они подпадают под действие принципа, который применяется к гражданам в правовом государстве: "Все, что не запрещено, дозволено". Во-вторых, есть и другое множество дозволений иного рода. Они нуждаются в соответствующем правовом оформлении и обеспечении со стороны государства. Их предусматривают в нормах права. Им корреспондируют обязанности других субъектов. Это как раз то, что называется субъективным правом.

Субъективное право включает несколько правомочий независимо от его содержания и отраслевой принадлежности:

правомочие обладать определенным благом (например, право собственности. Оно включает еще и такие специфические именно для этого права правомочия, как владеть, пользоваться и распоряжаться определенным имуществом);

правомочие на совершение определенных действий - лицо обладает правомочием вести себя определенным образом;

правомочие требование от другого участника правоотношения выполнения юридической обязанности (например, арендодатель имеет право потребовать от арендатора выполнения последним обязанностей, обусловленных договором аренды);

правомочие на защиту в случае нарушения субъективного права (например, если арендатор не вносит арендную плату, а требования об этом оказывается недостаточно, арендодатель имеет право обратиться с иском в суд или арбитражный суд).

Юридическая обязанность - это предусмотренная нормой права мера должного поведения участника правоотношения. В отличие от субъективного права от исполнения юридической обязанности нельзя отказаться. Отказ от исполнения юридической обязанности является основанием для юридической ответственности. Ответственность возникает и в том случае, если субъект недобросовестно относится к исполнению обязанностей, действует вразрез с требованиями правовой нормы. Точно так же, как и субъективное право, юридическая обязанность является мерой поведения субъекта правоотношения. Мера - это те границы осуществления обязанности, которые предусмотрены в правовой норме. Выход за эти границы означает либо недобросовестное отношение к обязанности, либо посягательство на субъективное право другого участника правоотношения.

Основой юридической обязанности является социальная необходимость. Социальная необходимость в определенном поведении людей порождается системой сложившихся общественных отношений. Например, в сфере экономических, рыночных отношений существует множество различных предпосылок, обуславливающих необходимость возложения обязанностей на граждан и должностных лиц. Производство товаров и услуг немыслимо без выполнения личностями разнообразных функций. Это прежде всего трудовые функции производителей, функции предпринимателей и организаторов производства. Они проявляются как результат заключения трудовых контрактов и договоров, гражданско-правовых сделок между производителями и потребителями товаров и услуг. Юридические обязанности порождаются как частным, так и публичным правом. Примером публичных обязанностей граждан являются их воинские обязанности, обязанности платить налоги и т.п. Любое должностное лицо выполняет обязанности, в основу которых положен публичный интерес. Государство, все его органы и должностные лица выполняют функцию обеспечения общественных интересов. Поэтому права и обязанности государства, его органов, должностных лиц совпадают. Они объединяются термином "полномочия".

В зависимости от того, какой вид поведения предусматривается диспозицией правовой нормы, юридические обязанности бывают либо активные, либо пассивные. Активные обязанности закрепляют необходимость действия, а пассивные - необходимость воздержания от действий, запрещенных нормами права.

Основанием возникновения, изменение, прекращение правовых отношений выступают юридические факты. Под юридическими фактами понимаются обстоятельства, жизненные события или действия, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение конкретных правовых отношений.

Юридические факты подразделяют на две группы: события и действия. События - это юридически значимые факты, которые возникают независимо от воли человека (например, естественная смерть человека ведёт к возникновению правоотношений связанную с наследованием). Действия - это такие юридические факты, наступление которых зависит от воли людей. Действия могут быть подразделены на правомерные (соответствующие закону) и неправомерные (нарушающие закон).

1.5 Правосознание и правовая культура

Нормы права, содержащиеся в различных источниках права, а также правоотношения, которые складываются на основе норм, призваны вызвать угодные законодателю варианты поведения людей. Для этого соответствующие предписания, зафиксированные права и обязанности должны пройти через волю и сознание людей.

Никакая человеческая деятельность немыслима вне сознания индивидов. Ни один правовой акт, ни одно правовое отношение не реализуется вне опосредующей их правовой психологии и правовой идеологии.

Правовое сознание является разновидностью социального сознания, и, следовательно, к нему относятся вековые споры материалистов и идеалистов о первичности и вторичности (производности) материи и сознания вообще. Не вдаваясь в подробности, отметим здесь главное: сознание несомненно находится под определяющим воздействием бытия, но, с другой стороны, само бытие является результатом воплощения мыслей и чувств людей. Индивидуальное и коллективное сознание в обществе и государстве — локомотив исторического движения.

Как особая форма общественного сознания правовое сознание представляет собой совокупность взглядов, идей, представлений, убеждений, настроений, эмоций, чувств индивидов, их объединений или всего общества относительно права и его роли.

Правосознание предполагает:

осмысление и ощущение права;

оценку права;

осознание необходимости создания развитой системы законодательства;

осмысление потребности в изменении и дополнении действующих нормативных актов;

восприятие процесса и результатов реализации права;

соотнесение правовых ценностей с иными (моральными, политическими и т.д.).

Правовое сознание оказывает воздействие на поведение людей вместе с нормами права, наряду с ними, а иногда и вопреки им. Все зависит оттого, насколько существующая норма одобряется правосознанием и в какой степени полно регулирует она общественные отношения.

С некоторой долей условности можно утверждать, что для большого числа людей нормативом поведения служит именно правосознание, поскольку они не знают конкретных нормативно-правовых предписаний, никогда не сталкивались с правовыми актами. Однако здесь легко впасть и в другую крайность, а именно — недооценить роль законодательства в формировании правосознания. Причем не обязательно напрямую. Чаще всего косвенно — через правоприменительную практику (решение юридических дел в судах и управленческих учреждениях), через общение с друзьями и коллегами и т.д.

По своей структуре правосознание разделяется на правовую психологию и правовую идеологию. Ту и другую составляющую можно характеризовать на уровне индивида (индивидуальное правосознание), группы (групповое) или общества в целом (общественное).

Правовая психология отражает преимущественно созерцательный момент познания. Это прежде всего область чувств, настроений, эмоций, представлений, иллюзий. Они навеяны знакомством с жизненными реалиями, и, в особенности, с явлениями государственно-правовой жизни.

Правовая идеология отражает преимущественно результаты абстрактного мышления. Она включает в себя концептуально оформленные идеи и понятия о необходимости и роли права, о его обеспечении, совершенствовании, методах и формах проведения в жизнь. Ведущими в правовой идеологии являются идеи:

неотъемлемых прав и свобод человека;

закона как акта высшей юридической силы;

законности;

охраны права государством и связанности самого государства правом.

Выделяют следующие виды правосознания:

- в зависимости от уровня осознания ценности права и его роли в общественной жизни:

массовое (обыденное) правосознание, который принадлежит людям, специально не занимающимся правом и осознающим его как значимый для них фактор социальной жизни только в определенных жизненных ситуациях, как правило, при правонарушениях;

профессиональное правосознание, которым обладают специалисты в области юриспруденции (судьи, адвокаты, прокуроры, следователи, работники органов внутренних дел и др.), по роду своей работы постоянно применяющие юридические нормы;

теоретический (научный) уровень правосознания имеют люди, занимающиеся различными направлениями научных исследований в области права,

- в зависимости от степени общности правосознания:

индивидуальное правосознание;

правосознание отдельных социальных групп;

общественное правосознание.

Развитое и устойчивое правосознание общества даже в условиях социальных катаклизмов может обеспечить достаточно прочный правопорядок и тем самым уменьшить роль негативных последствий кризиса. Оно составляет необходимую базу для формирования и развития правовой культуры общества.

Правовая культура - качественно определенный уровень состояния правосознания общества, отдельных социальных групп и индивидов, воплощенный в практике правового

регулирования, во всей многообразной деятельности гражданского общества и государства по созданию, реализации и обеспечению права.

Правовая культура соединяет в себе элементы правосознания и элементы практической юридической деятельности, воплощенной в правотворчестве, юридической технике, правоприменении, законности актов должностных лиц, организаций и граждан, неотвратимости и справедливости наказания за совершенные правонарушения.

Главным критерием правовой культуры как общества в целом, так и его отдельных субъектов является восприятие ими права как высшей ценности социальной жизни, стремление основывать свои действия, реализацию интересов только на праве. Необходимым элементом правовой культуры является нетерпимость к любым, даже мелким правонарушениям.

Показателями уровня правовой культуры в цивилизованном обществе являются: незыблемость конституционного строя, признание верховенства законов, уважение к демократическим правовым институтам, правам и свободам человека и гражданина, системность и доступность законодательства, строгое и неуклонное соблюдение законности и ряд других. С точки зрения этих показателей можно оценить правовую культуру правотворчества, правовую культуру правоприменения или обеспечения правопорядка в стране; правовую культуру общества в целом, социальных групп и страт (например, правовую культуру должностных лиц), отдельных людей.

Состояние правовой культуры общества напрямую зависит от следующих факторов:

действующей в стране системы правового воспитания и образования, от требований к уровню правовых знаний работников государственного аппарата, от внимания со стороны общества и государства к деятельности

судебной и правоохранительной системы.

Высокий уровень правовой культуры общества является необходимой предпосылкой для формирования правового государства.

1.6 Правонарушение и юридическая ответственность

Исходными и определяющими для понимания сущности в правонарушении являются представления о том, что оно характеризуется общественной вредностью и противоправностью.

Общественная вредность, опасность — основной объективный признак, определяющая черта правонарушения и его основополагающее объективное основание, отграничивающее правомерное от противоправного. Общественная вредность проявляется в том, что правонарушение всегда сопряжено с посягательствами на приоритеты и ценности человеческого общества, ущемляет частные и общественные интересы. Акт правонарушения всегда есть вызов обществу, пренебрежение тем, что значимо, ценно для него. Общественная вредность или опасность правонарушения, следовательно, состоит в том, что оно посягает на важные ценности общества, условия его существования. Правонарушения общественно вредны своей типичностью, распространенностью, это не единичный акт (эксцессы), а массовое в своем проявлении деяние

либо обладающее потенциальной возможностью к такому распространению. Правонарушения общественно вредны и тем, что они дезорганизуют нормальный ритм жизнедеятельности общества, направлены против господствующих общественных отношений, вносят в них элементы социальной напряженности и конфликтности.

Из сказанного вытекает, что деяния, которые по своим свойствам не способны причинить вред общественным отношениям, ценностям общества и отдельной личности, ее правам и интересам, не создают угрозы правопорядку в целом или не подрывают правовой режим в той или иной сфере общественной жизни, не могут и объективно не должны признаваться правонарушениями.

Общественная вредность или опасность является объективным свойством, объективным в том смысле, что деяние причиняет вред обществу, интересам отдельных граждан независимо от осознания данного обстоятельства законодателем. Вместе с тем отнесение деяния к противоправному (законнарушающему) находится в зависимости от законодателя, и от него в решающей мере зависит придание общественно опасному деянию официальной “огласки” либо же его “замалчивание”.

Противоправность деяния обусловлена общественной вредностью (опасностью), порождена ею. Вне связи с этим деяние не может быть признано противоправным. Достаточно распространенное и ныне в юридической теории положение о том, что противоправность есть юридическое выражение общественной опасности, требует уточнения. В специальной литературе между тем именно эта формально-юридическая сторона противоправности очень часто абсолютизируется. До недавнего времени почти общепризнанным считалось, что сам факт запрещения деяния в правотворческом акте определяет противоправность деяния. Такой подход, воспринимавшийся в качестве правотворческой и правоприменительной доктрины, порождал правонарушающие акты и соответственно приводил к привлечению к юридической ответственности лиц, приносивших своей деятельностью общественную пользу.

Порожденные устаревшим механизмом хозяйствования и соответствующими ему юридическими постулатами правонарушающие акты привели к появлению в нашем обществе феномена так называемого бескорыстного преступника. Правоохранительная система, не снабженная механизмами блокирования ложных юридических норм и находившаяся всецело в подчинении исполнительных структур, вынуждена была вовлекать в орбиту уголовной репрессии людей, чьи дела и поступки имели исключительно конструктивную направленность, но при этом входили в противоречие с устаревшими либо изначально неправовыми установлениями государства.

Значит, понятие противоправности не может быть сведено лишь к внешней его стороне. По этой причине в противоправности следует различать два аспекта.

Во-первых, противоправность есть объективированная форма выражения общественно вредного, его внешняя сторона. Это означает, что общественно вредное (опасное) деяние должно быть официально удостоверено (подтверждено) законом в качестве противоправного.

Во-вторых, противоправность есть объективное свойство правонарушения. Объективное в том смысле, что всякое правонарушение посягает на сущностное в праве, т.е. на те социальные блага, которые представляет право: защищаемый им общий интерес (как объединение различных специфических согласованных частных и публичных интересов), тот порядок в общественных

отношениях, который поддерживается при помощи правового инструментария, прогрессивную деятельность и конструктивные способы ее осуществления. Правонарушению изначально присуще то, что порицается правом и берется им под защиту. Именно в этом смысле противоправное неотделимо от общественно опасного, вредного.

Уяснение общественной вредности и противоправности деяния позволяет отграничить его от правомерного поведения. Однако эти характеристики хотя и являются определяющими для понимания правонарушения, требуют все же конкретизации, привлечения дополнительных, уточняющих их содержательных признаков, достаточных для отграничения правонарушения от иных отклонений от правопорядка. Этой цели в юридической науке и практике служит конструкция юридического состава правонарушения, представляющего совокупность необходимых и достаточных с точки зрения действующего законодательства условий или элементов (и их признаков) объективного и субъективного характера для квалификации противоправного деяния в качестве правонарушения.

Объективную сторону правонарушения образует противоправное деяние, выраженное вовне в форме фактических противоправных действий либо в противоправном несовершении предписанного законом поведения. Мысли, убеждения, намерения, внешне не проявившиеся, не признаются действующим законодательством объектом преследования. В этом находит проявление гуманистическая направленность права. С позиции правового подхода только действием (бездействием) либо в отдельных случаях вербальной активностью (оскорблением, клеветой и пр.) может быть причинен ущерб защищаемым правом интересам. Практика преследования за убеждения, инакомыслие и тому подобное есть проявление репрессивной сути государства, дефицита в нем демократии и цивилизованности, свидетельство действия произвола, возведенного в закон и именуемого “правом”. Не признается правонарушением и так называемая рефлекторная активность — нецензурная брань в болезненном бреду или социально опасная активность душевнобольного, являющегося невменяемым, и пр.

К элементам объективной стороны правонарушения относятся причинная связь между деянием и наступившими последствиями и причиненный вред. В юридической теории и практике под причинной связью понимают такую объективную связь между вредным деянием и наступившими последствиями, при которой противоправное деяние предшествует во времени последствию и является главной и непосредственной причиной, неизбежно вызывающей данное последствие. Вред выражается в совокупности отрицательных последствий правонарушения, представляющих собой нарушение правопорядка, уничтожение какого-либо блага, ценности или ограничение пользования ими, стеснение свободы поведения других лиц (организаций), ущемление их субъективных прав. Вред может иметь материальный, физический и иной характер, посягать на специфические интересы или общие интересы. Характер деяния и причиняемый при этом вред являются объективными основаниями для определения степени общественной опасности, отграничения правонарушений от иных отклонений от правопорядка.

С объективной стороной непосредственно связан другой элемент состава правонарушения — объект, т.е. отношения, на которые посягает правонарушитель.

Субъективная сторона правонарушения воплощена в понятии деликтоспособности правонарушителя. Это означает, что правонарушением признается лишь виновное деяние, т.е. такие действия, которые в момент их совершения находились под контролем воли и сознания лица. Отсутствие свободной воли — возможности выбрать иной (правомерный) вариант действий

вследствие невменяемости, малолетнего возраста, физического или психического воздействия и прочего — является юридическим условием, при котором деяние правонарушением не признается, даже если оно и имело вредные последствия.

Для признания противоправных действий правонарушением законодательство предъявляет к их субъекту определенные требования. Это прежде всего наличие определенного возраста, с достижением которого физические лица становятся деликтоспособными. Так, уголовная ответственность (основанием которой является совершение преступления) наступает с 16 лет, а за отдельные виды — с 14, административная — с 16 и т.д.

Не все вопросы, касающиеся субъекта правонарушения, решены в юридической теории и практике однозначно. Имеются расхождения в понимании субъекта правонарушения в уголовном и гражданском праве.

Если в уголовном праве субъект преступления и субъект ответственности совпадают (т.е. ответственности подлежит физическое лицо, совершившее данное преступление), то в гражданском праве имущественную ответственность может нести не только совершивший гражданско-правовой деликт. Достаточно сложным является вопрос относительно признания субъектом правонарушения коллектива людей. В действующем уголовном праве этот вопрос решается однозначно — таковым является физическое лицо. Даже если преступление совершено группой лиц, то каждый его участник отвечает лишь за то, что совершил лично, и не связан солидарной ответственностью. Что касается иных отраслей права, то здесь мнения специалистов разделились. Одна группа ученых склонна признавать коллектив людей субъектом правонарушения, другая исходит из противоположного мнения. В любом случае действия коллективных субъектов при определенных условиях могут признаваться противоправными и соответственно повлечь некоторые правоограничения.

Юридическим составом правонарушения охватывается еще один компонент — установление в законодательстве санкций (неблагоприятных последствий) за совершение правонарушений, являющееся непременным условием применения к правонарушителю мер юридической ответственности. Справедливо замечено, что там, где не предусмотрена юридическая ответственность, там нет правонарушения.

Итак, правонарушение — это общественно вредное (или общественно опасное) противоправное и виновное деяние деликтоспособного субъекта, влекущее юридическую ответственность.

Правонарушение следует отличать от иных отклонений от правопорядка. Разновидность социальных отклонений, которая связана с отступлением от целей, принципов и предписаний права, может быть объединена понятием противоправного поведения. К противоправным деяниям, не образующим правонарушений, относятся деяния с “усеченным” составом правонарушения (невинные действия, объективно противоправное поведение малолетних, душевнобольных и пр.). Это также незначительные отклонения от требований юридического режима, складывающегося в той или иной сфере общественной жизни (незлостное уклонение от уплаты алиментов, просрочка платежей или несвоевременное возвращение долга, кредита в силу извинительных обстоятельств, незначительные проступки в административно-правовой сфере, сфере действия трудового законодательства и т.д.), и иное поведение, противоречащее праву и могущее повлечь применение мер юридической защиты или мер воспитательного характера.

К противоправным деяниям относится также и злоупотребление правом (правовыми средствами), под которым следует считать основанное на эгоистических побуждениях поведение управомоченного субъекта, противоречащее природе права, закрепленной в его нормах цели, либо связанное с привлечением неправовых средств для ее достижения. Злоупотребление правом — это не особый тип правонарушения, как иногда отмечается в специальной литературе, а разновидность неправовых действий, связанных со злоупотреблением правовой свободой, совершением поступков “во зло” и в противоречие с назначением предоставленного права, его “духом”.

Непризнание категории злоупотребления правом ведет к тому, что всякое отклонение от общего дозволения квалифицируются как деликт, правонарушение, преступление. Очевидно, что в этом случае не учитываются, специфика действия правового дозволения, особенности его конструирования в законе. В законодательстве невозможно (да и не должно) расписывать дозволенное поведение “от и до”, что входило бы в противоречие с природой прав личности. Для предотвращения “некорректного” поведения правопользователя законодатель использует специальные средства, приемы законодательной техники (устанавливает запрет на ограничения на определенный вид деятельности в рамках общего дозволения, определяет принципы поведения управомоченного, конкретизируя цель, назначение предоставляемого права и др.). Создается, таким образом, своеобразный режим поведения управомоченного, адекватный правовому дозволению. Отступление адресатов от этого режима охватывается понятием “злоупотребление правом” и не должно квалифицироваться как “деликт, правонарушение, преступление”.

Юридическая ответственность, будучи составной частью правовой системы, выполняет в ней важные функции. Она является тем юридическим средством, которое локализует, блокирует противоправное поведение и стимулирует общественно полезные действия людей в правовой сфере.

В широком значении понятие ответственности трактуется как отношение лица к обществу и государству, к другим лицам с точки зрения выполнения им определенных требований, осознания и правильного понимания гражданином своих обязанностей (долга) по отношению к обществу, государству и другим лицам.

В узком или специально-юридическом значении юридическая ответственность интерпретируется как реакция государства на совершенное правонарушение. В указанном значении юридическая ответственность есть обязанность лица претерпевать определенные лишения государственно-властного характера, предусмотренные законом, за совершенное правонарушение.

Из приведенного определения следует, что, во-первых, юридическая ответственность всегда связана с государственным принуждением. Государственное принуждение выступает содержанием юридической ответственности. Рассматриваемый признак юридической ответственности в различных отраслях права проявляется по-разному. Гражданское, хозяйственное, трудовое законодательство предусматривает возможность добровольного исполнения обязанностей (возмещение причиненного вреда, заглаживание его силами или за счет нарушителя). Так, гражданин или предприятие, нарушившие договорные обязательства, могут в добровольном порядке уплатить установленную законом неустойку (штраф, пеню), возместить убытки. В этом случае, если добровольного исполнения не последует, ответственность

реализуется через суд и арбитраж. В уголовном и административном праве государственное принуждение выступает более явно и всегда реализуется через деятельность специальных органов государства.

Во-вторых, юридическая ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть. Лишение правонарушителя определенных благ является объективным свойством ответственности. Эти лишения наступают как естественная реакция государства на вред, причиненный правонарушителем обществу или отдельной личности.

Особенность лишений (а значит, и ответственности) состоит в том, что они наступают как дополнительные неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение. Лицо не несло их, если бы вело себя правомерно. Лишения — это не обязанность, которую субъект должен был ранее исполнить. Исполнение обязанности — не ответственность. Ответственность — дополнительные (помимо выполненной обязанности) неблагоприятные последствия.

Негативные последствия могут быть:

личного характера (например, лишение свободы, права занимать определенную должность, исправительные работы — в уголовном праве; обязанность правонарушителя принести публичные извинения за распространение ложных, позорящих сведений о другом лице — в гражданском праве; выговор — в трудовом праве; предупреждение — в административном)

имущественного (конфискация, штраф — в административном и уголовном праве; взыскание неустойки, пени — в гражданском праве; материальная ответственность по трудовому праву и т.д.).

Важно при этом иметь в виду следующее. Независимо от отраслевых особенностей применение тех или иных мер юридической ответственности всегда означает претерпевание правонарушителем каких-то лишений, стеснение его свободы, умаление чести, достоинства, влечет издержки имущественного характера. Значит, юридическая ответственность есть кара. Она представляет для правонарушителя новую юридическую обязанность, которой для него до правонарушения не существовало. Такой подход к пониманию юридической ответственности (как новой специфической обязанности, возникающей в связи с совершением правонарушения) имеет принципиальное значение для законотворческой практики, и в особенности конструирования норм гражданского, хозяйственного, семейного законодательства, где преобладают имущественные санкции и где стороны состоят в определенных отношениях (т.е. имеют права и обязанности) до правонарушения. Данный подход имеет и общее методологическое значение во всех тех случаях, когда конструируемая норма (независимо от отраслевой принадлежности) предполагает санкцию, т.е. определение тех самых неблагоприятных последствий, которые с неизбежностью должны наступать для адресата этой нормы в том случае, если его поведение будет отклоняться от цели нормы, ее диспозиции.

В-третьих, юридическая ответственность наступает только за совершенное правонарушение. Правонарушение выступает в качестве основания юридической ответственности. Не являются правонарушениями и соответственно не могут выступать в качестве оснований юридической ответственности деяния хотя внешне и сходные с правонарушениями, но не являющиеся таковыми в силу своей общественной значимости. К таковым деяниям действующее законодательство относит институты необходимой обороны, крайней необходимости, а также профессиональный риск.

Юридическая ответственность не только возникает в случае нарушения правовых норм, но и осуществляется в строгом соответствии с ними. Иными словами, применение мер юридической ответственности к правонарушителю возможно лишь при условии соблюдения определенного процедурно-процессуального порядка, установленного законом (гражданско-процессуальным, уголовно-процессуальным, процессуальными нормами, содержащимися в законодательстве об административных правонарушениях, и др.).

Юридическая ответственность выступает важным, но лишь одним из видов государственного принуждения. Наряду с ней в арсенале государственного принуждения правовым принуждением выступают принудительно-обеспечительные меры (обыск, выемка, наложение ареста на имущество) и меры защиты.

Меры защиты отличаются от юридической ответственности тем, что они наступают за правонарушения, обладающие часто минимальной степенью общественной опасности, или деяние, представляющее собой “правовую аномалию”, незначительные отклонения от нормального правопорядка, не приобретающие характер правонарушений. Меры защиты заключаются в том, что лицо принуждается к исполнению лежащей на нем обязанности, которую оно ранее должно было исполнить, но не исполнило. Дополнительных лишений (помимо исполнения обязанности) в этом случае для лица не наступает. Например, гражданин не исполняет возложенной на него конституцией и брачно-семейным законодательством обязанности по содержанию и воспитанию детей. С него в принудительном порядке могут быть взысканы алименты. Это не ответственность, а мера защиты. Ответственность наступает лишь в случае злостного уклонения от уплаты алиментов. В этом случае в соответствии с законодательством (ст. 122 УК РФ) он может быть привлечен к уголовной ответственности и, кроме исполнения ранее не выполненной обязанности, ему могут быть вменены дополнительные лишения — лишение свободы или исправительные работы.

Юридическая ответственность, как это следует из изложенного, связана с возложением на правонарушителя обязанности, не существовавшей до правонарушения. Меры защиты — это государственно-властная, принудительная деятельность, направленная на осуществление восстановительных задач — на восстановление нарушенного права, обеспечение исполнения юридической обязанности. К мерам защиты относят: признание сделки недействительной с возвращением сторон в первоначальное имущественное положение, перевод неисправного плательщика на предварительную оплату счетов, реальное исполнение договорных обязательств (допоставка, доукомплектование продукции) и другие — в гражданском праве; отобрание детей без лишения родительских прав, взыскание алиментов — в семейном праве; принудительное лечение, взыскание денежных сумм (налогов) и другие — в административном праве; восстановление на работе незаконно уволенных и прочее — в трудовом праве.

Юридическая ответственность независимо от ее отраслевой принадлежности преследует две цели: 1) защиту правопорядка и 2) воспитание граждан в духе уважения к праву.

Цель конкретизируется в функциях юридической ответственности, среди которых выделяются:

— репрессивно-карательная (некоторые авторы называют ее мягче — штрафной, хотя суть от этого не меняется) — свидетельствует о том, что юридическая ответственность является, во-первых, актом возмездия государства по отношению к правонарушителю, во-вторых, средством, предупреждающим новые правонарушения;

— предупредительно-воспитательная, или превентивная, функция, призванная обеспечить формирование у адресатов права мотивов, побуждающих соблюдать законы, уважать права и законные интересы других лиц;

— правосстановительная или компенсационная функция присуща имущественной ответственности. Взыскание причиненного вреда с правонарушителя компенсирует потери потерпевшей стороны, восстанавливает ее имущественные права.

Основными принципами юридической ответственности являются:

ответственность лишь за деяние, являющееся противоправным. Данный принцип обращен главным образом к законодателю и требует от него установления мер юридической ответственности лишь за те деяния, которые по своим объективным свойствам являются общественно вредными (опасными), противоречат природе права, ценностям общества. Содержание данного принципа непосредственно затрагивает также деятельность правоприменителя (юрисдикционных органов);

принцип справедливости охватывает своим содержанием следующие требования:

нельзя за проступки устанавливать уголовные наказания;

недопустимо вводить меры наказания и взыскания, унижающие человеческое достоинство;

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

за одно правонарушение возможно лишь одно юридическое наказание;

карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения;

принцип законности означает, что юридическая ответственность:

может иметь место лишь за те деяния, которые предусмотрены законом;

применяется в строгом соответствии с процедурно-процессуальными требованиями закона (процессуальная регламентированность — необходимое условие законного применения юридической ответственности);

предполагает обоснованное применение, т.е. факт совершения конкретного правонарушения должен быть установлен как объективная истина;

принцип целесообразности означает соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Данный принцип предполагает:

индивидуализацию государственно-принудительных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, личностных свойств правонарушителя;

возможность смягчения и даже отказа от применения мер ответственности в случае, если ее цели могут быть достигнуты иным путем;

принцип неотвратимости предполагает:

ни одно правонарушение не должно остаться “незамеченным” для государства;

быстрое и оперативное применение мер ответственности за совершение правонарушения;

высокий профессионализм персонала правоохранительных органов.

В зависимости от отраслевой принадлежности выделяют следующие виды юридической ответственности:

— гражданско-правовая ответственность заключается в применении к правонарушителю (должнику) в интересах другого лица (организации) — кредитора установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него невыгодные последствия имущественного характера, возмещение убытков, уплату неустойки, возмещение вреда. Гражданско-правовая ответственность носит компенсационный характер, ее цель — восстановление нарушенных имущественных прав кредитора. В зависимости от основания возникновения обязательства, в результате которого наступает ответственность, гражданско-правовая ответственность классифицируется на договорную и недоговорную. Гражданско-правовая ответственность основана на принципе полного возмещения ущерба, причиненного правонарушением. Есть, правда, и исключения. Так, неустойка не всегда покрывает расходы. Очевидно, поэтому кому-то иногда лучше нарушить обязательство, чем его соблюсти;

— уголовная и административно-правовая ответственность применяется за те правонарушения, которые предусмотрены нормами уголовного закона и законодательства об административных правонарушениях. Отмеченные виды ответственности носят публичный характер, т.е. субъектом привлечения к уголовной и административной ответственности выступает государство. Уголовная ответственность, кроме того, всегда носит личный характер. Уголовной ответственности подлежит то лицо, которое совершило преступление;

— вследствие нарушения дисциплины (трудовой, воинской и т.п.) наступает дисциплинарная ответственность. Выделяются три вида дисциплинарной ответственности:

в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка;

в порядке подчиненности;

в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями, действующими в некоторых сферах (обороны, внутренних дел, железнодорожного, водного, воздушного транспорта).

Для дисциплинарной ответственности характерно то, что она имеет место в отношениях подчиненности лица, совершившего проступок, органу, применившему меру дисциплинарного воздействия. В случаях же административной ответственности отношения служебной подчиненности отсутствуют.

Виды юридической ответственности не следует смешивать с порядком, формой ее осуществления (ответственность в судебном, административном и ином порядке). Один и тот же вид юридической ответственности может осуществляться в различных формах. Например, гражданско-правовая ответственность реализуется в судебном, административном порядке через органы общественности (товарищеские суды). Некоторые виды ответственности, например уголовная, реализуются только в судебном порядке [7].

1.7 Значение законности и правопорядка в современном обществе

Существует множество различных определений такого сложного явления как законность. Но практически в каждом из них выделяется то главное, что и образует суть, основу законности, — строгое, неуклонное соблюдение, исполнение норм права участниками общественных отношений. Именно это присуще законности любого исторического периода независимо от условий места и времени.

В конкретных исторических условиях эта сущность наполняется конкретным содержанием и приобретает соответствующие формы. Законность провозглашается, а нередко и закрепляется в законодательстве в качестве принципа, требования соблюдать правовые предписания, обращенного к субъектам общественных отношений. Но вместе с тем в силу различных причин, в том числе и мер государственного принуждения, законность (соблюдение норм права) проявляется в конкретном поведении, деятельности указанных субъектов, т.е. становится методом их деятельности. В результате возникает режим общественной жизни, выражающийся в том, что большинство участников общественных отношений соблюдают и исполняют правовые предписания.

Таким образом, законность можно определить как принцип, метод и режим строгого, неуклонного соблюдения, исполнения норм права всеми участниками общественных отношений (государством, его органами, общественными и иными организациями, трудовыми коллективами, должностными лицами, гражданами — всеми без исключения). При этом принцип выступает как идеальная форма законности — соблюдать нормы права должны все. В действительности же отнюдь не все правовые нормы и не всеми субъектами соблюдаются и исполняются, имеет место немало нарушений законности.

С законностью теснейшим образом связано другое правовое явление — правовой порядок (правопорядок). Правопорядок — это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на праве и законности. Это конечный результат реализации правовых требований и предписаний, результат соблюдения, исполнения правовых норм, т.е. законности.

Именно правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативно-правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности. Важно иметь в виду следующие обстоятельства:

- во-первых, нельзя добиться правопорядка иными способами, кроме совершенствования правового регулирования и обеспечения законности;
- во-вторых, укрепление законности закономерно и неизбежно приводит к укреплению правопорядка;
- в-третьих, конкретное содержание правопорядка зависит от содержания законности, которое, в свою очередь, определяется рядом обстоятельств, рассматриваемых ниже.

Законность в условиях определенного исторического периода определенного государства, его политического режима и т.п. наполняется конкретным содержанием. Содержание законности и правопорядка в условиях восточных деспотий, Афинской рабовладельческой демократии,

феодалного абсолютизма демократических или тоталитарных режимов современности имеет огромные различия, хотя законность всегда остается соблюдением, исполнением норм права, а правопорядок — ее результатом.

Различия в содержании законности и правопорядка зависят от ее сторон (элементов): предметной (“носители” законности — то, что должно соответствовать правовым требованиям); субъектной (состав субъектов, на которых распространяются обязанность соблюдать правовые предписания и право требовать такого соблюдения от других лиц); нормативной (круг правовых предписаний, обязательных для исполнения). Изменение этих сторон законности и определяет различный объем ее содержания в конкретных исторических условиях, повышение или снижение ее роли в обществе.

Так, основным “носителем” законности является деятельность (поведение) людей. Но через нее свойство законности, т.е. соответствия праву, приобретают и другие объекты — нормативные и правоприменительные акты, различные документы, отношения людей и пр. Их законность или незаконность во многих случаях имеет особо важное значение.

Основные требования к законности сводятся к следующему.

Верховенство закона по отношению ко всем другим правовым актам. В правовом государстве закон обладает высшей юридической силой. Он выступает главным, основополагающим регулятором общественных отношений. Те отношения, которые в силу объективных условий должны находиться в сфере правового воздействия, регулируются, как правило, законом. Подзаконные акты действуют лишь в том случае, когда какие-либо отношения законодательно не урегулированы. При этом они должны издаваться в строгом соответствии с законом и на основе закона.

Единство понимания и применения законов на всей территории их действия. Законы предъявляют абсолютно одинаковые требования ко всем субъектам, находящимся в сфере их временного и пространственного действия. Законы федеративного государства имеют одинаковую силу на территории всех государственных образований, входящих в состав федерации. Единое понимание сущности и конкретного содержания законов обеспечивает законность правоприменительной деятельности компетентных органов и должностных лиц. Она соответствует действительному смыслу закона и проводит в жизнь заложенные в нем регулятивные функции.

Равная возможность всех граждан пользоваться защитой закона и их равная обязанность следовать его предписаниям (равенство всех перед законом и судом). Прочный и эффективный режим законности в обществе возможен только в условиях равенства всех людей перед законом и судом. С одной стороны, субъекты права должны в полном объеме выполнять возложенные на них обязанности, подчиняться требованиям закона. С другой стороны, государство должно создать все необходимые условия для осуществления их законных прав и интересов.

Осуществление прав и свобод человеком не должно нарушать права и свободы других лиц. В условиях правовой государственности это требование имеет принципиальное значение, поскольку свобода одного человека не может быть реализована в ущерб свободе другого. Закон не допускает ущемления прав одних за счет прав других граждан государства.

Недопустимость противопоставления законности и целесообразности. Почему нельзя противопоставлять законность и целесообразность? Прежде всего, потому, что правовые законы сами обладают высшей общественной целесообразностью. В них максимально отражаются как общественные, так и индивидуальные интересы людей. Целесообразность закона не может игнорироваться целесообразностью житейской. Нарушая требования закона, некоторые должностные лица и граждане оправдывают свои противоправные действия местной или индивидуальной целесообразностью. Они утверждают, что в данных конкретных условиях соблюдение закона нецелесообразно, и подменяют его субъективными противозаконными действиями, с их точки зрения более полезными и нужными для данного случая.

Законность предполагает, что местные интересы в полном объеме могут и должны удовлетворяться в рамках закона. И закон предоставляет такие возможности. Например, при определении уголовного наказания судьи, руководствуясь законом, назначают ту меру наказания, которая наиболее целесообразна для данного случая, с учетом тяжести преступления, личности преступника.

Следовательно, целесообразность в правовом государстве реализуется на основании и во исполнение закона. В каждом отдельном случае закон должен соблюдаться, но в рамках закона должна приниматься та мера, которая является наиболее целесообразной для данного конкретного случая. Закон обладает высшей целесообразностью, поэтому он позволяет учесть все многообразие местных и индивидуальных интересов людей.

Если же закон устарел, отстает от потребностей общественного развития, он должен быть изменен или заменен в установленном порядке. Но пока закон действует во времени, в пространстве и по кругу лиц, его предписания в равной мере обязательны для всех. Устаревший закон отменяется только законным порядком, и никакие местные органы или индивидуальные лица не могут нарушать закон, ссылаясь на его нецелесообразность. Они могут обратиться к законодательному органу с просьбой неотлагательно отменить устаревшего закона, но не более. Мудрый же законодатель всегда отменит или заменит устаревший закон.

Предотвращение и эффективная борьба с правонарушениями – важное требование законности. Правовое государство создает необходимые материальные, политические, социальные и другие предпосылки для предотвращения и пресечения правонарушений. Благоприятные материальные условия жизни, социальная защищенность населения, политическая стабильность в стране, наличие справедливых правоохранительных законов составляют реальную основу режима законности.

Непосредственная защита интересов субъектов права, любого гражданина, проживающего на территории государства, осуществляется специальными правоохранительными органами: судом, прокуратурой, арбитражем, милицией. Обеспечивая законное функционирование общественных отношений, эти органы в необходимых случаях применяют к правонарушителям различные меры государственного принуждения.

Центральное место в системе правоохранительных органов, призванных поддерживать режим законности, принадлежит судам, которые осуществляют свою власть в формах конституционного, гражданского, уголовного и административного судопроизводства. Любые решения и действия государственных органов, учреждений, должностных лиц, частных предпринимателей, нарушающих права и свободы, могут быть обжалованы в суд. Высший надзор за законностью осуществляет конституционный суд. В целях защиты конституционного строя,

основных прав и свобод человека, поддержания верховенства и непосредственного действия конституции на всей территории страны конституционный суд рассматривает дела о конституционности нормативно-правовых актов представительных органов государства, высших и местных органов исполнительной власти, правоприменительной практики по жалобам граждан и другие. Акты, признанные неконституционными, утрачивают силу со дня официального опубликования конституционным судом соответствующего решения. Решения конституционного суда являются окончательными, опротестованию и обжалованию не подлежат.

Таким образом, требования законности в единстве и взаимодействии обеспечивают стабильность и гармоничность общественной жизни, способствуют развитию гражданского общества в соответствии с объективными законами исторического прогресса.

Итак, законность представляет собой процесс осуществления закона. Режим законности означает такое состояние общественной жизни, при котором участники правоотношений свободно реализуют принадлежащие им юридические права и обязанности. Законность есть предпосылка такого порядка в общественной жизни, который соответствует предписаниям правовых норм. Другими словами, в результате действия законности в обществе складывается правовой порядок, являющийся целью правового регулирования общественных отношений. Что такое правопорядок?

Правопорядок — это система общественных отношений, которая устанавливается в результате точного и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права. Правопорядок составляет реальную основу современной цивилизованной жизни общества. Качество и степень правоупорядоченности общественной жизни во многом определяет общее “здоровье” всего общественного организма и его индивидов. В условиях стабильного правопорядка эффективно функционирует экономика, достигается гармония в действиях законодательной, исполнительной и судебной властей, активно осуществляется деятельность различных общественных и частных организаций, реально гарантируется свободное развитие человека, максимально удовлетворяются его материальные и духовные потребности.

В формировании правового порядка участвуют все элементы механизма правового регулирования общественных отношений. Их причинно-следственная связь составляет основу правовой жизни общества, которая и приводит к установлению правового порядка.

Нормы права — это нормативная предпосылка правопорядка, первичное звено механизма правового регулирования, моделирующее “идеальный” правопорядок.

Правоотношения — элемент механизма правового регулирования, обеспечивающий переход от идеального, предполагаемого законодателем правопорядка к установлению конкретного возможного или должного поведения участников общественных отношений, предусмотренного правовыми нормами. На этом этапе к механизму правового регулирования подключается законность, призванная гарантировать возможное и должное поведение субъектов правоотношений.

Акты реализации юридических прав и обязанностей являются завершающей предпосылкой правопорядка. В условиях режима законности права и обязанности участников правоотношений реально воплощаются в их поведении, достигают своей цели и, таким образом, переходят в ту систему общественных отношений, которые и образуют правовой порядок.

Содержание правопорядка составляет правомерное поведение субъектов, то есть такое поведение, которое урегулировано нормами права и достигло целей правового регулирования.

Структура правопорядка — это единство и одновременное разделение урегулированной правом системы общественных отношений в соответствии с особенностями их отраслевого содержания. Правопорядок есть реализованная система права. Он включает конституционные, административные, финансовые, земельные, семейные и другие виды общественных отношений, урегулированные нормами соответствующих отраслей права. В структурном отношении правопорядок отражает реализованные элементы системы права. В этой связи в структуре правопорядка выделяются не только отраслевые, но и более дробные группы отношений, которые урегулированы подотраслями и институтами права.

Особенность правопорядка как специфической системы общественных отношений выражается в том, что складывается он только на основе правовых норм и в силу этого охраняется государством. Поэтому правопорядком охватываются далеко не все отношения, имеющие место в обществе. Определенная часть общественной жизни не нуждается в правовой регламентации. Она находится в сфере действия норм морали, норм различных общественных организаций и других неправовых нормативных регуляторов. В этом смысле правопорядок является лишь элементом общей системы общественных отношений, складывающейся под воздействием нормативного регулирования. Это часть общественного порядка.

Общественный порядок представляет собой всю совокупную систему общественных отношений, которая складывается в результате реализации социальных норм: норм права, норм морали, норм общественных организаций, норм неправовых обычаев, традиций и ритуалов.

В правовом государстве все элементы общественного порядка взаимодействуют между собой и находятся под его защитой. Однако только правопорядок охраняется специальными государственно-правовыми мерами. Другие элементы общественного порядка обеспечиваются своими средствами воздействия: моральными, собственно общественными, естественными навыками и привычками, силой традиции.

В подсистеме отношений, образующих общественный порядок, основным связующим звеном выступает правопорядок, поскольку он в той или иной мере отражает наиболее существенные черты нормативного регулирования в целом.

Воинский правопорядок — составная часть общего правопорядка. Он формируется на основе общих принципов права, отражает определенные потребности жизни общества, без которых оно не может нормально функционировать.

Поскольку вооруженные силы — это специфическая государственная организация, специально предназначенная для ведения вооруженной борьбы, то содержание ее деятельности значительно отличается от поведения других участников общественных отношений, не входящих в состав данной организации. Этим объясняются особенности и специфические черты воинского правопорядка.

Воинский правопорядок — это такая система отношений, которая складывается между субъектами военного права в результате строгого и точного осуществления ими предписаний военно-правовых норм.

Особенности воинского правопорядка выражаются в следующем:

Во-первых, воинский правопорядок формируется на основе таких правовых норм, которые специально предназначены для регулирования специфических общественных отношений, возникающих в области строительства, жизни и деятельности вооруженных сил. Эти нормы содержатся в различных актах военного законодательства.

Во-вторых, воинский правопорядок имеет специфическое содержание. Он включает только те общественные отношения, которые возникают в процессе боевой подготовки войск, при несении военнослужащими внутренней и караульной службы, в ходе выполнения боевых задач в военное время. Такие общественные отношения по своему содержанию характерны только для военной организации и не имеют распространения в условиях гражданской жизни.

Составной частью воинского правопорядка является порядок уставной, представляющий собой систему взаимоотношений между военнослужащими, которая строится в строгом соответствии с предписаниями воинских уставов и наставлений.

Воинский правопорядок складывается на основе законности, в результате точной реализации правовых норм всеми военнослужащими, воинскими должностными лицами и воинскими организациями. Он воплощает в себе социальную справедливость, равенство всех перед законом, демократизм и другие принципиальные правовые положения. Отношения между военнослужащими в процессе их служебной деятельности строятся на началах гуманизма, товарищеской взаимопомощи и ответственности за свои действия.

В правовом государстве существует целая система гарантий законности и правопорядка. Под гарантиями законности и правопорядка понимаются такие условия общественной жизни и специальные меры, принимаемые государством, которые обеспечивают прочный режим законности и стабильность правопорядка в обществе. Различаются материальные, политические, юридические и нравственные гарантии законности и правопорядка.

К материальным гарантиям относится такая экономическая структура общества, в рамках которой устанавливаются эквивалентные отношения между производителями и потребителями материальных благ. При эквивалентных рыночных товароотношениях создается реальная материальная основа для нормального функционирования гражданского общества. В этих условиях любой субъект права становится экономически свободным и самостоятельным. Поддерживаемый и охраняемый законом, он в полной мере реализует свои возможности в сфере материального производства, что является важнейшей гарантией законности и правопорядка в обществе. Материально обеспеченный и социально защищенный индивид, как правило, соотносит свое поведение с правом, поскольку его интересы гарантируются режимом законности и получают объективное воплощение в правопорядке.

Политическими гарантиями законности и правопорядка являются все элементы политической системы общества, которые поддерживают и воспроизводят общественную жизнь на основе юридических законов, отражающих объективные закономерности общественного развития. Государство, его органы, разнообразные общественные объединения и частные организации, трудовые коллективы, то есть все звенья современной политической системы общества, в интересах своего жизнеобеспечения всемерно поддерживают необходимый режим законности и стабильность правопорядка. Те политические организации или отдельные политические деятели, которые противопоставляют себя порядку, установленному законом, лишаются защиты со стороны государства.

К юридическим гарантиям относится деятельность государственных органов и учреждений, специально направленная на предотвращение и пресечение нарушений законности и правопорядка. Ее осуществляют законодательные, исполнительные и судебные органы государственной власти. Основные направления борьбы с правонарушениями формируют законодательные органы, издавая соответствующие нормативно-правовые акты, предусматривающие юридическую ответственность за противоправные действия. Непосредственную же работу по профилактике и пресечению правонарушений осуществляют правоохранительные государственные органы. При наличии достаточно прочных экономических и политических гарантий правоохранительная деятельность государства эффективно обеспечивает оптимальный режим законности и устойчивость правопорядка.

Нравственными гарантиями законности и правопорядка являются благоприятная морально-психологическая обстановка, в которой реализуются юридические права и обязанности участников правоотношений; уровень их духовности и культуры; чуткость и внимание государственных органов и должностных лиц к человеку, его интересам и потребностям. В создании здоровой нравственной обстановки в сфере правового регулирования участвуют все звенья политической системы общества, в том числе благотворительные организации, учреждения культуры и искусства, школа, высшие учебные заведения, церковь. Нравственно здоровое общество — это общество, функционирующее на основе законов, в условиях стабильного правопорядка.

Законность и правопорядок в обществе обеспечиваются всей системой гарантий, которые органически взаимодействуют между собой, взаимообуславливают и дополняют друг друга [8].

Тема 2. Основы конституционного права

2.1 Понятие конституционного права

Конституционное право РФ закрепляет и регулирует, главным образом, важнейшие общественные отношения, составляющие основы конституционного строя, правового положения личности, государственного устройства, организации и деятельности органов государства и местного самоуправления в Российской Федерации. При этом нормы конституционного права могут одновременно входить и в другие отрасли права в качестве основы, на которой строится соответствующая отрасль. Например, ст. 37 Конституции РФ, закрепляющая свободу труда и право на труд, содержит прежде всего нормы конституционного права, но в то же время представляет собой основу отрасли, именуемой “трудовое право”. Именно поэтому, общепризнанна ведущая роль конституционного права РФ в системе российского права.

Предметом конституционного права являются конституционные отношения, возникающие в связи с закреплением и регулированием:

основ конституционного строя Российской Федерации, суверенитета народа и форм его осуществления, принципов государственного устройства и разделения властей, социального и светского характера государства, идеологического многообразия, верховенства конституции в государстве;

взаимоотношений между государством и личностью, правовых основ статуса российских граждан, лиц без гражданства, иностранных граждан, находящихся на территории России, прав и свобод человека и гражданина и гарантий их реализации;

федеративного устройства России, состава и компетенции ее субъектов, исключительной компетенции Федерации и предмета совместного ведения Федерации и субъектов, верховенства федеративных законов над правовыми актами субъектов и т.д.;

организации и функционирования системы органов власти Российской Федерации: Президента, Федерального Собрания, Правительства, органов судебной власти, органов власти субъектов Федерации, а также местного самоуправления.

Следовательно, конституционное право Российской Федерации можно определить как ведущую отрасль российского права, нормы которой закрепляют и регулируют конституционные отношения в сферах конституционного строя, правового положения личности, устройства государства, а также организации и деятельности органов государства и местного самоуправления.

Источниками конституционного права РФ служат правовые нормативные акты, т.е. такие акты, которые содержат хотя бы одну норму конституционного права. К ним относятся правовые акты, действующие на всей территории Российской Федерации, и акты, имеющие сферу действия только на территории конкретного субъекта Федерации или территории, в пределах которой осуществляется местное самоуправление.

Особое место среди источников занимает Конституция Российской Федерации.

Термин “конституция” происходит от латинского слова “constitutio”, что означает установление, учреждение, построение, и первоначально использовался для обозначения правовых актов римских императоров.

Под конституцией в любой стране сегодня понимается Основной Закон государства, имеющий высшую юридическую силу и регулирующий наиболее важные общественные отношения: основные права и свободы человека и гражданина, устройство общества и государства, механизм осуществления государственной власти и местного самоуправления.

Действующая Конституция РФ, как по своему содержанию, так и по своей юридической форме вполне соответствует демократическим стандартам конституционализма [9].

К числу источников конституционного права, устанавливающих нормы общефедерального значения, относятся и федеральные законы. Примерами таких источников могут служить – ФКЗ от 28 июля 2004 г № 5-ФКЗ “О референдуме Российской Федерации” [10], ФКЗ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ “О Конституционном Суде Российской Федерации” (с изменениями от 07 июня 2004 г.) [11], ФЗ от 31 апреля 2002 г. № 62-ФЗ “О гражданстве Российской Федерации” (с изменениями от 02 ноября 2004 г.) [12], ФЗ от 8 мая 1994 года № 3-ФЗ “О статусе депутата Совета Федерации и статусе

депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации” (с изменениями от 10 января 2003 г.) [13] и др.

