

Министерство образования и науки Российской Федерации
Магнитогорский государственный технический университет им. Г. И. Носова

**Л.А. Иванова, Е.В. Субботина, Е.В. Карпова,
Т.Р. Мещерякова, Л.М. Рахимова**

Правоведение. Курс лекций

*Утверждено Редакционно-издательским советом
университета в качестве учебного пособия*

Магнитогорск
2013

Рецензенты:

Доцент кафедры права ФГБОУ ВПО «МГТУ»,
кандидат юридических наук

Л.В. Сони́на

Преподаватель кафедры гражданско-правовых
дисциплин НОУ ВПО «МИЭП»,

кандидат юридических наук

И.И. Стрелкова

Авторы:

Иванова Л.А. (введение, темы 7–9),

Субботина Е.В. (темы 2–4),

Карпова Е.В. (тема 1),

Мещерякова Т.Р. (тема 6),

Рахимова Л.М. (тема 5)

Иванова, Л.А.

Правоведение. Курс лекций: учеб. пособие / Л.А. Иванова, Е.В. Субботина, Е.В. Карпова, Т.Р. Мещерякова, Л.М. Рахимова / под ред. Л.А. Ивановой. – Магнитогорск: Изд-во Магнитогорск. гос. техн. ун-та им. Г.И. Носова, 2013. – 179 с.

Предназначено для самостоятельного изучения в ходе подготовки к практическим занятиям, решения задач и закрепления лекционного материала. Представляет собой курс лекций, содержащий основные положения отдельных отраслей права в объеме, необходимом для решения задач, разработанных по дисциплине «Правоведение».

Задачей учебного пособия является освоение действующего законодательства и приобретение навыков его применения к конкретным жизненным обстоятельствам.

Предназначается для студентов неюридических специальностей и широкого круга читателей с целью освоения действующего законодательства.

УДК 340 (075)

© Магнитогорский государственный технический университет им. Г.И. Носова, 2013

© Иванова Л.А., Субботина Е.В., Карпова Е.В.,
Мещерякова Т.Р., Рахимова Л.М., 2013

ВВЕДЕНИЕ

Учебное пособие является структурным элементом единого учебно-методического комплекса, разработанного с целью изучения дисциплины «Правоведение» студентами неюридических специальностей. В указанный комплекс входят хрестоматия, включающая извлечения из нормативных актов, сборник задач и настоящее учебное пособие. Оно представляет собой курс лекций, содержащий основные положения отдельных отраслей права, регулирующих отношения, изучение которых регламентируется Государственным образовательным стандартом по дисциплине «Правоведение».

Задачей учебного пособия являются освоение действующего законодательства и приобретение навыков его применения к конкретным жизненным обстоятельствам.

Учебное пособие предназначено для самостоятельного изучения в ходе подготовки к практическим занятиям, решения задач и закрепления лекционного материала. Курс лекций окажет помощь студентам и при подготовке к зачету по дисциплине.

Для подготовки к практическим занятиям необходимо:

1. Изучить лекционный материал по теме занятия.
2. Изучить нормативные акты, приведенные в хрестоматии и регулирующие соответствующие отношения.

Для решения задач необходимо:

1. Ознакомиться с содержанием задачи.
2. Изучить лекционный материал.
3. Изучить нормативные акты, приведенные в хрестоматии и регулирующие соответствующие отношения.
4. Дать ответ со ссылкой на конкретную правовую норму.

Тема 1. ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1.1. Основные понятия о государстве

Государство – это политическая организация общества, осуществляющая в определенных территориальных пределах управление делами общества, суверенную публичную власть, воплощенную в государственных органах, составляющих государственный механизм, придающая праву общеобязательное значение, призванная гарантировать и защищать права и свободы граждан.

Признаки государства

1. *Территория.* Любое государство имеет строго определенную территорию, обособленную от других государств границами. На данную территорию распространяется суверенная власть государства, а проживающее на ней население является его гражданами (в республиках) или подданными (в большинстве монархий).

2. *Наличие публичной государственной власти.* Публичная власть выступает от имени всего населения конкретного государства. Это власть, воплощенная в профессиональном сословии чиновников, из которых формируются органы управления и принуждения, составляет государственный аппарат. Власть обеспечивает государственное управление, принуждение, а в необходимых случаях и насилие, для чего практически в любом государстве имеются специальные вооруженные подразделения (армия, полиция и др.).

3. *Государственный суверенитет* – это полная независимость государства во внутренней и внешней политике. Это свойство заключается в том, что государственная власть:

- решает все свои вопросы самостоятельно и независимо от любой другой власти, существующей как на территории страны, так и за ее пределами;

- распространяется на все население, все общественные и политические объединения в государстве;

- обладает специфическими вооруженными подразделениями, на создание которых иные организации не имеют права.

4. *Государство неразрывно связано с правом.* Право юридически оформляет государство и публичную власть. Государство выполняет все свои функции исключительно в правовых формах.

Любое государство выполняет определенные **функции**, представляющие основные направления деятельности, выражающие сущность, назначение, цели и задачи государства. Функции государства можно разделить на внутренние и внешние.

Внутренние функции – это направления деятельности государства по решению задач внутри страны. К ним относятся:

- 1) охрана существующих форм собственности;
- 2) охрана правопорядка;
- 3) экономическая функция;
- 4) социальная функция;
- 5) экологическая функция;
- 6) развитие научно-технического прогресса.

Внешние функции – это основные направления деятельности государства по решению внешнеполитических задач. К ним относятся:

- 1) защита страны от нападения извне;
- 2) поддержание мира;
- 3) международная торговля;
- 4) защита интересов своих граждан за рубежом.

Механизм Российского государства

Механизм государства – есть целостная, иерархическая система государственных органов и учреждений, практически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации государственная власть строится на основе принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную. Государственную власть в России осуществляют Президент, Федеральное Собрание (законодательная власть), Правительство (исполнительная власть), суды Российской Федерации (судебная власть).

Формы современных государств

Форма государства определяет принципы территориального построения государственной власти, создания высших органов государства, их взаимодействия между собой и населением, а также методы осуществления государственной власти.

Основными критериями разделения государств на различные формы являются:

- 1) *форма правления*;
- 2) *форма государственного устройства*;
- 3) *форма политического режима*.

1. Форма правления – это способ организации верховной государственной власти, порядок образования ее органов, их взаимодействия между собой, степень участия населения в их формировании. По форме правления государства подразделяются на монархии (абсолютные и ограниченные) и республики (парламентарные, президентские и смешанные).