Источниками конституционного права являются и содержащие конституционно-правовые нормы правовые акты, принимаемые Президентом РФ, Советом Федерации, Государственной Думой, Правительством РФ. Это указы и другие нормативные акты Президента, постановления палат Федерального Собрания, постановления Правительства.

Источником отрасли являются Регламенты палат Федерального Собрания, Положения о различных вспомогательных органах, образуемых органами законодательной и исполнительной власти.

Особое место среди источников конституционного права занимают декларации: Декларация о государственном суверенитете, Декларация о языках народов России, Декларация прав и свобод человека и гражданина.

К числу источников, действующих только на территории субъектов РФ, относятся, прежде всего, конституции республик и уставы других субъектов РФ. Эти акты содержат нормы, в обобщенной форме закрепляющие правовой статус данного субъекта Федерации, основы его устройства, компетенцию, структуру органов государственной власти.

Конституции республик и уставы должны соответствовать Конституции России и федеральным законам. По отношению к другим нормативным правовым актам, принимаемым органами субъекта Федерации, они обладают более высокой юридической силой. Формами установления правовых норм, действующих только на территории субъекта, являются такие правовые нормативные акты, как законы, постановления, иные нормативные акты, принимаемые его органами законодательной и исполнительной власти. К источникам отрасли относятся и правовые акты представительных органов местного самоуправления, содержащие конституционно-правовые нормы, в частности, их уставы (положения).

Согласно принципу приоритета международного права общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью национальной правовой системы (п. 4 ст. 15 Конституции РФ). Следовательно, такие принципы и нормы также являются источниками конституционного права.

2.2 Основы конституционного строя

Конституционный строй представляет собой определенную форму, определенный способ организации государства, закрепленный в его конституции. Принятие конституции само по себе означает установление обязанности государства следовать конституционным порядкам - иначе существование основного закона лишается смысла. Однако понятие "конституционный строй" применимо только к такому государству, в котором конституция надежно охраняет права и свободы человека и гражданина, а все право соответствует этой конституции, но главное: государство действует в соответствии с конституцией и во всем подчиняется праву.

Порядок, при котором соблюдаются права и свободы человека и гражданина, а государство действует в соответствии с конституцией, называется конституционным строем. Оно обусловлено

помимо права, уровнем правосознания, развитием политической культуры и этики. Право и мораль должны обеспечивать неотвратимость наказания в отношении любого гражданина или должностного лица, посягнувшего на конституционные порядки. Установление конституционного строя начинается с определения принципов организации государства в его соотношении с личностью и гражданским обществом.

Ограничение государственной власти правом имеет одной из целей создание оптимальных условий для функционирования гражданского общества являющегося неотъемлемым атрибутом конституционного государства. Следует подчеркнуть, что основы конституционного строя не просто характеризуются особым порядком изменения, но имеют также особую юридическую силу. Это выражается в обязанности законодателя следовать указанным принципам при изменении или дополнении остального текста Конституции РФ.

Конституционный строй – это совокупность социальных отношений, а его основы – система принципов, их регламентирующих. Основы конституционного строя служат базой, на которой формируются правоотношения, имеющие общую специфику.

Характерная особенность основ конституционного строя, закрепленных в главе 1 Конституции РФ, состоит в том, что они составляют первичную нормативную базу для остальных положений Конституции РФ, всей системы действующего законодательства и иных нормативно - правовых актов Российской Федерации. Это означает, что другие главы Конституции РФ содержат нормы, которые направлены на дальнейшее развитие, конкретизацию основ конституционного строя. В них, в частности, устанавливается компетенция органов государственной власти Российской Федерации, порядок принятия ими властных общих нормативно - правовых и индивидуальных решений, формулируются права и обязанности граждан, иных субъектов права, закрепляются юридические и иные гарантии реализации основ конституционного строя.

В то же время ни одна действующая норма права, независимо от того, где она закреплена - в Конституции РФ, законах РФ, указах Президента РФ или постановлениях Правительства РФ, не может противоречить основам конституционного строя. В случаях несоответствия каких-либо норм основам такие нормы признаются неконституционными и утрачивают силу. Равным образом не могут противоречить основам конституционного строя действия и решения должностных лиц, государственных органов, граждан и их объединений.

В тех случаях, когда в действующих законах и иных нормативно - правовых актах отсутствуют необходимые нормы или они противоречат Конституции РФ, гражданин вправе реализовывать свои права, руководствуясь нормами Конституции РФ, и в первую очередь положениями, устанавливающими основы конституционного строя, ибо принцип прямого действия Конституции РФ непосредственно закреплён ст. 15.

В понятие основ конституционного строя входят закреплённые конституцией характеристики следующие характеристики российского государства, закреплённые в ст. 1 Конституции РФ.

Российская Федерация – демократическое государство. Таким называется государство, устройство и деятельность которого соответствует воле народа, общепризнанным правам и свободам человека и гражданина. Демократическое государство – важнейший элемент демократии гражданского общества, основанного на свободе людей. Источником власти и легитимации всех органов этого государства является суверенитет народа. Это означает, что

российский народ ни с кем не делит власть и никто, кроме него самого, не может претендовать на власть в Российской Федерации. Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти и присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону. Понятие демократического государства неразрывно связано с понятиями конституционного и правового государства. В функции демократического государства входит обеспечение общих интересов народа, при безусловном соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина.

Демократия есть принадлежность всей власти народу, а также свободное осуществление народом этой власти в полном соответствии с его суверенной волей и коренными интересами.

Важнейшие признаки демократического государства:

реальная представительная демократия;

обеспечение прав и свобод человека и гражданина.

Народ Российской Федерации осуществляет свою власть как непосредственно, так и через органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 3 Конституции РФ). В зависимости от формы волеизъявления народа различаются представительная и непосредственная демократия.

Представительная демократия – осуществление народом власти через выборные учреждения, которые представляют граждан и наделены исключительным правом принимать законы (парламенты, выборные органы местного самоуправления), наделенные правом решения наиболее важных вопросов жизни народа (объявление войны, принятие бюджета, введение чрезвычайного и военного положения, разрешение территориальных споров и др.). Важное условие – независимость представительного учреждения в пределах своих полномочий, отсутствие конкурирующей законодательной власти, невмешательство исполнительной власти в прерогативы представительных учреждений.

В Российской Федерации представительная демократия обеспечивается выборностью Государственной Думы и конституционно обусловленным формированием Совета Федерации, а также законодательных и представительных учреждений субъектов Федерации и органов местного самоуправления. Единство системы государственной власти закреплено в Конституции РФ (ч. 3 ст. 5).

Великий нравственный смысл представительства делает гражданина ответственным за судьбы его родины, "приучить видеть в государственном интересе не нечто постороннее и чуждое, а известный высший принцип, перед которым должны склоняться все интересы частные" – высказывается Котляровский С.

Непосредственная демократия – форма непосредственного волеизъявления народа или каких-либо групп населения. Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы.

Другой важнейший признак демократического государства – обеспечение прав и свобод человека и гражданина. Только в условиях демократического режима права и свободы становятся реальными, устанавливается законность и исключается произвол силовых структур государства, хотя не отрицается принуждения в определенных формах, которые должны иметь четкие

пределы и осуществляться только в соответствии с законом. Государство обязано защищать права и свободы граждан, устраняя преступность и др. правонарушения.

Российская Федерация – федеративное государство. Государственно-территориальное устройство России основывается на принципе федерализма. За счет него обеспечиваются единство страны, децентрализация государственной власти, равноправие и самоопределение народов в составе федерации. Это конкретизирует главную задачу федерализма – обеспечение эффективности управления единым государством, имеющим большую территорию и численность населения, при помощи рассредоточения государственной власти, обеспечения права народностей на самоопределение.

Федеративное устройство основано на государственной целостности, единстве системы государственной власти. Республики имеют свою конституцию и законодательство, а другие субъекты – устав и законодательство. Между Российской Федерацией и ее субъектами проводится разграничение компетенции. Сохраняя за собой полномочия в определенном объеме, субъекты Федерации добровольно ограничивают свою компетенцию в пользу Федерации, признавая приоритет ее задач и целей. Они признают также на своей территории высшую юридическую силу нормативных правовых актов Федерации. Государственная власть федерации является единственной властью на ее территории. Она опирается на волю всего народа федерации [14].

Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов - равноправных субъектов Российской Федерации. Федеративное устройство Российской Федерации основано на ее государственной целостности. Каждый субъект Российской Федерации является частью Федерации.

Российская Федерация – правовое государство. Правовым государством признается демократическое государство, в котором обеспечивается верховенство закона, последовательно проводится принцип разделения властей, а также признаются и гарантируются права и свободы каждого человека.

Главная идея правового государства – связанность государства правом, гарантирующая предсказуемость и надежность действий государства, подчинение государства праву, защиту граждан от возможного произвола государства и его органов.

Правовое государство характеризуется, прежде всего, тем, что оно само ограничивает себя действующими в нем правовыми нормами, которым обязаны подчиняться все без исключения государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане. Важнейшими признаками правового государства являются:

приоритет прав и свобод человека и гражданина;

принцип разделение властей, для правильного функционирования государства в нем должны существовать независимые друг от друга власти: законодательная, исполнительная, судебная;

верховенство конституции по отношению ко всем нормативным актам. Никакой закон или другой акт не вправе исправлять или дополнять конституцию, тем более противоречить ей. Она образует фундамент всей правовой системы;

приоритет международного права. Государство, обладающее суверенным правом принимать свои законы, соглашается с тем, что эти законы не должны противоречить праву мирового сообщества.

Российская Федерация – социальное государство. Таковым признается государство, которое берет на себя обязанность заботиться о социальной справедливости, благополучии своих граждан, их социальной защищенности.

Конституция Российской Федерации вкладывает в понятие социальное государство стремление к максимально возможному в условиях демократической страны равномерному содействию благу всех граждан и к максимально возможному равномерному распределению жизненных тягот.

Социальное государство стремится обеспечить каждому своему гражданину достойный человека прожиточный минимум. Имеется в виду, что каждый взрослый должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи.

Одной из важнейших целей социального государства является социальное равенство. Правовое государство обеспечивает равенство всех перед законом.

Главной задачей социальной политики Российской Федерации являются достижение благосостояния человека и общества, обеспечение равных и справедливых возможностей для развития личности. Основные направления социальной политики:

- охрана труда и здоровья людей;
- установление гарантированного минимального размера оплаты труда;
- обеспечение государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан;
- развитие системы социальных служб;
- установление государственных пенсий, пособий;
- иные гарантии социальной защиты.

Российская Федерация – светское государство. Такая характеристика означает, что государство и религиозные объединения отделены друг от друга, т.е. взаимно не вмешиваются в дела друг друга. Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной, а религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Отделение религиозных объединений от государства не влечет за собой ограничение прав членов объединений участвовать наравне с другими гражданами в управлении делами государства, в выборах органы государственной власти и в органы местного самоуправления, в деятельности политических партий, политических движений.

Религиозные объединения в Российской Федерации действуют на основе их собственных правил при условии соблюдения законодательства. В частности, ФЗ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ “О свободе совести и о религиозных объединениях” (с изменениями от 29 июня 2004 г.) [15].

Запрещается создание религиозных объединений в органах государственной власти, др. государственных органах, государственных учреждениях и органах местного самоуправления, воинских частях, государственных и муниципальных организациях, а также религиозных объединений, цели и действия которых противоречат закону.

Российская Федерация – республиканское государство. Устанавливая республиканскую форму правления в Российской Федерации, Конституция РФ закрепляет следующие признаки: отказ от какого-либо независимого и длительного обладания государственной властью; ориентация государственного строя на разум и опыт; создание государственных органов на основе согласования интересов управления государством и нерушимостью гражданских свобод; формирование государственных органов путем свободных выборов и на неограниченный срок.

Российская Федерация сочетает в себе черты парламентской и президентской республик. Это выражается в наличии сильной президентской власти при сохранении некоторых типичных признаков парламентской формы (наличие председателя Правительства РФ; возможность, хотя и ограниченная, отстранения от власти Правительства РФ парламентом и роспуска парламента Президентом РФ).

В Российской Федерации признается приоритет прав и свобод человека и гражданина. Признание человека, его прав и свобод высшей ценностью не означает, что государство во всех случаях не в праве ограничивать действия людей. Это необходимо для того, чтобы осуществление прав и свобод одними не ущемляло прав и свобод других, не наносило ущерба обществу.

Гуманизм конституционного строя отчетливо проявляется в подходе к институту гражданства. Конституция РФ установила, что гражданин Российской Федерации не может быть лишен своего гражданства или права изменить его (ч. 3 ст. 6). Ни при каких обстоятельствах гражданина нельзя лишать гражданства вопреки его желанию и без законных оснований. Государственные органы не имеют права безосновательно отказывать людям в их желании принять российское гражданство.

Каждый гражданин России обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные ее Конституцией РФ.

Российская Федерация – суверенное государство. Под суверенитетом государства понимается верховенство и независимость государственной власти внутри своей территории и по отношению к другим государствам. Суверенитет государства исходит из суверенитета народа. Народ является создателем и носителем суверенитета государства, волеизъявление народа порождает государственную власть.

Суверенитет государства проявляется в верховенстве государственной власти, в ее единстве и независимости. Ярким выражением верховенства государственной власти является верховенство на всей территории государства Конституции РФ и других законов, издаваемых высшими органами государственной власти РФ.

Важным свойством суверенной государственной власти является ее независимость. Это означает самостоятельность государства в отношениях с другими государствами. Независимость государственной власти означает, что она сама и только сама вправе принимать нормативные акты и обеспечивать конституционный правопорядок. Самостоятельность государственной власти

обеспечивается отсутствием зависимости (политической, финансовой и др.) государственных органов от кого бы то ни было внутри и вне пределов государства.

Суверенитет Российской Федерации закрепляется в следующих положениях:

суверенитет Российской Федерации распространяется на всю территорию;

Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории России;

Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории.

В Российской Федерации действует принцип разделения властей. Разделение властей есть разделение полномочий государственных органов при сохранении конституционного принципа единства государственной власти.

Суть этого принципа, теоретически обоснованного французским просветителем XVIII в. Ш. Монтескье, состоит в недопущении сосредоточения всех ветвей власти в одних руках, признании самостоятельности каждой из них при осуществлении своих функций, а также создании инструментов воздействия властей друг на друга в целях сдерживания их от злоупотреблений (система сдержек и противовесов).

Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную (ст.10 Конституции РФ). Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны. Конституционный, Верховный и Высший Арбитражный Суды Российской Федерации имеют право законодательной инициативы по вопросам их ведения. В системе разделения властей на федеральном уровне особое место принадлежит Конституционному Суду РФ. Конституция строго разделяет полномочия Федерального Собрания и судебных органов.

Конкретное содержание принципа разделения властей состоит в следующем:

законы должны обладать высшей юридической силой и приниматься только законодательным (представительным) органом;

исполнительная власть должна заниматься исполнением законов и только ограниченным нормотворчеством, быть подотчетной или главе государства или парламенту;

между законодательным и исполнительным органом должен быть обеспечен баланс полномочий, исключающий перенесение центра властных решений, а тем более всей полноты власти на одного из них;

судебные органы независимы в пределах и своей компетенции действуют самостоятельно;

ни одна из трех властей не должна вмешиваться в прерогативы другой власти, а тем более сливаться с другой властью;

споры о компетенции должны решаться только конституционным путем и через правовую процедуру, т.е. Конституционным судом РФ.

В Российской Федерации признается экономическая свобода, многообразие форм собственности при сохранении единого экономического пространства. Основной Закон России

защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности (например, собственность общественных объединений). Таким образом, каждая из них может развиваться свободно, конкурируя друг с другом и заполняя различные сферы экономики России.

Экономическая свобода выражается в возможности человека использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом экологической деятельности (ст. 34 Конституции РФ), вправе продавать на рынке труда свою рабочую силу (ст. 37 Конституции РФ). При этом, однако, не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Многообразие форм собственности и экономическая свобода могут проявить свои сильные стороны лишь в условиях сохранения единого экономического пространства, которое означает свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств.

В Российской Федерации признается и гарантируется местное самоуправления. Местное самоуправление представляет собой совокупность органов и институтов, обеспечивающих самостоятельное решение населением вопросов местного значения. Согласно Конституции России местное самоуправление выступает в качестве самостоятельного канала (формы) осуществления власти народом. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти (ст. 12 Конституции РФ).

Местное самоуправление способствует децентрализации управления государственными и общественными делами, “разгружает” государственную власть, способствует развитию социальной активности граждан по месту жительства [16].

2.3 Основы правового статуса человека и гражданина

В регулировании деятельности человека и гражданина в российском обществе и государстве принимают участие все отрасли российского права, определяющие правовой статус личности в Российской Федерации, всю совокупность их прав и обязанностей. Особая роль при этом принадлежит Конституции РФ, положения которой о человеке, гражданине образуют ядро, основу всего правового статуса личности. В Конституции РФ решаются наиболее принципиальные, основополагающие вопросы, определяется суть отношения государства и гражданского общества к человеку, его правам и свободам, определяются перечень этих прав и механизмы их защиты.

Совокупность конституционных норм, закрепляющих положение человека и гражданина в российском обществе и государстве, объем его прав и свобод, а также обязанностей, образует конституционный статус личности в Российской Федерации (ст. 64 Конституции РФ).

При этом не следует забывать различий между объективным правом — совокупностью юридических норм, определяющих положение человека в государстве, и субъективным — теми конкретными правами и свободами, которыми обладает каждый человек, находящийся на территории России.

На территории Российской Федерации находятся физические лица, имеющие различный правовой статус. Это граждане России, граждане иностранного государства, лица, не имеющие ни российского, ни иностранного гражданства. Конституция учитывает особенности каждой из этих категорий физических лиц. Однако она исходит из того, что эти различия не являются главными, государство должно обеспечить достойные условия, уважительное отношение к любому человеку как личности, гарантировать защиту его жизни, здоровья, чести и достоинства.

Реализуя этот подход, Конституция России закрепляет совокупность прав человека, определенный в нормах международной; права и общепризнанный мировым сообществом минимум социальных благ и свобод, необходимых для обеспечения достойного существования любого лица, находящегося на территории России.

Конституция России содержит обширный, полностью отвечающий международным стандартам, перечень прав человека. Их реализация невозможна без активного участия российского государства. В зависимости от масштаба участия государства в их осуществлении можно выделить две категории прав человека [17].

Первая группа характеризуется тем, что государство признает за человеком, личностью сферу отношений, которая отдана на усмотрение индивида и не может быть объектом притязаний, вмешательства государства. Сюда могут быть отнесены право человека на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22 Конституции РФ), право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ), право на невмешательство в частную жизнь лица (ст. 24 Конституции РФ) и др.

Вторая группа прав человека характеризуется активной ролью государства в их реализации, дает возможность индивиду требовать от государственных органов и должностных лиц положительной деятельности по обеспечению соответствующих прав и свобод. К их числу могут быть отнесены право на свободное распоряжение своими способностями к труду, на выбор род деятельности и профессии (ст. 37 Конституции РФ), право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца (ст. 39 Конституции РФ), право на жилище (ст. 40 Конституции РФ) и др.

Не все права человека вписываются в эту классификацию. Так, комплексным является основное право человека, закрепленное в Конституции РФ, — право на жизнь. Оно предполагает как элемент невмешательства государства, так и активные действия, направленные на создание достойных человека условий существования (поддержка малоимущих и пособия по безработице, строительство жилья для государственного фонда и др.).

В Конституции РФ закреплены не только права человека, но и основные права гражданина России. Если права человека, как уже отмечалось, принадлежат всем лицам, находящимся на территории России (в соответствующих конституционных нормах используется термин “каждый”), то права гражданина принадлежат лишь лицам, обладающим гражданством Российской Федерации. Под гражданством понимается прочная, устойчивая правовая связь лица с государством, в силу которой на него в полном объеме распространяются конституционные права, свободы и обязанности. Основу этого института составляют конституционные нормы, посвященные гражданству (ст. 6, 61, 62, 63, 71 Конституции РФ). Большая часть вопросов российского гражданства регулируется федеральными законами [18].

Нормы, посвященные гражданству республик в составе России, содержатся в конституциях субъектов РФ, а также в принятых некоторыми из них республиканских законах о гражданстве.

Российское гражданство построено на определенных принципах, закрепленных в Конституции РФ. В Российской Федерации установлено единое гражданство, что означает тесную взаимосвязь и взаимообусловленность федерального гражданства и гражданства республик. Утрата федерального гражданства одновременно влечет за собой и утрату гражданства любой республики. Лица, обладающие российским гражданством, пользуются равными правами на всей территории России.

В Российской Федерации гражданство является равным независимо от оснований его приобретения. Например, одинаковым объемом прав обладают лица как ставшие гражданами России в силу рождения, так и приобретшие гражданство путем натурализации (приема) в российское гражданство.

Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за ее пределы или выдан другому государству (ст. 61 Конституции РФ).

Конституция России содержит принципиальную возможность гражданина России иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Гражданин Российской Федерации является субъектом не только дополнительных конституционных прав, но и некоторых конституционных обязанностей. Так, только гражданин России имеет обязанность защищать Отечество, нести воинскую службу в соответствии с федеральным законом или альтернативную гражданскую службу, в то время как обязанность платить законно установленные налоги и сборы, сохранять природу и окружающую среду несут все лица, находящиеся на территории России.

Таким образом, права и свободы гражданина Российской Федерации охватывают все права человека и также группу политических прав, принадлежащих только гражданам России.

Вся совокупность прав человека и гражданина Российской Федерации может быть подразделена на три большие группы.

Первую, самую многочисленную, образуют гражданские (личные) конституционные права и свободы (право на жизнь; свободу и личную неприкосновенность; право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести, достоинства и доброго имени; право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телефонных и иных сообщений; право на неприкосновенность жилища; право на определение и указание своей национальной принадлежности; право на пользование родным языком, свободный выбор языка общения, воспитания и творчества; право свободно на территории Российской Федерации выбирать место пребывания и жительства; право свободно выезжать за пределы Российской Федерации и право гражданина беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию; свобода совести, вероисповедания; свобода мысли и слова; право на свободный поиск и распространение информации).

К этой же группе может быть отнесен блок прав человека в сфере правосудия (за исключением права граждан на участие в осуществлении правосудия, которое носит политический характер). В их числе право на судебную защиту прав и свобод, обжалование в суд

незаконных действий органов и должностных лиц; право на рассмотрение дела судом, к подсудности которого оно относится; право на суд присяжных; право на получение квалифицированной юридической помощи; право на признание своей невиновности до того момента, пока обратное не будет доказано в законном порядке и не будет установлено вступившим в законную силу приговором суда (презумпция невиновности); право на пересмотр приговора вышестоящим судом, на помилование или смягчение наказания; право не свидетельствовать против самого себя, своего супруга или близких родственников; право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Гражданские (личные) конституционные свободы в своем подавляющем большинстве являются правами человека. Они гарантируют реализацию важнейших индивидуальных жизненных потребностей человека и в своей основе осуществляются самостоятельно.

Вторую группу конституционных прав и свобод образуют политические права и свободы. В своем большинстве они принадлежат лишь гражданам России и были перечислены ранее. К указанной группе может быть отнесено и закрепленное Конституцией право человека на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов (ст. 30 Конституции РФ). Политическое содержание может иметь и закрепленная в ст. 29 Конституции РФ свобода мысли и слова, субъектом которой также являются не только граждане, но и все лица, находящиеся на территории России.

Основное назначение политических прав и свобод — обеспечить участие граждан в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, без чего невозможно обеспечить демократизм государственной власти.

Третью группу прав и свобод человека и гражданина образуют социально-экономические и культурные права. К их числу можно отнести свободу экономической деятельности; право иметь имущество, в том числе и в частной собственности, и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами; право на свободный труд; право на отдых; право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности и в других ситуациях, предусмотренных законом; право на жилище; право на охрану здоровья и медицинскую помощь; право на благоприятную окружающую среду; право на образование; свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

Основное назначение этого блока прав человека и гражданина — обеспечить достойные социально-экономические условия жизни человека и гражданина, реализовать его интеллектуальные возможности в трудовой, иных видах социально полезной деятельности, оказать поддержку малоимущим и престарелым лицам со стороны государства.

2.4 Органы государственной власти Российской Федерации

Многообразная деятельность любого государства, в том числе и Российской Федерации, реализуется прежде всего через систему его государственных органов. Орган государства представляет собой организационно и структурно обособленную часть государственного механизма, наделенную в установленном Конституцией РФ порядке государственно-властными

полномочиями, правовыми и материально-финансовыми средствами для осуществления задач и функций государственной власти российского государства.

Цели изучения органов Российской Федерации наукой Конституционного права и одноименной учебной дисциплиной определяются главным образом характером и объемом регулирования этих вопросов в Конституции РФ.

В Конституции РФ регулируются следующие основы организации и деятельности органов Российской Федерации:

закрепляется общее назначение органов государственной власти как средств, инструментов осуществления народовластия народного суверенитета (ст. 3 Конституции РФ);

устанавливаются основные принципы организации и деятельности государственных органов как Российской Федерации, так и ее субъектов (разделение властей, участие граждан в управлении государством, законность деятельности и др.);

разграничиваются предметы ведения и полномочия между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов (ст. 5, 71, 72, 73, 76 Конституции РФ);

определяется характер взаимоотношений федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации как звеньев единой вертикальной системы, функционирующей в пределах исключительных полномочий Российской Федерации и предметов ее совместного с субъектами ведения (ст. 77 Конституции РФ);

учреждается структура государственных органов и правовой статус важнейших федеральных органов государственной власти России: Президента, палат Федерального Собрания, Правительства, Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда.

Для органа российского государства характерны следующие основные черты, закрепленные в Конституции РФ и образующие элементы его конституционно-правового статуса.

Во-первых, в Конституции РФ и других нормах конституционного права находит свое закрепление особый, установленный государством порядок образования, формирования государственных органов. Помимо этого порядка орган государства появиться не может. Отступление от этого правила означало бы нарушение требований ч. 4 ст. 3 Конституции РФ о том, что “никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону”. В Конституции России определены способы формирования практически всех основных федеральных органов государственной власти.

Во-вторых, государственный орган создается для осуществления определенных задач, функций государственной власти, реализации видов (форм) деятельности государства. В частности, ст. 80 Конституции РФ устанавливает, что Президент РФ является гарантом ее Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности. Федеральное Собрание определяется как парламент Российской Федерации, ее представительный и законодательный орган (ст. 94 Конституции РФ), а Правительство РФ — как орган исполнительной

власти. Функции государственных органов субъектов Российской Федерации закрепляются в конституциях республик в составе России, уставах краев и областей, их законодательных актах.

В-третьих, важнейшим конституционным признаком государственного органа является его компетенция. Функции не могут рассматриваться в качестве непосредственного правового основания деятельности соответствующего органа государства. В отличие от общественных организаций, работа любого государственного органа связана с использованием государственно-властных полномочий — весьма “сильнодействующего” средства управления, включающего возможность применения и государственного принуждения. Поэтому Конституция исходит из того, что правовой статус органа должен включать четкую, детальную регламентацию мер использования этих полномочий. Это достигается за счет наделения каждого государственного органа соответствующими правами (которые зачастую одновременно являются для него и обязанностями), установления сферы применения этих прав (“предметов ведения”) и территориальных пределов их использования. Компетенция, таким образом, является юридическим выражением функций государственного органа.

В-четвертых, важным признаком государственного органа является особый, установленный государством порядок его деятельности, отступить от которого он не вправе. Составной частью этого порядка являются и принимаемые органом правовые акты, имеющие различную юридическую силу и функциональное назначение. Применительно к федеральным органам государственной власти России этот признак также находит свое отражение в Конституции РФ, выступает существенной характеристикой конституционного статуса этих органов.

В-пятых, признаком каждого государственного органа является его структура, внутренняя организация, которая также закрепляется в конституциях, уставах, иных нормативных актах. Структура, устройство государственного органа производны от выполняемых им функций, имеющегося объема полномочий, компетенции. Структура государственных органов может быть как весьма простой (прокурор района), так и довольно сложной (двухпалатная структура Федерального Собрания, комитеты, комиссии каждой из палат и т.д.). Чем выше место органа в вертикальной иерархии, тем, как правило, сложнее его структура.

Совокупность всех органов государства, взаимосвязанных и взаимодействующих между собой в ходе осуществления государственной власти, образует систему органов Российской Федерации. Многообразие государственных дел, значительный размер территории определяют необходимость большого количества государственных органов, специализирующихся на выполнении определенных функций, участков работы. Вся эта совокупность органов должна функционировать как единый организм, целостная система.

Система государственных органов Российской Федерации обусловлена и определяется многими факторами.

Основным фактором, формирующим конституционную систему органов Российской Федерации, является принцип разделения властей. Для осуществления функций государственной власти ее отдельные звенья наделяются комплексом полномочий и вправе действовать самостоятельно, во многом независимо друг от друга, сохраняя рычаги взаимного сдерживания и контроля. Разделение властей как одна из основ конституционного строя России обуславливает выделение в государственном механизме органов законодательной, исполнительной и судебной власти. Названные виды государственных органов образуют основу конституционной системы органов российского государства.

На конституционную систему государственных органов России оказывает влияние необходимость обеспечения координации, взаимодействия разделенных властей. При всей специализированности ветвей власти и соответствующих государственных органов они остаются звеньями единой системы, нуждающейся в повседневной координации. В условиях России эту функцию выполняет Президент РФ, являющийся главой государства (ст. 80 Конституции РФ).

Весьма важный фактор, оказывающий влияние на конституционную систему государственных органов России, — ее федеративное государственное устройство. У субъектов Федерации фактически существуют свои самостоятельные органы законодательной, исполнительной и судебной власти, обеспечивающие потребности соответствующей республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа. Разнообразие видов субъектов Федерации, их национальные и региональные особенности вносят существенные различия как в название соответствующих органов, так и в их организационную структуру, формы и методы деятельности.

Характеристику федеральных органов государственной власти Конституция России целесообразно начать с определения места, роли и статуса Президента РФ.

Президент Российской Федерации в соответствии со ст. 80 Конституции РФ обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. В Российской Федерации эти координационные функции возлагаются на Президента как главу государства. Для этого он наделяется полномочиями (ст.ст. 83, 84 Конституции РФ), дающими ему возможность оказывать влияние на все ветви власти. Эта координация, например, хорошо видна при решении важнейших для страны кадровых вопросов, назначении на высшие должности в государстве. Президент взаимодействует и с Государственной Думой (в связи с назначением Председателя Правительства РФ, Председателя Центрального банка РФ), и с Советом Федерации (при формировании Конституционного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, Верховного Суда РФ, назначении Генерального прокурора РФ), и с Председателем Правительства РФ (при назначении и освобождении членов Правительства РФ). Безусловно, соответствующие полномочия Президента — это и его обязанности, их исполнение является средством осуществления конституционных прав Государственной Думы и Совета Федерации, закрепленных в ст. 102 и 103 Конституции России.

Конституция 1993 г. устанавливает, что Президент России избирается путем всеобщих, равных, прямых выборов тайным голосованием сроком на четыре года.

Компетенция Президента представляет собой совокупность его полномочий по разрешению вопросов государственной и общей жизни, установленных Конституцией РФ. В силу обилия закрепленных за ним конституционных функций полномочия Президента России весьма многочисленны. В основе своей они закреплены в ст. 83-90 гл. 4 Конституции РФ, а также в ряде других статей Основного Закона, посвященных деятельности других государственных органов. Так, ч. 3 ст. 115 главы в Конституции РФ, посвященной Правительству РФ, устанавливает право Президента РФ отменять постановления и распоряжения Правительства.

Для удобства анализа все полномочия Президента России могут быть объединены в несколько групп.

Полномочия по формированию и руководству исполнительной властью. Президент имеет обширные полномочия по назначению остальных членов Правительства. По предложению

Председателя Правительства РФ он назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров. При этом согласия Государственной Думы на проведение этих кадровых перестановок не требуется.

Согласно п. "г" ст. 83 Конституции РФ глава государства представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка РФ и ставит перед ней вопрос об освобождении его от занимаемой должности. Благодаря конституционному праву председательствовать на заседании Правительства РФ, Президент РФ в отдельных случаях может взять руководство им на себя, давать непосредственные поручения и указания всем членам Правительства РФ. Ключевым полномочием во взаимоотношениях Президента с Правительством является его право принять решение об отставке Правительства.

Президент РФ формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ как орган, осуществляющий подготовку решений Президента РФ в области обеспечения безопасности. Согласно п. "к" ст. 83 Конституции РФ глава государства назначает и освобождает своих полномочных представителей. Обеспечению нормального функционирования исполнительной власти в известной мере способствует и право Президента РФ формировать свою Администрацию, которая выполняет функции аппарата главы государства.

Полномочия по взаимодействию с федеральной законодательной властью. Президент РФ располагает совокупностью полномочий, позволяющих воздействовать как на формирование Государственной Думы и прекращение ее полномочий, так и на ее законодательную деятельность. Глава государства в соответствии с п. "а" ст. 84 Конституции РФ назначает выборы Государственной Думы.

С Конституцией РФ 1993 г. закреплено право Президента РФ распустить Государственную Думу в исключительных случаях:

трехкратное отклонение представленных Президентом РФ кандидатур Председателя Правительства РФ (ч. 3 ст. 111 Конституции РФ);

повторное в течение трех месяцев выражение недоверия Правительству РФ (ч. 3 ст. 117 Конституции РФ);

отказ в доверии Правительству РФ, вопрос о котором был поставлен по инициативе его Председателя Правительства РФ (ч. 4 ст. 117 Конституции РФ).

В системе разделения властей Президент взаимодействует не только с законодательной, но и судебной ветвью власти. Последнее достаточно специфично, поскольку глава государства не может в какой-либо форме вмешиваться в деятельность судебных органов. Его полномочия связаны лишь с участием в формировании органов судебной власти, которые к тому же осуществляются совместно с Советом Федерации.

Полномочия в области безопасности и обороны. Безопасность страны представляет собой состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Как глава государства Президент РФ осуществляет ряд важных полномочий в этой сфере. Согласно п. "ж" ст. 83 Конституции РФ он формирует и возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации.

К компетенции Президента РФ относится также утверждение военной доктрины России [19], которая является частью общей концепции безопасности

Полномочия в области внешней политики и международных отношений. Полномочия Президента РФ в сфере внешней политики сконцентрированы главным образом в ст. 86 Конституции. Самое важное из них записано в пункте “а” этой статьи, где говорится, что Президент осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации. Формы осуществления этого полномочия весьма многочисленны: подготовка послания Федеральному Собранию об основных направлениях внешней политики, назначение на должность министра иностранных дел, назначение и отзыв после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях и др.

В качестве руководителя внешней политикой России Президент РФ ведет переговоры и подписывает международные договоры Российской Федерации (п. “б” ст. 86 Конституции РФ). В соответствии с нормами международного права Президенту РФ, не требуется подтверждения соответствующих полномочий на ведение переговоров и подписание договоров перед другой стороной, они органически присущи ему как главе государства.

Иные полномочия Президента РФ. Наряду с перечисленными полномочиями, которые систематизируются в определенные группы, Конституция предоставляет главе государства ряд других прав.

На основании п. “б” ст. 89 Конституции Президент РФ награждает государственными наградами Российской Федерации, присваивает почетные звания РФ. В настоящее время перечень государственных наград России определен Указом Президента РФ от 02 марта 1994 г. № 442 “О государственных наградах Российской Федерации” (с изменениями от 05 октября 2004 г) [20].

Президент РФ осуществляет помилование (п. “в” ст. 89 Конституции РФ). Актом помилования является решение главы государства о смягчении наказания или полном освобождении от наказания лиц, обратившихся к Президенту РФ с соответствующим ходатайством. Решения о помиловании применяются только к тем лицам, в отношении которых вынесенный судом обвинительный приговор вступил в законную силу. Как правило, помилование связано с заменой смертной казни на наказание в виде лишения свободы. Однако объектом помилования могут в принципе быть любые виды наказания.

Полномочия Президента РФ реализуются через принятие им правовых актов. Согласно ст. 90 Конституции РФ, Президент РФ издает указы и распоряжения, которые обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Все государственные органы, должностные лица и граждане обязаны следовать предписанным в актах Президента правилам поведения. Органы государственной власти субъектов РФ (включая республики), а также органы местного самоуправления не наделены правом приостановления актов Президента РФ. Вместе с тем, указы и распоряжения не должны противоречить не только Конституции РФ, но и федеральным законам, что наделяет акты Президента РФ подзаконным характером, т.е. они занимают подчиненное по отношению к законам место в иерархии правовых актов правовой системы Российской Федерации [21].

Органом представительной и законодательной власти в Российской Федерации является Федеральное Собрание — парламент Российской Федерации (гл. 5 Конституции РФ).

В настоящее время Федеральное Собрание — представительный орган государственной власти, построенный на принципах парламентаризма и осуществляющий законодательную деятельность на постоянной основе.

Конституция России 1993 г. существенно сократила объем контрольных полномочий парламента за деятельностью исполнительной власти. Вместе с тем через осуществление отдельных видов деятельности (проведение парламентских слушаний, распределение бюджетных ассигнований, утверждение кадровых назначений, ратификацию международных договоров и соглашений) Федеральное Собрание имеет возможность контролировать деятельность исполнительной власти.

Ранее уже было отмечено, что существенным признаком федеральной формы государственного устройства является двухпалатная структура парламента. В настоящее время парламента — Федеральное Собрание — состоит из двух палат: Совета Федерации и из Государственной Думы.

Компетенция каждой из палат определяется ее местом в государственном механизме. Совет Федерации, предназначенный для; выражения интересов субъектов Федерации, решает вопросы кадрового состава общефедеральных органов (назначает по представлению Президента судей Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Генерального прокурора России, Председателя Счетной палаты и половину состава ее аудиторов), утверждает изменение границ между субъектами Российской Федерации, а также указы Президента России о введении военного и чрезвычайного положения, определяет возможность использования Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами ее территории. К ведению Совета Федерации отнесено и назначение выборов Президента РФ, отрешение его от должности с использованием специальной процедуры, участие в законодательной деятельности путем рассмотрения законопроектов, принятых Государственной Думой. По вопросам, отнесенным к его ведению, Совет Федерации принимает постановления.

Основное назначение Государственной Думы — законодательная деятельность. Рассматривая законопроекты, поступившие от субъектов права законодательной инициативы (Президента РФ, Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, Правительства РФ, представительных органов субъектов РФ), Государственная Дума принимает (либо отклоняет) их в качестве акта высшей юридической силы на всей территории Российской Федерации.

Принятый большинством голосов общего числа депутатов Государственной Думы (450) федеральный закон в течение 5 дней передается на рассмотрение Совета Федерации. Федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины общего числа членов этой палаты либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации. В случае отклонения закона последней палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий. В случае несогласия Государственной Думы с решением Совета Федерации федеральный закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее двух третей от общего числа депутатов Государственной Думы (ст. 105 Конституции РФ).

Высшим органом исполнительной власти является Правительство Российской Федерации. Правительство РФ действует как коллегиальный орган и состоит из Председателя Правительства РФ, его заместителей и федеральных министров [22].

Самостоятельную подсистему государственного механизма России образуют органы судебной власти. Их основное назначение — осуществление правосудия, т.е. защита от нарушений закона прав и свобод личности, других субъектов государственного права путем рассмотрения уголовных, гражданских, административных дел, а также обеспечение соответствия нормативных и иных правовых актов Конституции РФ. Соответственно перечисленным формам осуществления судебной власти по перечисленным формам осуществления судебной власти (конституционное, гражданское, административное и уголовное судопроизводство) формируется и подсистема судебных органов.

В соответствии со ст. 4 ФКЗ от 31 декабря 1996 № 1-ФКЗ “О судебной системе Российской Федерации (с изменениями от 04 июля 2003 г.) [23], в Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации, составляющие судебную систему Российской Федерации.

К федеральным судам 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;

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации,

мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

Усилению судебной власти в значительной степени способствовало создание в 1992 г. Конституционного Суда России, а в последующем — и аналогичных органов в ряде республик РФ. Их основная функция — охрана и защита соответственно норм Конституции РФ, конституций республик в составе РФ путем выявления нормативных и правоприменительных актов, противоречащих Основному Закону, разрешение споров о компетенции, толковании текста Конституции РФ. Назначение арбитражных судов (Высшего Арбитражного Суда РФ, Высших Арбитражных Судов республик в составе РФ, арбитражных судов краев, областей и ч округов) состоит в разрешении экономических споров между организациями, гражданами-предпринимателями, а также споров в сфере управления.

Статья 118 Конституции РФ устанавливает запрет на создание чрезвычайных судов, а также исключает возможность наделения функцией правосудия иных государственных и общественных органов, важной гарантией формирования и функционирования судебной власти в качестве самостоятельной является установленный Основным Законом России принцип независимости

судей и подчинение их только закону (ст. 120). В Конституции РФ определены и иные принципы деятельности судебных органов, а также установлены порядок их формирования и компетенция.

Тема 3. Основы гражданского права

3.1 Понятие гражданского права

Гражданское право – одна из основных, наиболее крупных, фундаментальных отраслей российского права. Термин гражданское право берёт свое начало от римского “цивильного права” (jus civile), под которым понималось право исконных римских граждан – квиритов, право государства-города. В дальнейшем в процессе рецепции римского права европейскими правовыми порядками это понятие было перенесено в современную юридическую терминологию. Отсюда гражданское право нередко называют цивилистикой.

ГП регулирует следующие виды отношений (ст. 2 ГК РФ):

Во-первых, это имущественные отношения — отношения, которые возникают по поводу различного рода материальных благ (вещей, работ, услуг и иного имущества в широком смысле слова). Однако гражданское право регулирует не все имущественные отношения, а только определенную их часть, именуемую имущественно-стоимостными. Но гражданское право регулирует и такие отношения, которые непосредственно не связаны с денежным обращением и поэтому их нельзя назвать товарно-денежными (например: обмен, дарения). Однако и эти отношения носят стоимостной характер.

Во-вторых, личные неимущественные отношения. Указанные отношения характеризуются 2 признаками:

- возникают по поводу нематериальных благ (честь, достоинство, деловая репутация)
- неразрывно связаны с личностью участвующих в них лиц.

В этих отношениях происходит индивидуализация граждан и юридических лиц, а также осуществляется их оценка с нравственной и социальной сторон.

Личные неимущественные отношения — это общественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, в которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации посредством выявления и оценки их нравственных и иных социальных качеств.

Существует два вида личных неимущественных отношений:

- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными (отношения связанные с интеллектуальной, промышленной собственностью);

— личные неимущественные отношения несвязанные с имущественными (деловая репутация, честь, право на имя и т.д.) [24].

Метод ГП определяет как регулируются отношения выступающие предметом ГП. Метод гражданского права характеризуется следующими основными аспектами:

1. Отношения, составляющие предмет ГП, регулируются на основе юридического равенства сторон – это означает, что ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею в правоотношении положения. Юридическое равенство обеспечивается автономией воли участников правоотношений (т.е. способностью лица самостоятельно формировать свою волю) и имущественной самостоятельностью (т.е. способностью распоряжаться своим имуществом).

2. Диспозитивность правового регулирования – выражается в том, что большинство норм ГП носят диспозитивный характер, оставляя участникам возможность самостоятельно избирать наиболее целесообразный для них вариант поведения. Диспозитивность проявляется также в том, что субъекты ГП могут приобретать права и обязанности не только предусмотренные законом или др. правовыми актами, но и права и обязанности, которые не предусмотрены гражданским законодательством, если они не противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства (ст.8 ГК РФ)

Таким образом, гражданское право - это отрасль российского права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих, на основе юридического равенства сторон и диспозитивности, имущественные и личные неимущественные отношения.

Система источников гражданского права представляется следующей:

Конституция РФ – предопределяет содержание всех остальных звеньев системы, закрепляет основу гражданско-правового регулирования отношений собственности (ст. 35, 36 К.РФ).

Отраслевые кодифицированные нормативные акты:

ГК РФ (ч. 1, 2, 3) - часть первая охватывает общие положения гражданского права, правила о вещных правах и общую часть обязательственного права, часть вторая посвящена отдельным видам обязательств, третья часть посвящена наследственному и международному частному праву.

отраслевые кодифицированные акты (Земельный кодекс РФ, Воздушный кодекс РФ, Водный кодекс РФ и т.д.)

специальные законы, регулирующие отдельные виды общественных отношений (например, Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 “Об авторском праве и смежных правах”)

подзаконные нормативные акты:

указы Президента РФ,

постановления Правительства РФ,

ведомственные нормативные акты.

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 (ст. 5 ГК РФ)

Обычай выступает средством восполнения пробела в законодательстве. Он применяется независимо от того есть ли на него ссылка в договоре, применялся ли он сторонами в их практике и был ли вообще известен сторонам.

Согласно ст. 6 ГК, если отношения не урегулированы гражданским законодательством или соглашением сторон, то к нему применяются обычаи делового оборота. Однако обычаи не должны противоречить нормам закона и условиям договора.

3.2 Гражданские правоотношения

Гражданско-правовые нормы регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. В структуру любого правоотношения, в том числе и гражданского, входят следующие элементы: субъект, объект, содержание правоотношения [25].

Объекты гражданских прав — это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

Объекты гражданских прав — это то, по поводу чего возникают и на что направлены гражданские правоотношения.

В соответствии со ст. 128 ГК РФ, к объектам гражданских прав относятся:

- вещи;
- иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- информация;
- интеллектуальная собственность (исключительные права на результаты творческой деятельности и способы индивидуализации товаров и их производителей);
- нематериальные блага (честь, достоинство, деловая репутация).

Содержание гражданского правоотношения составляют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное право — это мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. Субъективное право состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту, их наз. правомочиями.

Существует три основных правомочия:

— правомочие на собственные действия — это возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридических значимых действий.

— правомочие требования — это возможность требовать от обязанного лица исполнение возложенных на него обязанностей

— правомочие на защиту — это возможность использования принудительных мер в случае нарушения субъективного права, т.е. на обращение за защитой в суд или арбитражный суд.

Субъективная обязанность — это мера должного поведения участника гражданского правоотношения.

Сущность гражданско-правовой обязанности состоит в совершении обязанным субъектом определенных действий (активный тип обязанности) или воздержание от каких либо действий (пассивный тип).

3.3 Субъекты гражданских правоотношений

Субъектами гражданских правоотношений являются:

— физические лица (граждане, иностранные граждане, лица без гражданства)

— юридические лица — коллективные субъекты гражданских правоотношений (российские, иностранные)

— Российская Федерация, субъекты РФ, и муниципальные образования, в тех случаях когда они являются участниками гражданского оборота.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения его участник должен обладать правосубъектностью, т.е. способностью быть субъектом права. Она складывается из правоспособности и дееспособности.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения его участник должен обладать правосубъектностью, т.е. способностью быть субъектом права [26]. Она складывается из правоспособности и дееспособности.

Правоспособность — способность иметь гражданские права и нести обязанности.

Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами, возникает с момента рождения и прекращается смертью (ст. 17 ГК РФ). Объем правоспособности определен в ст. 18 ГК РФ, куда включены основные, наиболее значимые гражданские права. Перечень не является исчерпывающим.

Дееспособность — означает способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

В отличие от правоспособности, дееспособность связана с совершением гражданином волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психической зрелости. Отсюда она возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия (18 лет).

Ограничение дееспособности и признание недееспособным возможно лишь в случаях и в порядке, предусмотренном законом. Так, гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека (ст. 29 ГК РФ)

Закон допускает ограничение дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК РФ) Такое ограничение имеет своей целью защиту имущественных интересов семьи и допускается только при условии, что гражданин своими действиями ставит в тяжелое материальное положение свою семью. Над ним устанавливается попечительство. Он вправе самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки (остальные с согласия попечителя). Однако такой гражданин несет самостоятельную имущественную ответственность.

Юридическое лицо — это 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.

В зависимости от целей деятельности, закон выделяет следующие виды юридических лиц:

коммерческие – основной целью деятельности которых является извлечение прибыли (их перечень в законе исчерпывающий):

хозяйственные общества (открытые и закрытые акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью)

хозяйственные товарищества (полные товарищества, товарищества на вере)

производственные кооперативы

унитарные предприятия

некоммерческие – не имеют своей целью извлечение прибыли (примерный перечень в законе):

религиозные и общественные объединения

фонды

потребительские кооперативы

товарищества собственников жилья

учреждения

ассоциации и союзы юридических лиц и др.

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 (п. 1 ст. 51 ГК РФ).

Пункт 2 ст. 54 ГК РФ определяет место нахождения юридического лица местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное.

Согласно п. 2 ст. 8 ФЗ от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей” (с изменениями от 02 июля 2005 г.) [27], государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа — по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Индивидуализация юридического лица — т.е. его выделение из массы других организаций, осуществляется путем определения местонахождения и присвоение ему наименования.

Каждое юридическое лицо имеет своё наименование, указывающие на организационно — правовую форму. Все некоммерческие организации, а также некоторые коммерческие должны включать в свое название также указание на характер деятельности.

Если юридическое лицо является коммерческой организацией, то оно должно иметь фирменное наименование, зарегистрированное в установленном порядке и принадлежащие только ему (ст. 54 ГК РФ) Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Оно неотделимо от самой организации и может передавать только вместе с ней.

К фирменным наименованиям юридических лиц конкретных организационно-правовых форм предъявляются дополнительные требования, в частности фирменное наименование ООО должно включать в себя наименование общества и слова “с ограниченной ответственностью” (п. 2 ст. 87 ГК РФ) и т. д.

Выделяют также способы индивидуализации результатов деятельности юридического лица — товарные знаки, знаки обслуживания, наименование места происхождения товара, производственные марки.

3.4 Право собственности

Собственность — это определенное экономическое (фактическое) отношение, подвергаемое правовому оформлению. Характерные черты экономического отношения 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;

— 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).

Различают право собственности в объективном и субъективном смысле.

Право собственности в объективном смысле — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по охране и защите правомочий собственника от посягательств со стороны 3-х лиц.

Право собственности в субъективном смысле — это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеет, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе, а также устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу своего хозяйственного господства.

Право собственности характеризуется следующими признаками [28]:

абсолютное право, т.е. обладателю права противостоит неограниченный круг обязанных лиц, которые обязаны не нарушать его право. Осуществление права возможно его обладателем, а обязанные лица выполняют при этом пассивную роль;

объектом являются вещи;

бессрочный характер;

самостоятельное осуществление правомочий по владению, пользованию и распоряжению в соответствии с законом и независимо от воли других лиц;

собственник несет бремя содержания и риск случайной гибели своего имущества.

В соответствии с ч.2 ст. 8 Конституции в РФ признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Аналогичное положение закреплено в ст. 212 ГК РФ. Таким образом, к формам собственности можно отнести:

- частную, в составе которой выделяют собственность граждан и юридических лиц;

- государственная, в составе которой выделяется собственность Российской Федерации и субъектов РФ;

- муниципальная – собственность городских и сельских поселений, и других муниципальных образований.

Правоотношение собственности имеет свое содержание. Содержание права собственности составляют принадлежащие собственнику правомочия по владению, пользованию и распоряжению вещью.

Правомочие владения — это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства над вещью. Это возможность иметь у себя имущество, обладать им и содержать его.

Владение может быть законным и незаконным.

Законное (титальное) владение опирается на правовое основание (закон, договор, административный акт), т.е. имеет юридический титул.

Незаконное или безтитульное владение не имеет такого основания. Незаконное владение может быть добросовестным или недобросовестным.

Владелец является добросовестным, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения.

Владелец недобросовестен, если он об этом знал или должен был знать. В соответствии с общей презумпцией добросовестности участников гражданских прав и обязанностей (п. 3 ст. 10 ГК РФ), следует исходить из предположения о добросовестности владельца.

Правомочие пользования — это юридически обеспеченная возможность извлечения полезных свойств вещи, в процессе её потребления.

Правомочие распоряжения — это юридически обеспеченная возможность определять юридическую и фактическую судьбу вещи.

Распоряжаясь имуществом, собственник может передать право собственности на вещь другому лицу по договору купли-продажи, дарения, мены, займа и т.д.

Основаниями приобретения права собственности выступают правопорождающие юридические факты. В качестве таких фактов выступают действия (заключение договора купли-продажи) и события (смерть наследодателя). В науке гражданского права все основания принято делить на две группы:

Первоначальные — право собственности возникает на вещь ранее никому не принадлежавшую, или возникает независимо от прав и воли предшествующего собственника.

Производные — право собственности возникает в порядке правопреемства, по воле предшествующего собственника. Производные способы приобретения права собственности. К числу производных способов приобретения права собственности относятся гражданско-правовые договоры (купи-продажи, мены, дарения и др.)

Первоначальные способы приобретения права собственности:

Создание или изготовление новой вещи (ст. 218 ГК РФ) этот способ предполагает отсутствие предыдущего собственника. Собственником вещи становится тот, кто изготовил или создал её для себя с соблюдением закона или иных правовых актов. Изготовленная или созданная вещь может быть как движимой, так и недвижимой. При этом право собственности на недвижимое имущество возникает с момента государственной регистрации (ст. 219 ГК РФ).

Переработка — право собственности на движимую вещь созданную в результате переработки или обработки материалов приобретает собственником материалов (ст. 220 ГК РФ). Лицо, осуществившее переработку может стать собственником при наличии следующих условий:

— стоимость работы превышает стоимость материалов;

— лицо должно действовать добросовестно, т.е. не знало и не должно было знать о том, что использует чужой материал;

— осуществило переработку для себя, а не для третьих лиц.

Однако в любом случае компенсируется либо стоимость работ, лицу осуществившему переработку либо стоимость материалов.

Сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей (сбор ягод, лов, рыба, сбор и т.д.) Такой сбор или добыча должны соответствовать разрешению собственника законодательству, местному обычаю. Право собственности на указанные вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор и добычу (ст. 221 ГК РФ)

Самовольная постройка (ст. 222 ГК РФ) — это постройка объекта недвижимости осуществленная с нарушением порядка землеотвода или его целевого назначения, с отсутствием необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных правил. Лицо, осуществившее самовольную постройку не приобретает право собственности на неё. Самовольная постройка из-за допущенных не рассматривается как недвижимость и не подлежит государственной регистрации.

Однако право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за застройщиком, при условии, что данный участок будет отведен под постройку данному лицу.

Право собственности может быть признано судом за собственником земельного участка, на котором осуществлена постройка, при условии компенсации понесенных на постройку расходов.

Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество — это имущество, которое не имеет собственника либо собственник отказался от него.

Бесхозяйные недвижимые вещи — должны быть приняты на учет органом, который осуществляет государственную регистрацию прав на недвижимое имущество по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого находится недвижимость.

Если в течение года никто не заявит о своих правах на эту недвижимость, то комитет по управлению имуществом может потребовать в судебном порядке признания права муниципальной собственности на данную вещь. После вынесения судом решения бывший собственник утрачивает на неё право. Если недвижимая вещь, не признана по решению суда поступившей в муниципальную собственность, то она может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим её собственником. Если же есть фактические владельцы, то право собственности на такую вещь может быть приобретено в силу приобретательной давности (ст. 225 ГК РФ).

Бесхозяйные движимые вещи — могут быть обращены в собственность лица, в собственности, владении или использовании которого земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, если стоимость вещи явно ниже 5 МРОТ либо вещь относится к числу перечисленных в п. 2 ст. 226 ГК РФ (например, отходы производства), путем совершения им фактических действий.

Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозяйными (п. 2 ст. 226 ГК РФ)

Находка — вещь, выбившая из владения собственника или иного управомоченного лица помимо его воли вследствие потери и кем-либо обнаруженная.

Нашедший вещь, обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее её, или собственника вещи и вернуть её этому лицу. Если потерявшего установить невозможно нашедший обязан заявить о находке в милицию, орган местного самоуправления. Если вещь найдена на транспорте, помещении сдать её владельцу помещения, транспортного средства.

Нашедший, может хранить вещь у себя, при этом он несёт ответственность за утрату или повреждение только при наличии умысла или грубой неосторожности в пределах стоимости вещи.

По истечении 6 месяцев с момента заявления о находке и отсутствии сведений о законном владельце, лицо нашедшее вещь приобретает право собственности. При его отказе от вещи она переходит в муниципальную собственность. Лицо, нашедшее вещь и не ставшее её собственником имеет право на:

— возмещение расходов по хранению вещи от законного владельца, если его нет, то от органа местного самоуправления;

— вознаграждение за находку от лица уполномоченного на получение вещи, в размере до 20 % стоимости вещи.

Если лицо утаило находку, право на вознаграждение не возникает.

Безнадзорные животные (пригульный скот и др. животные) — круг обязанностей лица, задержавшего безнадзорное (пригульное) животное во многом совпадает с теми, которые возлагаются на лицо нашедшее утерянную вещь (п. 1 ст. 230 ГК РФ). Если в течение 6 месяцев с момента подачи заявления в милицию, органы местного самоуправления собственник не обнаружен, животные поступают в собственность задержавшего, а при его отказе в муниципальную собственность.

В случае явки хозяина по истечении 6 месяцев, возврат животного возможен, если животное сохранило к нему привязанность или если новый собственник жестоко или ненадлежащим образом обращается с ним.

При возврате животного лицо его нашедшее, а также лицо, у которого оно находилось имеет право на:

— на возмещение расходов с учетом приобретенных выгод;

— на вознаграждение по правилам о вознаграждении за находку.

Клад — это намеренно сокрытые, т.е. замурованные в земле или стене ценности (деньги, валютные ценности, антиквариат) собственник которых не может быть установлен или утратил на них право. Клад становится собственностью лица, собственника имущества, в котором он был зарыт и лица обнаружившего его в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Если лицо производило раскопки без согласия собственника участка, то клад передается собственнику земельного участка.

Если клад содержит вещи являющиеся памятниками истории и культуры, то он поступает в государственную собственность. При этом собственник имущества, в котором был сокрыт клад и

лицо нашедшее клад имеют право на получение вознаграждения в размере 50% стоимости клада, в равных долях (при отсутствии согласия собственника на раскопки вся сумма выплачивается ему)

Положения о кладе не распространяются на лиц, в чьи трудовые и служебные обязанности входит совершение действий, направленных на обнаружение клада (п. 3 ст. 233 ГК РФ)

Приобретательная давность — это период времени, по истечении которого безтитульный владелец приобретает право собственности на имущество находящееся в его владении.

Условия приобретения право собственности, владение должно быть:

— добросовестным, т.е. владелец не знал и не должен был знать о наличии другого собственника;

— открытым, т.е. владелец должен обращаться с вещью как со своей;

— непрерывным в течение указанных в законе сроков.

Ко времени фактического владения может быть присоединено время владения правопредшественником. Сроки приобретательной давности по движимым вещам — 5 лет, по недвижимым — 15 лет.

В качестве оснований прекращения права собственности выступают правопрекращающие юридические факты, т.е. факты, влекущие прекращение права собственности на конкретное имущество у конкретного лица.

Основания прекращения права собственности делятся на две группы:

I. Основания прекращения права собственности по воле собственника:

— отчуждение собственником своего имущества другим лицам на основании гражданско-правовых договоров;

— отказ от права собственности — добровольный отказ допускается путем публичного объявления либо совершения действий свидетельствующих об отказе;

— уничтожение имущества по воле собственника;

— приватизация — это обращение имущества (государственной или муниципальной собственности) в собственность граждан или юридических лиц в порядке предусмотренном законом.

II. Основания прекращения права собственности помимо воли собственника:

— гибель или уничтожение вещи.

Гибель вещи происходит при отсутствии чьей-либо вины, в случае действия непреодолимой силы, несчастного случая. Риск случайной гибели несет собственник имущества, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 211 ГК РФ)

Если вещь уничтожена по вине 3-их лиц, то эти лица несут ответственность за причинение вреда перед собственником (ст. 1064 ГК РФ);

— принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям предусмотренным законом, производится обращение взыскания на имущество по обязательствам (ст. 237 ГК РФ) — изъятие имущества путём обращения взыскания на него по обязательствам собственника допускается по решению суда, если иной порядок не предусмотрен законом или договором. В законе содержится перечень имущества, на которое нельзя обратить взыскание. Право собственности на имущество ставшее объектом взыскания прекращается с момента возникновения права собственности на него у приобретателя; прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать в силу закона (ст. 238 ГК РФ) — это имущество изъятое или ограниченное в обороте. Если это имущество оказалось у лица на законных основаниях, но это лицо по закону не имеет права обладать этим имуществом. В таком случае указанное имущество должно быть отчуждено собственником в течении года с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок. Если собственник этого не сделал, суд по заявлению соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления, может принять решение либо о принудительной продаже имущества либо о его передаче в государственную или муниципальную собственность. Собственнику возмещается стоимость имущества за вычетом затрат на отчуждение; отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка (ст. 239 ГК РФ) — это основание предполагает изъятие земельного участка у собственника для государственных или муниципальных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли, путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. ГК РФ предусматривает для собственника следующие гарантии:

— выкуп недвижимости или её продажа с публичных торгов производятся на основании судебного решения, если отсутствует соглашение сторон;

— в суде должна быть доказана невозможность использования земельного участка без прекращения права собственности на недвижимое имущество.

Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ) — в случаях, когда собственник культурных ценностей, отнесенных к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. В случае выкупа в судебном порядке должно быть установлено:

— факт бесхозяйственного содержания ценностей

— установлена реальная угроза утраты этими объектами своего назначения

Собственнику возмещается их стоимость в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора — судом.

Выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК РФ) — это основание применяется, если собственник допускает негуманное отношение к животным. Эти животные могут быть изъяты у собственника путем выкупа лицом, предъявившим соответствующие требование в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом.

Реквизиция — это принудительное изъятие у собственника его имущества в неотложных общественных интересах с обязательной компенсацией. Реквизиция возможна при

обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, исключительно в интересах общества по решению государственных органов.

Гарантии защиты прав собственника:

— собственнику предоставляется возможность судебного оспаривания размера компенсации

— собственник вправе требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества, при прекращении чрезвычайных обстоятельств.

Конфискация (ст. 243 ГК РФ) — это безвозмездное изъятие имущества, представляющее собой санкцию за совершенное административное правонарушение. По общему правилу конфискация осуществляется только в судебном порядке. Административный порядок конфискации может предусматриваться законом. Однако в этом случае изъятие может быть обжаловано в суд согласно правилу п. 2 ст. 243 ГК РФ, даже если оно произведено на основании норм административного, а не гражданского законодательства, поскольку этим затрагивается право собственности, содержание и многие гарантии которого устанавливает именно гражданское законодательство.

Национализация имущества собственников в силу принятия специального закона (ст. 306 ГК РФ) — в случае принятия РФ закона, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством. Споры о возмещении убытков разрешаются судом.

3.7 Способы обеспечения исполнения обязательств

Каждое обязательство основывается на вере кредитора в будущее исполнение должником действия, необходимого для удовлетворения интереса кредитора. Поэтому в русском гражданском праве кредитор в обязательстве традиционно именовался “веритель” [32]. Вера любого кредитора опирается в первую очередь на убежденность в том, что, вступая в обязательство, он вступает в правоотношение, вследствие чего его права становятся обеспеченными принудительной силой государства. Действительно, надлежащее исполнение гражданско-правовых обязанностей обеспечивается мерами гражданско-правового принуждения в виде либо мер ответственности, либо мер защиты.

В соответствии с п. 1 ст. 329 ГК РФ к специальным способам обеспечения исполнения обязательств относятся неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законом или 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 (п. 1 ст. 330 ГК РФ). В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому

принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (ст. 324 ГК РФ).

Залогом товаров в обороте признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т.п.) при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге (п. 1 ст. 357 ГК РФ).

Уменьшение стоимости заложенных товаров в обороте допускается соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено договором.

По договору о залоге недвижимого имущества (договору об ипотеке) одна сторона — залогодержатель, являющийся кредитором по обязательству, обеспеченному ипотекой, имеет право получить удовлетворение своих денежных требований к должнику по этому обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества другой стороны — залогодателя преимущественно перед другими кредиторами залогодателя, за изъятиями, установленными ФЗ от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ “Об ипотеке (залоге недвижимости)” (с изменениями от 30 декабря 2004 г.) [33].

Залогодателем может быть сам должник по обязательству, обеспеченному ипотекой, или лицо, не участвующее в этом обязательстве (третье лицо).

Ипотека может быть установлена в обеспечение обязательства по кредитному договору, по договору займа или иного обязательства, в том числе обязательства, основанного на купле-продаже, аренде, подряде, другом договоре, причинении вреда, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В силу п. 1 ст. 359 ГК РФ, кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо 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 до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и связанных с ней других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели. Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК РФ). Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства (ст. 362 ГК РФ).

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая 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 (ст. 368 ГК РФ).

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ).

Предметом задатка может быть только денежная сумма, размер которой определяется договаривающимися сторонами, но во всех случаях она должна составлять лишь часть суммы платежей, причитающихся по договору со стороны, выдавшей задаток.

Выдача задатка как мера обеспечения исполнения обязательства может быть предусмотрена только соглашением договаривающихся сторон. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. При нарушении сторонами предписаний о письменной форме соглашения о задатке наступают последствия, предусмотренные ст. 162 ГК РФ, т.е. в подтверждение заключения сделки о задатке стороны не могут ссылаться на свидетельские показания, но могут приводить письменные и другие доказательства.

3.8 Понятие, содержание и виды договоров

Договор – это соглашение двух или нескольких лиц, об установлении, изменении, прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст.420 ГК РФ). Одним из основных начал гражданского законодательства является принцип свободы договора (ст. 421 ГК РФ). Он выражается в следующем:

субъекты гражданского права свободны в решении вопроса, заключать или не заключать договор (п. 1 ст. 421 ГК РФ) Понуждение к заключению договора не допускается, кроме случаев, когда такая обязанность предусмотрена ГК РФ, иным законом или добровольно принятым обязательством;

стороны свободны в выборе контрагента по договору;

стороны свободны в выборе вида договора. В соответствии с п. 2, 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключать договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров, при этом стороны должны учитывать императивные нормы и нормы, регулирующие договор, элементы которых включены в смешанный договор;

стороны свободны в определении условий договора, т.е. в определении своих прав и обязанностей по договору, при этом договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Виды договоров:

В зависимости от распространения прав и обязанностей.

односторонние – это договор, по которому одна сторона имеет только права, а другая только обязанности либо обе стороны имеют только права;

двусторонние (взаимные) – это договор, по которому каждая сторона приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне

В зависимости от наличия встречного предоставления:

возмездный - это договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей;

безвозмездный – это договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от неё платы или иного встречного предоставления.

Особой разновидностью договора является публичный договор, договор присоединения, предварительный договор и договор в пользу третьего лица.

Публичный договор – это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий её обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна оказывать в отношении каждого к ней обратившегося (п. 1 ст. 426 ГК РФ)

Договор присоединения – это 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 (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Предварительный договор - это соглашение, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429 ГК РФ)

Договор в пользу третьего лица – это 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 (п. 1 ст. 430 ГК РФ).

Содержанием договора является совокупность условий, на которых заключен договор. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные.

Существенные - это обязательные условия, достижения соглашения по которым необходимо для возникновения договора. Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п. 1 ст. 432 ГК РФ)

Отнесение условий договора к существенным зависит от указаний закона, вида договора, а также соглашения сторон. Существенными признаются условия:

условие о предмете договора – без определения того, что является предметом договора, невозможно заключить ни один договор;

те условия, которые названы в законе или иных нормативных актах как существенные;

условия, необходимые для договоров данного вида;

все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Обычные – условия предусмотренные в диспозитивных нормах закона, регулирующих данный вид отношений. Они приобретают для сторон силу вследствие самого факта заключения договора и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. От существенных они отличаются тем, что не требуют особого согласования и их не обязательно оговаривать в договоре.

Вместе с тем, если стороны не желают заключать договор на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие или изменяющие обычные условия.

Случайные – условия, которые изменяют, либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. В отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

На практике нередко встречаются случаи, когда трудно установить действительное содержание договора. Содержание договора вызывает неоднозначное его толкование и порождает споры между его участниками.

В целях разрешения указанных споров ст. 431 ГК РФ формулирует правила толкования договоров.

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Таким образом, при уяснении содержания договора решающее значение придается его буквальному тексту и вытекающему из него смыслу. В том случае, когда изложенные выше правила не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом допускается привлечение других сопутствующих заключению, исполнению договора обстоятельств. К числу таких обстоятельств относятся: предшествующие договору переговоры и переписка, практика, установившаяся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

В соответствии с законом договор вступает в силу и приобретает обязательность для сторон с момента его заключения. Договор признается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п. 1 ст. 431 ГК РФ).

Заключение договора проходит в две стадии:

направление оферты – предложения заключить договор одной из сторон

её акцепт – принятие предложения другой стороной

Предложение, признаваемое офертой, в соответствии со ст. 435 ГК РФ, должно отвечать следующим требованиям:

должно быть достаточно определенным и выражать намерение оферента, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение;

должно содержать все существенные условия договора;

должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Второй стадией заключения договора является акцепт. Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о её принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон. Акцептом также признается совершение лицом, получившим оферту в срок, установленный для её акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товара и т.д.), если иное не предусмотрено законом или не указано в оферте. Если ответ о согласии заключить договор дан на иных условиях, чем предложено в оферте, то такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

В силу п. 1 ст. 430 ГК РФ, договор признается заключенным с момента получения лицом направившим оферту, её акцепта. Изменение или расторжение договора возможны, прежде всего, по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным. В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной стороны только по решению суда и только в следующих случаях:

при существенном нарушении договора другой стороной;

в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Существенным считается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора (ст. 450 ГК РФ).

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, только в том случае является основанием для изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа (п. 1 ст. 451 ГК РФ). Изменение обстоятельств после заключения договора признается существенным в следующих случаях

когда они изменились настолько, что если стороны могли это предвидеть, то договор вообще не был бы ими заключен

если он был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

В случае не достижения сторонами соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении договор, в силу п. 2 ст. 451 ГК РФ, может быть расторгнут или изменен судом по иску заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения, приняв все необходимые и зависящие от неё меры;

исполнение договора при неизменности его условий в такой степени нарушило бы соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того на что вправе была рассчитывать при заключении договора;

из обычаев делового оборота или существа обязательства не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

В случае расторжения договора суд, по требованию любой из сторон, должен определить последствия этого, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими вследствие исполнения договора. Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда только в исключительных случаях, а именно:

когда расторжение договора противоречит общественным интересам

когда оно повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях [34].

Тема 4. Основы семейного права

4.1 Понятие семейного права

Статья 2 Семейного кодекса РФ предусматривает, что семейное законодательство:

устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным;

регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, а в случаях, предусмотренных семейным законодательством, — между другими родственниками и иными лицами;

определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Это позволяет сделать вывод о том, что семейное право – это отрасль российского права, регулирующая общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью. По своей социальной природе эти отношения подразделяются на личные неимущественные и имущественные.

Вопрос о соотношении личных неимущественных и имущественных отношений в семейном праве является дискуссионным. Большинство ученых указывают на приоритет личных правоотношений [35]. Представляется, что при определении соотношения личных и имущественных отношений следует исходить из того, что имущественные правоотношения обусловлены наличием родственных или иных юридически значимых связей субъектов личного характера. Так, в момент заключения брака, регистрации рождения, усыновления ребенка возникают личные правоотношения, и лишь потом имущественные правоотношения между супругами, между родителями и детьми. Таким образом, имущественные семейные правоотношения не могут возникать без личных либо раньше их, что и позволяет сделать вывод о производном характере имущественных отношений и говорить о приоритете личных.

Что касается неурегулированности значительной группы личных семейных отношений правом (любовь, уважение, дружба), то они вообще находятся вне предмета правового регулирования, а речь идет о соотношении правовых связей личного и имущественного характера. Более того, не только личные, но и далеко не все имущественные отношения в семье можно регулировать правом, что объясняется спецификой функций, присущих семье.

К основным функциям семейного коллектива относятся следующие:

репродуктивная (продолжение рода);

воспитательная;

хозяйственно-экономическая;

рекреативная (взаимная моральная и материальная поддержка);

коммуникативная (общение).

Содержание функций семьи позволяет сделать вывод о том, что семья представляет собой сложный комплекс естественно-биологических, материальных и духовно-психологических связей, многие из которых вообще не приемлют правовой регламентации и подвержены лишь нравственному регулированию со стороны общества. Право же является регулятором лишь наиболее важных моментов семейных отношений.

Таким образом, предметом семейного права являются личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие между людьми из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью.

Если предмет семейного права отвечает на вопрос: какие общественные отношения оно регулирует, то метод — на вопрос о том, при помощи каких средств происходит это регулирование.

Метод семейного права — это совокупность приемов и способов, при помощи которых нормы семейного права воздействуют на общественные семейные отношения.

Между предметом и методом правового регулирования существует неразрывная связь, так как метод предопределяется особенностями предмета. В Семейном кодексе РФ усилены диспозитивные начала правового регулирования семейных отношений: брачный договор, соглашение об уплате алиментов, договор о передаче ребенка на воспитание в приемную семью. Но это не исключает применения императивного способа воздействия на семейные отношения. В

ряде институтов семейного права вообще возможно применение только императивных норм: условия вступления в брак, признание брака недействительным, лишение родительских прав, отмена усыновления. Однако специфика семейных отношений требует их индивидуального правового регулирования в каждом конкретном случае, ограничивая, в отличие от других отраслей права, возможность вмешательства со стороны государства. Этим объясняется проявление диспозитивного начала даже при применении императивных норм.

Устанавливая в императивных нормах права и обязанности сторон, законодатель не определяет способы и порядок их осуществления, оставляя это на усмотрение сторон с учетом конкретных жизненных обстоятельств. Так, ст. 63 СК РФ, закрепляя право и обязанность родителей воспитывать своих детей, оставляет за ними свободу в выборе способов и методов воспитания. Отдельные императивные правила содержатся и в диспозитивных по своей сути нормах: ст. 42 СК РФ предоставляет супругам широкие возможности для самостоятельного определения имущественных прав и обязанностей и одновременно ограничивает свободу брачного договора. Согласно п. 3 ст. 42 СК РФ брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод, что метод семейного права по содержанию воздействия на общественные отношения является дозволительным. В большинстве случаев государство предоставляет участникам семейных правоотношений возможность самим выбирать модель своего поведения в целях удовлетворения их жизненных интересов и потребностей, оставляя за собой право определять в императивных предписаниях рамки соответствующего поведения.

Семейное право как самостоятельная отрасль права обладает определенными специфическими принципами правового регулирования. Под принципами семейного права следует понимать закрепленные действующим семейным законодательством основополагающие начала и руководящие идеи, в соответствии с которыми нормами семейного права регулируются личные и имущественные отношения. Основные принципы семейного права связаны с положениями Конституции РФ, определяющими основы конституционного строя нашего государства и основные права и свободы граждан.

Принципы семейного права определяются целями правового регулирования семейных отношений в Российской Федерации, которые определены в п. 1 ст. 1 СК РФ. Целями являются:

укрепление семьи;

построение семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов;

недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи;

обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав;

обеспечение возможности судебной защиты членами семьи своих прав.

Основными принципами семейного права признаются.

Признание брака, заключенного только в органах загса. Правовое регулирование брачных отношений у нас в стране осуществляется государством. Его заинтересованность в этом

определяется тем, что брак служит основой семьи. В соответствии с действующим законодательством (п. 2 ст. 1 СК РФ) признается только брак, заключенный в органах записи актов гражданского состояния. Религиозный обряд брака (венчание) и фактические брачные отношения не имеют правового значения и не влекут взаимных прав и обязанностей супругов. Исключением из общего правила является государственное признание религиозных браков, заключенных на оккупированных территориях в период Великой Отечественной войны, и фактических брачных отношений, возникших до 8 июля 1944 г.

Добровольность брачного союза предполагает свободное волеизъявление мужчины и женщины, которое будущие супруги выражают дважды: при подаче заявления в загс и во время регистрации брака. Для выяснения подлинности свободы волеизъявления регистрация брака производится в присутствии обоих вступающих в брак лиц (п. 1 ст. 11 СК РФ). Заключение брака в отсутствие одной из сторон либо через представителя по российскому законодательству не допускается. Нарушение свободы выражения воли при вступлении в брак влечет признание его недействительным.

Равенство супругов в семье. Этот принцип исходит из конституционных положений о равенстве прав и свобод мужчины и женщины, о свободе выбора места пребывания и жительства, рода занятий, о равенстве прав и обязанностей родителей в отношении своих несовершеннолетних детей. Данный принцип основывается на личном, доверительном характере семейных отношений.

Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Названный принцип основан на диспозитивном способе регулирования семейных отношений и выражается в предоставлении членам семьи возможности выбора модели построения внутрисемейных отношений. Он находится в тесной взаимосвязи с принципом равенства супругов в семье. Конкретизация этого принципа содержится в п. 2 ст. 31 СК РФ, согласно которому вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно исходя из принципа равенства супругов. Никто из них не имеет никаких преимуществ и не вправе диктовать свою волю.

Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов. Указанный принцип детализируется в нормах Семейного кодекса, регулирующих правовое положение ребенка в семье (гл. 11 СК РФ). Нормы этого института являются новыми для российского семейного законодательства. В них подчеркивается, что дети являются самостоятельными носителями семейных прав. Наделяя несовершеннолетних правами в области семейных отношений, государство предусматривает гарантии охраны и защиты этих прав. В Семейном кодексе Российской Федерации определены круг лиц, обязанных защищать права и интересы детей, основания и способы защиты.

Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. В СК РФ содержится ряд норм, направленных на обеспечение реализации данного принципа: ст. 85 “Право на алименты нетрудоспособных совершеннолетних детей”; ст. 87 “Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей”; ст. 89 “Обязанности супругов по взаимному содержанию”; ст. 90 “Право бывшего супруга на получение алиментов после расторжения брака” и др. Из содержания указанных норм следует, что государство и общество берут под свой контроль интересы членов семьи, которые сами не могут обеспечить удовлетворение своих насущных потребностей [36].

Руководствуясь изложенными выше принципами, семейное право как правовая отрасль осуществляет следующие функции:

регулятивную — регулирование семейных отношений в соответствии с действующим законодательством;

охранительную — защита и охрана прав и законных интересов участников семейных отношений;

воспитательную — в семейно-правовых нормах содержится модель поведения, одобряемая государством и обществом, а также неблагоприятные правовые последствия совершения действий и поступков, нарушающих права, свободы и законные интересы других граждан.

4.2 Условия и порядок заключения брака. Прекращение брака

Брак и семья являются объектом изучения различных наук: философии, социологии, права, медицины, психологии и др. С учетом их направленности и специфики изучаются разные стороны, признаки, свойства данных социальных феноменов. Для юридических наук представляют интерес лишь те стороны жизнедеятельности семьи, которые могут быть подвергнуты правовому регулированию. Семейный кодекс Российской Федерации не содержит определения брака. Однако, анализ норм действующего Семейного кодекса РФ, посвященных заключению брака, осуществлению супругами прав и обязанностей, позволяет определить брак как добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи, подлежащий обязательной государственной регистрации, порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности.

Согласно п. 1 ст. 10 СК РФ на территории России действительным признается только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния. Именно юридическое оформление брака имеет конститутивное значение. Лишь зарегистрированный в органах загса брак порождает предусмотренные семейным законодательством права и обязанности супругов и подлежит правовой защите со стороны государства. Значение государственной регистрации брака состоит в следующем:

регистрация брака имеет правообразующее значение, поскольку именно с момента регистрации у супругов возникают взаимные личные и имущественные права и обязанности;

регистрация позволяет выделить супружеские отношения из общей системы общественных отношений, способствуя тем самым их официальному признанию. Это необходимо для осуществления государством правовой защиты не только брачных, но и иных семейных отношений;

регистрация позволяет контролировать соблюдение законности заключения браков.

Согласно ст. 10 СК РФ регистрация брака на территории РФ производится органами записи актов гражданского состояния. Деятельность органов, производящих государственную регистрацию актов гражданского состояния, а также порядок государственной регистрации актов гражданского состояния регламентируются ФЗ от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ “Об актах

гражданского состояния” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) [37]. Под актами гражданского состояния понимаются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан. В частности, к актам гражданского состояния, подлежащим государственной регистрации, относятся:

- рождение;
- заключение брака;
- расторжение брака;
- усыновление (удочерение);
- установление отцовства;
- перемена имени;
- смерть.

Основанием для государственной регистрации заключения брака является совместное заявление лиц, вступающих в брак, составленное в письменном виде. Заявление может быть подано в любой орган записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак. В совместном заявлении лиц, вступающих в брак должны быть подтверждены взаимное добровольное согласие на заключение брака, а также сведения, подтверждающие отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака, предусмотренных ст. 14 СК РФ.

С момента подачи заявления о заключении брака и до момента государственной регистрации брака законом установлен срок ожидания в один месяц. Указанный период ожидания установлен, с одной стороны, с целью предоставления дополнительной возможности для будущих супругов проверить серьезность своих намерений, с другой — позволяет любым заинтересованным лицам заявить о наличии препятствий к регистрации брака. При этом бремя доказывания существования препятствий возлагается на лицо, сделавшее соответствующее заявление, а орган загса лишь проверяет достоверность сообщенных сведений. При наличии уважительных причин орган записи актов гражданского состояния по месту подачи заявления о заключении брака может сократить месячный срок или увеличить его, но не более чем на один месяц.

Уменьшение срока регистрации брака, согласно ч. 2 п. 1 ст. 11 СК РФ, возможно при наличии уважительных причин. Однако закон не предусматривает конкретных оснований сокращения срока, предоставляя тем самым органам загса возможность отнесения ситуации к уважительной самостоятельно. К подобным причинам могут быть отнесены следующие:

- беременность будущей супруги;
- рождение будущей супругой ребенка;
- болезнь одного из будущих супругов;
- отъезд одного из вступающих в брак в длительную командировку;

иные причины.

Срок регистрации брака может быть не только сокращен, но и увеличен. Часть 2 п. 1 ст. 11 СК РФ предусматривает возможность увеличения срока регистрации брака при наличии уважительных причин, но не более чем на один месяц. Таким образом, общий срок регистрации брака с момента подачи заявления должен составлять не более двух месяцев. К уважительным причинам могут быть отнесены следующие:

болезнь одного из вступающих в брак;

отъезд одного из вступающих в брак в командировку;

смерть, тяжелая болезнь близких родственников жениха или невесты;

иные причины.

Государственная регистрация заключения брака производится в обязательном присутствии лиц, вступающих в брак. По их желанию регистрация может производиться в торжественной обстановке. В книге актов гражданского состояния производится соответствующая запись о заключении брака. Документом, подтверждающим факт регистрации заключения брака, является свидетельство о заключении брака.

Государственной регистрации брака предшествует процедура выявления соблюдения условий вступления в брак, производимая сотрудником органа загса, принявшим совместное заявление лиц, вступающих в брак. Традиционно под условиями вступления в брак в теории семейного права понимаются те обстоятельства, при которых брак может быть зарегистрирован и будет иметь правовую силу. Соблюдение условий заключения брака подтверждает его действительность. Если же хотя бы одно из условий нарушается, брак может быть признан недействительным. В соответствии со ст. 12 СК РФ выделяются следующие условия заключения брака:

наличие добровольного согласия лиц, вступающих в брак — предполагает свободно и независимо выраженное встречное волеизъявление лиц, вступающих в брак, подтверждающее их намерение заключить брак и создать семью. Добровольность заключения брака выявляется как в момент личного подписания будущими супругами совместного заявления о заключении брака, так и непосредственно в момент регистрации брака. Именно с целью выяснения выражения свободного волеизъявления требуется личное присутствие лиц, вступающих в брак, в момент регистрации брака. Согласие будущих супругов на заключение брака при его регистрации изъясняется устно и подтверждается их личными подписями в книге записи актов гражданского состояния. Заключение брака под принуждением, совершенным в любой форме (насилия, угрозы, психического давления, обмана и т. п.), влечет его недействительность;

возможность заключения брака только между мужчиной и женщиной. В некоторых странах национальным законодательством разрешается регистрация сожительства однополых пар, однако в России отсутствует подобный опыт правового регулирования;

достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста. Семейным кодексом РФ установлен одинаковый для мужчин и женщин нижний возрастной предел для вступления в брак, который, согласно п. 1 ст. 13 СК РФ, составляет 18 лет. Семейным законодательством России не установлен какой-либо предельный возраст вступления в брак, а также не существует требования

относительно разницы в возрасте между женихом и невестой. Семейным законодательством предусмотрена возможность снижения брачного возраста (п. 2 ст. 13 СК РФ). При наличии уважительных причин вопрос о снижении брачного возраста несовершеннолетним, достигшим 16 лет, в каждом конкретном случае решается органами местного самоуправления. Снижение брачного возраста возможно и ниже 16 лет. Согласно п. “ж” и “к” ст. 72 Конституции РФ вопросы семейного законодательства находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ. В соответствии с этим положением Конституции и ч. 2 п. 2 ст. 13 СК РФ субъектам РФ предоставлено право принимать законы, действующие на территории конкретного субъекта и устанавливающие порядок и условия вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет. Для этого в органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, направляется заявление с просьбой о снижении брачного возраста. Законом не предусмотрен перечень причин, в связи с которыми брачный возраст может быть снижен. Практика показывает, что в качестве уважительных причин могут быть признаны следующие:

беременность невесты;

рождение невестой ребенка;

фактические брачные отношения несовершеннолетних;

призыв на военную службу;

иные причины.

отсутствие препятствий к заключению брака, предусмотренных семейным законодательством. В соответствии со ст. 14 СК РФ к обстоятельствам, препятствующим заключению брака, относятся следующие:

наличие другого зарегистрированного брака;

наличие близкого родства будущих супругов;

недееспособность одного из вступающих в брак;

наличие отношений, связывающих усыновителя и усыновленного.

Несоблюдение перечисленных в законе условий соблюдения заключения брака, является основанием для признания брака недействительным. Помимо этого, основаниями, в силу ст. 27 СК РФ, для признания брака недействительным являются следующие положения

Содержащийся перечень оснований для признания брака недействительным является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К основаниям для признания брака недействительным относятся следующие:

наличие при заключении брака обстоятельств, препятствующих его заключению (ст. 14 СК РФ);

сокрытие одним из вступающих в брак от другого наличия у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции (п. 3 ст. 15 СК РФ);

заключение фиктивного брака.

Сохранение брака имеет смысл, только если у супругов была крепкая, морально здоровая семья, основанная на любви и уважении, способная пережить все невзгоды, выпавшие на нее. В некоторых случаях семья перестает благотворно влиять на ее членов и даже вызывает негативные реакции. Поэтому семейным законодательством предусматривается возможность прекращения брака. Под прекращением брака понимается прекращение зарегистрированных брачных правоотношений между супругами в связи с наступлением определенных юридических фактов. Такими юридическими фактами являются следующие основания прекращения брака (ст. 16 СК РФ):

смерть одного из супругов;

объявление судом одного из супругов умершим;

расторжение брака по заявлению одного или обоих супругов.

Брак может быть прекращен вследствие смерти одного из супругов, а также в случае объявления супруга умершим. Объявление гражданина умершим с юридической точки зрения равносильно его смерти. Согласно ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен судом умершим, если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. В соответствии с гражданским законодательством ходатайствовать об объявлении гражданина умершим могут любые заинтересованные лица: другой супруг, родственники пропавшего без вести, прокурор и другие лица.

Смерть одного из супругов, как и объявление его умершим, влечет за собой прекращение брака как объективное, предусмотренное законом последствие, не требующее регистрации факта его прекращения в органах загса. На основании документа, подтверждающего факт смерти супруга, органом загса вносится соответствующая запись в книгу записей актов гражданского состояния. Указанными документами могут быть свидетельство о смерти или решение суда об объявлении гражданина умершим.

Брак может прекратиться в результате его расторжения. Расторжение брака представляет собой юридический акт, прекращающий правовые отношения между супругами. Государственная регистрация расторжения брака производится органом загса по месту жительства супругов (одного из них) или по месту государственной регистрации заключения брака. Основаниями для государственной регистрации расторжения брака в соответствии со ст. 31 ФЗ “Об актах гражданского состояния” могут являться:

совместное заявление о расторжении брака супругов, не имеющих общих детей, не достигших совершеннолетия;

заявление о расторжении брака, поданное одним из супругов, и вступившее в законную силу решение (приговор) суда в отношении другого супруга, если он признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет;

решение суда о расторжении брака, вступившее в законную силу.

В зависимости от перечисленных оснований порядок государственной регистрации расторжения брака может быть различен.

При государственной регистрации расторжения брака фамилии супругов могут быть изменены либо сохранены. Супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак на другую, вправе после расторжения брака сохранить данную фамилию, или по его желанию ему присваивается его добрачная фамилия. В книге актов гражданского состояния сотрудниками органа загса, производящего регистрацию расторжения брака, производится запись акта о расторжении брака. После регистрации каждому из бывших супругов органом загса выдается документ, подтверждающий факт расторжения брака – свидетельство о расторжении брака.

Статья 17 СК РФ закрепляет ограничения права супруга на предъявление требования о расторжении брака: муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка.

Целью введения данного ограничения является охрана здоровья матери и ребенка, стремление оградить мать от неприятных переживаний во время беременности и в послеродовой период.

Согласно п. 1 ст. 19 СК РФ брак может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния при наличии двух условий:

взаимное согласие супругов на расторжение брака;

отсутствие общих несовершеннолетних детей.

Законом предусмотрена возможность расторжения брака в органах загса и по заявлению одного из супругов. Согласно п. 2 ст. 19 СК РФ в случае если один из супругов признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, брак может быть расторгнут по заявлению другого супруга независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей.

Расторжение брака, как отмечалось ранее, возможно не только в административном, но и в судебном порядке. В суде разрешаются дела о расторжении брака, если:

супруги имеют общих несовершеннолетних детей;

отсутствует согласие одного из супругов на расторжение брака;

несмотря на согласие на развод, один из супругов уклоняется от расторжения брака в органах загса.

Процедура расторжения брака в судебном порядке регламентируется гражданским процессуальным законодательством. Расторжение брака производится в общеисковом порядке, который предполагает наличие двух сторон с противоположными интересами: истца и ответчика. Истцом признается лицо, в защиту прав и интересов которого возбуждается гражданское дело. Ответчиком же является лицо, нарушившее права истца и привлекаемое в связи с этим к ответу по иску.

Для подачи искового заявления о расторжении брака и его принятия необходимо наличие у истца процессуальной правосубъектности, а также подведомственности дела суду по общим правилам подсудности.

Согласно п. 1 ст. 22 СК РФ брак расторгается, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможно. Закон не содержит конкретного перечня оснований, при наличии которых возможно расторжение брака в суде, наделяя государственные органы полномочиями по выявлению оснований для расторжения брака. Следовательно, суд при рассмотрении бракоразводного дела устанавливает причины развода и определяет в общей форме в соответствии со ст. 22 СК РФ возможность сохранения семьи в дальнейшем. При рассмотрении бракоразводного дела главная задача суда состоит в осуществлении защиты семьи и каждого ее члена в отдельности. В соответствии с п. 2 ст. 22 СК РФ суд наделяется правом принимать меры к примирению супругов. Суд выясняет, насколько серьезны были поводы для подачи заявления о разводе, каковы причины конфликта между супругами, возможно ли примирение супругов. Если у суда в процессе рассмотрения дела возникает предположение о возможности дальнейшей совместной жизни супругов, он вправе отложить судебное разбирательство для примирения супругов на определенный срок. Данный срок устанавливается судом индивидуально в каждом конкретном случае, но он не должен превышать трех месяцев. Если по истечении срока примирение не было достигнуто и супруги (или один из них) настаивают на разводе, суд производит расторжение брака. Окончательное решение о сохранении или прекращении брака все же принимают супруги, поэтому их настаивание на разводе является решающим при расторжении брака в судебном порядке.

После расторжения брака супружеские отношения прекращают свое существование, однако иные семейные отношения продолжают существовать, например родительские, алиментные отношения и другие. Договоренность между супругами о будущем месте жительства общих несовершеннолетних детей, их материальном содержании, о материальной поддержке бывшего супруга, являющегося нетрудоспособным, может быть достигнута мирным путем. В этом случае между супругами заключается соглашение. Данное соглашение должно заключаться в письменной форме и подчиняться требованиям действующего гражданского законодательства о договорах. Кроме того, при заключении подобного соглашения нельзя отступать от норм СК РФ, регулирующих алиментные и имущественные отношения супругов, родителей и детей. Заключенное соглашение может соблюдаться бывшими супругами без постороннего вмешательства, но в целях защиты прав ребенка и супругов оно представляется суду при расторжении брака. Суд главным образом проверяет соответствие положений соглашения требованиям гражданского и семейного законодательства, а также соблюдение прав и интересов ребенка и супругов. Согласно п. 1 ст. 24 СК РФ в соглашении, представленном на рассмотрение суда, могут указываться следующие сведения:

с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети;

порядок выплаты средств на содержание детей;

порядок выплаты средств на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга;

размер алиментов;

порядок раздела общего имущества.

В случаях, когда подобное соглашение отсутствует или оно заключено с нарушениями требований закона (в том числе с нарушениями прав детей или одного из супругов), суд разрешает следующие вопросы.

Во-первых, суду необходимо определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода. При решении этого вопроса суд должен исходить только из интересов ребенка. В соответствии со ст. 57 СК РФ в ходе судебного разбирательства обязательно должно учитываться мнение ребенка, достигшего десятилетнего возраста, с кем из родителей он хотел бы жить. Кроме того, суд должен учитывать привязанность ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (п. 3 ст. 65 СК РФ).

Во-вторых, суд обязан определить, с кого из родителей и в каких размерах будут взыскиваться алименты на содержание их детей. Согласно гл. 13 СК РФ алименты должен выплачивать родитель, с которым ребенок не проживает. Если дети остаются при каждом из родителей, то суд определяет размер алиментов одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного.

В-третьих, по требованию супругов или одного из них суд должен произвести раздел имущества, находящегося в их совместной собственности. При этом суд обязан учитывать режим имущества супругов. Раздел имущества необходимо производить в зависимости от того, какой это режим — законный или договорный. За рассмотрение судом искового заявления о разделе имущества, находящегося в общей собственности, должна уплачиваться государственная пошлина в соответствии со ст. 333.19 Налогового кодекса РФ.

И, наконец, по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, суд обязан определить размер этого содержания. Прежде чем обязать бывшего супруга уплачивать алименты, суду необходимо установить наличие обстоятельств, подтверждающих право нетрудоспособного нуждающегося супруга на алименты, а также наличие необходимых средств у ответчика.

После расторжения брака в судебном порядке необходима его государственная регистрация. Государственную регистрацию расторжения брака на основании решения суда производят органы записей актов гражданского состояния. Регистрация может производиться в органах загса по месту государственной регистрации заключения брака либо по месту жительства бывших супругов (любого из них).

4.3 Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов

Заключение брака является правоустанавливающим юридическим фактом. Именно с момента государственной регистрации заключения брака у супругов возникают права и обязанности. Причем каждый из супругов становится в равной степени обладателем прав и обязанностей. Нормы семейного права разделяют совокупность всех прав и обязанностей супругов на две группы — личные неимущественные и имущественные.

Под личными неимущественными правами и обязанностями понимаются те, которые затрагивают личные интересы супругов. Личные права не могут быть отменены или ограничены путем заключения соглашения между супругами. Для личных неимущественных прав супругов характерны следующие черты:

- неотделимость от их носителей;
- неотчуждаемость по воле их обладателя;
- они не могут быть предметом каких бы то ни было сделок;
- не имеют денежного эквивалента..

Личные неимущественные права и обязанности супругов, регулируемые семейным правом, основываются на общеконституционных правах человека, составляющих государственно-правовой статус личности в Российской Федерации. В частности, ст. 19 Конституции РФ устанавливают равенство мужчины и женщины в правах и свободах и гарантируют свободу их реализации. Каждый гражданин РФ вправе свободно выбирать место своего пребывания и жительства (ст. 27 Конституции РФ). В РФ каждому гражданину предоставляется свобода выбора рода деятельности и профессии (ст. 37 Конституции РФ). Оба родителя признаются ст. 38 Конституцией РФ равными в правах и обязанностях по воспитанию детей. Статья 55 Конституции РФ устанавливает недопустимость отмены и умаления личных прав и свобод граждан. Конституция РФ (ст. 23) относит к личным правам гражданина также:

- право на неприкосновенность частной жизни;
- право на личную и семейную тайну;

право на защиту своей чести, достоинства и доброго имени. Все указанные личные права граждан являются по своей правовой природе конституционными, они нашли отражение в нормах семейного права.

Семейный кодекс РФ выделяет следующие виды личных неимущественных прав супругов:

право на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства - в соответствии с п. 1 ст. 31 СК РФ, при заключении брака за каждым из супругов сохраняется правоспособность в полном объеме и никто не вправе ее ограничивать. Таким образом, каждый из супругов выбирает род занятий и профессию по своему собственному желанию, независимо от воли другого супруга. Никто не вправе ограничивать супругов в выборе места пребывания и жительства. Если у супругов возникла необходимость в раздельном проживании по каким-либо объективным или субъективным причинам, вопрос об этом решается самими супругами свободно, без каких-либо ограничений;

право на совместное решение вопросов семейной жизни - перечень таких вопросов в законодательном порядке не определен в связи с тем, что право супругов на совместное решение вопросов жизни семьи относится к довольно емким понятиям. Данные вопросы могут иметь имущественный либо личный характер. Одни из них охватываются правовым воздействием (например, совершение большинства гражданско-правовых сделок), другие находятся вне сферы правового регулирования (выбор способа проведения досуга, отпуска, порядок ведения домашнего хозяйства). Значимость вопросов является индивидуальной для той или иной семьи.

Поэтому закон в общем виде формулирует наиболее приемлемый вариант поведения: совместное решение всех вопросов семейной жизни. Среди них в законе выделен лишь круг вопросов, связанных с воспитанием детей (п. 2 ст. 31 СК РФ);

право выбора супругами фамилии - при государственной регистрации заключения брака супруги вправе выбрать по своему желанию фамилию. Так, ими может быть выбрана фамилия одного из супругов в качестве общей либо каждый из супругов оставляет свою добрачную фамилию. В качестве общей фамилии супругов может быть записана и фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. При этом общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом (ст. 32 СК РФ, ст. 28 ФЗ "Об актах гражданского состояния").

Законодатель в п. 3 ст. 31 СК РФ наделяет супругами следующими личными обязанностями:

строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения;

содействовать благополучию и укреплению семьи;

заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

В отличие от личных немущественных отношений супругов, отношения, складывающиеся в семье по поводу имущества и предоставления содержания, в большей степени поддаются правовому регулированию со стороны государства. Семейным законодательством регулируются две группы имущественных отношений:

отношения, возникающие между супругами по поводу совместного имущества, и алиментные обязательства супругов;

отношения, возникающие между родителями и детьми, другими родственниками по поводу предоставления содержания.

При регулировании имущественных отношений супругов, помимо норм Семейного кодекса РФ, применяются положения Гражданского кодекса РФ. В соответствии со ст. 4 СК РФ к семейным отношениям, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. Например, к определению совместной собственности супругов, порядку владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в совместной собственности супругов, применяются как нормы ст. 244, 256 ГК РФ, так и общие нормы о собственности. Порядок заключения брачного договора, основания и порядок его изменения, прекращения или признания недействительным определяется, помимо норм Семейного кодекса, правилами ГК РФ о сделках.

Семейным кодексом РФ установлено два возможных правовых режима имущества супругов — законный и договорной. Супругам предоставлено право самим выбрать, исходя из своих интересов, режим правового регулирования владения, пользования и распоряжения собственностью. Супруги могут строить свои имущественные взаимоотношения на основе нормативно-правовых предписаний либо заключить между собой соглашение по поводу владения, пользования и распоряжения общим имуществом.

По российскому законодательству законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности (п. 1 ст. 33 СК РФ). Все нажитое супругами во время брака

имущество, за некоторыми исключениями, относится к их совместной собственности независимо от того, кем из них и за чей счет имущество было приобретено, создано, на чье имя оформлено (ст. 34 СК РФ).

К имуществу, нажитому супругами во время брака, т.е. к совместному имуществу относятся:

полученные супругами пенсии, пособия;

доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности;

денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи; суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие);

приобретенное за счет общих доходов движимое и недвижимое имущество;

приобретенные за счет общих доходов ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные или иные коммерческие организации;

любое иное имущество.