Монархия – это форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства – монарху, не несущему ответственности перед населением.

Как правило, монархи занимают свой престол по наследству, будучи потомками правящей династии. Однако существуют монархические государства, в которых монарх избирается (Объединенные Арабские Эмираты и Малайзия). Монархия в настоящее время существует на всех континентах (кроме Америки) и в наиболее развитых государствах (Великобритания, Бельгия, Дания, Япония), где монарх является символом, объединяющим нацию.

В *абсолютной* монархии монарх представляет собой единственный и неограниченный высший орган государства, являющийся законодателем, руководителем правительства и судебными органами страны. В настоящее время абсолютными монархиями являются только Саудовская Аравия, Кувейт, Катар, Бахрейн. С некоторой долей условности к абсолютным монархиям можно отнести теократическое государство Ватикан, главой которого является Папа Римский.

В *ограниченной* монархии власть монарха разделена между монархом и другими органами. На современном этапе фигура монарха носит чаще всего символический характер, поскольку монарх не правит государством, не несет ответственности за все принятые решения, за него отвечает тот или иной министр. Так, к ограниченным монархиям относятся: в Европе – Великобритания, Люксембург, Лихтенштейн и др., в Азии – Таиланд, Непал, Иордания и др., в Африке – Марокко, Свазиленд, Лесото и др., в Океании – Тонга.

Республика – форма правления, в которой государственная власть принадлежит избираемым на определенный срок государственным органам, несущим перед избирателями ответственность.

В *парламентарной республике* решающая роль принадлежит законодательному органу (парламенту), которому принадлежит право отставки правительства в случае недоверия. Президент страны не является главой правительства, поэтому в случае победы на парламентских выборах партии, к которой он не принадлежит, он лишается возможности направлять деятельность правительства. Реальной политической властью в парламентарных республиках обладает премьер-министр (канцлер). К парламентарным республикам относятся ФРГ, Австрия, Индия.

В *президентской республике* основные полномочия находятся в руках президента страны, который формирует правительство, возглавляет его и обладает реальной возможностью отправить правительство в отставку. Типичным примером президентской республики являются США.

К *смешанным республикам* относятся те, в которых парламент и президент в той или иной мере делят свой контроль над правительством, например, Россия, Франция.

2. Форма государственного устройства – это территориальная организация государственной власти, определяющая соотношение государства как целого с его составными частями. Основными формами государственного устройства являются унитарное государство, федерация и конфедерация.

Унитарное государство представляет собой целостное централизованное государство, составные территориальные части которого не имеют статуса государственных образований и не обладают суверенитетом. В таких государствах представлены единые высшие органы, гражданство и законы. К унитарным государствам относятся Франция, Польша, Турция и др.

Федерация – сложное союзное государство, части которого (субъекты) являются государственными образованиями, обладающими суверенитетом. Субъекты федерации могут иметь свои конституции, гражданство, государственные органы. Компетенция государственных органов делится на компетенцию федерации и субъектов по различным предметам ведения. В мире более 20 федеративных государств. В Европе это ФРГ, Австрия, Бельгия, в Азии – Индия, Пакистан, в Америке – США, Канада, Аргентина, в Африке – Нигерия, Южная Африка, в Австралии – Австралийский Союз. В последние годы распались такие федерации, как Чехословакия, Югославия, СССР, Эфиопия.

Конфедерация является союзом государств, созданных для достижения военных, экономических и других целей. В настоящее время конфедераций не существует. В 20 веке были конфедерации Сирии и Египта, Сенегала и Гамбии.

3. Политический режим определяется характерными для данного государства методами осуществления политической власти, состоянием в обществе, сложившемся в результате взаимодействия политических сил. Принято выделять следующие разновидности политических режимов: тоталитарный, авторитарный, либеральный, демократический.

При *тоталитарном режиме* роль государства гипертрофирована, власть находится либо в руках правящей элиты, либо диктатора и его окружения. В правовом регулировании действует принцип: «запрещено все, что не разрешено законом».

Авторитарный режим имеет некоторое сходство с тоталитарным, однако при нем в ограниченном объеме присутствуют элементы законности и демократии.

Либеральный режим характеризуется созданием условий для правовой автономии личности, не допускается произвольное вмешательство государства в личную жизнь граждан, закреплены, хотя и не всегда гарантированы, права и свободы граждан.

При демократическом режиме создаются условия для реального участия граждан в решении государственных и общественных дел, органы государства выбираются населением и подконтрольны ему. Граждане обладают широким кругом прав и свобод. Большинство государств, провозглашая себя демократическими, на самом деле далеки от этой формы государственного режима. К примеру, политический режим США, именуемый «демократическим», должен оцениваться не иначе как авторитарный.

Российскую Федерацию как государство можно охарактеризовать следующим образом. Россия – это смешанная республика. Российская Федерация организована по национально-территориальному признаку (в ее состав входит наибольшее число субъектов в мире) с тройной компетенцией (компетенция федерации, компетенция субъектов, совместная компетенция). Конституцией Российской Федерации провозглашен демократический режим.

1.2. Право и его роль в жизни общества

Право – это обусловленная природой человека и общества система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Признаки права

1. *Нормативность.* Норма – это правило поведения. Таким образом право является совокупностью правил поведения.

2. *Общеобязательность.* Норма представляет собой правило поведения общего характера. Нормы обязательны для всех субъектов, к которым они обращены.

3. *Множественность применения.* Норма – это правило или модель поведения, рассчитанная на применение неоднократно во всех ситуациях и отношениях определенного вида.

4. *Системность.* Право состоит из норм, объединенных в институты, подотрасли и отрасли права в зависимости от вида общественных отношений, которые они регулируют. Выделяют такие отрасли права: конституционное, гражданское, уголовное, административное, трудовое, семейное и др.

5. *Формальная определенность.* Внешней формой закрепления правовых норм может быть:

- нормативно-правовой акт (закон, указ, постановление);
- обычай;
- судебный прецедент;
- религиозно-правовая доктрина.

Внутренняя форма проявляется в содержании конкретных правовых норм, где указываются обстоятельства, объем прав и обязанностей, субъекты, на которых распространяется норма, и юридические последствия, которые она влечет.

6. Волевой характер. В праве проявляются воля и сознание субъектов:

- осуществляющих правотворчество (органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, депутаты принимают законы, указы, постановления, распоряжения);
- реализующих право (граждане и организации используют свои права, исполняют обязанности, соблюдают запреты);
- применяющих право (суды, административные органы принимают решения, разрешая конкретные дела).

7. Возможность государственного принуждения:

- принуждение правонарушителя к исполнению обязанности в интересах пострадавшей стороны, например, возмещение ущерба;
- привлечение к юридической ответственности и назначение наказания (лишение свободы, штраф).

Соотношение права и морали

Мораль – правила (нормы) поведения, основанные на внутренних духовных качествах, которыми руководствуется человек в своих поступках.

Различие между правом и моралью можно определить:

– *по времени возникновения:* нормы морали возникли раньше, во многом стихийно появились в общественном сознании, нормы права возникли позже, осознанно, в связи со становлением государства;

– *по способу образования:* нормы морали возникают стихийно, нормы права издаются государством;

– *по форме выражения:* нормы морали существуют в сознании каждого человека, нормы права закрепляются в письменных источниках;

– *по степени детализации:* нормы морали менее детализированы, содержат общие правила («не выражайся нецензурно – это плохо, уважай старших – это хорошо»), в нормах права четко определены обстоятельства, варианты поведения и последствия («если будешь нецензурно выражаться в общественном месте, то это будет считаться мелким хулиганством, за что можно получить административный арест до пятнадцати суток»);

– *по способу охраны от нарушений:* нормы морали поддерживаются силой общественного мнения («что люди скажут»), нормы права обеспечиваются силой государственного принуждения.

Принципы права

1. *Равенство перед законом и судом* – все равны перед законом и судом независимо от национальности, пола, расы, общественного и имущественного положения, места жительства, отношения к религии и других обстоятельств.

2. *Сочетание прав и обязанностей* – нет права не обеспеченного обязанностью, и нет обязанности, которой не соответствовало бы право.

3. *Гуманизм* – это человеколюбие, закрепление, охрана, уважение прав и свобод человека и гражданина, признание их высшей ценностью в государстве и обществе.

4. *Справедливость* заключается в соответствии между действиями субъектов и их социальными последствиями. Любая деятельность должна осуществляться на законных и честных основаниях. Правосудие должно осуществляться беспристрастно, без предубежденности по отношению к кому-либо.

Источники права

Источник права – это внешняя форма выражения и закрепления норм права, признанная государством и имеющая общеобязательный характер.

Виды источников права

1. *Правовой обычай* – это выработанное в результате человеческой деятельности правило поведения, подтвердившее в ходе многократного применения свою целесообразность, официально признанное государством в качестве общеобязательного путем указания на это в тексте закона.

2. *Судебный прецедент* – это положение, содержащееся в решении высших судебных инстанций по конкретному делу, обязательное для других судов при решении аналогичных дел. Не является источником права в РФ.

3. *Нормативный акт* – это документ, издаваемый компетентными органами государственной власти, обладающий юридической силой (реально действует и порождает юридически обязательные последствия), охраняется и обеспечивается государством.

Классификация нормативных актов Российской Федерации:

1. *Закон* – нормативный акт, документ высшей юридической силы, принимаемый законодательными органами или референдумом по особой процедуре;

– Конституция – это основной закон государства;

– федеральные конституционные законы – нормативные акты, дополняющие Конституцию, предусмотренные в ее тексте;

– федеральные законы – нормативные акты высшей юридической силы, распространяющие свое действие на всей территории страны;

– законы субъектов Российской Федерации – нормативные акты высшей юридической силы, распространяющие свое действие на части территории страны.

2. Подзаконные нормативные акты – нормативные акты, основанные на законе, издаются исполнительными органами государственной власти:

– указы Президента РФ;

– постановления (распоряжения) Правительства РФ;

– нормативно-правовые акты министерств и ведомств (приказы, инструкции, положения, письма). Они издаются по предметам ведения того или иного министерства или ведомства и обязательны для исполнения всеми подведомственными определенному министерству или ведомству организациями, учреждениями, должностными лицами. Данные нормативно-правовые акты вступают в силу только при условии их публикации и предварительной регистрации в Министерстве юстиции.

3. Акты представительных и исполнительных органов местного самоуправления принимаются по вопросам жизнедеятельности конкретного муниципального образования (города, района).

Пределы действия нормативно-правовых актов

Любой нормативно-правовой акт имеет свои пределы действия:

1) во времени;

2) по территории;

3) по кругу лиц.

1. Действие нормативного акта во времени. По общему правилу нормативно-правовые акты применяются к отношениям, возникшим в период между введением их в действие до утраты ими юридической силы (общее правило).

Начало действия нормативного акта:

– немедленно со дня официального опубликования (для того чтобы нормативный акт вступил в законную силу, он должен быть опубликован в «Российской газете», «Парламентской газете» или сборнике «Собрание законодательства Российской Федерации»);

– по истечении определенного срока со дня официального опубликования (для закона – 10 дней со дня опубликования, для актов Президента и Правительства – 7 дней);

– с даты, указанной в самом нормативном акте.

Нормативно-правовой акт не имеет обратной силы, то есть распространяется только на отношения, возникшие после вступ-

ления его в действие. Исключением является уголовный закон, смягчающий или устраняющий наказуемость деяния либо наличие указания на обратную силу в самом законе.

Прекращение действия нормативного акта может быть обусловлено:

- истечением срока, на который он был принят;
- указанием о его отмене в специальном акте;
- принятием нового нормативного акта равной или высшей юридической силы, регулирующего тот же круг отношений.

2. Действие нормативно-правовых актов в пространстве – это ограничение действия акта определенной территорией. Так нормативно-правовые акты Российской Федерации распространяются на всю территорию РФ, включая недра, континентальный шельф, территориальные воды, воздушное пространство, морские, речные и воздушные суда под флагом России. Акты субъектов РФ распространяются на территорию субъекта, акты муниципальных образований – на территорию соответствующего образования.

3. Действие нормативно-правовых актов по кругу лиц. Законодательство государства распространяется на всех его граждан, а также лиц без гражданства, иностранцев и юридических лиц, пребывающих на территории данного государства. Исключение составляют здания иностранных посольств, миссий, средства их транспорта, а также дипломатические представители иностранных государств, которые подпадают под законодательство того государства, которое они представляют.

Система российского права

Система права – это совокупность норм права, распределенных по институтам и отраслям. *Элементы системы права:*

1. Норма права – это общее правило поведения, регулирующее какую-то одну сторону общественного отношения.

2. Правовой институт – это группа правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Например, в гражданском праве можно выделить институт собственности.

3. Отрасль права представляет собой совокупность правовых норм и институтов, регулирующих однородные общественные отношения.

Все отрасли права делятся на:

- отрасли материального права – гражданское, уголовное, административное, семейное, финансовое;
- отрасли процессуального права – гражданское процессуальное, арбитражное процессуальное, уголовное процессуальное.