Раздельным имуществом супругов признается (ст. 36 СК РФ):

добрачное имущество – это имущество и имущественные права, принадлежавшие каждому из супругов до вступления в брак.;

имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;

вещи индивидуального пользования – это одежда, обувь, средства личной гигиены, косметические средства и другие. Особенностью такого имущества является то, что приобретаться оно может и во время брака, и за счет общих средств супругов, однако в силу индивидуального назначения владеет, пользуется и распоряжается им только один супруг. Исключением из этого правила, согласно п. 2 ст. 36 СК РФ, являются драгоценности и другие предметы роскоши. Ни семейное, ни гражданское законодательство не определяет понятие драгоценностей или предметов роскоши. Предполагается, что к драгоценностям относятся ювелирные и бытовые изделия, выполненные из драгоценных металлов и камней. По смыслу закона предметы роскоши не являются необходимыми для удовлетворения обычных потребностей членов семьи. К ним могут быть отнесены произведения искусства, представляющие определенную ценность, антиквариат, другие предметы. Выделение какого-либо предмета из однородных и отнесение его к предметам роскоши представляется чрезвычайно сложным. Поэтому в случае возникновения спора судом учитываются конкретные обстоятельства и условия жизни семьи.

Статьей 37 СК РФ предусмотрена возможность признания имущества каждого из супругов их совместной собственностью. Так, если судом будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества одного из супругов, либо труда одного из них были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость личного имущества другого супруга, то оно признается их совместной собственностью. Предполагается, что таким вложением, значительно увеличивающим стоимость имущества, может быть капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и иные вложения.

Порядок владения, пользования и распоряжения совместной собственностью супругов определяется ст. 35 СК и ст. 253 ГК РФ. По общему правилу, супруги осуществляют свои имущественные права на равных началах, реализуя правомочия собственников по обоюдному согласию. Выделяют две группы имущественных отношений супругов по владению, пользованию и распоряжению совместной собственностью:

внутренние отношения, складывающиеся между самими супругами – для которых характерно равенство сторон, поскольку супруги изначально равны как в личных, так и в имущественных правах и обязаны строить отношения в семье на основе взаимопомощи и взаимоуважения, исходя из своих интересов, интересов детей и других членов семьи;

внешние отношения, в которых помимо супругов участвуют третьи лица.

Согласно п. 1 ст. 35 СК супруги владеют, пользуются и распоряжаются общим имуществом по обоюдному согласию, что не исключает возможности совершения сделки по распоряжению общим имуществом одним из супругов. Для совершения сделок с движимым имуществом не требуется письменного согласия на это другого супруга. Однако в интересах обеспечения стабильности гражданского оборота и защиты интересов его участников гражданским и семейным законодательством предусматривается возможность признания сделки, заключенной без согласия другого супруга, недействительной. Так, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на ее совершение, сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом, может быть признана судом недействительной (п. 2 ст. 35 СК РФ). Указанная сделка совершается с превышением полномочий и является оспоримой. Согласно ст. 181 ГК РФ иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий недействительности может быть предъявлен в суд в течение одного года со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной. Каждая из сторон по сделке, признанной недействительной, обязана возратить другой все полученное в натуре, а в случае невозможности возратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах. Сделка считается недействительной с момента ее совершения (п. 1, 2 ст. 167 ГК РФ).

Пунктом 3 ст. 35 СК РФ предусмотрен особый порядок для совершения сделок с недвижимостью или сделок, требующих обязательного нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации. В таком случае обязательно требуется четко выраженное согласие обоих супругов на заключение подобных сделок, иначе сделка признается недействительной или не удостоверяется нотариальными органами. Волеизъявление супругов на совершение сделки, требующей нотариального удостоверения или государственной регистрации, должно быть выражено ими лично при заключении сделки. В случае если требование о предварительном согласии обоих супругов на совершение указанной сделки было нарушено, супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на заключение сделки не было получено, вправе требовать признания такой сделки недействительной. Истец имеет право предъявить исковое заявление в суд в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ). Сделка может быть признана недействительной, если в суде будет доказано, что контрагент супруга, заключившего сделку, знал или заведомо должен был знать о несогласии другого супруга на совершение сделки.

Совместная собственность супругов прекращает свое существование в связи с его разделом. В результате такого раздела каждый из супругов становится самостоятельным собственником

части принадлежавшего им общего имущества. Раздел совместного имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и при расторжении брака, а также после развода.

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.

При наличии спора раздел совместного имущества супругов производится в судебном порядке. Истцами в таком случае могут выступать лица, указанные в п. 1 ст. 38 СК РФ. Кроме того, раздел имущества в судебном порядке производится при вступлении в законную силу приговора суда, по которому предусмотрена конфискация имущества осужденного супруга. При рассмотрении спора супругов о разделе совместного имущества судом устанавливается:

состав имущества, подлежащего разделу;

отсутствие прав требований третьих лиц на данное имущество;

имущество, не подлежащее разделу;

другие заслуживающие внимания обстоятельства.

Определяя состав имущества, подлежащего разделу, суд принимает меры к установлению объема совместной собственности супругов и конкретных объектов собственности, приобретенных в период брака. Из общей массы выделяется имущество, не подлежащее разделу.

В некоторых случаях суд вправе отступать от начала равенства долей супругов в их общем имуществе. Такое отступление возможно в интересах несовершеннолетних детей либо одного из супругов, в частности если другой супруг по уважительным причинам не получал доходов или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (п. 2 ст. 39 СК РФ).

По требованию супругов судом может быть определено конкретное имущество, подлежащее передаче каждому из супругов. Если в таком случае одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. При разделе общей собственности супругов должно учитываться не только совместно нажитое имущество, но и приобретенные за время брака совместные долги супругов. Общие долги супругов распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям.

К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ).

Современное семейное законодательство допускает, наряду с императивным методом регулирования имущественных отношений супругов, их договорное регулирование. Теперь супругам предоставлена возможность самостоятельно определять свои имущественные права и обязанности в период брака и после его расторжения. Заключая брачный договор, супруги сами устанавливают договорной режим имущества супругов.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК РФ).

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Если заключение брачного договора предшествует государственной регистрации заключения брака, то договор вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. В силу требования п. 2 ст. 41 СК РФ брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора, в соответствии со ст. 165 ГК РФ, влечет его недействительность.

Заключение брачного договора предоставляет возможность супругам и лицам, вступающим в брак, отступить от режима совместной собственности супругов. В частности, супруги вправе установить режим совместной долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов (п. 1 ст. 42 СК РФ).

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.

Помимо установления режима имущества супругов, в брачном договоре могут быть предусмотрены следующие условия:

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;

способы участия в доходах друг друга - договором могут быть установлены условия и порядок отнесения конкретного дохода к выбранному супругами имущественному режиму;

порядок несения каждым из супругов семейных расходов;

имущество, подлежащее передаче каждому из супругов в случае расторжения брака;

иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Пункт 3 ст. 42 СК РФ предусматривает ограничения свободы брачного договора, направленные на обеспечение защиты прав и интересов супругов и других членов семьи:

брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, поскольку согласно ст. 22 ГК РФ никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и в порядке, установленных законом;

брачный договор не может содержать условия, ограничивающие право супругов на обращение в суд за защитой своих прав - данный запрет следует логике 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 отношения. Личные неимущественные отношения, 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.

запрещается ограничивать в брачном договоре 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 нетрудоспособности нуждающийся супруг имеет право на принудительное взыскание алиментов.

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. 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 удовлетворением. Только с момента удостоверения соглашения супругов нотариусом брачный договор считается измененным или прекращенным.

Ни один из супругов не вправе отказаться от исполнения брачного договора в одностороннем порядке. Если супруги не достигли взаимного согласия об изменении или прекращении брачного договора, один из них вправе обратиться с требованием о расторжении или изменении договора в суд.

Согласно п. 3 ст. 43 СК РФ действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением случаев, специально предусмотренных в брачном договоре. 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.

4.4 Права и обязанности родителей и детей

В 1990 г. Российская Федерация стала участницей Конвенции ООН “О правах ребенка” (далее – Конвенция), в связи с чем она приняла на себя обязательство привести действующее семейное законодательство в соответствии с требованиями указанной Конвенции. После чего в Конституции РФ и Семейном кодексе РФ появились нормы, посвященные личным и

имущественным правам несовершеннолетних детей. Обязанности ребенка в правовых нормах не закреплены и определяются нормами морали.

Ребенком, в соответствии со ст. 54 СК РФ, признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия). Задача семейного права состоит в обеспечении соблюдения прав ребенка без какой-либо дискриминации в семейных отношениях. К примеру, норма ст. 53 СК РФ запрещает дискриминацию в отношении ребенка, родившегося от лиц, не состоящих в браке между собой. На законодательном уровне закреплены следующие личные неимущественные права ребенка, различных по своему содержанию:

право ребенка жить и воспитываться в семье;

право ребенка на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками;

право ребенка на защиту своих прав и законных интересов;

право ребенка выражать свое мнение;

право ребенка на имя, отчество и фамилию.

Соблюдение и защита перечисленных личных прав ребенка гарантируется государством, которое исходит из интересов и потребностей каждого ребенка. Одним из важнейших прав ребенка является его право жить и воспитываться в семье, закрепленное в ст. 54 СК РФ, которое заключается в обеспечении ребенку со стороны государства возможности жить и воспитываться в семье, поскольку в ней он, прежде всего, получает физическое и духовное развитие, находит поддержку и понимание, готовится стать полноценным членом общества. Даже в отношении ребенка, лишившегося своей семьи, приоритетной формой воспитания является семейная — передача ребенка на усыновление, в приемную семью, в семью опекуна (попечителя). Только в тех случаях, когда подобное устройство в семью ребенка не представляется возможным, он передается на воспитание в детские учреждения.

Семейное воспитание ребенка предполагает его воспитание в собственной семье, которую составляют, прежде всего, его родители. В таком случае государство выполняет лишь охранительную функцию, оберегая семью от внешних посягательств. Однако при нарушении прав ребенка в семье возможно применение такого государственного воздействия, как ограничение или лишение родительских прав.

Право знать своих родителей тесным образом связано с правом жить и воспитываться в семье. Согласно ст. 7 Конвенции о правах ребенка каждый ребенок имеет право знать своих родителей, насколько это возможно. Законные представители ребенка, государственные и муниципальные органы, организации, занимающиеся розыском, должны содействовать ребенку в розыске своих родителей.

Право ребенка на заботу со стороны родителей предполагает удовлетворение всех жизненно важных интересов и потребностей ребенка родителями, обеспечение уважения его человеческого достоинства. Заботой о ребенке считается всемерная поддержка и оказание ему всех видов помощи: обеспечение питанием, одеждой, учебными принадлежностями и книгами, лечением в случае болезни и т. п.

Право ребенка на совместное проживание со своими родителями также закреплено в п. 2 ст. 54 СК РФ. Этим правом обладает ребенок даже в том случае, если проживает на территории другого государства. В соответствии с п. 2 ст. 10 Конвенции ребенок, родители которого проживают в различных государствах, имеет право поддерживать на регулярной основе, за исключением особых обстоятельств, личные отношения и прямые контакты с обоими родителями.

Исключением из общего правила о праве ребенка на совместное проживание с родителями являются случаи, когда это противоречит интересам ребенка. Например, если родители причиняют вред физическому и психическому здоровью ребенка.

Согласно п. 2 ст. 20 ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов.

Каждый ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. Данное право корреспондируется с правом и обязанностью родителей воспитывать своих детей. В частности, родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей (п. 1 ст. 63 СК РФ). Важное значение в становлении личности имеет обеспечение интересов ребенка, под которыми понимается удовлетворение его жизненно важных потребностей. Соблюдение этого права позволяет расти ребенку физически, духовно и психически здоровым, создает возможность для нормального и всестороннего развития его индивидуальных способностей.

Уважение человеческого достоинства ребенка родителями и другими членами семьи также оказывает существенное влияние на развитие полноценной личности. При воспитании ребенка должно исключаться пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение (ч. 1 ст. 65 СК РФ).

В соответствии со ст. 55 СК РФ ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, сестрами, братьями и другими родственниками. Непременным условием полноценного развития ребенка является предоставление ему возможности общения на постоянной основе со своими родственниками. В результате реализации этого права ребенок приобретает первые навыки общения с другими членами общества, учится адекватно воспринимать окружающих.

Каждый ребенок, в соответствии со ст. 57 СК РФ, вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы. Мнению ребенка придается различное правовое значение в зависимости от его возраста. Учет мнения ребенка, достигшего 10 лет, обязателен, когда это не противоречит его интересам. Это означает, что мнение ребенка будет заслушано и будет учитываться при решении того или иного вопроса, касающегося интересов ребенка. Однако ребенок не обладает в этом возрасте достаточной зрелостью и во избежание нарушения его прав и законных интересов лицо, решающее вопросы, затрагивающие интересы ребенка, вправе не согласиться с мнением ребенка. В таком случае решение должно быть обосновано.

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. При этом родители свободны в выборе имени ребенку и могут дать любое имя, которое они пожелают. Отчество ребенку присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Если родители носят разные фамилии, то ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей. Субъектам Российской Федерации в этом случае также предоставлено право устанавливать иной порядок выбора фамилии ребенку в соответствии с национальными традициями.

Если соглашение между родителями относительно имени и (или) фамилии не будет достигнуто, спор разрешается органом опеки и попечительства. В случае если отцовство в отношении ребенка не было установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка, а фамилия — по фамилии матери. Согласно п. 1 ст. 59 СК РФ родители вправе изменить ребенку имя и (или) фамилию. Это возможно только до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста. Изменение имени и фамилии производится на основании решения органа опеки и попечительства по совместному заявлению родителей ребенка.

По достижении четырнадцати лет подросток вправе сам обратиться в орган записи актов гражданского состояния с просьбой о перемене имени, включающего в себя фамилию, собственно имя и (или) отчество (п. 1 ст. 58 ФЗ “Об актах гражданского состояния”). Перемена имени производится органом загса по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переменить фамилию, собственно имя и (или) отчество.

Имущественные права ребенка регулируются не только семейным, но и гражданским законодательством. В ст. 60 СК РФ содержится лишь примерный перечень имущественных прав ребенка:

право ребенка на получение содержания от своих родителей и других членов семьи;

право собственности ребенка на полученные им доходы, на имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое имущество, приобретенное на его средства.

Каждый ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей. Они тратят часть своего заработка или иного дохода на удовлетворение потребности своего ребенка: на питание, одежду, образование, лечение и т. п. Таким образом, родителями исполняется их долг по содержанию ребенка и одновременно обеспечивается право ребенка на получение содержания, составляющее одно из неотъемлемых прав ребенка. Помимо этого, к источникам содержания ребенка относятся причитающиеся ему алименты. Эти средства взыскиваются по суду с родителя, обязанного уплачивать алименты, а при невозможности получения ребенком содержания от своих родителей — с других членов семьи (совершеннолетних братьев, сестер, бабушки, дедушки). Злостное уклонение от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей является основанием для лишения родительских прав, а также для привлечения к уголовной ответственности по ст. 157 УК РФ. Пенсии и различного рода пособия, причитающиеся несовершеннолетнему по закону, также относятся к источникам содержания ребенка.

Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий и пособий, хотя и являются его собственностью, поступают в распоряжение родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей, опекунов, попечителей, приемных родителей). Они обязаны расходовать эти средства исключительно на содержание, воспитание и образование ребенка. Если это требование не соблюдается, суд по заявлению родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, вправе вынести решение о перечислении не более 50% сумм алиментов на счета, открытые на имя несовершеннолетних детей в банках.

Другим имущественным правом ребенка является право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка.

На праве собственности ребенку могут принадлежать любое имущество и имущественные права: движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, паи, доли в капитале, вклады и средства, находящиеся на счетах в кредитных организациях, дивиденды по вкладам, заработок (доход) от результатов интеллектуальной и предпринимательской деятельности, стипендия и т.п. Ребенок может стать собственником дома, квартиры, комнаты или их части в результате приватизации. Это право ребенка предусмотрено ФЗ от 04 июля 1991 № 1541-1 “О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации” (с изменениями от 22 августа 2004 г.) [38], в соответствии с которым приватизируемые жилые помещения передаются в собственность несовершеннолетних членов семьи в возрасте от 15 до 18 лет.

Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется ст. 26 и 28 ГК РФ. Так, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно:

распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;

осуществлять право автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

в соответствии с законом вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими;

совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, совершаемые малолетними самостоятельно.

Все остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей, попечителей или с последующим их письменным одобрением совершенной сделки. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

мелкие бытовые сделки;

сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Во всех остальных случаях за несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны.

Права и обязанности родителей включают в себя как имущественные, так и личные неимущественные права и обязанности. Родительские правоотношения возникают между ребенком и каждым из его родителей и носят двусторонний характер, поскольку права и обязанности существуют и у родителей, и у ребенка

Родительские права и обязанности имеют определенные особенности.

Во-первых, родители обладают равными правами и несут равные обязанности в отношении своих детей (п. 1 ст. 61 СК РФ). При этом не имеет значения в зарегистрированном браке родился ребенок или нет, отцовство было признано в добровольном порядке или установлено судом.

Во-вторых, родительские права ограничены во времени. По достижении ребенком совершеннолетия или при приобретении полной дееспособности несовершеннолетним родительские права и обязанности прекращаются. С этого момента гражданин становится полноценным членом общества, достигает необходимой степени зрелости, чтобы самому создавать и осуществлять права и обязанности.

В-третьих, при осуществлении родительских прав и обязанностей должен соблюдаться приоритет интересов ребенка (п. 1 ст. 65 СК РФ). Это положение имеет принципиальное значение, поскольку нередко жизненные ситуации, когда интересы родителя противоречат интересам ребенка. Например, родители не оказывают должного внимания духовному развитию ребенка, ссылаясь на нехватку времени. Не занимаясь воспитанием ребенка, родители ущемляют права несовершеннолетнего. Приоритет прав и интересов ребенка является основополагающим при осуществлении родительских прав и обязанностей, он закреплен во многих нормах СК РФ.

Четвертая особенность родительских прав и обязанностей заключается в том, что родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами (п. 1 ст. 63 СК РФ). Отступление от этого правила возможно только в случаях, когда нарушаются интересы ребенка.

В соответствии с п. 1 ст. 63 СК РФ родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей. Право на воспитание своего ребенка является личным правом каждого родителя, заключается оно в возможности воспитывать своего ребенка лично, применяя всевозможные способы и методы семейного воспитания. Право и обязанность родителей по воспитанию своих детей включает в себя:

само право на воспитание и развитие своих детей;

обязанность по заботе о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Обязанность родителей по заботе о ребенке предполагает, прежде всего, заботу о его здоровье, физическом и психическом развитии. Это во многом зависит от питания, занятий физкультурой и спортом, своевременного предоставления лечения в случае болезни, здорового микроклимата в семье, способствующего нормальному психическому развитию ребенка. Кроме того, родители обязаны заботиться о духовном и нравственном развитии ребенка. Исполнение этой обязанности во многом зависит от личных качеств родителей, их духовных ценностей.

Реализуя это право, родители обладают преимуществом на личное воспитание своих детей перед всеми другими лицами.

Родители имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения детей до получения детьми основного общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ). Данное право основано на положении ст. 26 Декларации прав человека о приоритетном праве родителей в выборе вида образования для своих малолетних детей. Закон РФ от 10 июля 1992 № 3266-1 “Об образовании” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) [39] также предоставляет родителям право выбора образовательного учреждения, где будет обучаться их ребенок, а также формы обучения до получения ребенком основного общего образования.

Семейный кодекс предусматривает также права и обязанности родителей по защите прав и интересов своих детей (ст. 64 СК РФ). Правовой защите со стороны родителей подлежит более широкий круг прав детей, чем содержащийся в СК РФ. Так, к ним относятся жилищные права ребенка, наследственные права, право на охрану его жизни и здоровья, право на социальное обеспечение, право на защиту чести и достоинства, а также другие права.

Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в административных и судебных органах, без каких-либо специальных полномочий. При этом способы защиты могут быть самыми разнообразными. Так, родители могут принимать меры к предупреждению нарушений прав ребенка, могут требовать восстановления нарушенного права ребенка, могут выступать от имени несовершеннолетних в суде и т. п.

Исключением из правила, предусмотренного п. 1 ст. 64 СК РФ, являются случаи, когда между интересами родителей и детей имеются противоречия. В таких ситуациях родители не вправе представлять интересы ребенка в силу нормы п. 2 ст. 64 СК РФ. Для защиты прав и интересов ребенка органами опеки и попечительства назначается представитель.

Родители имеют право требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения (п. 1 ст. 68 СК РФ). Это право взаимосвязано с правом родителей самим воспитывать своих детей. В случае незаконного удержания у себя ребенка родители или один из них могут обратиться с иском в суд с требованием о возврате им несовершеннолетнего ребенка.

При нарушении родителями прав и интересов детей для бывшего родителя наступают неблагоприятные последствия в сочетании с дополнительным обременением. В таких случаях возможно наступление мер семейно-правовой и иных форм ответственности. К семейно-правовым формам ответственности относится:

лишение родительских прав;

ограничение родительских прав;

отобрания ребенка у родителей или других лиц, на попечении которых он находится..

Лишение является мерой семейно-правовой ответственности и может быть применено только при виновном, противоправном поведении родителей. Основаниями лишения родительских прав, согласно в ст. 69 СК РФ, являются:

уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злом 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 которым 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. Жестокое обращение с детьми может проявляться не только в осуществлении родителями физического или психического насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания и содержания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей, не предоставлении детям продуктов питания и др.);

хронический алкоголизм или наркомания родителей. Хронический алкоголизм или заболевание родителей наркоманией должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением. Лишение родительских прав по этому основанию может быть произведено независимо от признания ответчика ограниченно дееспособным;

совершение умышленного преступления против жизни и здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга. Лишение родительских прав по данному основанию может иметь место только при наличии вступившего в законную силу приговора суда.

Указанный перечень оснований лишения родительских прав является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Лишение родительских прав производится в судебном порядке.

При подготовке дела о лишении родительских прав к судебному разбирательству судья определяет обстоятельства, имеющие значение для разрешения возникшего спора и подлежащие доказыванию сторонами, обращая особое внимание на те из них, которые характеризуют личные качества родителей либо иных лиц, воспитывающих ребенка, а также сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком. Дела назначаются к разбирательству в судебном заседании после получения от органов опеки и попечительства составленных и утвержденных в установленном порядке актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 № 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" [40]).

Вынесение решения о лишении родительских прав влечет за собой утрату родителями или одним из них прав не только тех, которые они имели до достижения детьми совершеннолетия, но и других, основанных на факте родства с ребенком, вытекающих как из семейных, так и из иных правоотношений (п. 1 ст. 71 СК РФ). В частности, к ним относятся:

право на воспитание детей (ст. 61-63, 66 СК РФ);

право на защиту интересов детей (ст. 64 СК РФ);

право на истребование детей от других лиц (ст. 68 СК РФ);

право на согласие либо отказ в даче согласия передать ребенка на усыновление (ст. 129 СК РФ);

право на получение содержания от совершеннолетних детей (ст. 87 СК РФ);

право на наследование по закону (ст. 1117 ГК РФ).

Лишение родительских прав не носит необратимый характер. Статья 72 СК РФ предусматривает возможность восстановления в родительских правах, если родители (один из них) изменили свое поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка. Наличие всех перечисленных фактов необходимо в совокупности. Восстановление в родительских правах производится в судебном порядке по заявлению родителя, лишено родительских прав, с обязательным участием органа опеки и попечительства и прокурора.

Если лишение родительских прав является мерой семейно-правовой ответственности и применяется при виновном, противоправном поведении родителей, то ограничение родительских прав может быть как мерой ответственности, так и мерой защиты прав и интересов детей. Ограничение родительских прав возможно по двум основаниям (п. 2 ст. 73 СК РФ):

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.;

если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но нет достаточных оснований для лишения родительских прав.

По сравнению с лишением родительских прав, ограничение родительских прав является более мягким наказанием, применение которого заставляет родителей задуматься над своим поведением и изменить его. Если в течение шести месяцев после отобрания ребенка без лишения родительских прав родители не изменят своего поведения, орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка такой иск может быть предъявлен до истечения шести месяцев. Ограничение родительских прав осуществляется в судебном порядке с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

В результате ограничения родительских прав родители утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Вместе с тем сохраняется обязанность родителей по содержанию ребенка, что одновременно является правом ребенка.

В отличие от ограничения родительских прав в судебном порядке, ст. 77 СК РФ предусматривает административный порядок отобрания ребенка у родителей или других лиц, на попечении которых он находится. Органы опеки и попечительства наделены правом

немедленного отобрания ребенка у названных лиц при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка.

Помимо непосредственной угрозы жизни ребенка или его здоровью, правовым основанием незамедлительного отобрания ребенка у родителей или лиц, на попечении которых он находится, являются постановление (распоряжение) органа местного самоуправления.

При отобрании ребенка в административном порядке орган опеки и попечительства обязан:
незамедлительно уведомить об этом прокурора;

обеспечить временное устройство ребенка;

в течение семи дней после вынесения постановления об отобрании ребенка обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав либо об ограничении в родительских правах.

4.5 Алиментные обязательства членов семьи

Одной из основных обязанностей родителей является предоставление содержания своим несовершеннолетним детям, а также нетрудоспособным нуждающимся совершеннолетним детям (п. 1 ст. 80 и п. 1 ст. 85 СК РФ). Как правило, эта обязанность исполняется без всякого принуждения, при этом родители сами определяют размер, вид и порядок предоставления содержания детям. Если родители не предоставляют добровольно средства на содержание своих детей, то возникают алиментные обязательства, исполнение которых возможно на основании соглашения об уплате алиментов либо по решению суда.

Основаниями возникновения алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей являются:

наличие юридически значимой связи между родителями и детьми (кровнородственная связь, отношения усыновления);

есовершеннолетие ребенка, за исключением случаев приобретения полной дееспособности в результате эмансипации или снижения брачного возраста.

Обязанность родителей возникает независимо от их трудоспособности, дееспособности, наличия у них материальных средств. Нуждаемость детей в получении алиментов также не имеет правового значения. Несовершеннолетие родителей не освобождает их от алиментной обязанности.

При расторжении брака между отцом и матерью ребенка либо возникновении разногласий по вопросу о содержании детей, независимо от развода, родители могут заключить соглашение об уплате алиментов либо один из родителей (замещающее его лицо) вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей.

Соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей заключается в соответствии с нормами, содержащимися в гл. 16 СК РФ. Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (п. 1 ст. 100 СК РФ). По своему значению оно приравнивается к исполнительному листу. Соглашение об уплате алиментов на

малолетних детей заключается между родителем, предоставляющим содержание, либо его опекуном и вторым родителем или лицом, его заменяющим. Ребенок, достигший 14 лет, сам заключает алиментное соглашение, но с письменного согласия своих законных представителей.

В соглашении определяются размер, порядок, сроки, форма и иные условия предоставления содержания несовершеннолетним детям. В соответствии с п. 2 ст. 103 СК РФ размер алиментов, установленный соглашением сторон, не может быть ниже уровня, предусмотренного ст. 81 СК РФ, который учитывается при взыскании алиментов в судебном порядке.

Если родители не предоставляют содержания своим несовершеннолетним детям, средства на их содержание взыскиваются с родителей в судебном порядке (п. 2 ст. 80 СК РФ), при этом удовлетворение иска возможно только в случае отсутствия соглашения об уплате алиментов.

При наличии соглашения возможно предъявление иска о его принудительном исполнении, об изменении, расторжении или признании соглашения недействительным. Правом на предъявление иска о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей обладают один из родителей (усыновителей) ребенка, опекун (попечитель) несовершеннолетнего, приемные родители ребенка, администрация детского учреждения, в котором находится ребенок. Действующим семейным законодательством предусмотрено два способа взыскания алиментов на несовершеннолетних детей в судебном порядке:

в виде ежемесячных выплат в долях к заработку и (или) иному доходу плательщика (п. 1 ст. 81 СК РФ);

в виде ежемесячных выплат в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ).

Взыскание алиментов в твердой денежной сумме на содержание несовершеннолетних детей, согласно п. 1 ст. 83 СК РФ, допускается при отсутствии соглашения об уплате алиментов, если:

родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход;

родитель получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре или иностранной валюте;

у родителя, обязанного уплачивать алименты, отсутствует заработок и (или) иной доход;

в других случаях, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон.

Удовлетворяя требования о взыскании алиментов, суд вправе сочетать оба предусмотренных законом способа взыскания алиментов: в долях к заработку (иному доходу) плательщика алиментов и в твердой денежной сумме.

В ст. 87 СК РФ закреплена обязанность трудоспособных совершеннолетних детей по содержанию своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей.

Между совершеннолетним ребенком и каждым из родителей в отдельности может быть заключено соглашение об уплате алиментов. При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на содержание нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей взыскиваются в судебном порядке. При определении размера алиментов суд может учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей независимо от того, к кому предъявлены иски о взыскании алиментов. Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется в твердой денежной сумме, подлежащей ежемесячной уплате, с учетом материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон.

Обязанность супругов материально поддерживать друг друга закреплена в п. 1 ст. 89 СК РФ. Данная обязанность возлагается только на лиц, состоящих в зарегистрированном браке. Только брак, зарегистрированный в установленном законом порядке, порождает права и обязанности супругов, в том числе и алиментные, как разновидность имущественных прав и обязанностей. Супруги вправе в соответствии со ст. 42 СК РФ определить в брачном договоре права и обязанности по взаимному содержанию либо заключить соглашение об уплате алиментов (ст. 99, 100 СК РФ). Если между супругами не заключено соглашения о предоставлении материальной поддержки, алименты взыскиваются в судебном порядке при наличии предусмотренных законом оснований. Право требовать предоставления алиментов от другого супруга в судебном порядке имеют:

нетрудоспособный нуждающийся супруг;

жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Супруг может быть присужден к уплате алиментов на содержание другого супруга только при наличии необходимых средств для уплаты алиментов, что определяется судом с учетом обстоятельств конкретного дела. При этом учитываются все виды доходов супруга, к которому предъявлен иск о взыскании алиментов, наличие у него иждивенцев и лиц, которым он обязан предоставлять средства на содержание в соответствии с законом, выплаты, которые он производит по решению суда.

Алименты на содержание супруга взыскиваются в твердой денежной сумме, уплачиваемой ежемесячно.

При определении размера алиментов суд исходит из материального и семейного положения супругов и других заслуживающих внимания интересов сторон (ст. 91 СК РФ).

В некоторых предусмотренных законом случаях право на получение алиментов возникает и у бывшего супруга. Право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, в силу ст. 90 СК РФ имеют:

бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;

нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Суд вправе освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного, нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком как в период брака, так и после его расторжения в случаях:

если нетрудоспособность нуждающегося супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;

непродолжительности пребывания супругов в браке;

недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Тема 5. Основы трудового права

5.1 Понятие трудового права

Труд – это целенаправленная деятельность человека, реализация его физических и умственных способностей для получения определенных материальных или духовных благ. Труд может быть индивидуальным (на своем садово-огородном участке или кустаря-одиночки и т. д.) и в общественной кооперации труда (на производстве). Нормы трудового права регулируют труд только в общественной кооперации труда и не регулируют индивидуальный труд.

Трудовое право - одна из важнейших отраслей российского права, регулирующая при активном участии ее субъектов трудовые отношения работников с работодателями и другие непосредственно с ними связанные, производные от трудовых отношения (т. е. все отношения по труду на производстве) и устанавливающая права и обязанности субъектов трудового права и ответственность за их нарушение, сочетая интересы субъектов трудового права и всего общества, государства.

Предметом трудового права являются следующие общественные отношения, связанные с трудом на производстве:

отношения по содействию занятости и трудоустройству у данного работодателя;

трудовые отношения работника с работодателем по использованию и условиям его труда. Основной предмет трудовых отношений – работа работника по оговоренной с ним его трудовой функции при подчинении дисциплине данной организации. Трудовые отношения имеются у всех работников, повседневно выполняющих лично работу в общем процессе труда на данном

производстве и являющихся членами его трудового коллектива. Эти отношения выражают волевою часть производственных отношений, поскольку возникают и прекращаются по воле работника и работодателя;

отношения по организации труда и управлению трудом, участию в управлении организацией;

отношения по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и социально-партнерских соглашений;

отношения по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя;

отношения надзорных и контрольных органов с работодателем, администрацией производства по вопросам соблюдения трудового законодательства и охраны труда;

отношения по участию работников и профсоюзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях;

отношения по материальной ответственности сторон трудового отношения за вред (ущерб), причиненный по вине одной стороны другой. Данные отношения могут быть двух видов в зависимости от того, какая сторона причинила вред:

по материальной ответственности работодателя за вред, нанесенный работнику трудовым увечьем или нарушением его права на труд, в том числе за моральный вред;

по материальной ответственности работника, причинившего ущерб имуществу работодателя. Данные отношения возникают только у тех работников, которые нанесли ущерб или которым причинен вред. Большинство же работников их не имеют;

отношения по разрешению индивидуальных или коллективных трудовых споров, возникающие лишь у некоторых работников и отдельных рабочих коллективов. Когда появляется такой трудовой спор, второй стороной этих отношений является орган, решающий данный спор (комиссия по трудовым спорам, суд и т. п.).

Все отношения предмета трудового права возникают у работников в связи с их трудовыми отношениями, и поэтому мы говорим, что предметом трудового права являются трудовые отношения работников производства и остальные восемь – непосредственно с ними связанные общественные отношения.

Методом трудового права называется комплекс следующих способов правового регулирования, т. е. воздействия законодателя через нормы права на волю людей, их поведение в труде на производстве в нужном для общества направлении:

сочетание централизованного и локального (местного) регулирования, нормативного (трудовым законодательством) и договорного. Указанное соотношение в настоящее время изменяется все больше в сторону расширения локального и договорного способов, а централизованное нормативное устанавливает минимальный уровень гарантий трудовых прав, который не может снижаться;

договорный характер труда и установление его условий. Статья 9 ТК “Регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений в договорном порядке” предусматривает, что это регулирование осуществляется путем заключения, изменения, дополнения работниками и работодателями коллективных договоров, соглашений, трудовых договоров;

равноправие сторон трудовых отношений при заключении и расторжении трудовых договоров и подчинение их в процессе труда трудовому законодательству и правилам внутреннего трудового распорядка данной организации;

участие трудящихся через своих представителей, профсоюзы, трудовые коллективы в правовом регулировании труда (в установлении и применении норм трудового права), контроле за соблюдением трудового законодательства;

специфичный способ защиты трудовых прав, сочетающий действие органа трудового коллектива (комиссии по трудовым спорам) с судебной защитой по индивидуальным правам и паритетного органа (примирительной комиссии) и третейского (трудовой арбитраж или посредник) по коллективным трудовым правам, вплоть до забастовки;

единство и дифференциация (различие) правового регулирования труда. Единство выражается в общих для всех производств на всей территории страны, закрепленных в ст. 2 ТК, принципах правового регулирования труда и в единых для всех работников основных трудовых правах и отражается в общих нормах трудового законодательства (общая норма означает распространение ее на всех работников).

Система трудового права делится на общую и особенную части. Система науки, учебного курса трудового права состоит из тех же двух частей. В общую часть трудового права входят нормы, распространяющиеся на все отношения этой отрасли, а также нормы о разграничении компетенции Федерации и ее субъектов по регулированию труда. Она не имеет институтов, так как в ней сгруппированы нормы, имеющие общий характер по регулированию труда: конституционно-правовые основы труда.

Особенная часть отрасли трудового права строится по институтам:

институт обеспечения занятости и трудоустройства, центральный институт трудового договора, в котором сгруппированы нормы о понятии, видах трудового договора, порядке его заключения, изменения и прекращения (т. е. приема, перевода и увольнения);

институт рабочего время и время отдыха,

институт оплаты труда, гарантийных и компенсационных выплаты,

институт трудовой дисциплины и охраны труда и др.

Основные принципы правового регулирования труда и основные отраслевые принципы трудового права, а также основные правовые принципы организации труда идентичны и означают главные ведущие положения, отражающие суть всего трудового законодательства страны.

Статья 2 ТК РФ детально раскрывает формулировки и систему основных принципов правового регулирования труда, т. е. трудового права. Исходя из общепризнанных принципов и норм международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации основными

принципами правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений признаются:

свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;

запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда;

защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;

обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;

равенство прав и возможностей работников;

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;

обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в порядке, установленном настоящим Кодексом и иными федеральными законами и др.

5.2 Понятие и содержание трудового договора

В науке трудового права трудовой договор рассматривают в следующих двух аспектах: как соглашение работника с работодателем о труде на данном предприятии и как важнейший институт трудового права, определяющий нормы трудового договора: его заключение, изменение и прекращение. Трудовой договор как соглашение о работе является юридическим фактом, который порождает трудовое правоотношение работника, и необходимой предпосылкой для распространения на него трудового законодательства и возникновения других правоотношений, непосредственно связанных с трудовым.

Статья 56 ст. 8 Трудового кодекса РФ от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (далее — ТК РФ) дает легальное понятие трудового договора как соглашения между работодателем и работником, в

соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные ТК РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату; а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник. Гражданин становится работником, заключив трудовой договор, на все время его действия. Второй стороной трудового договора является работодатель в лице определенного предприятия, учреждения, организации (в том числе фирмы, акционерного общества, производственного кооператива, частного предпринимателя или иного работодателя, принимающего гражданина на работу по трудовому договору). Стороны могут заключить трудовой договор, если обе обладают трудовой правоспособностью как признаваемой законодательством способностью быть стороной трудового договора, субъектом трудового правоотношения.

Содержанием трудового договора является совокупность всех его условия. Они делятся на непосредственные, оговариваемые непосредственно сторонами в письменном тексте трудового договора, и производные, предусмотренные законодательством, коллективным договором, соглашениями и в силу заключения трудового договора распространяющиеся на стороны (о порядке перевода, увольнения, правилах охраны труда и т. п.).

Непосредственные условия могут быть двух видов: существенные и дополнительные.

Существенными условиями трудового договора, в силу ст. 57 ТК РФ, являются:

место работы (с указанием структурного подразделения);

дата начала работы;

наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция. Если в соответствии с федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, специальностям или профессиям связано предоставление льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации;

права и обязанности работника;

права и обязанности работодателя;

характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;

режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);

условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

К дополнительным непосредственным условиям относятся условия об испытательном сроке при приеме, о дополнительных отпусках, предусмотренных в коллективном или конкретно в данном трудовом договоре, о каких-либо доплатах, льготах, устанавливаемых по соглашению сторон договора. Если дополнительные условия оговорены, они обязательны для выполнения, как и необходимые и производные условия.

В зависимости от срока действия, трудовые договоры подразделяют:

трудовой договор на неопределенный срок;

срочный трудовой договор – договор заключаемый на определенный срок, но не более пяти лет, если иной срок не установлен ТК РФ и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок. В случае, если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных органом, осуществляющим государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, или судом, считается заключенным на неопределенный срок.

Порядок заключения трудового договора установлен ТК РФ, предусматривающим правила приема граждан на работу. Прием на работу производится по принципу подбора кадров по деловым качествам. Статья 64 ТК РФ устанавливает гарантии при приеме, запрещая необоснованный отказ в приеме, прямые или косвенные преимущества и дискриминацию не по деловым качествам, а по полу, расе, национальности, вероисповеданию, убеждениям, месту жительства и другим обстоятельствам, не имеющим отношения к деловым качествам работника.

Дискриминацию надо отличать от дифференциации трудового законодательства, устанавливающей трудовые льготы или ограничения для определенных категорий, групп работников (подростков, инвалидов, женщин) или работающих в определенных условиях труда. Так, при отказе в приеме на работу беременной женщине или женщине, имеющей ребенка, как и всем другим гражданам, администрация обязана сообщать ей причины отказа в письменной форме. Отказ в приеме на работу этих женщин может быть обжалован в суде.

Учитывая физиологические особенности женского организма, его материнскую функцию и психофизиологические особенности неокрепшего организма подростков, трудовое

законодательство запрещает в интересах их здоровья принимать женщин и несовершеннолетних (до 18 лет) на работы с вредными, тяжелыми и опасными условиями, включенные в специальные перечни. Подростка нельзя также принимать на материально-ответственные должности (кассиром, продавцом и др.), заключать с ним письменный договор о полной материальной ответственности за вверенные ему ценности. Инвалид принимается с учетом медицинского предписания о его работе (с неполным рабочим временем, без сверхурочных и сменных работ и т. д.).

Прием производится с 16 лет (ст. 63 ТК РФ). Но в случае получения основного образования либо оставления общеобразовательного учреждения прием может быть с 15 лет, а с согласия одного из родителей (опекуна) может быть принят с 14 лет учащийся для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесс учебы.

Граждане принимаются на работу на основании заключенного в письменной форме (в 2-х экземплярах, по одному каждой стороне) трудового договора. Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) администрации предприятия, учреждения, организации (его руководителя, имеющего право приема и увольнения), который объявляется работнику под расписку. Если фактически гражданин допущен к работе без заключения трудового договора, то это считается заключением трудового договора независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен. И эта формулировка без ее подкрепления нормой об ответственности за неоформление надлежащим образом приема на работу нередко используется работодателями для незаключения письменного трудового договора. Нет нормы об ответственности за подобные действия (к сожалению) и в ТК РФ, а она очень необходима.

При приеме на работу гражданин должен предъявить (ст. 65 ТК РФ) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность; трудовую книжку, кроме случаев поступления на работу впервые и на условиях совместительства; страховое свидетельство государственного пенсионного страхования, а демобилизованные и подлежащие призыву — военный билет. При приеме специалистов предъявляется документ о специальном образовании, при приеме водителя, машиниста — еще и права на вождение определенного типа машины, локомотива. Инвалид дополнительно представляет трудовую рекомендацию МСЭК. Если гражданин впервые поступает на работу и у него нет трудовой книжки, то он представляет справку о его последней занятости (домохозяйка, учащийся и т. д.).

Запрещено требовать при приеме на работу документы помимо предусмотренных законодательством (например, характеристики, если для этой работы они не требуются).

Трудовая книжка — основной документ о трудовой деятельности гражданина, содержит сведения о возрасте, специальности, квалификации гражданина, приеме на работу, переводе на другую постоянную работу, увольнении. По ней определяется трудовой стаж гражданина, как общий и специальный для пенсионного его обеспечения, так и непрерывный для оплаты больничного листа при общем заболевании. При приеме на работу трудовая книжка сдается администрации и хранится как денежный документ (в сейфе), а на руки работнику выдается в день его увольнения. В нее вносятся все сведения о поощрениях работника (дисциплинарные взыскания, кроме увольнений, не отмечаются, так как действуют год).

При приеме на работу стороны трудового договора могут оговорить установление испытательного срока до 3 месяцев, а на должности государственных служащих и аттестуемых

работников НИИ, проектных, проектно-конструкторских организаций — до 6 месяцев, но по согласованию с профкомом. Для руководителей организаций, их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и других обособленных подразделений организации срок испытания может быть до шести месяцев, если иное не установлено Федеральным законом.

В срок испытания не засчитываются периоды болезни и другое время, когда работник фактически отсутствовал на работе (ст. 70 ТК РФ).

Срок испытания фиксируется в трудовом договоре, а при отсутствии такой записи считается, что работник принят без испытания. Цель испытания — проверить пригодность принятого работника именно к данной работе, должности. Оговоренное условие об испытании должно быть указано в приказе о приеме на работу. Если же оно не указано в приказе, то работник считается принятым без испытания. Уволенный по результатам испытания может оспорить это увольнение в суде [41].

Испытание при приеме на работу не устанавливается для:

лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;

беременных женщин;

лиц, не достигших возраста восемнадцати лет;

лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности;

лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;

лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;

в иных случаях, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором.

5.3 Изменение трудового договора, его существенных условий

Трудовое законодательство (ст. 60 ТК РФ) запрещает работодателю требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, поскольку эта работа будет другой и ее выполнение будет означать изменение трудового договора. Изменение же трудового договора возможно лишь с согласия его сторон. Этот запрет относится ко всем видам трудового договора (если специальное законодательство не оговаривает иное), кроме двух случаев временных переводов — по производственной необходимости и из-за простоя. Как правило, одностороннее изменение трудового договора не допускается. На такое изменение необходимо согласие обеих сторон договора. Изменение трудового договора означает для работника перевод его на другую работу и наоборот. Перевод на другую работу означает изменение существенных условий

трудового договора. Существенными условиями трудового договора являются все непосредственно оговоренные в письменном тексте трудового договора условия (ст. 57 ТК РФ), а также производные, предусмотренные законодательством, кроме случаев, когда их меняет сам законодатель.

Переводом на другую работу называется изменение в деятельности работника, т.е. предоставление ему другой работы по сравнению с оговоренной трудовым договором. Под другой работой понимается изменение одного из существенных условий договора (места работы, трудовой функции, оплаты труда и др.) или других существенных условий труда (степени вредности условий труда, режима труда, объема работы и т. д.). Такое понятие перевода закреплено в ст. 70 ТК РФ.

Перевод на другую работу на том же предприятии, в учреждении, организации или на другое предприятие, учреждение, организацию либо в другую местность, хотя бы вместе с предприятием, учреждением, организацией допускается только с согласия работника за исключением случаев, указанных в ст. 74 ТК РФ (производственная необходимость).

Не считается переводом на другую работу и не требует поэтому согласия работника перемещение его на том же предприятии, учреждении, организации на другое рабочее место, другое структурное подразделение в той же местности, поручение работы на другом механизме, агрегате без изменения существенных условий трудового договора (ст. 72 ТК РФ). Перемещение на другое рабочее место без изменения существенных условий трудового договора не изменяет трудовой договор, поэтому на него и не надо согласия работника.

Иногда администрация без письменного согласия работника переводит его на другую работу, считая это перемещением, и если он отказывается приступать к новой работе, его увольняют. В процессе рассмотрения возникающих споров зачастую выясняется, что все-таки имел место именно перевод без согласия работника, поэтому невыход на новую работу нельзя считать прогулом и работник подлежит восстановлению на работе. Чтобы отличить перевод от простого изменения рабочего места без изменения существенных условий трудового договора, т. е. от перемещения, надо четко выявить, что же изменилось в деятельности работника.

Статьей 73 ТК РФ допускается изменение работодателем существенных условий труда без согласия работника при продолжении работы по той же трудовой функции, только если это обусловлено изменением организационных или технологических условий труда, например, если изменился технологический процесс производства. Но в этих случаях об изменении существенных условий труда: систем и размеров оплаты труда, режима работы, льгот, рабочего времени, совмещения профессий, изменения разрядов и наименования должностей и др. – работник должен быть поставлен письменно в известность не позднее чем за 2 месяца. Такое изменение возможно, лишь если прежние существенные условия труда не могут быть сохранены. Если при этом работник не согласен на продолжение работы, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему иную имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при ее отсутствии — вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую работник может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья. При отсутствии такой работы или при отказе работника от предложенной работы его трудовой договор прекращается по п. 7 ст. 77 ТК РФ (при отказе от изменения существенных условий труда). Если же не было изменений в организации производства и труда, а существенные условия у работника администрация изменила без его согласия, то работнику

должны быть восстановлены прежние условия труда. Если изменения организационных или технологических условий труда могут повлечь за собой массовое увольнение работников, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения выборного профкома данной организации вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев.

А если работник отказывается от продолжения работы с режимом неполного рабочего времени, то его трудовой договор расторгается по п. 2 ст. 81 ТК РФ, т. е. по сокращению численности (штата) работников.

Не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения (ст. 73 ТК РФ).

Смена собственника имущества организации не является основанием для расторжения трудового договора работника, кроме договоров с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером. С указанными тремя категориями руководителей организации новый собственник может расторгнуть трудовые договоры в течение трех месяцев со дня возникновения у него права собственности.

Не относится к переводу и не требует согласия работника изменение условий труда в связи с принятием новой нормы права, изменяющей их, с развитием техники, введением новой технологии, изменением названия. При изменении же подведомственности организации и ее реорганизации трудовые отношения с согласия работника продолжаются (ст. 75 ТК РФ).

Перевод надо отличать от перехода на другую работу, когда работник увольняется с прежней работы и поступает на новую. Перевод в другую местность даже с тем же предприятием, учреждением, организацией требует согласия работника, и если он отказывается от предложения переехать вместе с организацией, то может быть уволен по п. 9 ст. 77 ТК РФ. Перевод в другую местность, другой населенный пункт по административно-территориальному делению надо отличать от командировки в другую местность. Их цель и условия различны. Командировка — это поездка работника по распоряжению администрации в другую местность на ограниченный срок для выполнения работы, как правило, по своей специальности (служебное поручение). Она не требует согласия работника (кроме женщин, имеющих детей до 3-х лет и др. (см. ст. 259 ТК РФ)). За командированным сохраняется место его постоянной работы и средняя заработная плата, а расходы по командировке компенсируются ему в виде командировочных выплат.

Переводом считается и временное замещение, исполнение обязанностей по должности временно отсутствующего работника. Закон относит такой перевод к производственной необходимости. Если же работнику поручают исполнение обязанностей отсутствующего временно работника, не освобождая его от своей основной работы, то это будет временное совмещение профессий, а не замещение. Замещение без согласия работника ограничено месячным сроком в течение календарного года (ст. 74 ТК РФ).

Переводы делятся по сроку на постоянные и временные. Постоянный перевод означает, что изменение трудового договора произошло на неопределенный срок и прежнее место и условия договора не сохраняются. При временном переводе сохраняются прежнее место работы и условия договора, но на определенный (краткий) срок поручается другая работа, по окончании которой восстанавливаются прежние условия труда.

Постоянные и временные переводы, в свою очередь, также классифицируются. Постоянный по изменению места работы может быть трех видов: 1) перевод на другое предприятие, учреждение, организацию хотя бы и в той же местности; 2) перевод в другую местность хотя бы и с тем же производством; 3) перевод на том же предприятии, учреждении, организации.

Временный перевод классифицируется по причинам перевода:

1) по производственной необходимости, в том числе заместительство (ст. 74 ТК);

2) беременных и женщин с детьми до 1,5 лет на более легкую работу;

3) по состоянию здоровья по медицинскому заключению;

4) по просьбе военкомата для прохождения военно-учебных сборов без отрыва от производства (из двух-трехсменной работы в одну смену).