1.3. Правонарушение и юридическая ответственность

Правонарушение – это общественно вредное, виновное, противоправное деяние, являющееся основанием юридической ответственности. *Признаки правонарушения:*

- поведение человека, выраженное в действии (бездействии);
- противоправность, выраженная в нарушении правовых норм;
- общественный вред социальным ценностям и благам (жизни, здоровью, собственности, общественному порядку и т.д.);
- виновность, то есть осознанность деяния;
- наличие всех элементов состава правонарушения;
- наказуемость, то есть возможность привлечения к определенному виду юридической ответственности.

Виды правонарушений:

1. *Преступление* – виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания,

2. *Проступок* – виновно совершенное общественно вредное деяние, запрещенное законом под угрозой наступления административной, гражданско-правовой, дисциплинарной или материальной ответственности (гражданско-правовые, административные, дисциплинарные проступки).

Состав правонарушения:

1. *Объект* – это социальные ценности и блага, на которые направлено посягательство (жизнь, здоровье, собственность и т.д.).

2. *Объективная сторона* представляет собой деяние (действия, бездействие), последствия и причинная связь между ними.

3. *Субъект* – деликтоспособные физические и юридические лица. Так, к уголовной ответственности могут привлекаться вменяемые физические лица, достигшие 16 лет, в исключительных случаях – с 14 лет.

4. *Субъективная сторона* – это вина, то есть отношение лица к содеянному.

Юридическая ответственность – это мера государственного принуждения, применяемая к правонарушителю, выражающаяся в форме лишения личного, организационного или имущественного характера.

Функции юридической ответственности:

1. *Штрафная (карательная)* функция выражена в виде реакции общества в лице государства на вред, причиненный правонарушителем.

2. *Превентивная (предупредительная)* функция заключается в том, что наказание правонарушителя является средством предупреждения совершения им новых правонарушений. Кроме того, предупредительное воздействие оказывается и на окружающих его лиц.

3. *Воспитательная* функция выражается в том, что своевременность и неотвратимость наказания правонарушителей укрепляет веру граждан в справедливость и силу государственной власти, доказывая, что их права и интересы надлежащим образом защищены.

4. *Компенсационная* функция выражена в восстановлении нарушенных интересов потерпевшего. Особенно компенсационная функция проявляется в гражданском праве, предусматривающем такие санкции, как возмещение убытков, взыскание неустойки и т.д.

Принципы юридической ответственности

1. *Законность* – привлечение лица к ответственности возможно только компетентными органами в строго установленном законом порядке и на предусмотренных законом основаниях.

2. *Справедливость* – за одно нарушение возможно только одно наказание, ответственность должен нести только правонарушитель, вид и мера наказания которого зависят от тяжести правонарушения.

3. *Неотвратимость наступления* – ответственность должна неизбежно наступать при совершении всякого правонарушения. Никому не должны предоставляться особые правила привлечения к ответственности.

4. *Индивидуализация наказания* – ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам.

5. *Ответственность за вину* – ответственность наступает только при наличии вины правонарушителя, то есть при осознании лицом недопустимости своего поведения и вызванных им результатов.

6. *Недопустимость удвоения ответственности* – за одно правонарушение лицо может быть наказано только единожды.

Виды юридической ответственности

1. *Уголовная ответственность* – наступает только при совершении преступлений, исчерпывающий перечень которых предусмотрен в Уголовном кодексе РФ. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентирован Уголовно-процессуальным кодексом РФ. Единственным органом, привлекающим к уголовной ответственности, является суд.

2. *Административная ответственность* наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодек-

сом об административных правонарушениях и иными правовыми актами. Дела об административных правонарушениях рассматривают суды, а также различные органы исполнительной власти.

3. *Гражданско-правовая ответственность* наступает за нарушение договорных обязательств, а также за причинение внедоговорного имущественного вреда. На лицо, совершившее гражданское правонарушение, возлагаются неблагоприятные имущественные последствия, как правило, в виде возмещения убытков. Возложение мер гражданско-правовой ответственности осуществляется судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

4. *Материальная ответственность* работника наступает в соответствии с Трудовым кодексом РФ за причинение материального ущерба. Обязанностью работника является возмещение работодателю прямого действительного ущерба в пределах своего среднего месячного заработка, а в случаях специально предусмотренных ТК РФ – в полном объеме. К таким случаям относятся:

- умышленное причинение работником вреда организации;
- недостача ценностей, вверенных работнику;
- причинение ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда.

В случаях совместного выполнения работниками отдельных видов работ, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение им ущерба, возможна бригадная материальная ответственность.

5. *Дисциплинарная ответственность* наступает за совершение дисциплинарного проступка – неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. В соответствии с Трудовым кодексом РФ работодатель вправе применить к работнику одно из следующих дисциплинарных взысканий: замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям. Для отдельных категорий работников специальными нормативными актами могут быть установлены дополнительные взыскания.

1.4. Основы конституционного строя России

Конституция Российской Федерации – основной закон государства, который закрепляет основные принципы государственного строя, гарантии прав и свобод человека и гражданина, структуру и взаимодействие органов государственной власти и управления, имеет высшую юридическую силу, прямое действие на всей территории Российской Федерации.

Основные признаки Конституции РФ:

1. *Высшая юридическая сила* – законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

2. *Применение на всей территории Российской Федерации* – органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации.

3. *Прямое действие* – любое лицо может обратиться в суд за защитой прав, основывая свои требования непосредственно на положениях Конституции РФ.

Принципы конституционного строя:

1. *Демократизм*. Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ (ст.3 Конституции РФ). Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления, через референдум или свободные выборы.

2. *Федеративное устройство государства*.

3. *Построение правового государства*.

4. *Республиканская форма правления государства*.

5. *Гуманизм*. Человек, его права и свободы являются высшей ценностью в государстве.

6. *Социальное государство* – политика государства направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, инвалидов и пожилых граждан, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

7. *Светское государство* – никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Форма правления в Российской Федерации

В соответствии с Конституцией Российской Федерации государственную власть в России осуществляют Президент, Федеральное Собрание (парламент), Правительство, суды Российской Федерации. Государственная власть строится на основе принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную.

1. **Президент Российской Федерации** является главой государства, гарантом Конституции, прав и свобод граждан (ст.80 Кон-

ституции РФ). Президент определяет основные направления внешней и внутренней политики государства, обеспечивает совместное и согласованное функционирование органов государственной власти, представляет Россию в международных отношениях.

Требования, предъявляемые к претенденту на пост главы Российского государства:

- наличие российского гражданства;
- возрастной ценз – Президентом России может быть только лицо, достигшее 35 лет (верхний предел возраста на сегодняшний день не установлен);
- ценз проживания – необходим факт постоянного проживания на территории России не менее 10 лет.

Президент России избирается путем всеобщего, прямого голосования граждан России сроком на 6 лет. Одно и то же лицо не может занимать пост Президента России более 2 сроков подряд (ст.81). Объем полномочий Президента необычайно широк. К ним относятся представительские, правотворческие, управленческие, чрезвычайные и т.д. Президент РФ является Главнокомандующим Вооруженными силами России. Он обладает правом законодательной инициативы и отлагательного вето в отношении принятых Федеральным Собранием, издает указы и распоряжения, несет персональную ответственность за принятые решения и наступившие в результате их принятия последствия.

Президент России прекращает исполнение своих полномочий с истечением срока пребывания в должности, а, также досрочно в случаях:

- отставки;
- стойкой неспособностью по состоянию здоровья осуществлять свои полномочия;
- отрешения от должности Советом Федерации на основании выдвинутого Государственной Думой обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления, подтвержденного заключениями Верховного Суда РФ и Конституционного Суда РФ. Решение о выдвижении обвинения принимается по инициативе не менее одной трети депутатов Государственной Думы, при наличии заключения специальной комиссии не менее чем двумя третями голосов от общего количества депутатов Государственной Думы. Решение об отстранении Президента от должности (импичмент) принимается двумя третями голосов от общего количества членов Совета Федерации. Таким образом, процедура импичмента достаточно «трудоемкая», вследствие чего случаи импичмента в мировой практике достаточно редки.

Во всех случаях, когда Президент России не может исполнять свои обязанности, их временно исполняет Председатель Прави-

тельства России. При этом выборы Президента должны состояться не позднее трех месяцев с момента прекращения исполнения полномочий.

Для выполнения Президентом своих функций он имеет аппарат Президента.

2. Федеральное Собрание РФ – парламент РФ (орган законодательной власти России). Состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной Думы (ст.94).

Государственная Дума РФ (нижняя палата парламента России) состоит из 450 депутатов избираемых на 5 лет. Депутатом Государственной Думы РФ может быть избран гражданин России, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах, депутаты Государственной Думы (равно как и члены Совета Федерации) обладают неприкосновенностью, то есть не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, не могут быть подвергнуты личному досмотру. Вопрос о лишении неприкосновенности решает Государственная Дума (Совет Федерации) по представлению Генерального Прокурора РФ.

Основной задачей Государственной Думы является принятие федеральных законов. Кроме того, Государственная Дума дает согласие Президенту на назначение Председателя Правительства РФ, решает вопрос о доверии Правительству, назначает и освобождает от должности Председателя Центробанка и Председателя Счетной Палаты, Уполномоченного по правам человека, объявляет амнистию, выдвигает обвинение против Президента РФ для от решения его от должности.

Государственная Дума может быть распущена Президентом России в случае трехкратного отклонения представленных Президентом кандидатур Председателя Правительства, а также при повторном выражении недоверия Правительству, не поддержанному Президентом. В случае роспуска Государственной Думы Президент назначает дату выборов с тем, чтобы вновь избранная Государственная Дума приступила к обязанностям не позднее чем через четыре месяца с момента роспуска.

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта РФ по одному от исполнительной и законодательной власти.

Помимо одобрения принятых Государственной Думой законов, Совет Федерации утверждает изменение границ между субъектами РФ, утверждает указы Президента о введении военного и чрезвычайного положения, решает вопрос о возможности использования Вооруженных Сил РФ за рубежом, назначает выборы

Президента, отрешает Президента от должности, назначает на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, назначает и освобождает от должности Генерального прокурора России.

3. Правительство РФ – орган, реализующий исполнительную власть. Состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров (ст. 110). Председатель Правительства назначается Президентом с согласия Государственной Думы. Остальных членов выбирает Председатель Правительства, по представлению которого их утверждает на должность Президент. Правительство России формирует и исполняет федеральный бюджет, проводит финансовую, кредитную и денежную политику, управляет государственной собственностью, осуществляет политику в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, обеспечивает оборону страны, государственную безопасность, реализует внешнюю политику. Правительство Российской Федерации издает постановления и распоряжения, обеспечивая их исполнение.

4. Суды Российской Федерации. Правосудие в России осуществляется судами посредством конституционного, гражданского, уголовного, административного судопроизводства (ст. 118). Судьями могут быть избраны граждане, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по специальности не менее 5 лет. Судьи независимы и несменяемы, неприкосновенны и подчиняются только закону.

Избирательное право в России

Избирательное право заключается:

1. Активное и пассивное право участия в выборах. Активное избирательное право, то есть право избирать возникает с 18 лет, пассивное избирательное право, то есть право быть избранным зависит от органа, в какой намерен избираться кандидат.

2. Это совокупность правовых норм, регулирующих порядок проведения выборов (порядок избрания Президента РФ, депутатов Государственной думы РФ, глав администраций субъектов РФ, депутатов законодательных органов субъектов РФ, органов местного самоуправления).

Формы реализации избирательного права:

1. *Выборы* – это узаконенная форма волеизъявления народа при формировании органов государственной власти путем всеобщего, тайного голосования за представленные кандидатуры.

2. *Референдум* – это узаконенная форма волеизъявления народа путем голосования по вопросам принятия Конституции РФ; изменения статуса субъектов РФ; досрочного прекращения или

продления срока полномочий, проведения досрочных выборов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, и т.д.

Федеративное устройство Российской Федерации

Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории. Российская Федерация состоит из равноправных субъектов. В составе Российской Федерации находятся следующие субъекты Российской Федерации:

- 1) 21 республика;
- 2) 9 краёв;
- 3) 46 областей;
- 4) 2 города федерального значения;
- 5) одна автономная область;
- 6) 4 автономных округа (ст. 65).

Территория Российской Федерации включает в себя территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними. Границы между субъектами Российской Федерации могут быть изменены с их взаимного согласия.

Государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык. Республики вправе устанавливать свои государственные языки. В органах государственной власти, органах местного самоуправления, государственных учреждениях республик они употребляются наряду с государственным языком Российской Федерации. Российская Федерация гарантирует всем ее народам право на сохранение родного языка, создание условий для его изучения и развития. Российская Федерация гарантирует права коренных малочисленных народов в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации.

Столицей Российской Федерации является город Москва. Денежной единицей в Российской Федерации является рубль.