Первый вид не требует согласия работника и обязателен для него, последние три вида обязательны для администрации.

С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации (ч. 3 ст. 74 ТК РФ).

Согласие на перевод, как постоянный, так и временный, должно быть получено в письменной форме. Но если этого не произошло, а работник добровольно приступил к выполнению другой работы, то такой перевод может считаться законным. При обязательном для работника переводе по производственной необходимости (если он совершен с соблюдением закона) отказ от перевода считается нарушением трудовой дисциплины, а невыход на работу — прогулом.

Условия и порядок каждого вида временного перевода закон предусматривает неодинаковые.

По производственной необходимости работодатель имеет право перевести работника на другую работу без его на то согласия сроком до одного месяца в той же организации. Оплата труда при этом производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по его основной работе. Производственная необходимость — это исключительные, непредвиденные случаи в работе производства. Их перечень приведен в ст. 74 ТК РФ: для предотвращения или ликвидации катастрофы, стихийного бедствия, аварии, несчастных случаев, простоя, гибели или порчи производственного имущества, а также для замещения отсутствующего работника. Закон не ограничивает, сколько раз в году можно переводить работника по производственной необходимости (кроме случаев замещения). При этом переводе работник в отдельных аварийных случаях может работать и не по своей специальности, квалификации.

При всех видах перевода другая работа не должна быть противопоказана работнику по состоянию здоровья. Нельзя также переводить женщин и несовершеннолетних работников на запрещенные для них работы.

Если перевод по производственной необходимости произведен с соблюдением правил, а работник не вышел на другую работу без уважительных причин, то это квалифицируется как прогул и работник может быть уволен за прогул. Если же были нарушены правила этого перевода,

то невыход на новую работу нельзя считать прогулом, а работник подлежит восстановлению на прежней работе.

Перевод на более легкую работу беременных женщин и женщин, имеющих детей до 1,5 лет, с сохранением их среднего заработка по прежней работе предусматривает ст. 254 ТК РФ. Беременным женщинам по медицинским заключениям снижаются нормы выработки, нормы обслуживания или они переводятся на более легкую работу. До решения вопроса о предоставлении беременной более легкой работы и работы, исключающей воздействие неблагоприятных производственных факторов, администрация обязана освободить ее от работы с сохранением среднего заработка за все пропущенные из-за этого рабочие дни за счет средств работодателя. Женщины, имеющие детей в возрасте до 1,5 лет, в случае невозможности выполнения прежней работы переводятся по их заявлению на другую работу с сохранением прежнего заработка (например, если ее работа вредна для здоровья ребенка или самой кормящей матери).

По медицинским показаниям возможен временный и постоянный перевод с согласия работника на более легкую работу, обязательный для администрации (например грузчика после операции желудка). В медицинском заключении указывается и срок такого перевода. Но прежняя заработная плата при этом переводе сохраняется лишь первые две недели, а далее работник получает по выполняемой работе, кроме случаев трудовой травмы по вине работодателя, когда средний заработок сохраняется на все время перевода на более легкую работу.

В трудовой книжке работника отмечается только постоянный перевод, временный не отмечается. В случае перевода работника с нарушением правил перевода он может его оспорить и орган, рассматривающий этот спор, восстановит его на работе с оплатой за вынужденный прогул.

5.4 Прекращение трудового договора, увольнение работника

Трудовой договор может быть прекращен, а работник уволен лишь по основаниям и в порядке, указанном в законе. Трудовой договор прекращается только при наличии определенных оснований его прекращения и соблюдения правил увольнения работника по данному конкретному основанию. Основанием прекращения трудового договора называется жизненное обстоятельство, которое закреплено в законе как юридический факт для прекращения трудовых отношений работников.

Основанием прекращения трудового договора могут быть как действия, так и события (например, истечение срока трудового договора). Наличие основания прекращения трудового договора должно дополняться и действием, указывающим на волеизъявление на такое прекращение (приказ работодателя об увольнении работника, заявление работника о расторжении трудового договора, приговор суда и т. д.). Это волеизъявление указывает, по чьей инициативе расторгается трудовой договор:

- по инициативе работника (ст. 80 ТК РФ);
- или работодателя (ст. 81 ТК РФ);

— по другим общим основаниям ст. 77 ТК РФ, в том числе по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (ст. 83 ТК РФ).

Расторжение трудового договора с неопределенным сроком возможно согласно ст. 80 ТК РФ по инициативе работника с письменным предупреждением об этом администрации за две недели. Если же заявление работника обусловлено невозможностью продолжения им работы (переход на пенсию, зачисление в учебное учреждение, переезд супруга на работу в другую местность и т. п.), а также в случае установленного нарушения работодателем трудового законодательства, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора работодатель обязан расторгнуть трудовой договор и оформить увольнение в тот же день.

Все основания увольнения работника по сфере их распространения делятся на общие, распространяемые на всех работников, и дополнительные, применяемые лишь к некоторым категориям работников. Общие основания увольнения указаны в ст. 77 ТК РФ. Дополнительные основания увольнения предусмотрены ст. 81 ТК РФ и специальным законодательством для некоторых категорий работников (государственных служащих, судей и др.).

В ст. 77 ТК РФ закрепляет общие основания увольнения:

Соглашение сторон трудового договора. Это основание отражает договорный характер труда, трудовых правоотношений работников. Они возникают и прекращаются по соглашению. Но на практике по данному основанию трудовой договор редко прекращается; главным образом досрочно по соглашению прекращается срочный договор, хотя законодатель не ограничивает применение этого основания при любом виде трудового договора. Если стороны достигли договоренности о прекращении трудового договора, договор прекращается в любое время в срок, определенный сторонами. Аннулирование такой договоренности может иметь место лишь при новом взаимном согласии работодателя и работника.

Истечение срока договора (п. 2 ст. 58 ТК РФ), кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения. По данному основанию прекращаются срочные договоры по истечении срока, а также договоры о временной, сезонной и другой определенной работе по ее окончании по требованию любой из сторон, и работник увольняется по основанию истечения срока работы со ссылкой на п. 2 ст. 77 ТК РФ. Специальными нормами для отдельных категорий работников (государственных служащих и др.) предусмотрены сроки продления срочных трудовых договоров, а также порядок досрочного из расторжения.

Перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную должность. Это основание увольнения применяется, лишь если в письменной форме ясно выражены три воли на это: работодателя (его администрации) нового места работы, приглашающего данное лицо на работу, самого работника и работодателя прежнего места работы отпустить его в порядке перевода. Тогда по старому месту работы он увольняется, а по новому принимается в порядке перевода. И ему уже нельзя отказать в приеме на работу по новому месту работы, иначе это будет необоснованный отказ, и суд при рассмотрении такого спора обяжет администрацию нового места работы заключить с данным работником трудовой договор.

Переход на выборную должность. Для применения этого основания необходим акт избрания работника на выборную освобожденную от производственной работы должность.

Поэтому в приказе об увольнении и в трудовой книжке работника надо не просто указать п. 5 ст. 77 ТК РФ, а уточнить, по какому из этих двух оснований работник уволен.

Отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизации (ст. 75 ТК РФ).

Отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора. При рассмотрении трудового спора об увольнении по этому основанию суд должен проверить, было ли изменение существенных условий труда работника обусловлено теми причинами, которые указаны в ч. 1 ст. 73, т. е. изменением организационных и технологических условий труда данного производства, а также проверить, предупреждался ли об этом работник письменно за два месяца. Если не было указанных причин, то работник подлежит восстановлению на работе в прежних условиях труда, а если такие причины были, но не было лишь предупреждения его за два месяца, то суд, не восстанавливая работника, обязывает работодателя изменить дату его увольнения, отсрочив ее на два месяца с их оплатой.

Отказ работника от перевода на другую работу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением (ч. 2 ст. 72 ТК РФ).

Отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность. При переезде производства в другую местность по данному основанию увольняются те работники, которым работодатель предложил переехать вместе с ним, а они отказались.

Нарушение установленных Кодексом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84 ТК РФ). Эта статья предусматривает следующие случаи такого нарушения правил приема на работу прием:

в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

на работу, противопоказанную по медицинскому заключению данному лицу по состоянию здоровья, если у работодателя нет подходящей другой работы для перевода на нее;

при отсутствии документа о специальном образовании, когда по закону оно требуется (например врачом лица, не имеющего соответствующего медицинского образования), и в других случаях, предусмотренных Федеральным законом.

Если нарушение правил приема на работу было не по вине работника, то его увольнение по п. 11 ст. 77 ТК РФ производится с выплатой ему выходного пособия в размере его среднемесячного заработка (ст. 84 ТК РФ).

Основания увольнения по инициативе работодателя, применяемые ко всем работникам, кем бы и где бы они ни работали, называются общими, а применяемые к отдельным категориям — дополнительными.

Каждое из оснований увольнения по ст. 81 ТК РФ имеет свои правила применения и порядок увольнения. Поэтому увольнение по инициативе работодателя будет правомерным не только тогда, когда есть основание, указанное в этой статье, но и при условии одновременного соблюдения правил применения этого основания и порядка увольнения.

Общие гарантии при увольнении по инициативе администрации по всем основаниям, указанным в статье: запрет увольнения в период временной нетрудоспособности и в период пребывания работника в ежегодном отпуске, за исключением случаев полной ликвидации предприятия, учреждения, организации, т. е. не допускается увольнение в период отсутствия работника на работе по уважительным причинам. Не допускается увольнение по инициативе администрации как по общим, так и по дополнительным основаниям беременных женщин, кроме случаев полной ликвидации предприятия, учреждения, организации, когда можно уволить, но с обязательным трудоустройством. В случае истечения срока срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее заявлению продлить срок трудового договора до наступления у нее права на отпуск по беременности и родам.

Статья 81 ТК РФ закрепляет следующие основания прекращения трудового договора по инициативе работодателя:

Ликвидация предприятия, учреждения, организации либо прекращение деятельности работодателем — физическим лицом. Ликвидация организации оканчивается исключением ее из реестра регистрации. При ликвидации организации работник должен быть предупрежден о предстоящем увольнении персонально под расписку не менее чем за 2 месяца. Работодатель имеет право с письменного согласия работника расторгнуть при ликвидации организации трудовой договор с работником без предупреждения об увольнении, но с выплатой дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка (ст. 180 ТК РФ).

Одновременно с предупреждением об увольнении по сокращению численности или штата администрация должна предложить работнику другую работу на том же предприятии, учреждении, организации.

Сокращение численности или штата работников. Увольнение при сокращении штата, численности будет правомерно, если соблюдены одновременно следующие условия:

- действительно есть сокращение штата, численности;
- работодателем была сделана попытка внутреннего трудоустройства, но увольняемый отказался от предложенной ему имеющейся работы;
- было сделано предупреждение работника об увольнении под расписку за 2 месяца;
- было получено предварительно согласие профкома на данное увольнение;
- работодатель оставил на работе тех, кого нельзя увольнять в соответствии со ст. 179 ТК РФ о праве преимущества оставления на работе лиц с лучшими деловыми качествами (с высшей производительностью труда и квалификацией), а при равных деловых качествах — тех, кто имеет право предпочтения в оставлении на работе (семейных — с двумя и более иждивенцами или единственного работника в семье, работников, получивших трудовое увечье на данном производстве и др.), но не устанавливает для этих категорий очередности оставления на работе. При увольнении по сокращению численности, штата работодатель, прежде чем уволить, обязан предложить работнику другую имеющуюся у него работу. Только когда работник отказался от такого внутреннего трудоустройства, работодатель может его уволить с учетом мнения профкома. Статья 82 ТК РФ предусматривает, что увольнение работников, которые являются членами профсоюза, на основании ст. 81 ТК РФ (п. 2., подпункт “б” п. 3, а также п. 5) производится с учетом

мотивированного мнения профкома организации. Запрос этого мнения и порядок его учета предусмотрены статьей 373 ТК РФ.

Обнаружение несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья, в соответствии с медицинским заключением, или недостаточной квалификации, что подтверждено результатами аттестации. Несоответствие — это объективная неспособность работника качественно выполнять свою работу. Несоответствие должно быть доказано администрацией уже на заседании профкома, рассматривающего вопрос о даче мотивированного разрешения на такое увольнение. Такими доказательствами будут, например, систематический брак из-за пониженного зрения у работника (состояние здоровья) или его квалификации, не соответствующей современным технологиям. Кроме того, необходимо решение аттестационной комиссии, которая признала его не соответствующим занимаемой должности, выполняемой работе. В состав аттестационной комиссии, решение которой может служить основанием для такого увольнения, обязательно включается член комиссии от профкома (ч. 3 ст. 82 ТК РФ).

Несоответствие по состоянию здоровья должно быть подтверждено медицинским заключением. Наличие же у работника хронического заболевания или инвалидности само по себе не может служить доказательством несоответствия, если это не влияет на качество работы и не опасно для него и окружающих работников либо обслуживаемых им граждан. Иногда в медицинском заключении прямо указано, что данная работа ему противопоказана.

Нельзя увольнять по несоответствию по квалификации лишь в связи с отсутствием диплома о специальном образовании, если по закону он не требуется. Нельзя увольнять по такой формулировке и тех, кто еще не имеет достаточного опыта из-за непродолжительного срока работы (молодые специалисты и молодые рабочие), несовершеннолетних и учеников на производстве. Прежде чем уволить по данному основанию, работодатель должен предложить работнику другую работу — и если тот согласится, перевести его на эту работу.

Смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера). Данное основание может применяться лишь к трем указанным в нем категориям работников. Потому что это — дополнительное основание их увольнения. И применяться оно может новым собственником имущества организации не позднее 3-х месяцев со дня его вступления в права собственника.

Неоднократное неисполнение работником без уважительных причин своих трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание. Это основание применяется к работнику, имеющему дисциплинарное взыскание за последний рабочий год, когда он вновь нарушил свои трудовые обязанности. Утратившие силу или досрочно снятые взыскания (до истечения года со дня их наложения) при таком увольнении не учитываются. Рассматривая трудовой спор о данном увольнении, суд проверяет все ранее наложенные на работника взыскания и не учитывает неправильно наложенные взыскания.

Поскольку за один и тот же проступок нельзя налагать два взыскания, то если за какой-то дисциплинарный проступок уже было взыскание, а затем работник за тот же проступок уволен по п. 5 ст. 81 ТК РФ, то он подлежит восстановлению на работе. Но при дящемся дисциплинарном проступке (например отказ без уважительных причин поехать в командировку) можно наложить дисциплинарное взыскание. И если после этого работник продолжает без уважительных причин не выполнять распоряжение администрации, то его можно уволить по п. 5 ст. 81 ТК РФ.

Увольнение по п. 5. ст. 81 ТК РФ будет правомерно, если одновременно имеются следующие обстоятельства:

- дисциплинарный проступок, за который увольняется работник;
- за последний рабочий год у него есть дисциплинарное взыскание;
- соблюдены правила наложения взысканий по срокам и порядку, предусмотренным ТК РФ;
- работодатель при увольнении учитывал тяжесть совершенного проступка, обстоятельств, при которых он был совершен, а также предшествующее поведение работника и его отношение к труду.

Нарушением трудовой дисциплины является неисполнение или ненадлежащее исполнение по вине работника возложенных на него трудовых обязанностей (правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций, положений, приказов администрации, технических правил и т. п.). К таким нарушениям, в частности, относятся:

- отсутствие без уважительных причин на работе до 3 (теперь до 4) часов в течение рабочего дня;
- отказ работника без уважительных причин выполнять трудовые обязанности в связи с изменением в установленном порядке норм труда;
- отказ без уважительных причин от прохождения медицинского освидетельствования работников некоторых профессий, а также отказ работника проходить в рабочее время специальное обучение по технике безопасности, если это является обязательным условием допуска к работе.

Однократное грубое нарушение работником своих трудовых обязанностей:

- прогул (отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более 4 часов подряд в течение рабочего дня);
- появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- разглашение охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, умышленного его уничтожения или повреждения, растрат — что установлено вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;
- нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, аварию, катастрофу) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

Утратой доверия администрации к работнику, непосредственно обслуживающему денежные и товарные ценности (прием, хранение, транспортировка, продажа их и т. д.),

совершившему виновные действия, которые дают администрации основание для утраты доверия к нему. Указанные работники могут быть уволены при установлении в законном порядке факта совершения хищения, взяточничества и иных корыстных правонарушений — даже в случае, когда эти действия не были связаны с их работой. К указанным работникам, как правило, относятся так называемые материально ответственные лица. Но для увольнения по п. 7 не имеет значения, в каких пределах для этих лиц установлена материальная ответственность. Если вина работника в конкретных его действиях не установлена, то администрация не может применять данная норма. Она должна обосновать свое недоверие определенными фактами вины работника (актами об обчете, обвешивании и т. п.). Без доказательств, лишь по подозрению, нельзя применять п. 7 ст. 81 ТК РФ. Между тем обязанность доказать вину работника лежит на администрации.

Увольнение работника, выполняющего воспитательные функции, за аморальный проступок, несовместимый с продолжением данной работы. Он может быть применен только к тем работникам, которые занимаются воспитательной деятельностью — например учителям, преподавателям учебных заведений, мастерам производственного обучения, воспитателям детских учреждений. Но это основание нельзя применить к уборщицам, сторожам тех же детских садов.

Аморальный проступок — это виновное действие или бездействие, которое нарушает основные моральные нормы общества и противоречит содержанию учебно-трудовой функции воспитателя молодежи. Это оценочное понятие. Поэтому при данном увольнении надо тщательно рассмотреть все обстоятельства дела, и совершение аморального проступка должно быть доказано. Основанием увольнения может быть такой проступок воспитателя, совершенный как на работе, так и в быту. Однако при увольнении необходимо учитывать время, прошедшее с момента совершения подобного деяния, его тяжесть и последующее поведение работника.

Дополнительное основание увольнения, которое применяется лишь к руководителям организации (филиала, представительства), его заместителям и главным бухгалтерам, принявшим необоснованное решение, в результате чего был нанесен ущерб имуществу организации. Следовательно, только три указанные категории руководителей организации могут быть уволены работодателем “за необоснованное принятие решения, нанесшего ущерб организации”. При рассмотрении судом споров о таком увольнении работодатель обязан доказать “необоснованность” решения. Поскольку этот термин оценочный, то его оценку дает работодатель — но не произвольно, а опираясь на факты. Ведь решение, нанесшее ущерб имуществу, может быть принято и для предотвращения большего ущерба, и по другим уважительным причинам [42].

Однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей. Это дополнительное основание увольнения только двух указанных в нем категорий работников. Грубое нарушение трудовых обязанностей — это оценочное понятие, и законодатель его не дает. Но имеется в виду большая степень трудового правонарушения. Относится или нет данное правонарушение к грубым — это определяет лицо, которое имеет право приема и увольнения указанных работников (данный пробел трудового законодательства требует восполнения или хотя бы разъяснения, поскольку в практике наблюдаются самые несопоставимые оценки грубого нарушения).

Представление работодателю подложных документов, заведомо ложных сведений при заключении трудового договора. Данное основание не указывает на то, кто определяет подлог документов и ложных сведений (и каких), отдавая все это на усмотрение работодателя.

Прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска.

5.5 Заработной платы и методы ее регулирования

Заработная плата – это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера. Заработная плата отличается от оплаты труда по гражданским договорам следующими ее признаками: зарплата выплачивается работнику систематически в порядке, установленном законодательством, а оплата по гражданским договорам – разовая как плата за овеществленный результат труда (книгу, изобретение и т. д.); зарплата имеет определенную правовую организацию – работник заранее знает, когда его зарплата может быть повышена, когда снижена (депремирование), чего нет при оплате труда в гражданском договоре; зарплата имеет установленный государством минимум, систематически повышаемый с ростом цен, чего нет при оплате труда по гражданскому договору.

В систему основных государственных гарантий заработной платы включаются:

– величина минимального размера оплаты труда в Российской Федерации (минимальный размер оплаты труда – это устанавливаемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд неквалифицированного работника, полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях труда. В величину минимального размера оплаты труда не включаются доплаты и надбавки, премии и другие поощрительные выплаты, а также выплаты за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, за работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, иные компенсационные и социальные выплаты);

– меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы;

– ограничение перечня оснований и размеров удержаний из зарплаты и налогов из нее;

– ограничение выплаты зарплаты в натуральной форме;

– обеспечение получения работником зарплаты в случае банкротства работодателя;

– государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой зарплаты и предоставлением установленных ее гарантий;

– ответственность работодателей за нарушение требований трудового законодательства по оплате труда (ст. 130 ТК РФ).

В настоящее время усиливается тенденция придать большую роль различным тарифным соглашениям для определения заработной платы. Но они, как и коллективные договоры, в соответствии со ст. 9 ТК не должны снижать установленных законодательством гарантий.

Тарифная система заработной платы является одной из социальных гарантий, ее правовой основой. Большое значение имеют тарифные отраслевые соглашения и локальные нормы самих организаций. Именно тарифная система помогает заранее устанавливать нормы оплаты труда рабочих, а также специалистов и служащих, поскольку на них также распространяются многие элементы тарифной системы (северные надбавки, районные коэффициенты, устанавливаемые централизованно, а также надбавки и доплаты, устанавливаемые в договорном порядке).

Тарифная система – это совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется дифференциация заработной платы работников различных категорий (ст. 129 ТК РФ). Тарифная система оплаты труда работников федеральных государственных учреждений устанавливается Правительством Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом. Тарифная система оплаты труда работников государственных учреждений субъектов Российской Федерации и порядок ее применения устанавливаются органами государственной власти субъектов Российской Федерации, тарифная система оплаты труда работников муниципальных учреждений и порядок ее применения - органами местного самоуправления. Тарифная система оплаты труда работников других (кроме бюджетных) организаций может определяться коллективными договорами, соглашениями с учетом единых тарифно-квалификационных справочников и государственных гарантий по оплате труда (ст. 143 ТК).

Составными элементами тарифной системы являются: тарифно-квалификационные справочники (КС), тарифные сетки, тарифные ставки, надбавки и доплаты, перечни (списки) работ с тяжелыми и вредными условиями труда. Каждый из указанных элементов утверждается в определенном порядке для определенных целей. Перечни тяжелых работ с временными и (или) опасными условиями труда, как ранее указывалось, определяются Правительством РФ с учетом мнения трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Тарифно-квалификационные справочники работ и профессий рабочих и квалификационные справочники служащих утверждены в централизованном порядке Правительством РФ.

Тарифно-квалификационные справочники рабочих содержат перечни работ, их характеристики и разграничение этих работ по сложности на разряды. Они служат для определения тарифно-квалификационными комиссиями квалификационного разряда рабочего. Чем выше разряд, тем выше и оплата, которая определяется по тарифной сетке. Квалификационные справочники служащих состоят из трех частей: руководители; специалисты; технические исполнители. В справочниках по каждой работе (разряду, должности) указано, что должен знать работник, каким уровнем специального образования должен обладать, его функциональные обязанности по данной специальности, квалификации, которые работник должен знать и уметь выполнять. Есть единые тарифно-квалификационные справочники для рабочих сквозных профессий для всего народного хозяйства, а есть и отраслевые по видам отраслевых работ. На их основе могут быть установлены локальные справочники для рабочих данного производства.

Тарифная сетка – это совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и квалификационных характеристик работников с помощью тарифных коэффициентов.

Таким образом, тарифная сетка представляет указание тарифных разрядов (профессий, должностей) и их поразрядных коэффициентов, показывающих, насколько ставка данного разряда будет выше первого, ставка которого дается в сетке.

В большинстве производств действует 6-разрядная сетка, но есть и 10-, и 12-разрядные сетки, а в бюджетной сфере – единая для рабочих и служащих 18-разрядная сетка, установленная Правительством РФ. По ней рабочие оплачиваются с 1-го по 8-й (в отдельных случаях – по 10-й разряд), а служащие – со 2-го по 18-й разряд.

Тарифная ставка – фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда (трудовых обязанностей) определенной сложности (квалификации) за единицу времени. Тарифная ставка является неразрывной частью тарифной сетки.

Тарификация работ – это отнесение вида данной сложности труда к соответствующему разряду (по справочнику), а установление квалификационного данного разряда работнику производится при его проверке: может ли он выполнить работу этого разряда.

Квалификационный разряд – это уровень (величина) профессиональной подготовки работника, обученности, опыта, так как чем выше его тарифный разряд, тем сложнее работу он может выполнить.

Работодатель имеет право устанавливать различные системы премирования, стимулирующих доплат и надбавок с учетом мнения профкома организации. Они могут определяться коллективными договорами.

Порядок и условия применения стимулирующих и компенсационных выплат (доплат, надбавок, премий и др.) в организациях, финансируемых из федерального бюджета, устанавливает Правительство РФ; финансируемых из бюджета субъекта Федерации – орган исполнительной власти данного субъекта; а в организациях, финансируемых из местного бюджета, – органы местного самоуправления (ст. 144 ТК). Статьей 145 ТК РФ определен и порядок установления оплаты труда руководителей, их заместителей и главных бухгалтеров бюджетных организаций. Размеры оплаты труда руководителей иных организаций определяются по соглашению сторон трудовым договором.

Надбавки и доплаты являются элементом тарифной системы, дополнительным к тарифным ставкам. Поскольку тарифные ставки учитывают лишь квалификацию работника и его специальность, в надбавках и доплатах учитываются и другие основания дифференциации заработной платы: неблагоприятные тяжелые условия, климатические условия труда (северные надбавки), район труда (районные коэффициенты), сменность (доплаты за сменность), значимость, количество и качество труда (доплаты за профессионализм) и др. Путем надбавок, доплат и других вознаграждений, которые теперь определяются в большинстве случаев в процентном отношении к тарифной ставке (окладу), формируется дифференцированно весь и средний заработок работника, включающий тарифные ставки (оклады) и все виды надбавок и доплат. Цель надбавок – стимулировать работу в определенных районах, местностях, профессиях, мастерство работника и т. д. Цель доплат – компенсировать повышенную интенсивность труда (за совмещение профессий, руководство бригадой и пр.) или труд в неблагоприятном режиме и условиях (за сменную работу, за вахтовый метод работы, в полевых условиях, за разъездной характер работы и т. д.).

Надбавки и доплаты могут быть трех видов:

централизованные - установленные законодательством,

локальные - установленные данным производством,

определенные его сторонами - по конкретному трудовому договору,.

В централизованном порядке установлены следующие надбавки и доплаты: северные надбавки, районные коэффициенты, за работу в полевых условиях (геодезистам, геологам и др.), за разъездной характер, за работу и проживание в зоне Чернобыльской аварии, за звание, классность, ученую степень и др., которые обязательны к выплате работнику всех производств независимо от формы их собственности. Их размеры являются тем минимумом, ниже которого они не могут устанавливаться. Повышать их производства могут самостоятельно.

Локальные надбавки и доплаты (за профессионализм, высокое качество работы, за тяжесть и вредность условий труда с учетом аттестации рабочих мест и др.) и их размеры устанавливаются сами производства, они выплачиваются лишь работникам этого производства. В бюджетной сфере размеры локальных надбавок и доплат стимулирующего характера определяют сами производства в пределах их средств на оплату труда без ограничения максимальных размеров.

При выплате заработной платы работодатель обязан в письменной форме извещать каждого работника о составных частях заработной платы, причитающейся ему за соответствующий период, размерах и основаниях произведенных удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате. Форма расчетного листка утверждается работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо перечисляется на указанный работником счет в банке на условиях, определенных коллективным договором или трудовым договором. Место и сроки выплаты заработной платы в неденежной форме определяются коллективным договором или трудовым договором.

Заработная плата выплачивается непосредственно работнику, за исключением случаев, когда иной способ выплаты предусматривается законом или трудовым договором.

Заработная плата выплачивается не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором. Для отдельных категорий работников федеральным законом могут быть установлены иные сроки выплаты заработной платы. При совпадении дня выплаты с выходным или нерабочим праздничным днем выплата заработной платы производится накануне этого дня. Оплата отпуска производится не позднее чем за три дня до его начала.

Удержания из заработной платы работника производятся только в случаях, предусмотренных законом. Удержания из заработной платы работника для погашения его задолженности работодателю могут производиться:

для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы;

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;

для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетных ошибок, а также сумм, излишне выплаченных работнику, в случае признания органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров вины работника в невыполнении норм труда или простое;

при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска, кроме случаев, предусмотренных законом.

Общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать 20 процентов, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, - 50 процентов заработной платы, причитающейся работнику. При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником во всяком случае должно быть сохранено 50 процентов заработной платы. Указанные ограничения не распространяются на удержания из заработной платы при отбывании исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного работодателем здоровью работника, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещении ущерба, причиненного преступлением. Размер удержаний из заработной платы в этих случаях не может превышать 70 процентов.

При прекращении трудового договора выплата всех сумм, причитающихся работнику от работодателя, производится в день увольнения работника. Если работник в день увольнения не работал, то соответствующие суммы должны быть выплачены не позднее следующего дня после предъявления уволенным работником требования о расчете.

В случае спора о размерах сумм, причитающихся работнику при увольнении, работодатель обязан в указанный в настоящей статье срок выплатить не оспариваемую им сумму.

5.6 Понятие рабочего времени и времени отдыха

Рабочим временем является время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего распорядка, трудовым договором должен выполнять свои трудовые обязанности.

Рабочее время различается по продолжительности: нормальное, сокращенное, неполное. Первые два вида устанавливаются законодательством и на его основе коллективным и трудовым договором, неполное рабочее время — сторонами трудового договора при приеме на работу или впоследствии. Все три вида являются нормированным рабочим временем.

Нормальным рабочим временем является 40-часовая рабочая неделя как при пяти-, так и при шестидневной рабочей неделе.

Сокращенным рабочим временем называется установленная законом продолжительность рабочего времени менее нормальной, но с полной оплатой.

Сокращенным рабочим временем является 36- или 24-часовая рабочая неделя. Оно оплачивается как полное нормальное рабочее время. Сокращенное рабочее время установлено для следующих категорий работников (ст. 92 ТК РФ), сокращая нормальную 40-часовую неделю для них на:

15 часов в неделю — для работников до шестнадцати лет;

4 часа в неделю — для работников от 16 до 18 лет;

5 часов в неделю — для работников — инвалидов I и II группы;

продолжительность работы в ночное время сокращается на один час (при трех-четырёхсменной работе);

4 часа и более — для работников с вредными, тяжелыми и опасными условиями труда по степени их вредности.

Для учителей, научно-педагогических работников, врачей, женщин, работающих в сельской местности: для врачей, медицинских сестер ряда лечебных учреждений рабочее время — 6,5 и 5,5 часов в день, учителей, научных педагогических работников, женщин, работающих в сельской местности, — не более 36 часов в неделю, для инвалидов I и II групп — не более 35 часов в неделю.

Для учащихся образовательных учреждений, работающих в свободное от учебы время, рабочее время не может превышать (если им нет 18 лет) половины нормы работника соответствующего возраста.

Неполное рабочее время (ст. 93 ТК РФ) устанавливается по соглашению работника с работодателем в виде неполного рабочего дня или неполной рабочей недели, или сочетания того и другого с оплатой пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки без гарантии минимальной оплаты. Оно может устанавливаться любому работнику. Но работодатель обязан установить неполное рабочее время по просьбе следующих работников: беременной женщины, женщины с ребенком до 14 лет (ребенка-инвалида до 16 лет), лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, а также инвалида I и II группы. Работа с неполным рабочим временем в трудовой книжке отмечается без указания этого времени и не ограничивает продолжительность ежегодного отпуска, трудовой стаж и другие трудовые права.

Для ответственных работников, или лиц, распределяющих рабочее время по своему усмотрению (лесообъездчики, домовые работники и др.), специальное о них законодательство устанавливает, а трудовые договоры оговаривают ненормированное рабочее время, когда превышение нормального (сокращенного) рабочего времени не считается как сверхурочная работа. При этом работник должен работать не менее нормированного рабочего времени (нормального или сокращенного).

Статья 101 ТК РФ предусматривает, что “ненормированный рабочий день — особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени”. Перечень таких работников устанавливается коллективным договором, соглашением или правилами внутреннего трудового распорядка. Накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может превышать пяти часов (ст. 95 ТК РФ).

Рабочее время и время отдыха взаимосвязаны. Чем короче рабочее время, тем больше времени у работника на отдых. Конституционное право на отдых обеспечивается не только законодательным ограничением рабочего времени, сверхурочных работ, но и закреплением в законе различных видов времени отдыха и ежегодных отпусков, как основных, так и дополнительных. Понятия “время отдыха по трудовому праву” и “свободное время для саморазвития” не совпадают, но от продолжительности первого зависит длительность второго.

Временем отдыха называется свободное от работы время, которое работник может использовать по своему усмотрению. В него входит и время в пути на работу и с работы.

Виды времени отдыха следующие:

- перерывы в течение рабочего дня смены (внутрисменные);
- перерывы между рабочими днями, сменами (междусменные);
- еженедельные выходные дни;
- нерабочие праздничные дни;
- ежегодные отпуска;
- социальные отпуска по просьбам работников;
- периодические материнские и целевые отпуска.

Внутрисменные перерывы в течение рабочего дня, смены — это обеденный перерыв на всех производствах, а на некоторых (на погрузоразгрузочных, конвейерных и других интенсивных и холодных работах) — еще краткосрочные (5–10 минутные). Эти краткосрочные перерывы включаются в рабочее время и оплачиваются по среднему заработку.

Обеденный перерыв продолжительностью до 2 часов и не менее 30 минут не включается в рабочее время и предоставляется для отдыха и питания не позднее 4 часов после начала рабочего дня. В этот перерыв работник может отлучиться с производства (обедать, например, дома или в кафе) и использовать его по своему усмотрению. Время начала и окончания обеденного перерыва определяется правилами внутреннего трудового распорядка или по соглашению работодателя с работником. Если по условиям производства перерыв установить нельзя, то работнику предоставляется возможность приема пищи в течение рабочего времени. Перечень таких работ, порядок и место приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка. Они же устанавливают и специальные краткосрочные перерывы, включаемые в рабочее время (ст. 109 ТК РФ).

К внутрисменным перерывам также относятся перерывы для кормления ребенка до 1,5 лет через каждые три астрономических часа. Они включаются в рабочее время и оплачиваются по среднему заработку. Продолжительность их — не менее 30 минут для одного ребенка, а при наличии двух и более детей до 1,5 лет — не менее часа. По желанию матери и по согласованию с администрацией эти перерывы могут быть соединены и отнесены на конец или начало рабочего дня или присоединены к обеденному перерыву. Эти перерывы предоставляются в соответствии со ст. 264 ТК РФ и лицам, воспитывающим детей без матери (одинокому отцу, опекуну, попечителю). Этим лицам предоставляются все другие льготы, предусмотренные для женщин-матерей (ограничение командировок, сверхурочных работ, отпуска по уходу за детьми и др.).

Междусменный отдых — это перерыв между рабочими днями, сменами, который обычно продолжается 12–16 часов. Переход из одной смены в другую при сменной работе происходит после выходного дня в соответствии с графиком сменности.

Еженедельный непрерывный отдых, т. е. выходные дни, должен быть не менее 42 часов. Общим выходным днем и при пяти-, и при шестидневной рабочей неделе является воскресенье.

Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе (если он не определен законодательством) устанавливается коллективным договором или Правилами внутреннего трудового распорядка и, как правило, подряд, т. е. или суббота (это в большинстве случаев), или понедельник.

На непрерывно действующих производствах, в учреждениях, организациях (например в металлургии, скорой помощи, электростанциях) выходные дни работникам предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно графикам сменности, утверждаемым администрацией по согласованию с профкомом.

На производствах, связанных с обслуживанием населения, где работа не может прерываться в общий выходной день (магазины, театры, музеи и др.), выходные дни устанавливаются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка [43].

Работа в выходные дни запрещается. Допускается привлечение лишь отдельных работников с их письменного согласия и с учетом мнения профкома только в исключительных случаях, определяемых законодательством и ст. 113 ТК РФ:

— для предотвращения или ликвидации общественного или стихийного бедствия, производственной аварии либо немедленного устранения их последствий;

— для предотвращения несчастных случаев, гибели или порчи производственного имущества;

— для неотложных, непредвиденных заранее работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа всего производства или отдельных его подразделений.

К работам в выходные дни не привлекаются те работники, для которых запрещены сверхурочные работы: беременные женщины, работники моложе 18 лет.

Работа в выходной день компенсируется отгулом (предоставлением другого дня отдыха) или по соглашению сторон в денежной форме не менее двойного размера.

Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются:

1, 2, 3, 4 и 5 января — Новогодние каникулы;

7 января — Рождество Христово;

23 февраля — День защитника Отечества;

8 марта — Международный женский день;

1 мая — Праздник Весны и Труда;

9 мая — День Победы;

12 июня — День России;

4 ноября — День народного единства.

В указанные праздничные дни допускается работа лишь на непрерывно действующих производствах, а также работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения, неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы. Работа в праздничные дни на непрерывно действующих производствах включается в месячную норму рабочих часов.

При совпадении выходного и праздничного дней выходной переносится на следующий день после праздничного. Вместо 7 января другой аналогичный нерабочий день могут устанавливать с учетом своей религии республики, входящие в РФ. Порядок организации работ и привлечения к ним в праздничные нерабочие дни тот же, что и в выходные (ст. 113 ТК РФ).

Оплату за работу в праздничные дни ТК РФ предусматривает, как правило, не менее чем в двойном размере, либо по желанию работника она может компенсироваться предоставлением другого дня отдыха.

В праздничные нерабочие и выходные дни возможны по распоряжению работодателя дежурства работников не по специальности, а у телефона в дирекции и для контроля за порядком сохранности производственного имущества. Дежурство продолжительностью в нормальный рабочий день компенсируется работнику отгулом в течение ближайших 10 дней. К дежурству не привлекаются те категории, которым ограничены сверхурочные, и женщины, имеющие детей до 12 лет.

Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится по письменному распоряжению работодателя.

5.7 Отпуска: понятие и виды отпусков, их продолжительность

Отпуск — это непрерывный отдых в течение нескольких рабочих дней подряд с сохранением места работы и среднего заработка. Но есть дополнительные социальные отпуска без оплаты (ст. 128 ТК РФ). Все отпуска по времени их предоставления можно разделить на ежегодные и периодические.

Ежегодные отпуска — это трудовые, т. е. заработанные. Они бывают двух видов: основные и дополнительные.

Дополнительные ежегодные отпуска предоставляются:

- за неблагоприятные, тяжелые условия труда;
- работникам районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей;
- работникам, занятым в отдельных отраслях народного хозяйства, за непрерывный стаж на одном предприятии, в организации;
- работникам с ненормированным рабочим днем;
- в других случаях, предусмотренных законодательством и коллективными договорами или иными локальными нормативными актами, а также трудовым договором.

Дополнительные ежегодные отпуска используются и как трудовая льгота матерям, одиноким отцам, имеющим малолетних детей.

Таким образом, ежегодных оплачиваемых отпусков шесть видов: ежегодный основной и пять дополнительных ежегодных отпусков, которыми пользуется почти треть всех работников.

Отпуска по временной нетрудоспособности и по беременности и родам в счет ежегодных отпусков не включаются. Это — периодические отпуска, т. е. предоставляемые в периоды, определенные законодательством (болезнь, роды и т. д.), или как льготы некоторым категориям работников.

Ежегодный оплачиваемый основной отпуск длительностью 28 календарных дней предоставляется всем работникам. Очередные отпуска более 28 календарных дней называются удлиненными, на них имеют право следующие категории работников:

- моложе 18 лет — 31 календарный день в удобное для них время (ст. 267 ТК РФ);
- учителя, преподаватели средних и высших образовательных учреждений, научные сотрудники НИИ и некоторых детских учреждений — до 48 рабочих дней;
- государственные служащие — не менее 30 календарных дней;
- прокуроры и судьи — не менее 30 календарных дней, а в местностях с тяжелыми климатическими условиями — 45 календарных дней. Депутаты Государственной Думы — 48 рабочих дней.

Приходящиеся на период всех отпусков выходные и праздничные нерабочие дни в число рабочих дней отпуска не входят. При этом оплачиваются только рабочие дни. На работе по совместительству ежегодные оплачиваемые отпуска предоставляются одновременно с отпуском по основной работе, а если на совмещаемой работе совместитель не отработал еще 6 месяцев, то отпуск предоставляется ему авансом (ст. 286 ТК РФ). Все отпуска рассчитываются по 6-дневной рабочей неделе. При его исчислении нерабочие праздничные дни согласно ст. 120 ТК РФ не включаются.

Ежегодные дополнительные отпуска по своей продолжительности различаются по видам и предоставляются:

- работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, в зависимости от степени их вредности — от 6 до 36 рабочих дней: на подземных горных работах и открытых горных работах в разрезах и карьерах, в зонах радиоактивного заражения, на других работах, связанных с неустранимым неблагоприятным воздействием на здоровье человека вредных физических, химических, экологических и других факторов. Перечни производств, работ, профессий и должностей, работа в которых дает право на такой дополнительный отпуск, его минимальная продолжительность и условия его предоставления утверждаются Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений (ст. 117 ТК РФ);
- за особый характер работы (перечни таких работников определяются Правительством РФ);

— за специальный стаж работы — федеральным государственным служащим при стаже государственной службы от 5 до 10 лет — 5 календарных дней, от 10 до 15 лет — 10 календарных дней, более 15 лет — 15 календарных дней; судьям при судебном стаже: от 10 до 15 лет — 5 рабочих дней, от 15 до 20 лет — 10 рабочих дней и свыше 20 лет — 15 рабочих дней; прокурорам при прокурорском стаже от 10 до 15 лет — 5 календарных дней, от 15 до 20 лет — 10 календарных дней и свыше 20 лет — 15 календарных дней. Отпуска прокурорам и судьям за стаж работы одинаковые, но в действительности у судей они больше, так как исчисляются в рабочих днях, а у прокуроров — в календарных. Эти отпуска предоставляются сверх их основных удлиненных отпусков;

— работникам Крайнего Севера и приравненных к ним местностей — северный отпуск 21 и 14 рабочих дней соответственно, а в остальных районах Севера с районными коэффициентами — 7 рабочих дней (Закон РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-1 “О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) [44];

— за непрерывный стаж работы — отпуск 24 рабочих дня раз в три года работникам лесной промышленности и лесного хозяйства, имеющим не менее 3 лет непрерывного специального стажа в этих отраслях;

— за ненормированный рабочий день — не менее трех календарных дней. Его продолжительность определяется коллективным договором или Правилами внутреннего трудового распорядка. Статья 119 ТК РФ предусматривает, что в случае, когда такой отпуск не предоставляется, переработка сверх нормального рабочего времени компенсируется как сверхурочная работа с письменного согласия работника;

— за многосменный режим работы работникам предприятий угольной, сланцевой, горнорудной промышленности и на строительно-монтажных работах в шахтном строительстве, на эксплуатации технологического, железнодорожного и автомобильного транспорта в разрезах и карьерах, в горноспасательных частях, металлургической и электроэнергетической промышленности — до 4 календарных дней, в других отраслях за сменную работу — за вечернюю смену в течение двух лет — 1 рабочий день, но всего не более 3 рабочих дней, а за ночную смену в течение года — 1 рабочий день, но не более 4 рабочих дней с сохранением средней заработной платы;

— лицам, пострадавшим в результате аварии на Чернобыльской АЭС: получившим лучевую болезнь, инвалидам этой аварии и участникам ее ликвидации ежегодный оплачиваемый — 14 календарных дней; гражданам, проживающим (работающим) в зоне отселения, — 24 календарных дня, а в зоне с льготным социально-экономическим статусом — 7 календарных дней без учета дополнительных отпусков по вредности условий труда, т.е. сверх их. 14-дневный отпуск предоставляется и заболевшим лучевой болезнью или ставшим инвалидами от других радиационных аварий.

Дополнительные отпуска для отдыха помимо предусмотренных законодательством могут устанавливать сами производства отдельным категориям работников коллективными договорами или соглашениями. Все ранее указанные дополнительные отпуска предоставляются с сохранением среднего заработка за время отпуска (за рабочие дни).

Периодические отпуска предоставляются:

— при временной нетрудоспособности с оплатой пособия по больничному листу;

— по беременности и родам — до родов 70 (при многоплодной беременности — 84) календарных дней и после родов — 70 календарных дней (при осложненных родах — 86, если родились два и более ребенка — 110 календарных дней) по больничному листу, оплачивается пособием в размере 100% среднего заработка;

— материнские отпуска по уходу за ребенком по желанию женщины: частично оплачиваемый пособием по государственному социальному страхованию в размере минимальной зарплаты по уходу за ребенком до достижения им 1,5 лет и без сохранения зарплаты по уходу за ребенком от 1,5 до 3 лет с выплатой компенсации за период такого отпуска в размере 50 % минимальной оплаты; могут быть использованы полностью либо по частям и отцом ребенка, бабушкой, дедом или другими родственниками, фактически осуществляющими уход за ребенком (ст. 256 ТК РФ). По желанию в период нахождения в отпуске по уходу за ребенком они могут работать с неполным рабочим временем или на дому, сохраняя право на получение пособия в период частично оплачиваемого отпуска. Отпуска по уходу за ребенком засчитываются во все виды трудового стажа (общий, непрерывный и специальный, кроме стажа для назначения пенсий на льготных условиях и стажа на ежегодный оплачиваемый отпуск);

— социальные отпуска без оплаты по просьбе работника для его социальных нужд (свадьба, похороны, поездка и т. д.). Социальный отпуск без сохранения зарплаты по просьбе работника по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам может быть кратковременным с возможной его отработкой, по соглашению сторон, в последующий период, исходя из условий и возможностей производства; государственным служащим такой отпуск может быть предоставлен длительностью до года.

Работник может из социального отпуска вернуться на работу в любое время, предупредив об этом администрацию. Все социальные отпуска предоставляются по просьбе работника. Нельзя считать социальным ныне широко распространенные вынужденные отпуска без сохранения зарплаты, когда в целях предотвращения увольнения в условиях массовой безработицы работодатель издает приказ об уходе всех или части работников в отпуск без сохранения зарплаты. Таким работникам (кроме работающих пенсионеров) выплачивается за счет фонда занятости компенсация в размере от одной до трех минимальных оплат труда.

Целевые отпуска: научные — для окончания и защиты кандидатской диссертации — до 3 месяцев, а докторской диссертации или написания учебника — до 6 месяцев с сохранением средней заработной платы. К целевым отпускам относятся и отпуска в учебных целях работникам, обучающимся без отрыва от производства. Глава 26 ТК РФ (ст. 173–177), а также Закон РФ “Об образовании” предусматривают для таких работников льготы по рабочему времени и целевые оплачиваемые учебные отпуска: у студентов заочных вузов на старших курсах начиная с 3-го — 50 календарных дней, а на 1-ом и 2-ом курсе — на 10 дней меньше; у студентов вечерних вузов — на 10 дней меньше, чем у заочников, соответственно курсу, на котором они обучаются; у учащихся вечерних средних специальных учреждений отпуск на 10 дней меньше, чем у студентов вечерних вузов; у учащихся заочных средних специальных учебных заведений учебный отпуск такой же, как у студентов заочных вузов. Минимальный учебный отпуск — 10 календарных дней — у учащихся 1-го и 2-го курса вечерних средних специальных учебных заведений. Такие учебные отпуска предоставляются лишь успевающим учащимся и оплачиваются по их среднему заработку. Обучающимся в заочных образовательных учреждениях без отрыва от производства один раз в

год работодателем оплачивается проезд на учебную сессию и обратно. Такая же льгота по оплате проезда установлена и при сдаче государственных экзаменов и защите выпускной квалификационной работы. На этот период им и вечерникам предоставляется оплачиваемый отпуск — 30 календарных дней для ГЭК, 4 месяца для подготовки диплома в вузе и 2 месяца в среднем специальном учебном заведении. Успешно обучающимся в учреждениях начального профессионального образования предоставляется в течение одного года отпуск с сохранением среднего заработка в 30 календарных дней (ст. 175 ТК РФ); работникам, успешно обучающимся в вечерних общеобразовательных учреждениях, работодатель предоставляет дополнительные учебные отпуска с сохранением среднего заработка для сдачи выпускных экзаменов в IX классе — 9 календарных дней, в XI (XII) классе — 22 календарных дня.

Все указанные оплачиваемые учебные отпуска и другие льготы по сокращению рабочего времени согласно ст. 173 ТК РФ предоставляются лишь обучающимся на вечерней и заочной форме обучения в имеющих государственную аккредитацию образовательных учреждениях высшего и среднего специального образования, а для обучающихся в не имеющих государственной аккредитации учреждениях гарантии и компенсации устанавливаются коллективным договором или трудовым договором [45].

5.8 Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность

Дисциплиной труда называется установленный в данной общественной организации труда порядок поведения в совместном труде и ответственность за его нарушение.

При заключении трудового договора работник знает, что он в процессе труда обязан подчиняться единоначальнику на производстве все время действия его трудового договора.

В соответствии со ст. 189 ТК РФ, дисциплина труда – это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации. Работодатель же в соответствии с указанным законодательством обязан создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда.

Дисциплина труда различается в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле – это система норм о дисциплине труда, т. е. институт трудового права и установленный на данном производстве внутренний трудовой распорядок. В субъективном – это элемент трудового правоотношения работника и его обязанность соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, дисциплину труда.

Дисциплина труда на производстве включает соблюдение технологической и производственной дисциплины. Технологическая дисциплина – это соблюдение технологии изготовления продукта производства, технологического процесса его изготовления. Производственная дисциплина – это часть трудовой дисциплины должностных лиц администрации, обязанных организовать неразрывность технологического процесса, своевременность поставок материалов, инструментов, оборудования, согласованность работы отдельных подразделений производства, чтобы обеспечить ритмичную, четкую работу всего производства.

Значение дисциплины труда заключается в том, что она:

- способствует достижению высокого качества результатов труда каждого работника и всего производства, работе без брака;
- позволяет работнику трудиться с полной отдачей, проявлять инициативу, новаторство в труде;
- повышает эффективность производства и производительность труда каждого работника;
- способствует охране здоровья во время трудовой деятельности, охране труда каждого работника и всего трудового коллектива: при плохой трудовой дисциплине больше аварий и несчастных случаев на производстве;
- способствует рациональному использованию рабочего времени каждого работника и всего трудового коллектива.

Методы обеспечения трудовой дисциплины необходимы для создания организационных и экономических условий для высокопроизводительной работы. Создание необходимых организационных и экономических условий для высокопроизводительной работы возложено на работодателя, который обязан обеспечить нормальные для этого условия труда:

- исправное состояние машин, станков и приспособлений;
- своевременное обеспечение технической документацией;
- надлежащее качество материалов и инструментов для работы и их своевременная подача;
- своевременное снабжение производства электроэнергией, газом для выполнения работы и иными источниками энергопитания;
- безопасные и здоровые условия труда (соблюдение правил и норм техники безопасности, необходимое освещение, отопление, вентиляция и другие факторы, отрицательно влияющие на здоровье работников, и т. д.).

Если хотя бы одно из указанных условий работодатель не обеспечил для работника, это влияет на выполнение им нормы труда, снижает и дисциплину. Для наиболее эффективного обеспечения дисциплины труда законодатель вводит такое понятие как внутренний трудовой распорядок.

Внутренний трудовой распорядок – это установленный законодательством и на его основе локальными актами порядок поведения работников на данном производстве как в процессе труда, так и во время перерывов в работе при нахождении работников на территории производства.

Правила внутреннего трудового распорядка организации утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа организации. Эти правила включают обязанности не только работников, но и администрации, и не только по исполнению самих Правил, но и соответствующих должностных инструкций, инструкций и правил по технике безопасности, производственной санитарии, противопожарной, противорадиационной безопасности и др.

Правила внутреннего распорядка обычно состоят из следующих разделов:

общие положения, предусматривающие действие этих правил, на кого они распространяются, их цель, задачи;

порядок приема и увольнения (приводятся кратко положения ТК РФ с их уточнением для данного производства);

основные обязанности работника;

основные обязанности работодателя, его администрации;

рабочее время и его использование

меры поощрения за успехи в труде;

дисциплинарная ответственность за нарушение трудовой дисциплины.

Основные трудовые обязанности работника и работодателя, его администрации тесно взаимосвязаны, поскольку обязанностям одной стороны трудового договора соответствуют права другой, а вместе эти права и обязанности составляют основное содержание трудовых правоотношений.

Основные обязанности работодателя, его администрации как представителя работодателя сводятся к следующему:

- правильно организовать труд работников: обеспечить правильную расстановку работников и рациональное использование рабочей силы каждого, чтобы каждый работник знал свои функциональные обязанности; предупреждать простои, брак, добиваться сокращения потерь рабочего времени;

- создавать условия для роста производительности труда, поощрять работников при перевыполнении норм, заменять устаревшее оборудование новым;

- обеспечивать трудовую и производственную дисциплину;

- соблюдать законодательство о труде и правила охраны труда по всем его нормам, проводить профилактическую работу с целью избежать несчастных случаев на производстве, коллективных трудовых споров, включая забастовки и т. д.;

- внимательно относиться к нуждам и запросам работников, улучшать условия не только их труда, но и быта (строить, а не сокращать детские дошкольные учреждения, жилой фонд, клубы и т. д.).

Каждое должностное лицо администрации кроме своих функциональных обязанностей обязано соблюдать и все основные указанные обязанности на своем участке работы по отношению к подчиненным, а также обеспечивать соблюдение основных трудовых прав подчиненных непосредственно ему работников. Обязанности работников и администрации более подробно закрепляются в Правилах внутреннего трудового распорядка и функционально-квалификационных справочниках, положениях.

Основные обязанности работника:

- соблюдение трудовой дисциплины, т. е. внутреннего трудового распорядка;

– честное и добросовестное выполнение трудовых обязанностей, полная отдача в функциональной (по трудовой функции, должности) деятельности;

– бережное отношение к производственному имуществу;

– выполнение установленных норм труда;

– своевременное и точное исполнение распоряжений администрации;

– повышение производительности труда;

– улучшение качества продукции;

– соблюдение технологической дисциплины, инструкций по охране труда, технике безопасности и производственной санитарии, т. е. всех инструкций, правил по указанным вопросам.

Работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности, работодатель вправе поощрить.

Поощрение за успехи в труде – это публичное признание заслуг работника, его успехов в работе в форме применения к нему мер поощрения. Меры поощрения за успехи в труде подразделяются:

- в зависимости от применителя этих мер:

меры, применяемые работодателем за образцовое выполнение трудовых обязанностей, повышение производительности труда, улучшение качества продукции, продолжительную и безупречную работу, новаторство в труде и другие достижения в работе: объявление благодарности, выдача премии, награждение ценным подарком, награждение почетной грамотой, представление к званию лучшего по профессии (ст. 191 ТК). В правилах внутреннего трудового распорядка, коллективных договорах, уставах и положениях о дисциплине могут быть предусмотрены и другие меры поощрения;

меры, применяемые вышестоящими органами по представлению руководителя производства, за особые трудовые заслуги перед обществом и государством работника: награждение орденами, медалями, почетными грамотами различных вышестоящих органов, нагрудными значками; присвоение почетных званий и званий лучшего работника по данной профессии (например “Заслуженный юрист РФ”, “Заслуженный деятель науки РФ”, “Заслуженный учитель РФ” и т. д.).

по характеру мер:

моральные - благодарность, почетные грамоты, почетные звания, ордена, медали и др.;

материальные - награждение ценным подарком, выдача премии, продвижение на высшую должность, в высший класс, разряд и т.д. Материальные меры поощрения имеют также моральную сторону – публичное признание заслуг работника.

Поощрения объявляются приказом и доводятся до трудового коллектива. Все меры поощрения, примененные к работнику, отмечаются в его трудовой книжке. В течение действия дисциплинарного взыскания к работнику (один год) мера поощрения не применяется.

К работникам, недобросовестно исполняющим трудовые обязанности, работодатель применяет меры дисциплинарной ответственности.

Дисциплинарная ответственность установлена трудовым законодательством за дисциплинарный проступок, которым является противоправное, виновное нарушение работником дисциплины труда. Нарушением трудовой дисциплины является невыполнение или ненадлежащее выполнение работником по его вине своих трудовых обязанностей (распоряжений администрации, правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций и т. д.).

Дисциплинарная ответственность – это обязанность работника претерпеть наложенное на него дисциплинарное взыскание за дисциплинарный проступок. По трудовому законодательству существует два вида дисциплинарной ответственности: общая и специальная. Они различаются по категориям работников, на которых распространяются, по актам, регулирующим каждый из этих видов, и по мерам дисциплинарных взысканий.

Общая дисциплинарная ответственность распространяется на всех работников, в том числе и на должностных лиц администрации производства. Ее предусматривают ст. 192–194 ТК РФ и правила внутреннего трудового распорядка данного производства.

Специальная дисциплинарная ответственность установлена специальным законодательством для некоторых категорий работников, которое предусматривает и иные меры дисциплинарных взысканий. Порядок применения мер дисциплинарных взысканий по специальной дисциплинарной ответственности в большинстве уставов, положений такой же, как и при общей специальной ответственности. Для государственных служащих, судей, прокуроров законы о них предусматривают свои особенности этого порядка (например, дисциплинарное расследование, которое может длиться до года, и др.).

Меры дисциплинарного взыскания прямо закреплены в трудовом законодательстве, так же как и порядок их применения. За совершение дисциплинарного проступка, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель. В силу ст. 192 ТК РФ, имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

замечание;

выговор;

увольнение по соответствующим основаниям.

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания. Применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине не допускается.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. В случае отказа работника дать указанное объяснение составляется соответствующий акт. Отказ работника дать объяснение не является препятствием для применения 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.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственные инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Для некоторых категорий работников установлено, что они не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию без предварительного запроса мнения соответствующего органа: члены профсоюзных комитетов – без мнения того органа, членами которого они являются, руководители профкомов – без вышестоящего органа профсоюза.

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного 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.

Тема 6. Основы административного права

6.1 Понятие административного права

Административное право — самостоятельная отрасль правовой системы России. Предметом административного права является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе организации и деятельности исполнительной власти. В самом общем виде можно сказать, что административное право — это управленческое право. Оно регулирует отношения, возникающие в ходе формирования и функционирования государственной администрации, обслуживает сферу государственного управления. Административно-правовое регулирование производится путем:

упорядочения, закрепления, совершенствования существующих общественных отношений;

конструирования новых общественных отношений, соответствующих требованиям объективных законов развития общества, положениям Конституции РФ;

охраны урегулированных нормами административного и других отраслей права общественных отношений;

вытеснения из сферы деятельности исполнительной власти общественных отношений, не соответствующих интересам граждан, общества, государства.

Следовательно, административное право – это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие при организации аппарата исполнительной власти, в процессе его административной деятельности, а также административной деятельности ряда подчиненных ему организаций, при осуществлении внутриорганизационной деятельности руководителями других государственных органов, в ходе реализации административной власти судьями и общественными организациями.

При функционировании исполнительной власти она вступает в отношения с гражданами, предприятиями, общественными организациями. Административное право регулирует деятельность обеих сторон: управляющих и управляемых.

Управление существует во всех сферах общественной жизни, эта деятельность велика по объему и разнообразна по содержанию. Во многих случаях управленческая деятельность настолько специфична, настолько тесно связана с особым видом управляемой деятельности, что ее регламентируют нормы не административного, а других отраслей права. Так, управленческую деятельность администрации предприятий, учреждений в отношении их работников регулирует трудовое право, дознание и предварительное расследование — уголовно-процессуальное право, управленческие отношения, связанные с финансовыми, — финансовое право. Поэтому необходимо в определении предмета административного права внести следующее уточнение: оно регулирует все управленческие отношения, за исключением тех, которые регламентированы другими отраслями права Российской Федерации.

Предмет административного права условно можно поделить:

1. Организационные управленческие отношения в сфере реализации исполнительной власти (государственного управления) Организационные управленческие отношения в сфере реализации исполнительной власти (государственного управления) составляют основной массив регулируемых нормами административного права и являющихся его предметом общественных организационных отношений. Они возникают в процессе и в результате реализации субъектом исполнительной власти и осуществления им в пределах предоставленных полномочий регулирующих управленческих функций в отношении руководимых подведомственных ему сфер и подчиненных объектов. Своим служебным предназначением и последствиями эти отношения выходят за пределы аппарата органа исполнительной власти, направлены во вне, к объектам управления и административно-правового регулирования, поэтому их иногда совершенно обоснованно именуют внешнеуправленческими (в отличие от внутриаппаратных) организационными отношениями. Внешнеуправленческие организационные административно-правовые отношения складываются главным образом между различными звеньями государственного аппарата в процессе и по поводу реализации многочисленных и разнообразных функций управления органами исполнительной власти и их должностными лицами, а также между ними и физическими и юридическими лицами.

2. Внутриорганизационные отношения во всех сферах государственной деятельности. Внутриорганизационные отношения опосредуют внутриаппаратную деятельность по внутренней организации работы любых органов системы публичного управления во всех сферах государственной деятельности, поэтому их нередко именуют внутриаппаратными административно-правовыми отношениями, в отличие от внешнеуправленческих отношений. Внутриаппаратная внутриорганизационная деятельность является обязательным атрибутом осуществления любого вида государственной деятельности, будь то собственно управленческая исполнительно-распорядительная деятельность, или законодательная, судебная, прокурорская, или другого вида. Содержание внутриорганизационной деятельности в аппарате того или иного органа всех ветвей власти и видов государственной деятельности включает в себя следующие элементы: внутреннее распределение компетенции органа и обязанностей по руководству между руководителем, его заместителями, помощниками, а также различными структурными подразделениями аппарата органа; внутриаппаратные перемещения служащих, утверждение и изменение штатных расписаний; установление внутреннего трудового распорядка и поддержание необходимого уровня организованности и дисциплины; применение мер поощрения и ответственности к служащим; установление и изменение порядка и правил внутреннего документооборота и режима работы со служебными документами; информационное, материально-техническое, социально-бытовое и иное обеспечение и обслуживание служебной деятельности работников данного органа и т.д.

3. Общегосударственные контрольно-организационные отношения. Общегосударственные контрольно-организационные отношения возникают в процессе и в результате осуществления контрольной общегосударственной деятельности, т.е. общегосударственного контроля, который в отличие от обычного функционального контроля, являющегося всеобщей управленческой функцией, отличается рядом особенностей: он осуществляется в масштабах всего государства, от имени верховных государственных органов и держит в поле зрения деятельность исполнительной власти и других властей по определенным вопросам. Общегосударственная контрольная деятельность по определенным вопросам в настоящее время осуществляется Главным контрольным управлением Президента РФ, Счетной палатой Федерального собрания, Уполномоченным по правам человека в Российской Федерации и некоторыми другими органами.

4. Административно-юстиционные организационно-охранительные отношения. Административно-юстиционные организационно-охранительные отношения возникают в процессе и в результате осуществления судебного контроля за законностью решений и действий государственной и местной администрации, связанного с оценкой правомерности или неправомерности ее действий судами и судьями, а также применением последними различного рода административно-принудительных мер к физическим и юридическим лицам в целях защиты и восстановления правопорядка в сфере управления. Административно-юстиционная деятельность государства, осуществляемая посредством применения судами и судьями различных мер административно-принудительного характера, обеспечивает охрану, восстановление и защиту правопорядка во всех трех рассмотренных в выше организационных областях, являющихся предметом административно-правового регулирования. Контроль, проверка законности решений и действий (бездействия) администрации - это прерогатива судебного контроля как особой специфической части административно-юстиционной деятельности государства в области общественных отношений, являющихся предметом административно-правового регулирования [46].

Управление предполагает доминирование, преобладание одной воли над другой, а часто и подчинение одного лица другому. В системе управленческих связей субъекты не равны и к тому же они выполняют разные социальные роли. Этого неравенства административное право не может и не стремится устранить. Воспринимая его как объективную необходимость, законодатель, регламентируя организацию и функционирование исполнительной (административной) власти, юридически оформляет такое неравенство. Этим объясняются особенности административно-правового метода.

Главные признаки метода правового регулирования выявляются при ответе на вопросы: каково устанавливаемое юридическое положение сторон; с какими юридическими фактами связывается возникновение, изменение, прекращение правоотношений как определяются права и обязанности субъектов правоотношений и как они защищаются. Метод характеризует волевою сторону регулятивных свойств отрасли.

Административное право — это юридическая форма, модель управления. Оно закрепляет юридическое неравенство, асимметрию субъектов управленческих отношений. Это связано с подчинением одной стороны другой, которое может быть линейным (связи типа “начальник — подчиненный”) или функциональным (связи типа “инспектор — контролируемый”). Юридическое неравенство сторон обусловлено и разными ролями, задачами субъектов. Даже у органов, должностных лиц, находящихся на одном уровне управленческой иерархии, не одинаковы права и обязанности. Например, различно правовое положение областного управления внутренних дел, областного комитета по управлению имуществом и областного финансового отдела.

Административно-правовые отношения чаще всего возникают в связи с событиями, односторонними волеизъявлениями. Действиями, совершаемыми по воле одной стороны и влекущими юридические последствия, являются, например, приказ, предписание субъекта административной власти, жалоба, заявление гражданина, решение о выдаче лицензии, постановление о наложении штрафа. Административное право закрепляет юридическое неравенство субъектов, право носителей административной власти во внесудебном порядке воздействовать на граждан и организации. Поэтому методами административного права являются — методы убеждения, принуждения, стимулирования и др.

Единый предмет и единственный метод правового опосредования реальных общественных отношений предопределили взаимосвязь образующих отрасль юридических норм.

Административное право — целостная система правовых норм и институтов. Эта система подразделяется на общую и особенную части. Общая включает в себя нормы, охватывающие управление в целом, а особенная часть состоит из норм, действующих в пределах отдельных сфер деятельности исполнительной власти (образование, охрана общественного порядка и др.).

Каждая из частей включает в себя несколько административно-правовых институтов. В общую часть входят пять групп институтов (подотраслей):

регулирующих административно-правовые статусы граждан (индивидуальных субъектов права);

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

регулирующих административно-правовой статус негосударственных организаций;

обеспечивающих законность деятельности исполнительной власти;

регулирующих принуждение по административному праву.

В особенной части административного права четыре подотрасли, объединяющие нормы:

регулирующие обеспечение безопасности граждан, общества, государства, административно-политическую деятельность;

регулирующие организационно-хозяйственную деятельность государственной администрации;

регулирующие ее социально-культурную деятельность;

регулирующие деятельность государственной администрации по организации и осуществлению политических, экономических и иных связей с другими странами (внешних связей).

6.2 Органы государственной исполнительной власти

Органы государственной исполнительной власти составляют часть государственного аппарата, действуют от имени государства и по его поручению, наделены государственными полномочиями, имеют территориальные масштабы своей деятельности, располагают источниками финансирования, словом, обладают всеми признаками государственного органа.

Специфика органов исполнительной государственной власти заключается в содержании их деятельности, которая по своей сути является управленческой исполнительно-распорядительной деятельностью, сущностные особенности последней отражаются в управленческой компетенции этих органов. Именно поэтому органы государственной власти нередко именуются органами государственного управления.

Компетенция органа исполнительной государственной власти заключается в совокупности его полномочий по предмету ведения, определенного законодательством. Полномочия органа государственной власти – это его права и обязанности в отношении принятия правовых актов, а также осуществления иных государственно-властных действий. Основы компетенции органа исполнительной власти и других управляющих субъектов закреплены в Конституции РФ, федеральных законах и законах субъектов Федерации и далее детализируются и конкретизируются в различных нормативных правовых актах - Уставах, Положениях, должностных Инструкциях и т.д.

Компетенция любого органа государственного управления включает в себя следующие обязательные элементы:

цели и задачи деятельности органа – область должного, очерчивающая в общем плане отрасль, сферу, предмет деятельности органа (управление отраслью или сферой управления, осуществление контрольно-надзорной деятельности, рассмотрение дел об административных правонарушениях и т.д.);

обеспечивающие решение этих задач функции управления — содержательная характеристика управленческих действий которые может, должен и обязан осуществлять соответствующий орган для достижения стоящих перед ним целей и задач, чем конкретно он должен заниматься;

полномочия или права и обязанности органа в осуществлении закрепленных за ним управленческих функций — отражают, закрепляют и показывают пределы участия управляющего субъекта в осуществлении той или иной функции управления;

организационные и правовые формы и методы деятельности — отражают и закрепляют право и обязанность органа осуществлять определенные управленческие действия (разрешать, запрещать, контролировать и т.д.), принимать соответствующие акты управления (постановления, распоряжения, приказы, инструкции и др.), использовать в своей управленческой деятельности определенные методы воздействия (убеждение, принуждение, стимулирование).

Понятием “структура органов исполнительной власти” охватывается:

структура системы органов исполнительной власти в России (всех без исключения органов исполнительной власти в центре и на местах);

структура системы федеральных органов исполнительной власти;

структура системы органов исполнительной власти субъектов РФ;

структура системы местных органов исполнительной власти муниципальных образований;

организационная структура системы аппарата соответствующих органов исполнительной власти.

Единство и целостность всей системы органов исполнительной власти в России обеспечиваются тремя факторами.

Во-первых, всеобщими обязательными для всех требованиями — принципами их организации и деятельности органов исполнительной власти:

принципы конституционности и верховенства Конституции РФ и федеральных законов;

принципы народовластия, федерализма, разделения властей, гласности и обеспечения прав и свобод человека и гражданина;

принципами равноправия субъектов Российской Федерации при разграничении предметов ведения и полномочий, недопустимости ущемления прав и интересов субъектов Российской Федерации, взаимного согласования их интересов и некоторые другие принципы, отраженные и закрепленные в Конституции РФ.

Во-вторых, всеобщим управленческим характером исполнительно-распорядительной деятельности, органов исполнительной власти, а также различными формами административной соподчиненности (прямая подчиненность, подведомственность, подотчетность, подконтрольность и др.).

В-третьих, общими началами и едиными установленными в федеральном законодательстве и законодательстве субъектов Федерации правилами организации и деятельности различных

видов исполнительных (органов единые наименования, общий порядок формирования, разработки, принятия и отмены правовых актов управления; единые общие правила государственной статистической отчетности, делопроизводства и т.д.).

Если единство и целостность всего аппарата исполнительной власти как системы основаны на общности рассмотренных организационно-правовых свойств составляющих его органов, то разделение последних на части (звенья структуры) проводится на основе различий, их компетенции (в объеме, территориальных масштабах деятельности и порядке формирования).

Структурными элементами системы федеральных государственных органов исполнительной власти являются:

Правительство РФ;

федеральные министерства и ведомства;

территориальные органы федеральных министерств, служб и агентств.

Правительство РФ осуществляет исполнительную власть Российской Федерации и состоит из Председателя Правительства РФ его заместителей и федеральных министров (ст. 110 Конституции РФ). В ст. 1 ФКЗ от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" (с изменениями от 03 ноября 2003 г.) [47] закрепляется, что Правительство РФ является высшим коллегиальным органом исполнительной власти, возглавляющим единую систему исполнительной власти в Российской Федерации. В указанном законе достаточно детально регламентируются порядок формирования Правительства РФ а полномочия, организация деятельности и взаимоотношения его с Президентом РФ, палатами Федерального Собрания РФ, органами судебной власти, а также органами государственной власти субъектов РФ.

Председатель Правительства РФ назначается и освобождается от должности Президентом РФ по основаниям и в порядке, предусмотренном в Конституции РФ. В порядке осуществления общих полномочий Правительство РФ организует реализацию внутренней и внешней государственной политики; осуществляет регулирование в социально-экономической сфере; обеспечивает единство исполнительной власти в Российской Федерации, направляет и контролирует деятельность ее органов; формирует федеральные целевые программы и обеспечивает их реализацию; реализует предоставленное ему право законодательной инициативы.

ФКЗ "О Правительстве РФ" конкретизирует полномочия в сфере экономики, бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики; в социальной сфере; в сфере науки, культуры образовав природопользования и охраны окружающей среды; по обеспечению оборот и государственной безопасности Российской Федерации и иные полномочий Правительство РФ на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных актов Президента РФ издает постановления и распоряжения и обеспечивает их исполнение.

Основные правила организации деятельности Правительства РФ (планирование его заседаний, организация работы его членов, порядок внесения в Правительство и рассмотрения проектов актов, организация заседаний Правительства и другие вопросы) урегулированы в Регламенте Правительства РФ.

В соответствии с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. “О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 20 мая 2004 г.) [48], а также Указом Президента РФ от 20 мая 2004 г. № 649 “Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 03 октября 2005 г.) [49], структура системы федеральных органов исполнительной власти включает в себя три группы:

федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам;

федеральные министерства, находящиеся в ведении Правительства РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам;

федеральные органы исполнительной власти, находящиеся в ведении Правительства РФ: федеральная антимонопольная служба и федеральная служба по финансовым рынкам.

Федеральные министерства являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. При этом под функциями по принятию нормативных правовых актов понимается издание на основании и во исполнение Конституции РФ и федеральных законов обязательных для исполнения органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическим гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами общеобязательных правил поведения, распространяющихся на неопределенный круг лиц.

Министерство возглавляет входящий в состав Правительства РФ федеральный министр. Осуществляя координацию и контроль деятельности находящихся в ведении министерства федеральных служб и агентств, федеральный, федеральный министр осуществляет следующие функции:

утверждает ежегодный план и показатели деятельности федеральных служб и федеральных агентств, а также отчет об их исполнении;

вносит в Правительство РФ по представлению руководителя федеральной службы, федерального агентства проект положения о федеральной службе, федеральном агентстве, предложения о предельной штатной численности федеральной службы, федерального агентства и фонде оплаты труда их работников;

вносит в Министерство финансов РФ предложения по формированию федерального бюджета и финансированию федеральных служб и федеральных агентств;

вносит в Правительство РФ проекты нормативных правовых актов, относящихся к определенной ему сфере деятельности и к сферам деятельности федеральных служб и федеральных агентств, находящихся в его ведении, если принятие таких актов относится в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами к компетенции Правительства РФ;

во исполнение поручений Президента РФ, Председателя Правительства РФ дает поручения федеральным службам и федеральным агентствам и контролирует их исполнение;

назначает на должность и освобождает от должности по представлению руководителей федеральных служб, федеральных агентств заместителей руководителей федеральных служб, федеральных агентств, за исключением заместителей руководителей федеральных служб, федеральных агентств, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ;

назначает на должность и освобождает от должности по представлению руководителя федеральной службы, федерального агентства руководителей территориальных органов федеральной службы, федерального агентства, за исключением руководителей территориальных органов федеральной службы, федерального агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ.

Федеральный министр осуществляет координацию деятельности государственных внебюджетных фондов, осуществляя следующие функции:

вносит в Правительство РФ предложение о назначении на должность (освобождении от должности) руководителя государственного внебюджетного фонда;

принимает нормативные правовые акты по сферам деятельности государственных внебюджетных фондов;

вносит в Правительство РФ проекты нормативных правовых актов, регулирующих деятельность государственных внебюджетных фондов;

вносит в Правительство РФ по представлению руководителя государственного внебюджетного фонда проекты федеральных законов о бюджете государственного внебюджетного фонда и об исполнении бюджета государственного внебюджетного фонда;

назначает проверки деятельности внебюджетных фондов в случаях, устанавливаемых федеральным законом.

Федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы, борьбы с преступностью, общественной безопасности. При этом под функциями по контролю и надзору понимаются: осуществление действий по контролю и надзору за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами общеобязательных правил поведения; выдаче органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами разрешений (лицензий) на осуществление определенного вида деятельности и (или) конкретных действий юридическим лицам и гражданам; регистрация актов, документов, прав, объектов, а также издание индивидуальных правовых актов.

Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы. Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа. Федеральная служба не вправе осуществлять в установленной сфере деятельности нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, установленных указами Президента РФ, а также управление государственным имуществом и оказания платных услуг.

Федеральные агентства являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими в установленной сфере деятельности функции: по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору.

Функциями по оказанию государственных услуг является осуществление федеральными органами исполнительной власти услуг, имеющих исключительную общественную значимость и оказываемых на установленных федеральным законодательством условиях определенному кругу лиц.

Функциями по управлению государственным имуществом является осуществление полномочий собственника в отношении федерального имущества, в том числе переданного федеральным государственным унитарным предприятиям, федеральным казенным предприятиям и государственным учреждениям, подведомственным федеральному агентству, а также управление находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ.

Правоприменительными функциями признается издание индивидуальных правовых актов, а так же ведение реестров, регистров, кадастров.

Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор). Он может иметь статус коллегиального органа. Федеральное агентство не вправе осуществлять нормативно-правовое регулирование в установленной сфере деятельности и функции по контролю и надзору, кроме случаев, устанавливаемых указами Президента РФ.

Территориальные органы федеральных министерств, служб и агентств также входят в систему органов исполнительной власти Российской Федерации как элемент ее структуры. Указанные органы (например, Управление ФСБ по Саратовской области, Управление Приволжской железной дороги и т.д.) осуществляют свою деятельность под руководством соответствующих центральных органов федеральной исполнительной власти, а по вопросам, входящим в компетенцию субъектов Федерации, — во взаимодействии с соответствующими органами исполнительной власти этих субъектов.

Создание, реорганизация и ликвидация территориальных органов производятся соответствующим центральным органом федеральной исполнительной власти по согласованию с органами исполнительной власти субъекта РФ. Теми же органами и в том же порядке производится назначение на должность и освобождение от должности руководителей территориальных органов управления.

6.3 Понятие государственной службы

Служба в государственных органах, государственных и общественных организациях является одним из видов социальной деятельности людей. Служба государству неразрывно связана с самим государством, его ролью в жизни общества. Это одна из сторон деятельности государства по организации и правовому регулированию личного состава государственных органов, других государственных организаций. Государственная служба прежде всего служение

государству, то есть выполнение по его поручению, за плату от него определенной деятельности по реализации задач и функций государства.

ФЗ от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ “О системе государственной службы Российской Федерации” (с изменениями от 11 ноября 2003 г.) [50], рассматривает государственную службу как профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий:

Российской Федерации;

федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов;

субъектов Российской Федерации;

органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органов субъектов Российской Федерации;

лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов;

лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации.

Основными принципами построения и функционирования системы государственной службы являются:

федерализм, обеспечивающий единство системы государственной службы и соблюдение конституционного разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

законность;

приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное действие, обязательность их признания, соблюдения и защиты;

равный доступ граждан к государственной службе;

единство правовых и организационных основ государственной службы, предполагающее законодательное закрепление единого подхода к организации государственной службы;

взаимосвязь государственной службы и муниципальной службы;

открытость государственной службы и ее доступность общественному контролю, объективное информирование общества о деятельности государственных служащих;

профессионализм и компетентность государственных служащих;

защита государственных служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность как государственных органов и должностных лиц, так и физических и юридических лиц.

Реализация принципов построения и функционирования системы государственной службы обеспечивается федеральными законами о видах государственной службы. Указанными федеральными законами могут быть предусмотрены также другие принципы построения и функционирования видов государственной службы, учитывающие их особенности.

Государственная служба осуществляется на государственных должностях. Правовыми актами соответствующего органа определяется ее название, место в служебной иерархии (то есть определение тем, кому подчинена, кто ей подчинен), порядок замещения. Она включается в штатное расписание и единую номенклатуру должностей. Таким образом, должность является формализованной социальной позицией, она имеет основное значение в правовом статусе государственного служащего. Должность характеризует организационный статус, то есть круг полномочий (прав и обязанностей), основные формы их осуществления, ответственность за их исполнение. Государственными должностями признаются, должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, конституциями (уставами), законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов либо государственных органов субъектов Российской Федерации.

Государственной службы включает в себя следующие виды:

военная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания [51];

правоохранительная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины.

государственная гражданская служба, которая в свою очередь подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъекта Российской Федерации. Государственная гражданская служба - вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации (ст. 3 ФЗ от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" (с изменениями от 07 июля 2004 г.) [52].

На государственную гражданскую службу вправе поступать граждане Российской Федерации, достигшие возраста 18 лет, владеющие государственным языком Российской Федерации и соответствующие квалификационным требованиям, установленным законом.

При поступлении на государственную службу, а также при ее прохождении не допускается установление, каких бы то ни было прямых или косвенных ограничений или преимуществ в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, наличия или отсутствия гражданства субъектов Российской Федерации, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, созданным в порядке, предусмотренном Конституцией РФ и федеральным законом.

Гражданин не может быть принят на гражданскую службу, а гражданский служащий не может находиться на гражданской службе в случае:

признания его недееспособным или ограниченно дееспособным решением суда, вступившим в законную силу;

осуждения его к наказанию, исключающему возможность исполнения должностных обязанностей по должности государственной службы (гражданской службы), по приговору суда, вступившему в законную силу, а также в случае наличия не снятой или не погашенной в установленном федеральным законом порядке судимости;

отказа от прохождения процедуры оформления допуска к сведениям, составляющим государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну, если исполнение должностных обязанностей по должности гражданской службы, на замещение которой претендует гражданин, или по замещаемой гражданским служащим должности гражданской службы связано с использованием таких сведений;

наличия заболевания, препятствующего поступлению на гражданскую службу или ее прохождению и подтвержденного заключением медицинского учреждения. Порядок прохождения диспансеризации, перечень таких заболеваний и форма заключения медицинского учреждения устанавливаются Правительством Российской Федерации;

близкого родства или свойства (родители, супруги, дети, братья, сестры, а также братья, сестры, родители и дети супругов) с гражданским служащим, если замещение должности гражданской службы связано с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому;

выхода из гражданства Российской Федерации или приобретения гражданства другого государства;

наличия гражданства другого государства (других государств), если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

представления подложных документов или заведомо ложных сведений при поступлении на гражданскую службу;

непредставления законом сведений или представления заведомо ложных сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера.

Поступление гражданина на гражданскую службу для замещения должности гражданской службы или замещение гражданским служащим другой должности гражданской службы осуществляется по результатам конкурса. Конкурс заключается в оценке профессионального уровня претендентов на замещение должности гражданской службы, их соответствия установленным квалификационным требованиям к должности гражданской службы.

Гражданский служащий имеет право на:

обеспечение надлежащих организационно-технических условий, необходимых для исполнения должностных обязанностей;

ознакомление с должностным регламентом и иными документами, определяющими его права и обязанности по замещаемой должности гражданской службы, критериями оценки эффективности исполнения должностных обязанностей, показателями результативности профессиональной служебной деятельности и условиями должностного роста;

отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности служебного времени, предоставлением выходных дней и нерабочих праздничных дней, а также ежегодных оплачиваемых основного и дополнительных отпусков;

оплату труда и другие выплаты в соответствии с настоящим Федеральным законом, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и со служебным контрактом;

получение в установленном порядке информации и материалов, необходимых для исполнения должностных обязанностей, а также на внесение предложений о совершенствовании деятельности государственного органа;

доступ в установленном порядке к сведениям, составляющим государственную тайну, если исполнение должностных обязанностей связано с использованием таких сведений;

должностной рост на конкурсной основе;

профессиональную переподготовку, повышение квалификации и стажировку в порядке, установленном настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами и др.

Государственный служащий вправе обратиться в соответствующие государственные органы или в суд для разрешения споров, связанных с государственной службой, в том числе по вопросам проведения квалификационных экзаменов и аттестации, их результатов, содержания выданных характеристик, приема на государственную службу, ее прохождения, реализации прав государственного служащего, перевода на другую государственную должность государственной службы, дисциплинарной ответственности государственного служащего, несоблюдения гарантий правовой и социальной защиты государственного служащего, увольнения с государственной службы.

Обязанности являются неотъемлемой частью каждой государственной должности. Смысл существования государственной должности — исполнение государственным служащим своих обязанностей. Права даются государственному служащему для выполнения обязанностей. Обязанностями гражданского служащего являются:

соблюдение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, иных нормативно-правовых актов Российской Федерации; конституции (уставов), законы

и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации и обеспечение их исполнения;

исполнение должностных обязанностей в соответствии с должностным регламентом;

исполнение поручений соответствующих руководителей, данные в пределах их полномочий;

соблюдение при исполнении должностных обязанностей права и законные интересы граждан и организаций;

поддержание уровня квалификации, необходимого для надлежащего исполнения должностных обязанностей;

не разглашение сведений, составляющих государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну, а также сведений, ставших ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе сведений, касающихся частной жизни и здоровья граждан или затрагивающие их честь и достоинство;

соблюдение ограничений, выполнять обязательств и требований к служебному поведению, не нарушение запретов, которые установлены законом.

Гражданский служащий не вправе исполнять данное ему неправомерное поручение. При получении от соответствующего руководителя поручения, являющегося, по мнению гражданского служащего, неправомерным, гражданский служащий должен представить в письменной форме обоснование неправомерности данного поручения с указанием положений законодательства РФ, которые могут быть нарушены при исполнении данного поручения, и получить от руководителя подтверждение этого поручения в письменной форме. В случае подтверждения руководителем данного поручения в письменной форме гражданский служащий обязан отказаться от его исполнения.

В случае исполнения гражданским служащим неправомерного поручения гражданский служащий и давший это поручение руководитель несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с федеральными законами.

В связи с прохождением гражданской службы гражданскому служащему запрещается:

участвовать на платной основе в деятельности органа управления коммерческой организацией;

замещать должность гражданской службы в случае: избрания или назначения на государственную должность; избрания на выборную должность в органе местного самоуправления; избрания на оплачиваемую выборную должность в органе профессионального союза, в том числе в выборном органе первичной профсоюзной организации, созданной в государственном органе;

осуществлять предпринимательскую деятельность;

приобретать в случаях, установленных федеральным законом, ценные бумаги, по которым может быть получен доход;

быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором он замещает должность гражданской службы, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами;

получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения). Подарки, полученные гражданским служащим в связи с протокольными мероприятиями, со служебными командировками и с другими официальными мероприятиями, признаются соответственно федеральной собственностью и собственностью субъекта Российской Федерации и передаются гражданским служащим по акту в государственный орган, в котором он замещает должность гражданской службы, за исключением случаев, установленных Гражданским кодексом Российской Федерации;

выезжать в связи с исполнением должностных обязанностей за пределы территории Российской Федерации за счет средств физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с международными договорами Российской Федерации или на взаимной основе по договоренности между федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и государственными органами других государств, международными и иностранными организациями;

использовать в целях, не связанных с исполнением должностных обязанностей, средства материально-технического и иного обеспечения, другое государственное имущество, а также передавать их другим лицам;

разглашать или использовать в целях, не связанных с гражданской службой, сведения, отнесенные в соответствии с федеральным законом к сведениям конфиденциального характера, или служебную информацию, ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей;

допускать публичные высказывания, суждения и оценки, в том числе в средствах массовой информации, в отношении деятельности государственных органов, их руководителей, включая решения вышестоящего государственного органа либо государственного органа, в котором гражданский служащий замещает должность гражданской службы, если это не входит в его должностные обязанности.

6.4 Административная ответственность и административные наказания

Административная ответственность — это особый вид юридической ответственности, которой присущи все признаки последней (она наступает на основе норм права, за нарушение правовых норм, конкретизируется юрисдикционными актами компетентных органов, связана с государственным принуждением). С другой стороны, административная ответственность является составной частью административного принуждения и обладает всеми его качествами (осуществляется в рамках внеслужебного подчинения и др.). Можно назвать ее специфические признаки.

Основанием административной ответственности является административное нарушение (правонарушение или вообще неправомерное деяние).

Она состоит в применении к субъектам административных взысканий. В ст. 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (далее — КоАП РФ) закреплено, что административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

К административной ответственности привлекают органы, которым такое право предоставлено законодательством. Все они являются субъектами функциональной власти, реализуя которую, они налагают административные наказания. В настоящее время субъектами административной юрисдикции являются межмуниципальные (районные) суды, судьи, многие органы исполнительной власти.

Законодательством установлен особый порядок привлечения к административной ответственности. Он отличается сравнительной простотой, что создает условия для его оперативности и экономичности, но в то же время содержит необходимые гарантии законности, осуществления права на защиту.

Она урегулирована нормами административного права, которые содержат исчерпывающие перечни административных нарушений, административных наказаний и органов, уполномоченных их применять, детально регулируют этот вид производства и в своей совокупности составляют нормативную основу административной ответственности.

Анализ признаков административной ответственности позволяет выделить три ее основания:

- 1) нормативное, т. е. систему норм, регулирующих ее;
- 2) фактическое, т. е. деяние конкретного субъекта, нарушающее правовые предписания, охраняемые административными санкциями (административное нарушение);
- 3) процессуальное, т. е. акт компетентного субъекта о наложении конкретного наказания за конкретное административное нарушение.

Для наступления реальной ответственности необходимо, чтобы были все три основания и именно в такой последовательности. Прежде всего должна быть норма, устанавливающая обязанность и санкцию за ее неисполнение. Затем может возникнуть фактическое основание — противоправное деяние. При наличии нормы и деяния, ее нарушающего, уполномоченный субъект в установленном законом порядке вправе определить наказание за административное нарушение.

Фактическим основанием для наступления административной ответственности является нарушение правовых норм, охраняемых административными санкциями, — административное нарушение (административный деликт). Оно может быть совершено виновно и невиновно. Действующее законодательство закрепляет принцип, согласно которому индивидуальные субъекты (граждане, должностные лица) несут ответственность только за виновные действия. Что

же касается организаций, то они отвечают за административное нарушение независимо от того, виновны ли они.

Субъекты, решающие вопросы об их ответственности, не обязаны выяснять, доказывать наличие вины. Организации несут ответственность за то, что правило нарушено, за то, что произошло. Это называется объективным вменением. От ответственности за неисполнение обязанности в таких случаях освобождает только действие непреодолимой силы. Объективное вменение, привлечение к административной ответственности за сам факт совершения административного нарушения применяется прежде всего в отношении предпринимательской деятельности, в том числе к лицам, занимающимся ею без образования юридического лица [53].

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Понятие административного правонарушения раскрывается через его основные юридические признаки. Прежде всего, это — действие (активное поведение) или бездействие (пассивное поведение). Так, изготовление или распространение анонимных агитационных материалов (ст. 5.12 КоАП РФ) — действие, а непредоставление сведений об итогах голосования или о результатах выборов (ст. 5.25 КоАП РФ) — бездействие.

Одним из важнейших признаков административного правонарушения является его противоправность. Противоправность означает, что такими действиями (бездействием) нарушаются установленные нормами права специальные правила, нормы, стандарты, защищаемые нормами административного права. Причем речь идет о правилах, нормах, стандартах, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ (п. 3 ч. 1 ст. 1.3 КоАП РФ), например, нарушение норм и правил в области использования атомной энергии, нарушение правил борьбы с карантинными, особо опасными вредителями растений, возбудителями болезней растений, растениями-сорняками.

Виновность — следующий признак административного правонарушения. Только виновное (умышленное или неосторожное) нарушение субъектом установленных правил влечет административную ответственность. Данное положение отвергает возможность объективного вменения, т.е. привлечения к административной ответственности без учета наличия вины.

Наказуемость означает, что административным правонарушением может быть признано только конкретное противоправное, виновное действие (бездействие), за которое КоАП РФ или законами субъектов РФ установлена административная ответственность, т.е. предусматривается применение к нарушителю закрепленных в КоАП РФ мер административных наказаний [54].

Для понимания сущности административного правонарушения недостаточно одних юридических признаков — необходимо определить и юридический состав административного правонарушения. Под составом понимается установленная правом совокупность признаков, при наличии которых антиобщественное деяние считается административным нарушением.

Административное наказание как мера ответственности, каждый его вид включает в себе определенный объем правовой нагрузки, строго регламентированный КоАП РФ.

Никто не вправе выходить за пределы количественных и качественных характеристик административного наказания. Только в рамках наказания как меры административной ответственности судья, уполномоченные органы исполнительной власти и должностные лица применяют наказание к конкретному лицу.

Административное наказание является формой государственного и разновидностью административного принуждения и представляет собой правовую оценку деяния (действия или бездействия) административного правонарушения. Оно назначается во всех случаях от имени государства, а лицо, совершившее правонарушение, обязано претерпеть неблагоприятные ограничения и лишения.

Наказание может быть назначено судьей, мировыми судьями, уполномоченными органами исполнительной власти и их должностными лицами только к лицу, признанному виновным в совершении административного правонарушения.

Административное наказание как мера юридической ответственности отличается от уголовного наказания, применяемого к лицу, признанному виновным по обвинительному приговору суда за совершенное преступление. Перечень мер административной ответственности, закрепленный в КоАП РФ, является исчерпывающим.

Административное наказание как ответную реакцию государства на совершение правонарушения следует отграничивать от иных мер административного принуждения. К ним относятся:

— административно-предупредительные меры (проверка документов, прекращение (ограничение) движения транспорта и пешеходов, различные надзорные проверки, административный надзор за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, досмотр, карантин, принудительное медицинское освидетельствование отдельных категорий граждан и т.д.). Они применяются при определенных условиях, например, при стихийных бедствиях, проведении массовых мероприятий и не связаны с совершением конкретного правонарушения. Цель их применения — предотвращение и предупреждение правонарушений;

— меры административного пресечения (требование прекратить противоправное деяние, административное задержание, приостановление работы предприятий, прекращение эксплуатации транспортных средств, применение работниками милиции физической силы и технических средств, изъятие вещей и документов, отстранение от управления транспортным средством, освидетельствование на состояние опьянения, задержание транспортного средства и др.). Они направлены на принудительное прекращение противоправных действий, на предотвращение их вредных последствий, на обеспечение своевременного и правильного рассмотрения дел об административном правонарушении и исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях.

Административные наказания следует отличать и от мер воздействия принудительно-воспитательного характера, предусмотренных федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних. К числу этих мер относятся следующие: обязанность принесения публичного или в иной форме извинения потерпевшему, предупреждение, выговор или строгий выговор, возмещение материального ущерба, передача несовершеннолетнего под надзор родителей.

Сущность наказания как меры административной ответственности определяется и целями его применения. Оно применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Таким образом, административное наказание, выражая отрицательную оценку государством совершенного правонарушения, тем не менее, содержит в себе предупредительную и профилактическую направленность. Это относится и к тем лицам, к которым наказание не применялось. При этом воспитание лица, совершившего административное правонарушение (в отличие от прежнего закона), не провозглашается целью наказания, хотя и предполагает позитивные изменения, направленные на соблюдение законов и правопорядка. Степень достижения целей зависит от экономических, социальных, психологических и иных факторов и находит свое выражение в комплексе мер со стороны как государства, так и общества в целом.

Административное наказание не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение, или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица. Понятия “человеческое достоинство”, “честь”, “доброе имя” складываются на основе этических норм. При этом достоинство определяется не только самооценкой физического лица, но и совокупностью объективных качеств человека, характеризующих его репутацию в обществе (нравственные установки, уровень знаний, обладание социально-полезными навыками). Под деловой репутацией понимается оценка его профессиональных качеств. Деловой репутацией может обладать любой гражданин, а также любое юридическое лицо: коммерческая и некоммерческая организация. Унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего правонарушение, могут вызвать незаконные и неэтичные действия должностных лиц органов административной юрисдикции при осуществлении процессуальных действий, связанных с применением административного наказания. Поэтому в ряде норм КоАП РФ законодатель запрещает уполномоченным должностным лицам проведение всякого рода процессуальных действий, способных причинить вред достоинству личности. Так, личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, производится лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола.

Запрещается также использовать в качестве наказания причинение физических страданий лицам, совершившим административное правонарушение, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица, независимо от обстоятельств, в которых они находятся. Это означает, что юридическое лицо вправе требовать опровержения не соответствующих действительности порочащих его деловую репутацию сведений, имеет право на помещение ответа в средствах массовой информации и на установление в судебном порядке факта несоответствия распространенных порочащих сведений действительности, а также на возмещение причиненного в связи с посягательствами на деловую репутацию имущественного вреда. При этом административное наказание по своей природе может объективно причинить как физический, так и психологический дискомфорт.

Статья 3.2 КоАП РФ содержит перечень наказаний, которые могут применяться уполномоченными органами и должностными лицами. Санкцией административно-правовой нормы может быть предусмотрено несколько вариантов назначения наказания. В зависимости от этого критерия в данной статье административные наказания классифицируются на основные и дополнительные.

Основными являются такие административные наказания, которые не могут назначаться в дополнение к другим видам административных наказаний. В частности, предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, совершившему административное правонарушение, административный арест и дисквалификация могут устанавливаться и применяться только в качестве основных административных наказаний.

Дополнительными являются такие административные наказания, которые могут назначаться как самостоятельно, так и присоединяться к основным мерам наказания. В качестве как основного, так и дополнительного административного наказания, как и прежде, законодатель указывает возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискацию орудия или предмета административного правонарушения, а также административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

Необходимость применения дополнительного наказания обусловлена характером правонарушения, личностью виновного. Оно может быть назначено только в том случае, если это прямо предусмотрено в санкции применяемой нормы. Например, нарушение режима в пунктах пропуска через Государственную границу РФ, совершенное иностранным гражданином или лицом без гражданства, влечет наложение административного штрафа в размере от одного до трех минимальных размеров оплаты труда с административным выдворением за пределы Российской Федерации (ч. 2 ст. 18.4 КоАП).

В тех случаях, когда дополнительное наказание имеет альтернативный характер, назначение его является правом должностного лица, судьи. Так, за непринятие мер по таможенному оформлению или выпуску находящихся на временном хранении товаров и (или) транспортных средств, налагается штраф в размере от 1/10 до 1/2 стоимости явившихся предметами административного правонарушения товаров и (или) транспортных средств с конфискацией или без таковой (ст. 16.16 КоАП).

При этом за одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание. Применение дополнительного наказания должно быть продиктовано характером правонарушения, личностью, обстоятельствами дела.

6.5 Виды административных наказаний

Система административных наказаний представлена в ст. 3.2 КоАП следующим образом:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;

6) административный арест;

7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;

8) дисквалификация.

Одним из административных наказаний, применяемых к лицам, виновным в совершении правонарушений, является предупреждение. Предупреждение как мера административного наказания характеризуется следующими чертами:

— оно находит свое выражение в официальном порицании;

— может применяться как физическому, так и юридическому лицу;

— налагается за совершение малозначительного административного правонарушения и в том случае, если данная санкция содержится в конкретных нормах Особенной части КоАП РФ, или закона субъекта РФ об административной ответственности;

— применяется в качестве основного наказания. К предупреждению может быть присоединено дополнительное взыскание, если таковое предусмотрено в санкции соответствующей нормы;

— лицо, которому назначено административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года;

— предупреждение выносится всегда в письменной форме, что позволяет отличать его от устного замечания, которое применяется в случаях освобождения от административной ответственности лица, совершившего административное правонарушение. Следует отметить, что ранее, в предусмотренных законодательством случаях, предупреждение оформлялось и иным установленным способом. Действующий Кодекс иные формы вынесения предупреждения, кроме письменной, не предусматривает;

— согласно ст.28.6 КоАП РФ назначение административного наказания в виде предупреждения за совершение административного правонарушения осуществляется в порядке упрощенного производства, т.е. без составления протокола.

Административный штраф как мера административного наказания по своей сущности является денежным взысканием. Юридическое содержание административного штрафа проявляется в следующем:

— административный штраф является основным наказанием (ст. 3.3 КоАП);

— особенностью данного наказания является возможность его установления не только КоАП, другим федеральным законодательством, но и законами субъектов РФ об административной ответственности (ст. 3.2 КоАП);

— штраф, представляя собой административное наказание имущественного характера, в отличие от гражданско-правового не выполняет компенсационной функции.

Административный штраф может выражаться в величине, кратной:

— минимальному размеру оплаты труда (без учета районных коэффициентов), установленному федеральным законом на момент окончания или пресечения административного правонарушения. Под минимальным размером оплаты труда понимается гарантируемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд неквалифицированного работника, полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях труда. Минимальный размер оплаты труда устанавливается одновременно на всей территории Российской Федерации федеральным законом и не может быть ниже размера прожиточного минимума трудоспособного человека;

— стоимости предмета административного правонарушения, на момент окончания или пресечения административного правонарушения;

— сумме неоплаченных налогов, сборов, подлежащих уплате на момент окончания или пресечения административного правонарушения, сумме незаконной валютной операции.

Таким образом, законом предусматриваются различные варианты определения размеров штрафа. При этом штраф является величиной переменной и зависящей от условий развития экономической жизни. Например, с учетом темпов инфляции минимальный размер оплаты труда постоянно корректируется, следовательно, корректируется и размер штрафа.