Права и свободы человека и гражданина

В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ (ст. 2).

Права и свободы человека – это естественные возможности индивида, обеспечивающие его жизнь, человеческое достоинство и свободу деятельности во всех сферах общественной жизни.

Основные права и свободы человека и гражданина обладают следующими признаками:

- неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения;
- их осуществление не должно нарушать права и свободы других лиц;

- являются непосредственно действующими;
- определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием;
- могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Например, в условиях чрезвычайного положения в соответствии с федеральным конституционным законом могут устанавливаться отдельные ограничения прав и свобод с указанием пределов и срока их действия;
- равны по объему и содержанию для всех 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.

По содержанию различают права:

1. *Гражданские (личные)* права защищают индивидуальную свободу человека. К ним относятся право на жизнь; достоинство личности; право на защиту своей чести и доброго имени; право на свободу и личную неприкосновенность; неприкосновенность частной жизни; личную, семейную тайну; тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; право на свободное передвижение и выбор места жительства и др.

2. *Политические права и свободы* обеспечивают участие граждан в осуществлении государственной власти, управлении делами государства и общества. Это право на гражданство, свободу мысли, свободу слова, право на объединения, право собираться мирно без оружия, право на проведение собраний, митингов, демонстраций, право избирать и быть избранным в государственные органы власти и др.

3. *Экономические права* обеспечивают участие граждан в хозяйственной жизни общества. К ним относятся право частной собственности, право на предпринимательскую деятельность, право наследовать, право иметь в частной собственности землю и др.

4. *Социальные права* обеспечивают достойный уровень жизни и социальную защиту индивида. Это право на труд, право на социальное обеспечение, право на жилище, право на отдых, охрану здоровья, медицинскую помощь и др.

5. *Процессуальные права* обеспечивают возможность судебной защиты прав и свобод человека и гражданина. Это право обращаться в суд, обжаловать решения и действия (или бездейст-

вие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, право обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты, право на рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей, право на получение квалифицированной юридической помощи, право пользоваться помощью адвоката (защитника), право просить о помиловании или смягчении наказания и др.

6. *Культурные права* обеспечивают возможность творческого и духовного самовыражения личности, участия в культурной жизни общества. Это право на образование, свободу творчества, свободу совести, право на доступ к культурным ценностям, право на выбор языка и др.

7. *Экологические права* обеспечивают нормальные условия проживания человека на Земле и на конкретной территории. К ним относятся право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о её состоянии, право на возмещение ущерба, причиненного экологическим правонарушением и др.

Обязанности человека и гражданина – это общественно необходимое поведение человека, обеспечивающее вместе с правами и свободами устойчивость и развитие общественных отношений. Обязанностями человека и гражданина являются:

- сохранять природу и окружающую среду;
- бережно относиться к природным богатствам;
- защищать отечество;
- платить налоги;
- заботиться о сохранении исторического, культурного наследия;
- не нарушать прав и законных интересов других лиц;
- родители должны заботиться о несовершеннолетних детях, дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

Гражданин Российской Федерации может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет.

Вопросы для самоконтроля

1. Каковы признаки государства?
2. Дайте понятие формы государства.
3. Охарактеризуйте формы государственного правления.
4. В чем отличие монархии от республики?
5. Каковы особенности территориального устройства государств?

6. Что представляет собой политический режим?
7. В чем состоит особенность демократического режима?
8. Назовите и охарактеризуйте признаки и функции права.
9. Что понимается под нормой права?
10. Назовите виды источников права.
11. Каковы пределы действия нормативного правового акта?
12. Что называется правоотношением, каково его содержание?
13. Какими признаками характеризуется правонарушение?
14. Каков состав правонарушения?
15. Какие виды юридической ответственности Вы знаете?
16. Какие правовые семьи Вам известны и какие государства их составляют?
17. Какова структура государственной власти в РФ?
18. Каков порядок формирования Федерального собрания РФ?
19. Как формируется Правительство РФ?
20. На какой срок избирается Президент РФ?
21. Каковы полномочия Президента РФ?
22. Каковы особенности российского федерализма?

Тема 2. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

2.1. Понятие гражданского права.

Предмет и метод гражданского права

Гражданское право – отрасль права, регулирующая частные (имущественные и неимущественные) взаимоотношения граждан, а также созданных ими юридических лиц, формирующиеся по инициативе их участников и преследующие цели удовлетворения их собственных (частных) интересов.

Общественные отношения, которые регулируются гражданским правом, составляют его предмет. К ним относятся две группы отношений;

– имущественные отношения, которые представляют собой общественные отношения, возникающие в связи с использованием различных имущественных благ (вещей, работ, услуг, денежных средств);

– личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, а в некоторых случаях и не связанные с ними.

Методом гражданского права является дозволение, то есть предоставление субъектам возможностей совершения действий по своей инициативе и самостоятельное использование правовых средств для удовлетворения своих потребностей и интересов.

Принципы гражданского права

1. Принцип неприкосновенности собственности означает признание в России различных форм собственности (частной, государственной, муниципальной и др.) и предоставление им равной правовой защиты (ст. 212 ГК РФ). Собственникам обеспечивается возможность использования принадлежащего им имущества в своих интересах, гарантируется недопустимость его произвольного изъятия, запрета или ограничения его использования.

2. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав предполагает устранение всяких необоснованных помех в развитии гражданского оборота, наделение участников гражданско-правовых отношений широкой правоспособностью, позволяющей им совершать все допускаемые законом гражданско-правовые сделки (п. 2 ст. 1; п. 1 ст. 49 ГК РФ).

3. Принцип свободы договора означает предоставление субъектам гражданского права юридической возможности вступать в любые договорные отношения, выбирать контрагента и свободно определять условия заключаемого договора с учетом собственных потребностей и возможностей (ст. 421 ГК РФ).

4. Принцип восстановления и судебной защиты нарушенных прав означает, с одной стороны, наличие строгой имущественной ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых обязательств, особенно в сфере предпринимательской деятельности, а с другой стороны, возможности защищать гражданские права в суде, в том числе оспаривать акты органов государственного управления, незаконно ограничивающие права участников имущественного оборота (ст. 13 ГК РФ).

5. Принцип диспозитивности (свободы усмотрения в реализации гражданских прав) означает возможность участников регулируемых отношений самостоятельно, по своему усмотрению и в соответствии со своими интересами, выбирать варианты соответствующего поведения. Такая свобода выбора предполагает инициативу субъектов гражданского оборота в достижении своих целей.

6. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела обращен к публичной власти и ее органам. Прямое и непосредственное вмешательство их в частные дела, хозяйственную деятельность участников имущественных отношений допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом.

2.2. Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений

Понятие «**гражданин**», которое характеризует человека как лицо, состоящее в определенной связи с государством. Гражданин

как участник правоотношений обладает рядом свойств и признаков, которые определенным образом индивидуализируют его и влияют на его правовое положение.

Имя гражданина. Гражданин участвует в правоотношениях, приобретает права и обязанности под своим определенным именем. В соответствии с п. 1 ст. 19 ГК РФ к составным частям имени относятся: личное имя (собственно имя), наименование по отцу (отчество), наследственное семейное наименование (фамилия). Из закона или правового обычая может следовать иной состав имени, в него может не входить отчество.

Место жительства. Согласно ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Временное отсутствие не означает перемену места жительства. Каждый гражданин может иметь только одно место жительства. Оно должно определяться с достаточной точностью (с указанием населенного пункта, улицы, номера дома, квартиры).

Наряду с местом жительства введено понятие места пребывания – место, где гражданин находится временно. Для гражданского права значение имеет именно место жительства, так как именно с ним связаны многие гражданско-правовые явления. Так, по месту жительства определяется место открытия наследства (ст. 1115 ГК РФ).

Возраст. Возраст (количество прожитых лет) имеет определяющее значение для решения некоторых вопросов определения статуса гражданина – совершеннолетие, эмансипация и другие. Основным документом, подтверждающим возраст, является свидетельство о рождении, выданное органом ЗАГСа, паспорт гражданина.

Состояние здоровья. В первую очередь закон учитывает психическое здоровье (при решении вопроса о дееспособности гражданина). При совершении сделки учитывается в момент ее заключения отклонение здоровья дееспособного гражданина от нормы по некоторым причинам (в связи с нервным потрясением, физической травмой). В некоторых случаях значение имеет такое состояние здоровья, которое выражается в снижении или утрате трудоспособности.

Гражданская правоспособность – признаваемая государством за гражданином возможность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности.

Статья 22 ГК РФ закрепляет, что никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Поскольку правоспособность

тесно связана с личностью ее носителя, полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Государство вправе ограничить права и свободы граждан, если это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, но только на уровне федерального закона (п. 2 ст. 1 ГК).

Под **гражданской дееспособностью** физического лица (гражданина) понимается его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ).

Дееспособность юридически обеспечивает активное участие субъекта в экономическом обороте, предпринимательской и иной деятельности, реализации своих имущественных и личных неимущественных прав. Она неотчуждаема и не может быть ограничена по воле гражданина (п. 3 ст. 22 ГК РФ), но в случаях и в порядке, установленных законом (ст. 30 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ исходит из определенной **классификации граждан** по возрасту при определении объема и структуры их дееспособности.

До 6 лет ребенок считается недееспособным в силу совершенной незрелости психики.

Статья 28 ГК закрепляет дееспособность *малолетних (от 6 до 14 лет)*, которая состоит в способности самостоятельно совершать:

- мелкие бытовые сделки, которые направлены на удовлетворение повседневных потребностей человека, исполняются обычно при самом их совершении и незначительны по сумме. Эти сделки должны соответствовать возрасту ребенка, их совершение возможно, если ребенок способен сам выразить свое желание;

- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (дарение, безвозмездное пользование);

- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (не обязательно совершения мелких бытовых сделок).

Ответственность за вред, причиненный малолетними, несут их родители, усыновители или опекуны.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают частичной дееспособностью, поскольку могут совершать сделки с

письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей. С согласия законных представителей несовершеннолетний может совершить разнообразные сделки и совершать иные юридические действия. Допускается последующее письменное одобрение совершенной сделки.

Расширяется объем дееспособности, реализуемой самостоятельно: к объему дееспособности малолетних (ст. 26 ГК РФ) добавляет:

- право без согласия родителей, усыновителей и попечителя распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы и искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими (если несовершеннолетний лично внес вклад в организации Сберегательного банка, он может распоряжаться им в полной мере, если вклад внесен другим лицом на имя несовершеннолетнего или перешел к нему по наследству, он вправе распоряжаться им только с письменного согласия законных представителей).

По достижении 16 лет граждане вправе быть членами кооперативов.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред, что закреплено ст. 1074 ГК РФ. При отсутствии средств для возмещения вреда у несовершеннолетнего бремя возмещения этого вреда до достижения совершеннолетия полностью или в недостающей части возлагается на родителей (усыновителей) или попечителя несовершеннолетнего, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

В *полном объеме* гражданская дееспособность возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении 18-летнего возраста. Полная дееспособность означает и совершенно самостоятельную имущественную ответственность гражданина.

Гражданский кодекс РФ, как исключение, закрепляет два случая, когда полная дееспособность может наступить ранее 18 лет:

- гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме с момента вступления в брак, которая сохраняется и после расторжения этого брака до достижения 18 лет. В случае признания брака недействительным, суд одновременно может принять решение о возврате к частичной дееспособности этого супруга (п. 2 ст. 21 ГК РФ);
- в случае эмансипации несовершеннолетнего при двух условиях: осуществление несовершеннолетним, достигшим 16 лет,

трудовой деятельности по трудовому договору или осуществление им предпринимательской деятельности. При согласии на эмансипацию несовершеннолетнего обоих родителей, усыновителей или попечителя решение о ней принимается органом опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия – судом.

Способность понимать значение своих действий, руководить ими и предвидеть последствия их совершения зависит не только от возраста, но и от состояния психики. При патологии развития психики, психическом расстройстве, выражающемся в том, что человек либо не понимает значения своих действий, либо понимает, но не может ими руководить, он может быть в судебном порядке признан недееспособным, даже если является совершеннолетним. Признание лица недееспособным относится к компетенции суда.

Гражданину, признанному недееспособным, назначается опекун, который совершает от его имени сделки и несет ответственность как по этим сделкам, так и за вред, причиненный недееспособным.

Если отпадут основания, в силу которых гражданин признан недееспособным, при выздоровлении данного лица, что констатируется повторной судебно-психиатрической экспертизой, суд принимает решение о признании гражданина дееспособным. На основании решения суда отменяется опека.

Ограничение дееспособности совершеннолетнего гражданина на возможно только в судебном порядке при одновременном наличии двух условий:

- злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами;
- как следствие злоупотребления – тяжелое материальное положение семьи.