Размер административного штрафа не может быть менее 1/10 минимального размера оплаты труда. Максимальный размер штрафа зависит как от порядка его исчисления, так и от субъекта, привлекаемого к административной ответственности. Так, размер административного штрафа, налагаемого на граждан и исчисляемого исходя из минимального размера оплаты труда, не может превышать двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда, на должностных лиц — пятидесяти минимальных размеров оплаты труда, на юридических лиц — одной тысячи минимальных размеров оплаты труда.

Как правило, штрафы носят относительно-определенный характер. Это означает, что размер штрафа устанавливается с указанием минимального и максимального пределов. Например, нарушение законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двадцати до двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от сорока до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от четырехсот до пятисот минимальных размеров оплаты труда (ст. 14.3 КоАП РФ). Очевидно, относительно-определенный подход к установлению размеров штрафа имеет преимущества перед абсолютно-определенным, поскольку это позволяет дифференцировать его размер при наложении взыскания в зависимости от характера правонарушения, личности нарушителя, а также обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность.

Размер административного штрафа, исчисляемого исходя из стоимости предмета административного правонарушения, а также из суммы неуплаченных налогов, сборов, не может превышать трехкратный размер стоимости соответствующего предмета, суммы неуплаченных налогов, сборов. Порядок исчисления размера штрафа исходя из стоимости предмета административного правонарушения, например, предусмотрен за незаконное перемещение товаров и (или) транспортных средств через таможенную границу РФ (ст. 16.1 КоАП РФ); за недекларирование либо недостоверное декларирование товаров и (или) транспортных средств (ст. 16.2 КоАП РФ). Размер штрафа, исчисляемый исходя из суммы неуплаченных налогов и сборов, в конкретных составах пока не предусмотрен.

Сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством РФ.

Административный штраф назначается как в судебном, так и во внесудебном порядке. В случае, если при совершении административного правонарушения назначается административное наказание в виде административного штрафа в размере, не превышающем одного минимального размера оплаты труда, а при нарушении таможенных правил — в размере, не превышающем десяти минимальных размеров оплаты труда, взимание штрафа возможно в рамках упрощенного производства (исключение составляет штраф, налагаемый за совершение правонарушений, предусмотренных гл. 12 КоАП РФ). Если лицо, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, оспаривает наличие события административного правонарушения или назначенный штраф, составляется протокол об административном правонарушении.

Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения (ст. 3.6 КоАП РФ). Указанная мера административного наказания характеризуется следующими чертами:

— возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения является принудительным изъятием;

— изъятые орудия совершения или предмета административного правонарушения в последующем уничтожению не подлежат, а направляются на реализацию;

— вырученная сумма за вычетом расходов на реализацию изъятых предметов передается лицу, у которого эти предметы изъяты;

— данная мера применяется в отношении предметов, находящихся в собственности, и является наказанием имущественного характера;

— назначение и применение указанной меры наказания осуществляется в судебном порядке;

— возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения может устанавливаться и применяться в качестве как основного, так и дополнительного наказания.

Составы административных правонарушений, в которых административное наказание установлено в виде возмездного изъятия орудия или предмета административного правонарушения, весьма немногочисленны. В частности, данная мера наказания установлена за нарушение правил производства, продажи, коллекционирования, экспонирования, учета, хранения, ношения или уничтожения оружия и патронов к нему (ст. 20.8 КоАП РФ), нарушение правил использования оружия и патронов к нему (ч. 3 ст. 20.12 КоАП РФ).

Данная мера административного наказания может применяться как к физическому, так и юридическому лицу. Однако возмездное изъятие охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию.

Административное наказание в виде конфискации орудия совершения или предмета административного правонарушения представляет собой принудительное безвозмездное обращение в федеральную собственность или в собственность субъекта РФ не изъятых из оборота вещей (ст. 3.7 КоАП РФ). Конфискация назначается судьей.

Законодатель не акцентирует внимание на конфискации орудий совершения или предмета правонарушения, ограниченных в обороте. Однако составы правонарушений предусматривают конфискацию ограниченных в обороте вещей, явившихся орудием совершения или предметом правонарушения. Например, конфискация применяется за нарушение установленного порядка создания, использования или транспортировки биологических коллекций (ст. 8.34 КоАП РФ); уничтожение редких и находящихся под угрозой исчезновения видов животных или растений (ст. 8.35 КоАП РФ); нарушение правил продажи этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 14.16 КоАП РФ); незаконное производство, поставку или закупку этилового спирта (ст. 14.17 КоАП РФ); использование этилового спирта, произведенного из непищевого сырья, и спиртосодержащей непищевой продукции для приготовления алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции (ст. 14.18 КоАП РФ) и др.

Конфискация охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию.

Не является конфискацией изъятие из незаконного владения лица, совершившего административное правонарушение, орудия совершения или предмета правонарушения, подлежащего в соответствии с федеральным законом возвращению его законному собственнику; а также изъятых из оборота либо находившихся в противоправном владении лица, совершившего административное правонарушение, по иным причинам и на этом основании подлежащего обращению в собственность государства или уничтожению.

Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), определяются в порядке, установленном законом. Например, земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах. Так, из оборота изъяты земельные участки, занятые находящимися в федеральной собственности государственными природными заповедниками и национальными парками, объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, объектами организаций федеральной службы безопасности и другие объекты, предусмотренные п. 4 ст. 27 Земельного кодекса Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ.

Лишение физического лица, совершившего административное правонарушение, ранее предоставленного ему специального права устанавливается за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом (ст. 3.8 КоАП РФ).

Данный вид административного наказания значительно ограничивает возможности тех правонарушителей, которые своими противоправными действиями могут нанести вред и ущерб безопасности, здоровью, жизни отдельных граждан. Особенно это касается права на управление транспортным средством. Транспортное средство является источником повышенной опасности, требует определенных навыков вождения, знания правил дорожного движения, достижения определенного возраста, соответствующего состояния здоровья. Применение лишения

специального права управления влечет за собой запрет заниматься определенной деятельностью: для водителя-профессионала — запрет работать по специальности, а для водителя-любителя — запрет управлять принадлежащим ему транспортным средством. Лишение права охоты означает запрет заниматься охотой.

Основанием назначения данного вида наказания является прямое установление его в санкциях Особенной части КоАП РФ и только в качестве основного административного наказания. Так, административное наказание в виде лишения права управления транспортным средством устанавливается за управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, передачу управления транспортным средством лицу, находящемуся в состоянии опьянения (ст. 12.8 КоАП РФ); превышение установленной скорости (ст. 12.9 КоАП РФ); нарушение правил движения через железнодорожные пути (ст. 12.10 КоАП РФ); нарушение правил расположения транспортного средства на проезжей части дороги, встречного разъезда или обгона (ст. 12.15 КоАП РФ) и др.

Срок лишения специального права имеет относительно-определенный характер и назначается в пределах санкций статей Особенной части. Минимальный срок лишения специального права не может быть менее одного месяца, а максимальный — более двух лет.

Лишение специального права как административное наказание имеет следующие ограничения его применения лишение специального права:

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

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

Административный арест как мера административной ответственности существенно отличается от других видов административного наказания, предусмотренных КоАП РФ. Его правовая сущность заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества под стражей в предназначенных для этой цели учреждениях (ст. 3.9 КоАП РФ). К таким учреждениям относятся специальные приемники при органах внутренних дел для содержания лиц, подвергнутых административному аресту. Режим содержания является одним из средств достижения целей данного административного наказания: он обеспечивает охрану и постоянный надзор за арестованными в целях предотвращения совершения ими новых правонарушений. Изоляция от общества правонарушителя путем помещения его в тюрьму, колонию-поселение, исправительные колонии не допускается.

Административный арест назначается судьей за отдельные виды наиболее общественно опасных административных правонарушений. К таким административным правонарушениям законодатель относит следующие: невыполнение обязанностей в связи с дорожно-транспортным происшествием (ст. 12.27 КоАП РФ); неповиновение законному распоряжению сотрудника милиции, военнослужащего либо сотрудника уголовно-исполнительной системы (ст. 19.3 КоАП РФ); невыполнение лицом, освобожденным из мест отбывания лишения свободы, обязанностей,

установленных в отношении его судом в соответствии с федеральным законом (ст. 19.24 КоАП РФ); мелкое хулиганство (ст. 20.1 КоАП РФ); нарушение установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования (ст. 20.2 КоАП РФ); нарушение требований режима чрезвычайного положения (ст. 20.5 КоАП РФ); самовольное оставление места отбывания административного ареста (ст. 20.25 КоАП РФ).

Назначение административного ареста допускается в исключительных случаях, когда по обстоятельствам дела, с учетом личности нарушителя, применение других предусмотренных в соответствующей статье мер административной ответственности будет признано недостаточным. Критерии для применения административного ареста даются в конкретных статьях Особенной части КоАП РФ. Административный арест не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, лицам, не достигшим возраста восемнадцати лет, инвалидам I и II групп. Это правило продиктовано соображениями гуманного характера. Не является административным арестом изоляция несовершеннолетних, совершивших правонарушение, влекущее административную ответственность, в случаях, если их личность не установлена либо они не имеют места жительства, места пребывания или не проживают на территории субъекта РФ, где ими было совершено правонарушение. В этом случае несовершеннолетние помещаются в специальные учреждения органов внутренних дел — центры временной изоляции для несовершеннолетних, режим содержания в которых направлен исключительно на проведение индивидуальной профилактической работы с лицами, причастными к совершению административного правонарушения.

Срок административного ареста исчисляется сутками. Это означает, что иное исчисление сроков (часами, полусутками) не допускается. При этом срок административного задержания включается в срок административного ареста. Административный арест носит относительно-определенный характер. Он устанавливается на срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне контртеррористической операции — до тридцати суток.

Административный арест устанавливается и применяется в качестве основного административного наказания.

Административный арест не считается лишением свободы и не влечет судимости.

Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства как вид административного наказания (ст. 3.10 КоАП РФ) характеризуется следующими чертами:

— оно может быть установлено только федеральными законодательными актами в качестве как основного, так и дополнительного наказания;

— оно устанавливается с целью предупреждения и пресечения действий иностранных граждан и лиц без гражданства, противоречащих интересам обеспечения государственной безопасности, охраны общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения, защиты прав и законных интересов российских граждан и других лиц;

— данная мера административного наказания устанавливается в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства и назначается судьей, а в случае совершения иностранным

гражданином или лицом без гражданства административного правонарушения при въезде в Российскую Федерацию — соответствующими должностными лицами;

— иностранным гражданам и лицам без гражданства, к которым применено административное выдворение, въезд в Российскую Федерацию не разрешается в течение одного года со дня административного выдворения в принудительном порядке.

Дисквалификация как мера административной ответственности установлена в целях защиты законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства, охраны здоровья граждан, а также предупреждения совершения административных правонарушений в сфере экономической деятельности (ст. 3.11 КоАП). Дисквалификация как мера административной ответственности складывается по существу из двух элементов лишение права:

— занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица. Его сущность состоит в прекращении трудового договора (контракта) с дисквалифицированным лицом, внесении в его трудовую книжку записи, какие должности он лишен права занимать;

— входить в совет директоров (наблюдательный совет). Это означает прекращение осуществления конкретного вида предпринимательской деятельности. Иными словами, речь идет о запрете занимать определенные должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций юридического лица при осуществлении им предпринимательской деятельности.

Указанные две разновидности одного запрета тесно связаны между собой. Это обусловлено тем, что запрещение занимать определенные руководящие должности, как правило, предполагает и ограничение предпринимательской деятельности. Следует отметить, что уполномоченными лицами по управлению юридическим лицом являются: руководители постоянно действующего исполнительного органа юридического лица или иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица; учредители юридического лица; руководитель юридического лица, выступающего учредителем другого юридического лица; иное лицо, действующее на основании доверенности или иного полномочия, предусмотренного актом государственного органа или органа местного самоуправления; лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в том числе конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии.

Лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно.

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

Дисквалификация может быть применена в том случае, если она предусмотрена в санкциях соответствующих статей КоАП РФ. Так, указанная мера административного наказания устанавливается за нарушение законодательства о труде и об охране труда (ст. 5.27 КоАП РФ); фиктивное или преднамеренное банкротство (ст. 14.12 КоАП РФ); неправомерные действия при

банкротстве (ст. 14.13 КоАП РФ); совершение сделок и иных действий, выходящих за пределы установленных полномочий (ст. 14.22 КоАП РФ); нарушение законодательства о государственной регистрации юридических лиц органами, осуществляющими государственную регистрацию юридических лиц (ст. 14.25 КоАП РФ). В целом составы административных правонарушений, санкциями которых установлена данная мера административной ответственности, немногочисленны. Однако по степени общественной опасности данные правонарушения граничат с преступлениями, отсюда и весьма строгое наказание.

Дисквалификация носит относительно-определенный характер, устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет и может быть назначена только в качестве основного наказания.

Административное наказание в виде дисквалификации назначается судьей. Суд, устанавливая административное наказание в виде дисквалификации, руководствуется тем, что характер правонарушения, личность виновного, обстоятельства дела не позволяют сохранить за нарушителем право занимать определенные должности или заниматься предпринимательской деятельностью [55].

В 2005 году закон ввел новый вид административного наказания – административное приостановления предпринимательской деятельности. (ст. 3.12 КоАП). Оно заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений. Административное приостановление распространяется и на осуществление отдельных видов деятельности юридических лиц и на оказание ими услуг. Административное приостановление может длиться до 90 суток.

Административное приостановление предпринимательской деятельности применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии и эпизоотии, заражения подкарантинных объектов, радиационных аварий или техногенных катастроф. Субъектами нового вида административного наказания попадают также те предприниматели, чья деятельность причиняет существенный вред состоянию окружающей среды, влечет за собой правонарушения в области оборота наркотических средств и психотропных веществ, а также способствует легализации доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма.

Административное приостановление назначается судьей только в случаях, предусмотренных КоАП, если менее строгий вид административного наказания не может обеспечить достижения цели административного наказания.

Дело, влекущее за собой применение временного запрета деятельности, должно быть рассмотрено судьей не позднее 5 суток с момента фактического прекращения деятельности филиалов, представительств, структурных подразделений юридических лиц. Срок временного запрета деятельности засчитывается в срок административного приостановления деятельности.

6.6 Общие правила назначения административных наказаний

Глава 4 КоАП РФ закрепляет следующие общие правила (принципы) карательного воздействия:

Законность и целесообразность применения административного наказания. Законность — важнейший принцип юрисдикционной деятельности. Его проявления многообразны: противоправность как основание привлечения к ответственности; правильная квалификация действий; компетентность органа (должностного лица), принимающего решение по делу; назначение наказания в пределах, установленных санкцией той статьи, по которой квалифицированы действия и т. д.

Наказание может быть назначено только тогда, когда в деянии лица установлен состав проступка. Иными словами, если нормой права предусмотрена ответственность за деяние, а в противоправных действиях выявлены все предусмотренные правовой нормой признаки нарушения, действия деликвента квалифицируются по соответствующей статье.

Орган (должностное лицо) вправе рассматривать лишь те дела, которые ему подведомственны, налагать наказания в пределах санкции той статьи, по которой квалифицированы действия лица, избирать вид и размер наказания в рамках предоставленных ему полномочий.

Так, за совершение мелкого хулиганства виновный может быть подвергнут штрафу и административному аресту. Начальник ОВД вправе рассматривать такие дела, но он может только оштрафовать виновного. Если же он считает целесообразным применение иного наказания, то должен направить дело в суд.

Важнейший принцип применения административных наказаний — целесообразность. Его главные проявления: индивидуализация кары и экономия репрессии. Законодатель обязывает правоприменителя при выборе меры воздействия учитывать как обстоятельства, при которых было совершено деяние, так и обстоятельства, характеризующие нарушителя, его имущественное положение, степень его вины'. В значительной степени эти требования конкретизированы в перечнях смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

добровольное сообщение лицом о совершенном им административном правонарушении;

предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения, добровольное возмещение причиненного ущерба или устранение причиненного вреда;

совершение административного правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, являются:

продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок;

вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

совершение административного правонарушения группой лиц;

совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

совершение административного правонарушения в состоянии опьянения.

Судья, орган, должностное лицо, назначающие административное наказание, в зависимости от характера совершенного административного правонарушения могут не признать данное обстоятельство отягчающим.

Давность привлечения к административной ответственности определяет сроки, после истечения которых исключается возможность назначения административного наказания. Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения. При длящемся административном правонарушении исчисление срока для назначения наказания и привлечения к административной ответственности определяется не моментом совершения административного правонарушения, а моментом его обнаружения, что обусловлено тем, что длящимся административным правонарушениям присущ непрерывный характер их совершения во времени.

В случае отказа в возбуждении уголовного дела либо его прекращения, но при наличии в действиях лица признаков административного правонарушения, административное наказание может быть наложено не позднее двух месяцев со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении.

За нарушение законодательства РФ о внутренних водах, территориальном море, континентальном шельфе, об исключительной экономической зоне РФ, таможенного, антимонопольного, валютного законодательства, законодательства об охране окружающей среды, об использовании атомной энергии, о налогах и сборах, о защите прав потребителей, о рекламе постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения; при длящемся административном правонарушении — по истечении одного года со дня его обнаружения.

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.

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.

Срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию является сроком погашения данного наказания. Он выполняет определенную воспитательную и профилактическую роль в предупреждении совершения новых административных правонарушений.

Признание лица подвергнутым административному наказанию влечет для него правовые последствия. При определенных условиях наказание может рассматриваться как обстоятельство, отягчающее административную ответственность, служить квалифицирующим признаком для применения более строгой меры наказания. Однако признание лица подвергнутым административному наказанию не может повлиять на квалификацию административного правонарушения: сколько бы раз одно и то же лицо ни совершало административное правонарушение, ни одно из совершенных правонарушений не может перейти в другой юридический состав.

Течение срока погашения начинается со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания: в случае наложения административного наказания в виде предупреждения начало погашения годичного давностного срока совпадает с днем назначения наказания; срок окончания исполнения административного наказания при назначении штрафа, административного ареста, лишения специального права, дисквалификации совпадает соответственно с выплатой штрафа, со сроком окончания фактического отбывания административного ареста или с истечением срока, на который гражданин был лишен специального права, а также с истечением срока дисквалификации должностного лица; давностный срок принудительного административного выдворения исчисляется с момента фактического выдворения.

Совершение нового административного правонарушения прерывает течение давностного срока для погашения административного наказания. Он начинает течь с момента исполнения административного наказания, назначенного уже за вновь совершенное административное правонарушение.

Лицо, освобожденное от административной ответственности в силу малозначительности административного правонарушения, не считается подвергнутым административному наказанию.

Основанием полного погашения административной наказанности является истечение годичного срока, предусмотренного данной статьей, и несовершеннолетние в течение указанного периода нового административного правонарушения. С момента погашения срока административной наказанности лица факт совершения им в прошлом административного правонарушения при совершении нового не может учитываться в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность.

Если виновное лицо подвергнуто основному и дополнительному наказанию, то срок погашения исчисляется со дня окончания исполнения того взыскания, которое по времени было исполнено последним.

Назначение наказаний за совершение нескольких административных правонарушений (совокупность правонарушений). Совокупностью административных правонарушений признается совершение лицом двух или более административных правонарушений, по каждому из которых не истекли сроки давности привлечения к административной ответственности, и ни за одно из них не налагалось административное наказание. Административные правонарушения могут быть совершены как одновременно в результате одного действия (бездействия), так и в разное время. Каждое из правонарушений при их совокупности должно квалифицироваться по отдельной статье нормативного акта, предусматривающего административную ответственность. Следует заметить, что данное правило распространяется на назначение как основных, так и дополнительных наказаний. Если нормами Особенной части за любое из совершенных правонарушений предусмотрено дополнительное наказание, в этом случае к основному наказанию может быть присоединено одно из дополнительных наказаний.

При назначении административного наказания по совокупности правонарушений следует отличать их от правонарушений, совершенных повторно (неоднократно). Такие административные правонарушения являются сложными по юридической конструкции состава, но всегда единичными в отличие от совокупности, когда лицо совершает несколько административных правонарушений.

Повторность в качестве квалифицирующего признака закрепляется в диспозиции конкретных юридических составов Особенной части КоАП. Повторность (неоднократность) характеризуется совершением двух и более однородных административных правонарушений, за которые лицо ранее привлекалось к административной ответственности, но при этом срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию, не истек. Как видно, для повторных (неоднократных) административных правонарушений характерна их однородность.

Однородность означает, что вновь совершенное правонарушение и прежнее правонарушение предусмотрены одной и той же статьей или частью статьи, а следовательно, им присущи одинаковые или сходные непосредственные объекты административного правонарушения, мотивы и условия их совершения. Если за ранее совершенное административное правонарушение лицо было освобождено от административной ответственности, вновь совершенное однородное правонарушение нельзя признавать повторным [56].

Тема 7. Основы уголовного права

7.1 Понятие уголовного права

Уголовное право как самостоятельная отрасль представляет собой совокупность однородных норм, причем эта однородность обусловлена их содержанием. Содержание этих норм ориентировано, с одной стороны, на деяние, которое (согласно действующему на данный период уголовному законодательству) признается преступлением, а с другой — на правоприменителя, который обязан оценивать совершенное деяние как преступное только в соответствии с требованиями уголовного закона и на основании его. Кроме того, однородность норм выражается и в их общей функциональной направленности. В конечном счете эти нормы предназначены воздействовать на взаимоотношения людей друг с другом, на их отношения с государством (в лице соответствующих органов) в случае совершения преступного акта; предотвращать подобные деяния в последующем.

Нормам уголовного права присущи следующие характерные черты:

общеобязательность предполагает, с одной стороны, что каждый, совершивший преступление, обязан претерпеть воздействие на себе уголовной ответственности, а с другой — что правоприменитель в этом случае обязан (а не имеет право) использовать уголовно-правовые нормы;

принудительность норм уголовного права, сопряженная с их общеобязательностью, предполагает свойство двоякого рода: во-первых, защитить потерпевшего (обиженного), т. е. восстановить или компенсировать его права и интересы, нарушенные преступлением; во-вторых, образумить преступника (обидчика), т. е. принудить его к претерпеванию тех нежелательных последствий, которые он должен (по обязанности, добровольно на себя возложенной фактом совершения преступления) понести. Иными словами, механизм уголовно-правовой защиты интересов общества от преступных посягательств есть своего рода удовлетворение потребностей каждого человека и всех людей вместе в безопасных условиях их бытия. Если право вообще и уголовное в том числе не удовлетворяет эти потребности (независимо от причин), то оно как социальный регулятор утрачивает свои нравственные и фактические позиции и теряет авторитет среди населения, превращаясь в балласт. Удовлетворение же указанных потребностей как бы подключает уголовное право к живительным социальным источникам, подпитывающим и утверждающим его как необходимый и достаточно эффективный государственно-правовой регулятор отношений между людьми.

Уголовное право устанавливает прежде всего основание и пределы уголовной ответственности за те деяния, которые признаются преступлениями, и предусматривает возможность применения к виновному определенного наказания.

Таким образом, уголовное право есть самостоятельная отрасль единой правовой системы, представляющая собой совокупность однородных норм высшего органа государственной власти, которые содержат описание признаков, позволяющих правоприменителю признавать деяние

преступлением, и определяют основание и пределы уголовной ответственности, а равно условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Систему уголовного права составляют Общая и Особенная части. В Общей части содержатся нормы, определяющие: задачи и принципы уголовного права; основания уголовной ответственности и освобождения от нее; пределы действия уголовных законов по кругу лиц, во времени и пространстве; понятие преступления, вины, вменяемости, невменяемости, стадий совершения преступления, соучастия, давности, обстоятельств, исключающих преступность деяния. Дана система наказаний, общие и специальные основания назначения наказания и освобождения от него и др.

Особенная часть уголовного права конкретизирует объем и содержание уголовной ответственности применительно к каждому составу преступления.

Между их нормами существует тесная и неразрывная связь, так как практически невозможно применить нормы Особенной части без правил, закрепленных в Общей части. Их неразрывность определена единством содержания. Институты Общей части выполняют роль своеобразной уголовно-правовой матрицы; они имеют значение фундаментальных положений, предопределяющих всю систему уголовного права и по существу структуру его Особенной части, круг ее институтов и входящий в них перечень деяний, признаваемых преступлениями.

Предметом правового регулирования всегда выступают общественные отношения. Отношения, регулируемые уголовно-правовыми нормами, органично распадаются на две неоднозначные в социально-ценностном восприятии группы: на отношения необходимые, позитивные, а потому и социально полезные и отношения отклоняющиеся, негативные и в силу этого социально вредные. Если первая группа отношений (в которых заинтересовано все общество или подавляющее большинство его представителей) необходимо охраняется (защищается), наряду с уголовным правом, всей совокупностью нравственных, социальных и правовых регуляторов, то вторая группа (интерес криминально настроенных людей) обуславливает необходимость властного (принудительного) вмешательства государства путем применения уголовно-правового воздействия. Указанные группы в результате их юридического оформления приобретают статус правоотношений, в том числе и уголовных.

Уголовное право только тогда выполняет свою основную социально-нравственную и организационно-правовую функции, когда руководствуется принципами, закрепленными в законе.

Принцип законности, который следует из положений Всеобщей декларации прав человека, устанавливает, что никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом. Кроме того, принцип законности проявляется в том, что лицо может быть осуждено только за то совершенное им деяние, которое содержит в себе состав преступления, предусмотренный уголовным законом. Далее, принцип законности требует применения к нему только того наказания, которое предусмотрено уголовным законом за это преступление. И, наконец, освободить от уголовной ответственности (наказания) можно только при наличии оснований и условий, указанных в законе.

Принцип равенства граждан перед уголовным законом. Преступник подлежит уголовной 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. Возможно только одно основание уголовной ответственности— наличие в совершенном деянии признаков конкретного состава преступления. Ко всем лицам, совершившим одинаковое преступление, должен применяться один уголовный закон. Вместе с тем равенству всех перед уголовным законом должно предшествовать социальное равенство.

Принцип неотвратимости уголовной ответственности заключается в том, что лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию в уголовно-правовом порядке. Под последним следует понимать и своевременное привлечение преступника к ответственности, и то, что перед уголовным законом ни у кого не должно быть привилегий.

Принцип личной ответственности находит свое выражение в том, что лицо отвечает лишь за то, что оно совершило, причем действие этого принципа не противоречит уголовной ответственности при соучастии, при наличии которого все виновные несут уголовную ответственность за совместно и согласованно совершенное преступление “солидарно”. Уголовную ответственность может нести только физическое лицо.

Принцип виновной ответственности подразумевает, что человек отвечает только за деяние и его последствия, причиненные им умышленно либо по неосторожности.

Принцип справедливости означает, что уголовное наказание или иная мера уголовно-правового воздействия, применяемые к преступнику, должны соответствовать тяжести преступления, степени его вины и личностных свойств, проявившихся в совершенном им преступном деянии. Указанный принцип следует понимать и в том смысле, что никто не может дважды нести уголовную ответственность за одно и то же преступление.

Принцип демократизма, хотя и не в полном объеме, проявляется в уголовном праве в различных формах участия представителей общественных объединений и частных лиц при назначении уголовной санкции, ее исполнении и, в частности, при освобождении от уголовной ответственности и наказания.

Сущность принципа гуманизма заключается в признании ценности человека (однако не только преступника, но и в первую очередь того, кто пострадал от него). В частности, он выражается в том, что уголовная мера, влекущая существенное ущемление правового статуса осужденного, преследует единственную цель — оградить интересы других, правопослушных граждан, от преступных посягательств. В целях положительного влияния на виновного к нему должна применяться минимально необходимая мера уголовного наказания. С этих позиций следует признать вполне гуманным положение, согласно которому не влечет уголовной ответственности деяние, которое хотя формально и содержит в себе признаки состава преступления, но по своей малозначительности не является общественно опасным.

7.2 Преступления: понятие и классификация

Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (далее – УК РФ) определяет преступление как виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания (ст. 14 УК РФ).

Деяние — это поведение (поступок) человека в форме действия или бездействия. Действие — активное волевое поведение. Бездействие характеризуется пассивным волевым поведением, выражающимся в невыполнении лежащей на лице обязанности действовать.

Формальный признак преступления означает законодательное выражение принципа “нет преступления без указания о том в законе”. Он означает, что по российскому уголовному праву не допускается (запрещается) применение уголовного закона по аналогии. Правоприменительными органами могут быть обнаружены общественно опасные деяния, которые выпали из поля зрения законодателя и потому не признаны уголовно наказуемыми. Кроме того, общественная опасность деяния не остается чем-то неизменным, раз и навсегда данным. Развитие общественных отношений, научно-технический прогресс могут вносить коррективы в критерии признания деяний общественно опасными и наказуемыми. То, что сегодня общественно опасно, завтра может лишиться этого качества, и, наоборот может возникнуть необходимость в запрещении уголовным законом новых деяний. Однако подобное восполнение пробелов в уголовном праве относится к компетенции самого законодателя. Суд, прокурор, следователь, орган дознания не вправе придавать уголовно-правовое значение деянию, находящемуся вне сферы уголовно-правового регулирования. Долг правоприменительных органов в этом случае — обнаружить новый вид общественно опасных деяний и поставить вопрос об их законодательном запрещении, об установлении за их совершение уголовной ответственности.

Общественная опасность — это способность предусмотренного уголовным законом деяния причинять существенный вред охраняемым уголовным законом объектам (интересам).

В соответствии с ч. 1 ст. 14 преступление — это запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, обязательно совершенное виновно, то есть при определенном психическом отношении к деянию и его последствиям со стороны лица, совершившего это деяние. Если действия лица невиновно вызвали общественно опасные последствия, его поведение не является преступлением. Преступление — это обязательно наказуемое деяние. В Особенной части каждая статья Уголовного кодекса предусматривает определенное наказание за совершение того или иного запрещенного уголовным законом деяния. Однако это не означает, что установленное в санкциях статей Особенной части наказание должно применяться всегда и при всех обстоятельствах. Уголовный кодекс предусматривает и случаи освобождения от наказания. Чаще всего это касается преступлений небольшой тяжести.

Таким образом, преступлением по российскому уголовному праву является запрещенное уголовным законом общественно опасное, виновное и наказуемое деяние.

Материальный признак преступления (его общественная опасность) предполагает, что не является преступлением деяние, формально подпадающее под признаки, указанные в статье Особенной части Уголовного кодекса, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (например, кража коробка спичек). Вопрос о признании того или иного деяния малозначительным — это вопрос факта и находится в компетенции следствия и суда.

Уголовное дело о таком деянии не должно быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению за отсутствием состава преступления. Малозначительное деяние, в силу отсутствия общественной опасности не содержащее в себе состава преступления, может образовать состав иного правонарушения (например, административного или дисциплинарного), и в этом случае к лицу, его совершившему, могут быть применены меры административного, дисциплинарного или общественного воздействия, не являющиеся наказанием [57].

Классификация преступлений — это разделение их на группы по тем или иным критериям. В основе классификации преступлений могут быть положены характер и степень общественной опасности деяний либо отдельный элемент состава преступления. В российском уголовном законодательстве приняты три разновидности дифференциации преступлений. Во-первых, категоризация по характеру и степени общественной опасности на четыре крупные группы преступлений (ст. 15 УК РФ). Во-вторых, классификация по родовому объекту посягательств, предусмотренных в 6 разделах и 19 главах Особенной части УК РФ. Например, преступления против жизни и здоровья, против мира и безопасности человечества, воинские преступления. В-третьих, преступления, однородные по характеру общественной опасности, дифференцируются по степени общественной опасности на простые, квалифицированные, привилегированные. Так, убийства по составам различаются: квалифицированные сотягчающими элементами, простые, т.е. без отягчающих и смягчающих признаков, и со смягчающими признаками (в состоянии аффекта, при превышении пределов необходимой обороны, детоубийство).

Статья 15 УК РФ в новой редакции подразделяет все преступления на четыре категории:

небольшой тяжести (умышленные и неосторожные с максимальной санкцией до двух лет лишения свободы);

средней тяжести (умышленные с максимальным наказанием до 5 лет лишения свободы и неосторожные с максимальной санкцией, превышающей 2 года лишения свободы);

тяжкие (умышленные) преступления с максимальной санкцией до десяти лет лишения свободы);

особо тяжкие (умышленные преступления с санкцией свыше десяти лет лишения свободы или более строгой).

Общим основанием категоризации преступлений названы характер и степень общественной опасности деяний.

Характер общественной опасности — это ее содержательная сторона, отражающая, главным образом, однородность либо разнородность деяний. Характер общественной опасности формируют четыре подсистемы элементов преступления. Во-первых, объект посягательства. Родовые объекты, по которым классифицируются разделы и главы Особенной части УК РФ, определяют характер общественной опасности преступлений, деля их на однородные и разнородные. Так, однородные преступления против жизни с очевидностью несхожи по содержанию с государственными или экономическими преступлениями. Во-вторых, на характер общественной опасности преступлений оказывает воздействие содержание преступных последствий — экономических, физических, дезорганизационных, социально-психологических и проч. В-третьих, форма вины — умышленная либо неосторожная разводит эти преступления по двум группам. Наконец, в-четвертых, общественная опасность содержательно образует способы

совершения преступлений — насильственные либо без насилия, обманные либо без этих признаков, групповое либо индивидуальное, с использованием должностного положения либо без этого, с применением оружия либо невооруженное.

Степень общественной опасности представляет собой количественную выраженность элементов состава преступления. Более всего степень общественной опасности варьирует в зависимости от причиненного ущерба и вреда объектам посягательства — личности, обществу, государству. Затем на нее влияют субъективные элементы — степень вины (предумысел, внезапно возникший умысел, грубая неосторожность), а также степень изменности мотивации деяния и его целенаправленности. Опасность способов посягательств также определяет количественно степень общественной опасности: совершено преступление, например, группой лиц без предварительного сговора либо по сговору организованной группой либо преступным сообществом. Иными словами, соотношение характера и степени общественной опасности суть взаимодействие качества и количества таковой. Степень общественной опасности количественно варьирует опасность компонентов характера общественной опасности в каждом составе преступления.

Классификация преступлений выступает первым и основным критерием индивидуализации наказания (ст. 60 УК РФ). В судебной практике классификация преступлений ориентирует суды как при квалификации преступлений, так и при избрании конкретного наказания, а также при решении вопросов об освобождении от уголовной ответственности и наказания. Например, освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ) и в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ) допускается лишь для лиц, совершивших преступление первой категории. Освобождение же от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки возможно применительно к преступлениям как небольшой, так и средней тяжести (ст. 77 УК РФ).

7.3 Состав преступления

Состав преступления — это система обязательных объективных и субъективных элементов, образующих и структурирующих общественно опасное деяние, признаки которых описаны в диспозициях уголовно-правовых норм Общей и Особенной частей УК РФ.

Как всякая система состав преступления охватывает целостное множество подсистем и элементов. “Элементы” состава преступления — это компоненты, первичные слагаемые системы “состав преступления”. Они входят в четыре подсистемы состава:

объект;

объективная сторона;

субъект;

субъективная сторона.

Объект преступления и объект уголовно-правовой охраны включает в себя общественные отношения, социальные интересы. Их перечень дается в ст. 1 УК РФ — это интересы личности, ее

здоровье, социальные права, политические и экономические интересы государства и общества, правопорядок в целом. Объект описывается помимо наименований глав и статей в Особенной части УК РФ, также через характеристику предмета посягательства и ущерба. Ущерб представляет собой вредные, антисоциальные изменения в объектах посягательства и потому характер объекта и ущерба тесно взаимосвязаны. Например, диспозиция нормы о краже говорит о тайном похищении чужого имущества. Описание предмета кражи дает информацию об объекте кражи — чужой собственности. Заголовок гл. 21 УК РФ “Преступления против собственности” прямо характеризует объект уголовно-правовой охраны.

Подсистема состава “объективная сторона” включает в себя элементы с описанными в диспозициях уголовного закона признаками деяния, т.е. действия и бездействия, посягающего на тот или иной объект и причиняющего ему вред (ущерб), к ней относятся также атрибуты внешних актов деяния — место, способ, обстановка, орудия совершения преступления.

Подсистема состава “субъект преступления” описывает такие признаки, как физические свойства лица, совершившего преступление — его возраст, психическое здоровье (вменяемость). В некоторых составах субъектом преступления выступает специальное лицо, например, должностное, военнослужащий.

Наконец, четвертая, последняя подсистема состава — “субъективная сторона” — включает такие элементы, как вина, мотив, цель, эмоциональное состояние (например, аффект).

Все четыре подсистемы состава преступления органически взаимосвязаны и взаимодействуют. Объект взаимодействует с объективной стороной состава через элемент в виде ущерба. Объективная сторона как акт поведения взаимодействует с субъектом преступления, ибо именно он совершает то или иное действие или бездействие, причиняющее вред объекту. Субъективная сторона взаимосвязана с объективной, ибо само поведение мотивированно и целенаправленно в изначальном психологическом его свойстве, а содержание объективной стороны входит в содержание вины-предвидения и психического отношения к конкретному деянию, его определенной общественной опасности.

Элементы состава преступления подразделяются на обязательные и факультативные. В число обязательных входят элементы, которые непеременимы для наличия состава преступления. Это такие элементы, которые образуют в своей целостности (системе) ту минимально достаточную и необходимую общественную опасность деяния, которая является криминальной. Отсутствие хотя бы одного из таких элементов означает отсутствие всей системы состава преступления. Такими элементами являются: объект преступления; в объективной стороне состава — это действие (бездействие), вредные последствия, связанные с действием (бездействием) причинной связью; в субъекте — элементы с признаками физического вменяемого лица определенного возраста; в субъективной стороне — вина в форме умысла и неосторожности.

Факультативные элементы состава преступления в подсистеме “объект” — предметы; в подсистеме “объективная сторона” — время, место, способ, обстановка, орудия и другие обстоятельства внешней среды совершения преступного деяния; в подсистеме “субъект” — это признаки специального субъекта, сужающие круг субъектов преступления по тем или иным свойствам (чаще всего ввиду профессиональной деятельности субъекта); в подсистеме “субъективная сторона” — мотив, цель, эмоциональное состояние.

Факультативными перечисленные элементы являются по своей природе, ибо они могут быть указаны в диспозиции уголовно-правовой нормы как элементы состава либо нет. Например, в хищении корыстная цель является обязательным элементом состава. Без такой цели нет состава хищения. Однако корыстная цель не указана в числе тяжких повреждений здоровья. Зато она предусмотрена в качестве обязательного элемента убийства при квалифицирующих признаках (так называемый квалифицированный состав убийства).

Факультативные по природе элементы состава в случаях, где они указаны в диспозициях уголовно-правовых норм, становятся обязательными. Без них составы преступлений отсутствуют. Например, в Особенной части УК РФ кража сформулирована как “тайное хищение чужого имущества”. В составе кражи названы: деяние (хищение), способ (тайное) и предмет (чужое имущество). Первый элемент — обязательный, два других по своей природе — факультативные. Однако коль скоро они указаны в диспозиции уголовно-правовой нормы как элементы состава кражи, они все три одинаково обязательны. Остальные элементы состава кражи, относящиеся к объекту, субъективной стороне, субъекту, предусмотрены в Общей части УК РФ. С учетом норм Общей и Особенной частей УК РФ состав кражи выглядит так: “Умышленное корыстное тайное похищение имущества, составляющего собственность гражданина, коллектива, государства, иных собственников, совершаемое вменяемым лицом, достигшим четырнадцатилетнего возраста”.

Предмет преступления по природе — факультативный элемент состава. Далек не во всех составах он указан, и возможны составы вообще без предмета, например, дезертирство. Но в целом ряде составов он выполняет важную роль обязательного элемента состава, для установления признаков которого даже требуются специальные криминалистические экспертизы. Например, в составе преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, предмет — обязательный элемент состава. Часто требуется наркологическая экспертиза для определения, относится ли то или иное средство к наркотикам. Аналогичное положение с предметом в виде огнестрельного оружия. В составах преступлений, связанных с незаконным оборотом оружия, предмет — обязательный элемент составов (ст. 222-226 УК РФ).

Функции обязательных элементов составов сводятся к следующему:

система их необходимого набора нужна для признания наличия в деянии состава;

они участвуют в квалификации преступлений.

Факультативные элементы не влияют на факт наличия составов и не участвуют в квалификации преступлений. Однако они играют роль при индивидуализации наказания. В ст. 61, 63 УК РФ перечислены обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Большинство из них связано с объективной стороной преступления — способом, обстановкой и т.д. совершения деяния. Новый УК РФ четко развел обязательные (квалификационные элементы составов преступлений) и факультативные (“наказательные”) элементы. Так, в ч. 3 ст. 61 УК РФ сказано, что “если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания”. Аналогичное предписание содержится в ч. 2 ст. 63 УК РФ применительно к отягчающим наказание обстоятельствам. В статьях Особенной части диспозиции норм о конкретных составах преступлений указывают как раз обязательные элементы состава. Факультативные, не указанные в диспозициях норм элементы и их признаки выполняют роль смягчающих или отягчающих наказание обстоятельств.

Объект преступления — это то, на что направлено посягательство, чему причиняется или может быть причинен вред в результате совершения преступления. Объектом преступления признаются важнейшие социальные ценности, интересы, блага, охраняемые уголовным правом от преступных посягательств. В Общей части уголовного закона (ст. 2 УК РФ) дается обобщенный перечень объектов уголовно-правовой охраны. К ним относятся права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества. Этот обобщенный перечень конкретизируется в Особенной части уголовного закона, прежде всего — в названиях разделов и глав Уголовного кодекса, поскольку Особенная часть УК РФ построена по признаку именно родового объекта преступления. Здесь указываются конкретные охраняемые уголовным законом права и свободы человека и гражданина (жизнь, здоровье, свобода, честь и достоинство личности, половая неприкосновенность и половая свобода, конституционные права и свободы граждан и др.), а также важнейшие общественные и государственные интересы, которым причиняется или может быть причинен существенный вред в результате преступных посягательств (собственность, экономические интересы общества и государства, здоровье населения и общественная нравственность, государственная власть и интересы государственной службы, интересы правосудия, порядок управления, порядок несения военной службы и др.).

Понятие объекта преступления тесно связано с сущностью и понятием преступного деяния, его признаками и, прежде всего, основным материальным (социальным) признаком преступления — общественной опасностью. Преступным может быть признано только то, что причиняет или может причинить существенный вред какому-либо социально значимому благу, интересу, т.е. то, что с точки зрения общества является социально опасным. Если деяние не влечет за собой наступления конкретного ущерба или не несет в себе реальной угрозы причинения вреда какому-либо охраняемому уголовным правом интересу либо этот вред явно малозначителен, такое деяние не может быть признано преступлением. Таким образом, нет преступления без объекта посягательства.

Объект преступления имеет принципиальное значение для кодификации уголовного законодательства. По признаку родового объекта преступления строится Особенная часть Уголовного кодекса РФ. Безусловно, это наиболее логичный и практически значимый критерий классификации и систематизации уголовно-правовых норм, рубрикации разделов и глав УК РФ.

Объект преступления позволяет определить характер и степень общественной опасности преступного деяния, т.е. какому именно социально значимому благу, охраняемому уголовным законом, и в какой степени (насколько серьезно) причинен или мог быть причинен вред. Непринятие во внимание специфики объекта посягательства, неправильное его установление приводят на практике к судебным ошибкам.

Объективная сторона преступления — это внешний акт общественно опасного посягательства на охраняемый уголовным правом объект.

Поведение людей, в том числе и преступное, имеет массу индивидуализирующих его признаков. Часть этих признаков характеризует объективную сторону преступления. Это такие признаки, как действие или бездействие и находящиеся в причинной связи с ними вредные последствия, а также способ, место, время, обстановка, средства и орудия совершения преступления.

К числу признаков объективной стороны относятся:

- действие или бездействие, посягающее на тот или иной объект;
- общественно опасные последствия;
- причинная связь между действием (бездействием) и последствиями;
- способ, место, время, обстановка, средства и орудия совершения преступления.

Законодатель устанавливает, что преступление — это деяние, которое является общественно опасным и противоправным, т.е. дает характеристику такого объективного признака, как деяние. При этом общественно опасное деяние может иметь место в форме действия (т.е. совершения конкретных волевых поступков) или бездействия (т.е. несовершения действий, которые субъект обязан был совершить в конкретном случае).

Действие, т.е. активное поведение, является наиболее распространенным видом общественно опасного деяния. В основе любого действия лежит телодвижение, сознательно направляемое человеком на осуществление определенной цели. Особенностью преступного действия является то, что оно, как правило, не соответствует понятию единого человеческого действия, а складывается из ряда отдельных, связанных между собою актов поведения лица.

Бездействие — это второй вид противоправного общественно опасного поведения. По своим социальным и юридическим свойствам бездействие тождественно действию. Оно, также как и действие, способно объективно оказывать воздействие и вызывать изменения во внешнем мире. В отличие от действия бездействие представляет собой пассивное поведение, заключающееся в несовершении лицом таких действий, которые оно по определенным основаниям должно было и могло совершить в конкретных условиях. На практике преступное бездействие встречается не более чем в 5% всех уголовных дел [58].

Бездействие может выразиться в единичном факте воздержания от совершения требуемого действия. Например, отказ свидетеля от дачи показаний (ст. 308 УК РФ). В большинстве случаев бездействие представляет собой систему преступного поведения, что обычно имеет место при злостном уклонении от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ) и др.

Бездействие может повлечь за собой уголовную ответственность лишь в случаях, когда оно противоправно и общественно опасно. Кроме того, обязательным условием привлечения к ответственности является наличие обязанности и возможности действовать определенным образом, например, для предотвращения опасности, грозящей правоохраняемым интересам.

Обязательными признаками многих преступлений являются последствия и причинная связь. Существуют определенные правила и этапы установления причинной связи между действием (бездействием) и общественно опасным последствием. Во-первых, объективность причинно-следственной связи предполагает исследование ее независимо от вины. Сначала констатируется наличие объективной связи между действием и последствием и лишь затем устанавливается вина в форме умысла либо неосторожности по интеллектуально-волевому отношению к причинному последствию.

Во-вторых, причиной и условием наступления преступного последствия в уголовном праве выступает исключительно действие или бездействие субъекта преступления. Ни силы природы, ни

активность вменяемых лиц либо животных, ни работа механизмов причиной преступных последствий не являются.

В-третьих, действие (бездействие) лица должно быть, как минимум, антисоциальным, заключающим в себе определенный риск, возможность вредных последствий. Если действие было социально полезным либо социально нейтральным, оно из дальнейшего установления причинной связи исключается. Так, нельзя признавать причиной тяжкого телесного повреждения действия сторожа, который крикнул на подростка, пытавшегося залезть в конюшню, чтобы угнать для прогулки лошадь, если подросток, убегая, сломал себе ногу. Действия лица были социально полезными, следовательно, деянием, повлекшим преступные последствия, они признаваться не могут.

В-четвертых, следующий этап исследования охватывает установление того, было ли неправомерное либо аморальное деяние необходимым условием наступления вредных последствий. Для этого достаточно вычленив данное деяние из цепи детерминации, и если события будут развиваться так, как они развивались, значит, это деяние не являлось необходимым условием наступления последствий. Так, за неосторожное уничтожение государственного имущества не может нести ответственность уборщица Н., которая, уходя домой, оставила невыключенной электрическую плитку с чайником. Экспертиза установила, что склад был подожжен заведующим складом, который использовал нарушение Н. правил безопасности, чтобы поджечь склад с целью сокрытия хищения. В данном случае Н. допустила нарушения правил пожарной безопасности, однако ее действия не были необходимым условием пожара, ибо независимо от них поджог был произведен другим лицом.

Пятый этап установления причинной связи состоит в признании того, было ли деяние, выполнявшее роль необходимого условия, собственно причиной последствий. Всякая причина включает в себе необходимое условие наступления результата, но не наоборот: не всякое необходимое условие является причиной последствий. Причина сама, в силу внутренне присущих ей продуцирующих свойств, воспроизводит последствие. Условия такими генетическими свойствами не обладают. Они способствуют появлению причин и их действию. При этом причина исследуется не вообще, не среднестатистически и типично, а конкретно, в данных обстановке, месте и времени ее действия. Поэтому она может быть и типичной, и случайной в конкретной ситуации. И в первом, и во втором случаях она причинно закономерна. Выстрел в сердце — причина смерти. Легкий удар по голове, имеющей аномалии, — также причина смерти при данном состоянии здоровья потерпевшего.

В большинстве преступлений действие (бездействие) и последствия не только тесно связаны, но и не имеют временного разрыва, поэтому установление причинной связи не вызывает трудностей. Как правило, очевидна причинная связь между действием и последствием в преступлениях с нематериальными психологическими или дезорганизационными последствиями, например, клевете, угрозе, в посягательствах на конституционные права граждан. Не вызывает проблем установление причинной связи в преступлениях с материальным ущербом типа кражи, грабежа, материально-физическим вредом в разбое.

Субъект преступления — это лицо, совершившее преступное деяние. В более узком, специальном смысле слова субъект преступления — это лицо, способное нести уголовную ответственность в случае совершения им умышленно или неосторожно общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом. Из всех многочисленных свойств личности

преступника закон выделяет такие, которые свидетельствуют о его способности нести уголовную ответственность. Именно эти признаки характеризуют субъект преступления.

Отсутствие в деянии признаков субъекта преступления, установленных уголовным законом, свидетельствует об отсутствии состава преступления. Поэтому применительно к деяниям малолетних или психически больных, какую бы высокую степень опасности они ни представляли, не употребляются термины “преступное деяние”, “преступление”.

Уголовное право связывает уголовную ответственность со способностью человека осознавать свои действия и руководить ими. Отсюда уголовно-правовое значение имеют, в первую очередь, такие качества личности, в которых выражается эта способность. Именно они названы в ст. 19 УК РФ в качестве общих условий уголовной ответственности.

В некоторых случаях уголовная ответственность устанавливается нормой Особенной части УК РФ лишь для лиц, обладающих дополнительными признаками. Например, за получение взятки может отвечать только должностное лицо, а за дезертирство — только военнослужащий. Эти специальные признаки также включаются в число обязательных признаков, характеризующих субъекта конкретного состава преступления.

Возраст и вменяемость являются наиболее общими признаками, необходимыми для признания физического лица субъектом любого преступления. Поэтому лицо, отвечающее этим требованиям, называют “общий субъект”. Лицо же, отвечающее специальным признакам субъекта, предусмотренным соответствующей уголовно-правовой нормой, принято называть “специальным субъектом”.

Достижение установленного УК РФ возраста — одно из общих условий привлечения лица к уголовной ответственности (ст. 19 УК РФ). Необходимость установления в законе минимального возраста уголовной ответственности обусловлена прежде всего тем, что это обстоятельство неразрывно связано со способностью лица осознавать значение своих действий и руководить ими.

Достижение установленного возраста уголовной ответственности предполагает также наличие у лица способности правильно воспринять уголовное наказание, ибо только в этом случае оно может достигнуть своей цели.

Согласно ст. 20 УК РФ уголовной ответственности подлежит лицо, по общему правилу достигшее шестнадцати лет к моменту совершения преступления. В ч. 2 ст. 20 УК РФ перечислены отдельные преступления, при совершении которых ответственность наступает с 14 лет. Исчерпывающий перечень включает следующие три группы составов:

тяжкие преступления против личности: умышленное убийство и умышленное причинение тяжкого либо средней тяжести вреда здоровью (ст. ст. 105, 111, 112 УК РФ), похищение человека (ст. 126 УК РФ), изнасилование и насильственные действия сексуального характера (ст.ст. 131, 132 УК РФ);

большинство имущественных преступлений: кража, грабеж, разбой, вымогательство, завладение транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих признаках (ст.ст. 158, 161, 162, 163, 166, ч. 2 ст. 167 УК РФ);

некоторые из преступлений против общественной безопасности: терроризм, захват заложника, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, вандализм, хищение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и наркотических средств, приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 205, 206, 207, ч. 2 ст. 213, ст. 214, 226, 229, 267 УК РФ).

Субъектом преступления может быть только вменяемое лицо. Вменяемость наряду с достижением установленного возраста выступает в качестве условия уголовной ответственности и является одним из общих признаков субъекта преступления.

Вменяемость (от слова “вменять”, в смысле “вменять в вину”) — в широком, общеупотребительном значении этого слова означает способность нести ответственность перед законом за свои действия. В уголовном праве данное понятие употребляется в более узком, специальном смысле, как антитеза понятию “невменяемость”. Именно этим последним понятием оперирует уголовный закон. Часть 1 ст. 21 УК РФ гласит “Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики”.

Из этого положения закона можно заключить, что вменяемость — это такое состояние психики, при котором человек в момент совершения общественно опасного деяния может осознавать значение своих действий и руководить ими и потому способен быть ответственным за свои действия.

Способность понимать фактическую сторону и социальную значимость своих поступков и при этом сознательно руководить своими действиями отличает вменяемого человека от невменяемого. Преступление совершается под воздействием целого комплекса внешних обстоятельств, играющих роль причин и условий преступного поведения. Но ни одно из них не воздействует на человека, минуя его сознание. Будучи мыслящим существом, человек с нормальной психикой способен оценивать обстоятельства, в которых он действует, и с их учетом выбирать вариант поведения, соответствующий его целям. Видя в этом основание для вменения в вину человеку общественно опасного деяния, уголовное право основывается на известных положениях философии о том, что лишь люди, способные познать действительность и ее объективные закономерности, могут действовать свободно.

Невменяемый не может нести уголовную ответственность за свои объективно опасные для общества поступки прежде всего потому, что в них не участвовали его сознание и (или) воля. Общественно опасные деяния психически больных обусловлены их болезненным состоянием. Какой бы тяжелый вред обществу они ни причинили, у общества нет оснований для вменения этого вреда им в вину. Применение наказания к невменяемым было бы несправедливым и нецелесообразным еще и потому, что по отношению к ним недостижимы цели уголовного наказания — исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений.

К лицам, совершившим общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, по назначению суда могут быть применены принудительные меры медицинского характера в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц. Это особые меры,

которые не являются наказанием, а имеют целью излечение указанных лиц или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части УК РФ. Виды принудительных мер медицинского характера, а также основания и порядок их применения регулируются уголовно-исполнительным законодательством.

Субъективная сторона является внутренней сущностью преступления. Она представляет собой психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию, характеризующееся виной, мотивом, целью и эмоциями. Каждое из указанных понятий характеризует психическую сущность преступления с различных сторон. Вина отражает психическое отношение виновного к совершаемому им общественно опасному деянию (действию или бездействию) и наступившим в результате этого общественно опасным последствиям. Она может быть умышленной и неосторожной. Мотив представляет собой побуждение, вызывающее решимость совершить преступление.

Цель преступления — это представление о желаемом результате, к достижению которого стремится лицо, совершающее преступление.

Указанные признаки составляют субъективное основание уголовной ответственности, которое является таким же обязательным, как и объективное основание — действие (бездействие). Игнорирование признаков субъективной стороны может привести к объективному вменению, т.е. привлечению к уголовной ответственности за невиновное причинение вреда. Никакое причинение вреда не может быть признано преступлением, если отсутствует вина лица, причинившего этот вред. Принцип вины является одним из главных принципов уголовного права (ст. 5 УК РФ).

Уголовно-правовое значение перечисленных признаков субъективной стороны различно. Если вина является обязательным элементом любого состава преступления, то мотив и цель принадлежат к факультативным элементам состава преступления, они становятся обязательными, когда законодатель включает их в число обязательных признаков конкретного состава преступления.

Например, в ч. 1 ст. 209 УК РФ, предусматривающей ответственность за бандитизм, обязательным признаком этого состава преступления является цель нападения на граждан или организации.

Несколько сложнее обстоит дело с эмоциями. Законодатель, как правило, не включает их в признаки состава. Исключения составляют ст. 106 (убийство матерью новорожденного ребенка), ст. 107 УК РФ (убийство в состоянии аффекта) и ст. 113 УК РФ (причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта). В этих случаях в качестве обстоятельств, смягчающих наказание за убийство и причинение вреда здоровью, выступают глубокие эмоциональные переживания, вызванные психотравмирующей ситуацией или провоцирующим поведением потерпевшего. Следовательно, смягчающим обстоятельством, влияющим на квалификацию деяния, в этих случаях признается определенное эмоциональное состояние субъекта в момент совершения преступления.

Основным компонентом субъективной стороны является вина, которая представляет собой психическое отношение лица к совершаемому общественно опасному действию или бездействию и его последствиям, выражающееся в форме умысла или неосторожности. Принцип

ответственности только за деяния, совершенные виновно, всегда был основополагающим в уголовном праве нашего государства.

Вина включает в себя интеллектуальные, волевые и эмоциональные (чувственные) признаки. Интеллектуальные и волевые признаки учитываются законодателем при определении умысла и неосторожности как форм вины.

Эмоциональные же признаки в эти понятия не включены, однако они так же играют определенную роль и учитываются в процессе правоприменительной практики как обстоятельства, учитываемые судом в процессе индивидуализации наказания. В реальной жизни интеллектуальные, волевые и эмоциональные признаки взаимосвязаны и образуют единый психический процесс, поэтому выделение их является условным, необходимым для уяснения содержания и значения вины.

Интеллектуальные признаки отражают познавательные процессы, происходящие в психике лица. Это — основанная на мышлении способность человека понимать как фактические признаки ситуации, в которой он оказался, и последствия своего поведения в этой ситуации, так и их социальный смысл.

Волевые признаки представляют собой сознательное направление умственных и физических усилий на принятие решения, достижение поставленных целей, удержание от действия, выбор и осуществление определенного варианта поведения и т.д.

Учет обоих критериев, а также соотношения между ними дает основание делить вину на две формы — умышленную и неосторожную. В свою очередь, умышленная форма может быть с прямым или косвенным видом умысла. Неосторожная форма вины подразделяется на преступное легкомыслие и преступную небрежность.

Формы вины в конкретных преступлениях либо прямо указываются в диспозициях статей Особенной части УК РФ, либо подразумеваются и устанавливаются при анализе конструкции нормы УК РФ. Так, если в законе называется цель преступления, то оно может совершаться только с прямым умыслом (поставив цель, добиться ее осуществления можно лишь при желании, что характерно именно для прямого умысла). Об умышленной форме вины свидетельствуют и такие признаки, как злостность деяния, специальный мотив (особая жестокость при убийстве, например), заведомость, незаконность действий и т. д.

Формами вины признаются умысел и неосторожность.

Преступлением, совершенным умышленно, признается деяние (действие или бездействие), совершенное с прямым или косвенным умыслом (ст. 25 УК РФ).

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своего деяния, предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления. Данное законодательное определение прямого умысла относится к преступлениям с материальным составом, в котором наказуемым является не только деяние, но и общественно опасные последствия, указанные в диспозиции конкретной статьи в качестве обязательного признака. Поэтому в характеристику прямого умысла включается предвидение последствий и желание их наступления.

Прямой умысел предусматривает два варианта предвидения: неизбежность или реальную возможность наступления общественно опасных последствий. Конкретизация вариантов зависит от обстановки совершаемого преступления, способа и степени подготовленности лица к его совершению (стреляя в упор из надлежащего, проверенного оружия, виновный предвидит неизбежность смерти жертвы; тот же выстрел на значительном расстоянии от потерпевшего создает лишь реальную возможность лишения жизни).

Косвенный умысел в соответствии с законом означает, что лицо осознавало общественную опасность своего деяния (действия или бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

По сознанию общественной опасности деяния прямой и косвенный умыслы схожи между собой. Различие между ними проводится по предвидению (вторая часть интеллектуального критерия) и в основном по волевому критерию. Предвидение в прямом умысле охватывает возможность либо неизбежность наступления общественно опасных последствий. В косвенном умысле имеется в виду предвидение только реальной возможности их наступления.

В отдельных случаях лицо, совершающее преступление с косвенным умыслом и не желающее наступления побочных вредных последствий, надеется на какие-то неконкретизированные, абстрактные обстоятельства, которые, по его мнению, могут их предотвратить (на удачу, судьбу, везение и т. п.). По существу такое отношение виновного к возможности наступления последствий есть не что иное, как сознательное их допущение, ибо надежда виновного не связывается с какими-либо реальными обстоятельствами, которые могут предотвратить наступление последствий. Сам он не предпринимает для этого никаких активных действий.

Второй разновидностью проявления воли при косвенном умысле является безразличное отношение к возможности наступления побочных общественно опасных последствий от целенаправленных действий. По существу оно мало чем отличается от сознательного их допущения. Например, хулиган, умышленно открыв беспорядочную стрельбу из ружья на остановке автобуса, убил двух человек и ранил одного. Умысла на убийство у него не было, однако безразличное отношение к наступившим последствиям свидетельствует об особом эгоизме, черствости виновного, полном равнодушии к интересам других людей, общества в целом.

Преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности (ст. 26 УК РФ).

По общему правилу, преступление с неосторожной формой менее опасно, чем умышленное, ибо лицо вообще не намеревается совершать преступление. Чаще происходит нарушение каких-либо инструкций (по технике безопасности, противопожарных, обращения с оружием, безопасности движения на автотранспорте и т. п.), которое влечет общественно опасные последствия, превращающие проступок в преступление.

Однако необходимо иметь в виду, что, во-первых, неосторожная форма вины — это одна из опасных разновидностей невнимательности, неосмотрительности, а иногда и равнодушия, неуважения к интересам личности и общества в целом. Во-вторых, в условиях научно-технического прогресса заметно увеличивается число неосторожных преступлений практически во

всех сферах деятельности человека. Лица, обязанные по роду своей службы (работы) соблюдать определенные требования, из-за беспечности, легкомыслия, недисциплинированности нарушают их, причиняя огромный ущерб жизни, здоровью людей, окружающей среде. Поэтому уголовно-правовая реакция на совершение неосторожных преступлений вполне оправдана и социально необходима'.

Преступление признается совершенным с преступным легкомыслием, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Интеллектуальный критерий преступного легкомыслия состоит из:

- осознания виновным общественной опасности совершаемого действия (бездействия);
- предвидения абстрактной возможности наступления общественно опасных последствий.

Абстрактное предвидение означает, что лицо сознает неправомерность своих действий, понимает (предвидит), что такие действия вообще, в принципе, могут повлечь за собой общественно опасные последствия, но считает невозможным их наступление в данном конкретном случае.

Волевой критерий - лицо не желает наступления последствий, более того, стремится не допустить их с помощью каких-то реально существующих факторов (сил). Прежде всего виновный имеет в виду собственные личные качества — опыт, мастерство, силу, ловкость, профессионализм; далее — действия других лиц, механизмов, даже силы природы. Однако расчеты его оказываются легкомысленными, самонадеянными. Виновный либо не знает законов развития причинной связи между деянием и грозящими последствиями, либо, что чаще встречается в судебной практике по делам с этим видом вины, не учитывает каких-то привходящих обстоятельств, которые существенно меняют развитие причинной связи. Не срабатывают механизмы, не включаются силы, на которые рассчитывало лицо.

Преступная небрежность как вид неосторожной вины в законе характеризуется тем, что лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть. Таким образом, интеллектуальный критерий состоит в том, что лицо не сознает общественной опасности совершаемых им действий (бездействия). Происходит это потому, что оно не намеревается совершать преступление. Оно нарушает какие-либо нормы, запреты (строительные нормы, правила обращения с оружием, спортивными снарядами, санитарно-эпидемиологические правила) либо всем понятные житейские правила предосторожности. Отсюда — лицо не предвидит общественно опасных последствий своего деяния, причем непредвидение вовсе не означает отсутствия всякого психического отношения к происходящему, а представляет особую форму этого отношения. Непредвидение последствий при небрежности свидетельствует о пренебрежении лица к требованиям закона, правилам общежития, интересам других лиц.

Волевой критерий — лицо при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. По существу лицо, действующее с преступной небрежностью, упрекают за то, что оно, имея реальную возможность предвидеть общественно

опасные последствия своих действий, не проявляет должной внимательности, осмотрительности, заботы, направленной на то, чтобы не допустить общественно опасные последствия.

Обязанность предвидеть последствия своих поступков теоретически является характерным признаком для всех дееспособных здравомыслящих людей. Вопрос о возможности человека сознавать факт нарушения им каких-то правил и предвидеть наступившие в результате этого общественно опасные последствия должен решаться с учетом конкретной обстановки и индивидуальных особенностей лица, привлекаемого к уголовной ответственности. В соответствии с этим в законе и науке уголовного права выделяются два критерия преступной небрежности — объективный и субъективный.

Интеллектуальный критерий:

— при легкомыслии лицо осознает общественно опасный характер своих действий, тогда как при небрежности — нет;

— при легкомыслии лицо предвидит абстрактную возможность наступления последствий, а при небрежности — не предвидит, однако должно (объективный критерий) и могло (субъективный критерий) их предвидеть.

Волевой критерий в легкомыслии — характеризуется легкомысленным расчетом на предотвращение преступных последствий, основанном на реальных жизненных обстоятельствах, при небрежности — не проявлением должного напряжения психических процессов, которое не позволяет ему предвидеть последствия своего поведения.

7.4 Понятие и виды наказания

Наказание является мерой государственного принуждения, применяемой к виновному в совершении преступления лицу по приговору суда. Принуждение выступает средством обеспечения соблюдения норм уголовного права и обеспечивается силой государственной власти. Только суд в приговоре, объявляемом от имени государства, может назначить наказание за совершенное преступление после того, как виновность конкретного лица будет установлена в ходе судебного разбирательства. Этот принцип является конституционным (ст. 49, 118 Конституции РФ) и означает, что при отсутствии обвинительного приговора суда никто не может быть подвергнут уголовному наказанию. Приговор суда, вступивший в законную силу, является общеобязательным и подлежит исполнению на всей территории Российской Федерации. Приговор суда выражает отрицательную оценку и совершенного деяния, и виновного лица со стороны государства.

Наказание может назначаться только лицу, виновному в совершении конкретного преступления. Конкретные составы преступлений содержатся только в Уголовном кодексе РФ, а все новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК РФ. Виновность является одним из признаков преступления, а принцип ответственности за вину стал одним из его принципов уголовного права. Без вины невозможно назначение наказания, и если суд не установит вину конкретного лица в совершении конкретного преступления, то такое лицо не может быть подвергнуто наказанию.

По своему содержанию наказание выражается в предусмотренных УК РФ лишении или ограничении прав и свобод осужденного лица, поскольку иным образом оказать принудительное воздействие на это лицо невозможно. Осужденный может быть ограничен в физической свободе, трудовых правах, материальных благах, включая получаемую заработную плату. За тяжкие преступления осужденный может быть лишен свободы на длительный срок, а за особо тяжкие преступления — пожизненно или даже лишен жизни. В различных видах наказания различен и их репрессивный потенциал, прямо зависящий от характера тех прав и свобод, которых может быть лишен осужденный.

Наказание имеет своими целями:

- восстановление социальной справедливости,
- исправление осужденного;
- предупреждение совершения новых преступлений.

Поскольку совершенное преступление нарушает социальную справедливость, у государства появляется право наказать виновное в этом лицо. В основе этого права лежит поведение лица, способного выбирать варианты своего поведения и выбравшего поведение, нарушающее предписания уголовного закона. Именно поэтому наказание выступает в качестве “платы” за совершенное преступление, размер которой зависит от тяжести последнего. Так, совершивший кражу в небольших размерах не может быть наказан так же сурово, как убивший за деньги. Иной подход не будет способствовать восстановлению социальной справедливости, так как не является справедливым сам по себе. Реализуя свое право наказать преступника и тем самым восстановить нарушенную его деянием социальную справедливость, государство одновременно поддерживает авторитет уголовного закона и воспитывает уважение к нему.

Цель исправления осужденного состоит в таком изменении его личности, при котором он становится безвредным для общества и возвращается в это общество гражданином, не нарушающим уголовный закон и уважающим правила человеческого общежития. Для наказаний, не связанных с лишением свободы, цель исправления зачастую достигается самим фактом их применения. Для лишения свободы требуется применение определенных мероприятий — установление режима отбывания наказания, привлечение осужденного к полезному труду, общеобразовательное и профессиональное обучение и т. п. При этом если цель исправления ставится перед наказанием в уголовном законе, то у осужденного появляется право на получение помощи, направленной на приспособление его к нормальной жизни, и на нахождение в таких условиях при отбывании наказания, которые бы не усугубляли его отрыв от общества и закрепление отрицательных свойств его личности.

Цель предупреждения совершения новых преступлений по своему содержанию состоит из предупреждения таких преступлений со стороны лиц, их не совершавших (общее предупреждение) и со стороны самих осужденных (специальное предупреждение). Общепредупредительное воздействие наказания проявляется, во-первых, в самом факте издания уголовного закона и в установлении в нем конкретных наказаний за конкретные общественно опасные деяния, а во-вторых, в назначении конкретного наказания конкретному лицу, виновному в совершении преступления.

В первом случае законодатель сообщает, что определенное поведение нежелательно и граждане должны избегать совершения определенных деяний (воспитательное и формирующее привычку к избеганию определенного поведения воздействие). При этом для нарушителей установлено наказание, угроза которого рассматривается как контрмотив для неустойчивых лиц. Таким образом, цель общего предупреждения преступлений достигается путем устрашения неустойчивых граждан и подкрепления намерений не совершать преступления для всех иных членов общества. Кроме того, назначение конкретного наказания конкретному виновному лицу также оказывает психологическое мотивационное воздействие, направленное на несовершение преступлений, показывая, что закон не бездействует и нарушенная справедливость будет восстановлена.

Специальное предупреждение направлено на предупреждение совершения новых преступлений лицами, уже их совершившими, т. е. осужденными. Эта цель наказания достигается применением наказания, а также использованием в процессе его отбывания соответствующих, в том числе и воспитательных, мероприятий, предусмотренных уголовно-исполнительным законодательством. Для достижения этой цели также важна быстрота реакции государства на совершенное лицом преступление. Неизбежность наказания и быстрота его применения являются более эффективными для цели специальной превенции, чем суровость наказания.

Видами наказаний в соответствии со ст. 44 УК РФ, являются:

штраф;

лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

обязательные работы;

исправительные работы;

ограничение по военной службе;

ограничение свободы;

арест;

содержание в дисциплинарной воинской части;

лишение свободы на определенный срок;

пожизненное лишение свободы;

смертная казнь.

УК РФ предусматривает различные по своей строгости, характеру и мерам воздействия на осужденного виды наказаний. Разнообразие видов наказаний дает возможность суду учесть тяжесть совершенного преступления, опасность лица, его совершившего, и назначить осужденному справедливое наказание, максимально способствующее как его исправлению, так и восстановлению социальной справедливости и предупреждению новых преступлений.

Штраф — это денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ, в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации на момент назначения наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период.

Штраф устанавливается в размере от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. 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 в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода. С учетом тех же обстоятельств суд может назначить штраф с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до трех лет.

Штраф в качестве дополнительного вида наказания может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного штрафа в пределах, предусмотренных УК РФ для этих видов наказаний.

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 состоит в прекращении вследствие обвинительного приговора и назначения указанного наказания трудового договора с осужденным администрацией предприятия, учреждения или организации (в равной мере государственного, общественного или частного) и внесении в трудовую книжку осужденного записи о том, на каком основании, на какой срок он лишается определенной должности. Суд в приговоре должен конкретно указать, какие должности он лишен права занимать (например, связанные с распоряжением денежными или иными материальными ценностями, с воспитанием детей, занятием медицинской деятельностью и т. д.). Лишение права заниматься определенной деятельностью есть запрещение по приговору суда осужденному работать в какой-либо сфере по определенной специальности. Лишение и того и другого права применяется в тех случаях, когда по характеру совершенного виновным преступления суд считает невозможным занятие осужденным определенной должности или определенной деятельностью. Карательное свойство этого вида наказания заключается в том, что лишает осужденного его субъективного права на свободный выбор должности, определенных занятий в течение времени, указанного в приговоре. Кроме того, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может привести к утрате или ограничению законных льгот и преимуществ, связанных с прежней должностью или деятельностью осужденного, может повлечь перерыв специального трудового стажа, наконец, может привести к понижению размера его заработка.

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.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве наказания за соответствующее преступление, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград состоит в лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного.

Карательное свойство этого наказания проявляется в моральном воздействии на осужденного и лишении его возможных преимуществ и льгот, установленных для лиц, имеющих воинские, специальные или почетные звания.

Воинские звания — это звания, принятые в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках (например, пограничных), органах внешней разведки, федеральных органах службы безопасности, установленные ФЗ “О воинской обязанности и военной службе” (рядовой, матрос, ефрейтор, сержант, старшина, прапорщик, лейтенант, старший лейтенант, капитан, майор и т. д.).

Специальными являются звания, присваиваемые работникам органов внутренних дел, дипломатической, таможенной, налоговой службы и т. д. К почетным званиям относятся: заслуженный или народный артист, народный учитель, заслуженный деятель науки Российской Федерации и др. Классными чинами являются таковые, присваиваемые государственным служащим, занимающим государственные должности, — действительный государственный советник Российской Федерации, государственный советник 1, 2 и 3-го класса, советник государственной службы 1, 2 и 3-го класса и т. д.

Государственными наградами Российской Федерации являются: звание Героя Российской Федерации, ордена (например, орден “За заслуги перед Отечеством”, орден Мужества и др.), медали (например, “За отвагу”, “За спасение погибавших”), знаки отличия Российской Федерации, почетные звания Российской Федерации [59].

Обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления. Это могут быть работы по благоустройству городов и поселков, очистке улиц и площадей, уходу за больными, погрузочно-разгрузочные и другие подобные работы, не требующие особой квалификации.

Обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

В случае злого уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются ограничением свободы или арестом. Злым уклонением следует признавать случаи, когда оно продолжалось или повторялось после письменного предупреждения, сделанного органом, ведающим исполнением этого наказания, а также когда установлено, что осужденный скрылся с целью уклонения от отбывания наказания. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока ограничения свободы или ареста из расчета один день ограничения свободы или ареста за восемь часов обязательных работ.

Обязательные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Исправительные работы заключаются в том, что из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов. Они назначаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются по месту работы осужденного.

В случае злого уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к исправительным работам, суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета один день ограничения свободы за один день исправительных работ, один день ареста за два дня исправительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ. Уклонение признается злым, если оно продолжалось или повторялось после письменного предупреждения, сделанного органом, ведающим исполнением исправительных работ, либо если установлено, что осужденный скрылся с целью уклонения от отбывания наказания

Ограничение по военной службе назначается осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Ограничение по военной службе является новым видом наказания, не известным прежнему уголовному законодательству Российской Федерации. Частично оно напоминает исправительные работы, к военнослужащим не применяемые. Введение этого вида наказания в систему наказаний обусловлено стремлением законодателя дать возможность военнослужащим, совершившим не тяжкие преступления, продолжать военную службу (особенно в случаях, когда речь идет о назначении наказания высококвалифицированным специалистам в той или иной области военного дела). Цели исправления таких военнослужащих и предупреждения ими совершения новых преступлений достигаются с применением указанного наказания, связанного с определенными лишениями и ограничением прав осужденного, но с отбыванием его в сочетании с военной службой, выполнением им профессиональных военных обязанностей.

Ограничение по военной службе заключается в том, что из денежного содержания осужденного к такому наказанию производится удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов. Во время отбывания наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение свободы заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества, но в условиях осуществления за ним надзора. Содержание ограничительных мер и порядок их реализации предусматривается в уголовно-исполнительном законодательстве.

Ограничение свободы назначается:

— лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, — на срок от одного года до трех лет;

— лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, — на срок от одного года до пяти лет.

В случае замены обязательных работ или исправительных работ ограничением свободы оно может быть назначено на срок менее одного года.

В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к ограничению свободы, оно заменяется лишением свободы на срок ограничения свободы, назначенного приговором суда. При этом время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день лишения свободы за один день ограничения свободы.

Ограничение свободы не назначается лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. Условия и порядок отбывания этого наказания определяются в уголовно-исполнительном законодательстве. Арест может быть назначен не только в случае, когда он предусмотрен в качестве основного (обычно альтернативно) наказания в санкции статьи Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность за соответствующее преступление, но и в случае замены обязательных работ или исправительных работ (в случае злостного уклонения от их отбывания), а также (вместо лишения свободы) при назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК РФ), и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ). В этом случае обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Арест как вид наказания отличается от лишения свободы не только своей продолжительностью, но и условиями его отбывания. Как отмечено в ст. 54 УК РФ, он отбывается в условиях строгой изоляции, т. е. в жестких условиях. Арест есть своего рода напоминание преступнику о том, что значит уголовное наказание, что за этим видом наказания может

последовать и длительное лишение свободы. Арест может применяться в отношении лиц, впервые совершивших не тяжкие преступления, которых незначительно лишают свободы на срок более шести месяцев.

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.

Содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ 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.

При содержании в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

Применение этого наказания дает возможность военнослужащим, совершившим преступления небольшой тяжести, отбывать наказание, одновременно выполняя обязанности военной службы.

Лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в воспитательную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лица, осужденные к лишению свободы, не достигшие к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима.

Лишение свободы сопряжено с возложением на осужденного определенных и достаточно серьезных правоограничений, существенно изменяющих правовой статус лица. Оно лишает права передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, в общении с друзьями и близкими и т. д. Правоограничение заключается также в ограничении возможности выбора вида трудовой деятельности, регламентации времени работы и отдыха. Это наказание предполагает и исправительно-трудовое воздействие на осужденного, осуществляемое посредством содержания его в условиях определенного режима, привлечения к труду, проведения с ним воспитательной работы.

Этот вид наказания применяется тогда, когда, исходя из тяжести совершенного преступления и личности виновного, для достижения целей наказания (в особенности исправления осужденного) необходима его изоляция от общества. Верховный Суд РФ ориентирует суды на необходимость применения к лицам, впервые совершившим преступления, не представляющие большой общественной опасности, вместо кратких сроков лишения свободы наказаний, не связанных с изоляцией осужденного от общества. В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством суд в обвинительном приговоре обязан мотивировать

назначение наказания в виде лишения свободы, если санкция уголовного закона предусматривает и другие наказания, не связанные с лишением свободы.

Лишение свободы устанавливается на срок от двух месяцев до двадцати лет. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров - более тридцати лет.

Тяжесть наказания в виде лишения свободы определяется видом исправительного учреждения, в котором осужденные отбывают этот вид наказания. В свою очередь, вид исправительного учреждения зависит от тяжести совершенного осужденным преступления и данных, характеризующих личность виновного.

Отбывание лишения свободы назначается:

лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, а также лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы, - в колониях-поселениях. С учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительных колониях общего режима с указанием мотивов принятого решения;

мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива, - в исправительных колониях общего режима;

мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, - в исправительных колониях строгого режима;

мужчинам, осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений - в исправительных колониях особого режима.

Мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше пяти лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений отбывание части срока наказания может быть назначено в тюрьме, при этом суд засчитывает время содержания осужденного под стражей до вступления в законную силу обвинительного приговора в срок отбывания наказания в тюрьме.

Наиболее строгим (суровым) видом лишения свободы является его отбывание в тюрьме (покамерное размещение осужденных, недопущение общения с осужденными, находящимися в других камерах, большие ограничения в материально-бытовых условиях — передачи, посылки, право расходования денег и т. д.). Неодинаковым является и объем ограничений в исправительных колониях. Менее строгий он в колониях общего режима. Более строгий — в колониях строгого режима, в колониях особого режима — по ряду элементов приближается к тюремному. Наиболее ограниченный круг правоограничений установлен в воспитательных колониях (в особенности общего режима). Несовершеннолетние преступники в большем объеме

пользуются правом на получение посылок и передач, на свидания. Им должны обеспечиваться благоприятные условия для продолжения общего и профессионального образования.

Изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором, производится судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

Пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против общественной безопасности.

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.

Смертная казнь, в силу ст. 59 УК РФ, является исключительной мерой наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь.

Статья 20 Конституции РФ устанавливает, что смертная казнь “впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей”. Это конституционное положение развито и конкретизировано в ст. 59 Уголовного кодекса Российской Федерации. Часть 1 этой статьи констатирует, что смертная казнь как исключительная мера наказания может быть предусмотрена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. В Особенной части УК РФ смертная казнь предусматривается за преступления, предусмотренные ст. 105, ч. 2 (убийство при отягчающих обстоятельствах), 277 (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля), 295 (посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование), 317 (посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа) и 357 (геноцид). Все они являются разновидностью особо тяжких преступлений, посягающих 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. Порядок исполнения смертной казни регламентируется в уголовно-исполнительном законодательстве.

Уголовный кодекс все виды наказаний по порядку их назначения делит на три группы:

основные;

дополнительные;

наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных.

Основные наказания могут применяться только самостоятельно и не могут присоединяться к другим наказаниям. В соответствии с ч. 1 ст. 45 УК РФ, к ним относятся: обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест,

содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы и смертная казнь.

Дополнительные наказания назначаются лишь в дополнение к основным и не могут назначаться самостоятельно. К ним относятся лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также конфискация имущества.

Остальные виды наказания, т. е. штраф, а также лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут применяться как в качестве основных наказаний, так и в качестве дополнительных [60].

7.5 Уголовная ответственность несовершеннолетних

Действующее уголовное законодательство предусматривает специальные нормы, посвященные особенностям уголовной ответственности несовершеннолетних (гл. 14 УК РФ).

Выделение особенностей уголовной ответственности несовершеннолетних в самостоятельную главу означает, что в отношении этих лиц нормы об уголовной ответственности применяются с учётом особых положений, предусмотренных в УК РФ. Введение в законе таких особых положений обусловлено социально-психологическими особенностями лиц, этой возрастной категории.

Несовершеннолетние, с одной стороны, достигают уже достаточно высокого уровня социализации (у них появляется самостоятельность, умение контролировать своё поведение, владеть собой), с другой – происходит дальнейшая социализация личности (продолжается или завершается обучение в школе или в техникуме, происходит уяснение своего места в обществе, накапливается опыт межличностных отношений). Для переходного возраста характерны излишняя категоричность суждений, вспыльчивость, неуравновешенность, неспособность оценить ситуацию с учётом всех обстоятельств и т.д. Эти возрастные особенности обусловили установление в отношении ответственности несовершеннолетних ряда исключений и дополнений по сравнению с общими правилами уголовной ответственности [61].

Согласно действующему законодательству, несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14 лет, но не исполнилось 18 лет (ст. 87 УК РФ). Однако необходимо отметить, в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности виновного суд может применить уголовно-правовые нормы, устанавливающие особенности уголовно-правовой ответственности несовершеннолетних, и к лицам, совершившим преступление в возрасте от 18 лет до 20 лет.

При расследовании преступлений и при рассмотрении уголовных дел, на органах расследования, прокуратуре и судах лежит обязанность установления возраста несовершеннолетнего, привлекаемого или привлечённого к уголовной ответственности. Чаще всего возраст устанавливается по документам: выписке из книги регистрации актов гражданского состояния, паспорту, свидетельству о рождении и т.п. При этом нужно учитывать, что лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день

рождения, а по истечении суток, на которые приходится этот день, т.е. с нуля часов следующих суток.

В тех случаях, когда документы о возрасте несовершеннолетнего отсутствуют, органы расследования или суд обязаны назначить для определения его возраста судебно-медицинскую экспертизу.

Исходя из целей наказания несовершеннолетних в ст. 88 УК РФ определены виды наказаний для них. УК РФ не предусматривает каких-либо специальных наказаний для несовершеннолетних. Однако круг наказаний, которые могут быть им назначены, ограничиваются следующими видами:

штраф;

лишение права заниматься определённой деятельностью;

обязательные работы;

исправительные работы;

арест;

лишение свободы на определённый срок.

Особенностями наказаний для несовершеннолетних является не только сокращение видов, но и ограничение сроков и размеров наказаний по сравнению с теми же видами наказаний для взрослых.

Штраф несовершеннолетнему может быть назначен только при наличии у него самостоятельного заработка или имущества, на которое допустимо обратить взыскание. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей только с их согласия.

Штраф назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

В ст. 88 УК РФ предусмотрено назначение несовершеннолетнему наказания в виде лишения права заниматься определённой деятельностью. Запрещение занимать определённые должности (ст. 47 УК РФ) не упомянуто, поскольку несовершеннолетние какие-либо должности в силу своего возраста не занимают. Что касается срока запрещения несовершеннолетнему заниматься определённой деятельностью, который суд вправе определить, следует исходить из того, что срок такой же, как и для совершеннолетних правонарушителей (5 лет для основного наказания и 3 года для дополнительного), поскольку ст. 88 УК РФ никакого исключения из правил ст. 47 УК РФ не предусматривает.

Обязательные работы несовершеннолетнему могут назначаться на срок от сорока до ста шестидесяти часов; они состоят в выполнении посильных для него работ и исполняются в свободное от учёбы или основной работы время. Это могут быть работы по благоустройству городов и посёлков, очистке улиц и площадей, уходу за больными, погрузочно-разгрузочные работы и другие подобные работы, не требующие особой квалификации. Данный вид наказания должен исполняться в районе жительства несовершеннолетнего.

Продолжительность данного вида работ несовершеннолетних в возрасте до пятнадцати лет не может превышать двух часов в день, а в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет - трёх часов в день (для лиц, достигших восемнадцати лет, обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются до четырёх часов в день). В случае уклонения несовершеннолетнего от исполнения обязательных работ последние могут быть заменены арестом.

Исправительные работы могут быть назначены несовершеннолетнему на срок до одного года (лицам старше восемнадцати лет исправительные работы назначаются на срок от двух месяцев до двух лет). Исправительные работы заключаются в том, что из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства. Удержания из зарплаты производятся от 5 до 20%. Этот вид наказания может применяться к тем лицам, основным занятием которых является работа на предприятиях, в организациях независимо от формы собственности. Процент удержания должен назначаться с учётом материального положения, наличия семьи, в частности родителей.

Арест назначается несовершеннолетним, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцати лет, на срок от одного до четырёх месяцев. Арест по своей юридической природе является наказанием, близким к лишению свободы. Арестованный по приговору суда ограничивается в свободе передвижения, выборе занятий. Местом его пребывания становятся специально отведённые учреждения, дислоцированные в районе постоянного жительства осужденного.

Предельный срок лишения свободы для несовершеннолетних не может превышать десяти лет. Минимальный - шесть месяцев. Наказание отбывается:

несовершеннолетними мужского пола, осужденными впервые к лишению свободы, а также несовершеннолетними женского пола - в воспитательных колониях общего режима;

несовершеннолетними мужского пола, ранее отбывавшими лишение свободы, - в воспитательных колониях усиленного режима.

Вместе с тем суд в зависимости от характера и степени общественной опасности совершённого преступления, личности виновного, а также других обстоятельств дела может отойти от общего правила и назначить для отбывания лишения свободы несовершеннолетним мужского пола колонию с более легким режимом, т. е. вместо колонии усиленного режима общего режима. Усиление вида колонии несовершеннолетним законом не допускается.

Основание освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности является невысокая степень общественной опасности деяния и личности, позволяющая добиться целей исправления преступника другими, не уголовно-правовыми методами. Освобождение от ответственности с применением принудительных мер воспитательного характера возможно при наличии следующих взаимосвязанных условий:

совершение преступления небольшой или средней тяжести;

совершение преступления впервые;

положительная характеристика личности подростка, позволяющая прийти к убеждению, что цель его исправления может быть достигнута принудительными мерами воспитательного

воздействия. Такая убежденность должна складываться на основе характера общественной опасности деяния (оценка важности объекта посягательства, роль несовершеннолетнего в преступном посягательстве, степень завершенности деяния, размер вреда, причиненного именно несовершеннолетним, и т. д.), данных о личности преступника (впервые совершает преступление небольшой или средней тяжести, не имеет глубоких дефектов правосознания, в целом положительно характеризуется педагогами, преступление совершено вследствие стечения неблагоприятных для него обстоятельств, не вышел из-под контроля родителей или лиц, их заменяющих, не страдает алкогольной либо наркотической зависимостью).

При наличии указанных условий, несовершеннолетний освобождается от уголовной ответственности и к нему применяются принудительные меры воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ).

Предупреждение, согласно закону, предполагает разъяснение несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК РФ. Эта мера воздействия имеет как воспитательное, так и правовое значение.

Передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа (детского дома, интерната) состоит в возложении на указанных лиц или учреждений обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Данная мера может применяться как по инициативе названных лиц, так и по решению суда, но с их согласия. Ее применение целесообразно лишь в том случае, если родители и другие лица и организации способны оказать на подростка положительное воздействие.

Возложение обязанности загладить вред применяется в случае причинения материального ущерба потерпевшему и состоит в его денежной либо трудовой компенсации. Назначается данная мера с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Заглаживание вреда личным трудом — наиболее эффективная среди прочих мера воздействия на подростков. Денежная компенсация может применяться, но лично подростком (а не родителями, родственниками) получаемых доходов в виде заработной платы, пенсий, стипендий и других законных источников. Этот вид взыскания следует применять крайне осторожно, дабы не спровоцировать нового имущественного преступления, вызванного материальными затруднениями несовершеннолетнего.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, запрет находиться вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без ведома контролирующего органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться. Эта мера воздействия является наиболее серьезной. Она связана с ограничением свободы в выборе форм и места проведения досуга, выезда в другие местности, выбора места учебы или работы. Однако все эти ограничения преследуют позитивную цель — оградить подростка от вредных влияний среды, а также с помощью контроля нормализовать его поведение.

Приведенный перечень особых требований, предъявляемых к несовершеннолетнему, не является исчерпывающим. В соответствии с законом следственные органы и суд, учитывая

обстоятельства конкретного дела, могут применить другие ограничения и предъявить другие особые требования [62].

Библиография:

Нормативные правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. № 237. 25 декабря 1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая и третья) (с изменениями от 21 июля 2005 г.) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (с изменениями от 28 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июля 1996 г. №63-ФЗ (с изменениями от 28 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.
5. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (с изменениями от 22 июля 2005 г.) // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1.
6. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ с изменениями от 29 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.
7. ФКЗ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ “О Конституционном Суде Российской Федерации” (с изменениями от 07 июня 2004 г.) // СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.
8. ФКЗ от 31 декабря 1996 № 1-ФКЗ “О судебной системе Российской Федерации (с изменениями от 04 июля 2003 г.) // СЗ РФ. 1997 №. 1. Ст. 1.
9. ФКЗ от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ “О Правительстве Российской Федерации” (с изменениями от 03 ноября 2003 г.) // СЗ РФ. 1997. № 5. Ст. 5712.
10. ФКЗ от 28 июля 2004 г № 5-ФКЗ “О референдуме Российской Федерации” // СЗ РФ. 2004. № 27. Ст. 2710.
11. Закон РФ от 04 июля 1991 № 1541-1 “О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации” (с изменениями от 22 августа 2004 г.) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959.
12. Закон РФ от 10 июля 1992 № 3266-1 “Об образовании” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150.
13. Закон РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-1 “О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) // Российская газета. № 73. 16 апреля 1993 г.

14. ФЗ от 8 мая 1994 года № 3-ФЗ “О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации” (с изменениями от 10 января 2003 г.) // СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3466.

15. ФЗ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ “О свободе совести и о религиозных объединениях” (с изменениями от 29 июня 2004 г.) // СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465.

16. ФЗ от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ “Об актах гражданского состояния” (с изменениями от 29 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

17. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ “Об ипотеке (залоге недвижимости)” (с изменениями от 30 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.

18. ФЗ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ “О воинской обязанности и военной службе” (с изменениями от 01 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 13 Ст. 1475.

19. ФЗ от 27 апреля 1998 г. № 76-ФЗ “О статусе военнослужащих” (с изменениями от 10 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2331.

20. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей” (с изменениями от 02 июля 2005 г.) // СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3431.

21. ФЗ от 31.05.2002 № 62-ФЗ “О гражданстве Российской Федерации” (с изменениями от 02 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

22. ФЗ от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ “О системе государственной службы Российской Федерации” (с изменениями от 11 ноября 2003 г.) // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2063.

23. ФЗ от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ “О государственной гражданской службе Российской Федерации” (с изменениями от 07 июля 2004 г.) // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

24. Указом Президента РФ от 02 марта 1994 г. № 442 “О государственных наградах Российской Федерации” (с изменениями от 05 октября 2004 г) // Российская газета. № 46. 10 марта 1994 г.

25. Указ Президента РФ от 23 апреля 1996 № 763 “О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 13 августа 1998 г.) // Российская газета. № 99. 28 апреля 1996 г.

26. Указ Президента от 21 апреля 2000 г. № 706 “Об утверждении военной доктрины Российской Федерации” // Российская газета. № 80. 25 апреля 2000 г.

27. Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. “О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 20 мая 2004 г.) // СЗ РФ. 2004. № 11. Ст. 945.

28. Указом Президента РФ от 20 мая 2004 г. № 649 “Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 03 октября 2005 г.) // СЗ РФ. 2004. № 21. Ст. 2023.

29. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 “О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации” // Российская газета. № 152. 13 августа 1996 г.

30. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 № 10 “О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей” // Российская газета. 10 июля 1998г.

Список литературы:

1. Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность. М., 1997.
2. Алексеев С.С. Право. Азбука. Теория. Философия. Опыт комплексного исследования. М., 1998.
3. Астемиров З.А. Уголовная ответственность и наказание несовершеннолетних. М., 1970.
4. Байкова Т.А. О некоторых особенностях российского федерализма // Право и жизнь. 1999. № 24. С. 47.
5. Бахрах Д.Н. Административное право. М., 2003.
6. Венгеров А.Б. Теория государства и права. М., 2000.
7. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. В трех книгах. М., 2000.
8. Диаконов В.В. Учебное пособие по теории государства и права. М., 2004.
9. Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Под ред. О.Н. Садиков. М., 2003.
10. Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2000.
11. Емельянов С.А. Право: определения понятия. М., 1992.
12. Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы. М., 1999.
13. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Ю.М.Козлова. М., 2004.
14. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / Под ред. К.Н. Гусова. М., 2003
15. Конин Н.М. Административное право России. Саратов, 2004
16. Кузнецова И.М. Семейное право: Учебник. М., 1999.

17. Куренной А.М. Трудовой договор: понятие, содержание и порядок заключения // Законодательство. 1997. N 1. С. 65.
18. Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М., 2001.
19. Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч.). По изданию 1902 г. М., 2003.
20. Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1994.
21. Основы права: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 2001.
22. Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу РФ 1996 г. / Под ред. А.В. Наумова. М., 2000.
23. Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. В.Н.Кудрявцева и А.В.Наумова. М., 1997.
24. Румянцев О. Г. Основы конституционного строя России. М., 1994.
25. Субъекты гражданского права / Отв. ред. Т.Е. Абова. М., 2000.
26. Тархов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа, 1993.
27. Тархов В.А., Рыбаков В.А. Собственность и право собственности. Уфа, 2001.
28. Теория государства и права / Под ред. Н.И. Матузова и А.В.Малько. М., 2003
29. Толкунова В.Н. Трудовое право: Курс лекций. М., 2003.
30. Хвостов В.М. Система римского права. Учебник. М., 1996.
31. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. / Под ред. М.П. Журавлева, А.В. Наумова. М., 2003.
32. Эбзеев Б.С. Конституция, демократия, права человека. М, 1992.

Сноски

[1] См., подр.: Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы. М., 1999.

[2] См., напр.: Венгеров А.Б. Теория государства и права. М., 2000; Емельянов С.А. Право: определения понятия. М., 1992; Общая теория права и государства / Под ред. В.В. Лазарева В.В. М., 1998; Теория государства и права / Под ред. Н.И. Матузова и А.В.Малько.. М., 2003 и др.

[3] См., подр.: Алексеев С.С. Право. Азбука. Теория. Философия. Опыт комплексного исследования. М., 1998.

- [4] См., подр.: Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1998.
- [5] См., подр.: Хвостов В.М. Система римского права. М., 1996.
- [6] См., подр.: Диаконов В.В. Учебное пособие по теории государства и права. М., 2004.
- [7] См., подр.: Основы права: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 2001.
- [8] См., подр.: Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1998.
- [9] См., напр.: Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность. М., 1997.
- [10] СЗ РФ. 2004. № 27. Ст. 2710.
- [11] СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.
- [12] СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.
- [13] СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3466.
- [14] См., напр.: Байкова Т.А. О некоторых особенностях российского федерализма // Право и жизнь. 1999. № 24. С. 47.
- [15] СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465.
- [16] См., подр.: Румянцев О. Г. Основы конституционного строя России. М., 1994.
- [17] См.: Эбзеев Б.С. Конституция, демократия, права человека. М, 1992.
- [18] См.: ФЗ от 31.05.2002 № 62-ФЗ “О гражданстве Российской Федерации” (с изменениями от 02 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.
- [19] См.: Указ Президента от 21 апреля 2000 г. № 706 “Об утверждении военной доктрины Российской Федерации” // Российская газета. № 80. 25 апреля 2000 г.
- [20] Российская газета. № 46. 10 марта 1994 г.
- [21] См.: Указ Президента РФ от 23 апреля 1996 № 763 “О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти” (с изменениями от 13 августа 1998 г.) // Российская газета. № 99. 28 апреля 1996 г.
- [22] Подробнее об органах исполнительной власти РФ – см. § 6.2
- [23] СЗ РФ. 1997 №. 1. Ст. 1.
- [24] См., подр.: Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М., 2001.
- [25] См., подр.: Тархов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа, 1993.

- [26] См., подр.: Субъекты гражданского права / Отв. ред. Т.Е. Абова. М., 2000.
- [27] СЗ РФ. 2001. № 33 (часть I). Ст. 3431.
- [28] См., подр.: Тархов В.А., Рыбаков В.А. Собственность и право собственности. Уфа, 2001.
- [29] Российская газета. № 152. 13 августа 1996 г.
- [30] См., подр.: Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2000.
- [31] См., подр.: Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2000; Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Под ред. О.Н. Садиков. М., 2003
- [32] См., подр.: Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч.). По изданию 1902 г. М., 2003.
- [33] СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.
- [34] См., подр.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. В трех книгах. М., 2000.
- [35] См.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под ред. И.М. Кузнецова. М., 2000.
- [36] См, подр.: Кузнецова И.М. Семейное право: Учебник. М., 1999.
- [37] СЗ РФ.1997. № 47. Ст. 5340.
- [38] Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959.
- [39] СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150.
- [40] Российская газета. 10 июля 1998 г.
- [41] См., подр.: Куренной А.М. Трудовой договор: понятие, содержание и порядок заключения // Законодательство. 1997. N 1. С. 65.
- [42] См.: Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации // Под ред. К.Н. Гусова. М, 2003.
- [43] См., подр.: Толкунова В.Н. Трудовое право: Курс лекций. М., 2003.
- [44] Российская газета. № 73. 16 апреля 1993 г.
- [45] См., подр.: Куренной А.М. Трудовой договор: понятие, содержание и порядок заключения // Законодательство. 1997. N 1. С. 65; Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / Под ред. К.Н. Гусова. М., 2003; Толкунова В.Н. Трудовое право: Курс лекций. М., 2003
- [46] См., подр.: Конин Н.М. Административное право России. Саратов, 2004.
- [47] СЗ РФ. 1997. № 5. Ст. 5712
- [48] СЗ РФ. 2004. № 11. Ст. 945.
- [49] СЗ РФ. 2004. № 21. Ст. 2023.
- [50] СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2063.

[51] См.: ФЗ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ “О воинской обязанности и военной службе” (с изменениями от 01 декабря 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 13 Ст. 1475; ФЗ от 27 апреля 1998 г. № 76-ФЗ “О статусе военнослужащих” (с изменениями от 10 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2331.

[52] СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

[53] См., подр.: Бахрах Д.Н. Административное право. М., 2003.

[54] См., подр.: Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Ю.М.Козлова. М., 2002.

[55] См., подр.: Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Ю.М.Козлова. М., 2004.

[56] См., подр.: Бахрах Д.Н. Административное право. М., 2003; Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. Ю.М.Козлова. М., 2004.

[57] См., подр.: Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу РФ 1996 г. / Под ред. А.В. Наумова. М., 2000.

[58] См.: Российское уголовное право. Общая часть. Учебник / Под ред. В.Н.Кудрявцева и А.В.Наумова. М., 1997.

[59] Указом Президента РФ от 02 марта 1994 г. № 442 “О государственных наградах Российской Федерации” (с изменениями от 05 октября 2004 г) // Российская газета. № 46. 10 марта 1994 г.

[60] См., подр.: Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу РФ 1996 г. / Под ред. А.В. Наумова. М., 2000.

[61] См., подр.: Астемиров З.А. Уголовная ответственность и наказание несовершеннолетних. М., 1970.

[62] См., подр.: Уголовное право России. Части Общая и Особенная. / Под ред. М.П. Журавлева, А.В. Наумова. М., 2003.