Если отпали основания для ограничения дееспособности либо семья лица, признанного ограниченно дееспособным, перестала существовать (в результате развода, разделения семьи, смерти) и, следовательно, отпала обязанность этого лица предоставлять средства на ее содержание, производится отмена попечительства и дееспособность восстанавливается в полном объеме.

В случае длительного отсутствия гражданина – участника гражданских правоотношений в месте его постоянного проживания и неизвестности его места пребывания возникает юридическая неопределенность, последствиями которой может стать ущемление прав других участников правоотношений (кредиторов, иждивенцев и др.). Не защищены и интересы самого длительно отсутствующего лица, может быть причинен ущерб его имуществу, оставшемуся без присмотра. Устранение этой неопределенности

обеспечивается **институтом безвестного отсутствия и объявления гражданина умершим.**

Признание безвестно отсутствующим или объявление умершим возможно только по суду (в порядке особого производства) и лишь при наличии юридического состава из следующих юридических фактов:

а) длительное отсутствие лица в месте его постоянного жительства;

б) отсутствие сведений о месте его нахождения и невозможность их получения всеми доступными средствами; в) истечение установленных законом сроков с момента получения последних известий о месте нахождения данного лица.

Закон не обязывает заинтересованных лиц разыскивать отсутствующего. Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица (родственники, сослуживцы и др.) могут дать сведения об отсутствующем, а также запрашивает соответствующие организации (органы полиции, жилищно-эксплуатационные организации и пр.) по последнему известному месту жительства и работы отсутствующего об имеющихся о нем сведениях. При наличии данных о преднамеренности отсутствия лица в месте постоянного жительства (лицо скрывается от возмещения причиненного ущерба, уплаты алиментов, в связи с совершенным преступлением) суд должен воздержаться от признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим.

Суд может признать лицо *безвестно отсутствующим*, если в течение одного года в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК РФ).

Исчисление срока отсутствия данных о месте пребывания лица в месте его жительства начинается со дня получения последних сведений о нем. При невозможности установить день получения этих сведений началом исчисления срока считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.

К заинтересованным лицам, которые имеют право заявить о признании гражданина безвестно отсутствующим, относятся члены семьи пропавшего и его предполагаемые наследники, а также кредиторы гражданина.

Признание лица безвестно отсутствующим влечет определенные правовые последствия. Его имущество при необходимости постоянного управления им по решению суда передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заклю-

ченного с этим органом. Супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, вправе расторгнуть с ним брак в упрощенном порядке (п. 2 ст. 19 СК РФ).

В случае явки или обнаружения места пребывания лица, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о таком признании. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина (ст. 44 ГК РФ).

Объявление гражданина умершим возможно, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет (ст. 45 ГК РФ). Признание безвестно отсутствующим, предшествующее объявлению умершим, необязательно. Пятилетний срок сокращается:

а) до шести месяцев, если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, во время землетрясения, наводнения) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, при исчезновении геологической группы, работавшей в непосредственной близости к кратеру вулкана после начала его извержения, в результате авиакатастрофы). Срок исчисляется со дня несчастного случая;

б) до двух лет, если лицо пропало без вести в связи с военными действиями. Срок исчисляется со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление лица умершим влечет такие же последствия, как и в случае смерти:

1) иждивенцы приобретают право на получение пенсий и пособий;

2) открывается наследство;

3) прекращается брак с лицом, объявленным умершим (без вынесения специального решения о прекращении брака);

4) прекращаются обязательства, которые носят личный характер.

Предположение о смерти лица, объявленного умершим, опровергается в случае его явки или обнаружения места пребывания. В этом случае суд отменяет решение об объявлении данного гражданина умершим (ст. 46 ГК РФ). Брак гражданина,

ранее объявленного умершим, восстанавливается по совместному заявлению супругов, если другой супруг не вступил в новый брак (ст. 26 СК РФ).

Гражданин, независимо от времени своей явки в соответствии с п. 2 ст. 46 ГК РФ, вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим (прежде всего это касается наследников), за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя.

Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему имущество, если доказано, что, приобретая его, они знали, что гражданин, объявленный умершим, жив. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость (п. 2 ст. 46 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься **предпринимательской деятельностью без образования юридического лица**. Понятие предпринимательской деятельности, легально закрепленное в п. 1 ст. 2 ГК, предполагает необходимость соответствия ее четырем признакам:

- является самостоятельной. Он сам совершает сделки и другие юридически значимые действия, необходимые для осуществления этой деятельности;

- осуществляется на свой риск. Этот риск носит вероятностный и случайный характер и связан с собственной активностью субъектов экономической деятельности;

- направлена на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Факт получения или неполучения прибыли от соответствующей деятельности на характеристику ее в качестве предпринимательской не влияет;

- исходит от лиц, зарегистрированных в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей осуществляется в соответствии с ФЗ РФ от 8.08.2001 г. «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». В интересах гражданского оборота установлено, что гражданин, осуществлявший предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, не должен иметь возможность использовать в свою пользу это обстоятельство. В отношении осуществляемых им сделок он не вправе ссылаться на то, что он не является индивидуальным предпринимателем (п. 4 ст. 23 ГК РФ).

Отдельными видами предпринимательской деятельности, перечень которых предусмотрен ФЗ РФ от 8.08.2001 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности», предприниматели могут заниматься только на основании специального разрешения – лицензии.

Общий принцип имущественной ответственности гражданина состоит в том, что он отвечает по своим обязательствам, в том числе и по тем, которые связаны с предпринимательской деятельностью, всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое в силу закона не может быть обращено взыскание. Перечень такого имущества содержится в Гражданско-процессуальном кодексе РФ.

2.3. Юридические лица как участники гражданских правоотношений

В качестве участников гражданских правоотношений – субъектов гражданского права – могут выступать не только отдельные граждане, но и различные организации, которые, в отличие от физических лиц, являются лицами юридическими.

Признаки юридического лица

1. Юридическое лицо – это *организация*, имеющая самостоятельный правовой статус, отделенный от правового статуса создавших ее или входящих в ее состав учредителей (участников). При этом под организацией понимается определенная, указанная в законе, структура (организационно-правовая форма).

Организационное единство юридического лица получает выражение и закрепляется в учредительных документах: уставе, учредительном договоре или в случаях, предусмотренных законом, – в общем положении об организациях данного вида. Учредительные документы должны содержать определенный минимум условий (наименование, место нахождения, порядок управления деятельностью). В учредительных документах юридических лиц, обладающих в соответствии с законом специальной правоспособностью (некоммерческие организации, банки, страховые организации и др.), должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Наряду с необходимыми условиями учредители (участники) вправе включать в учредительные документы другие, не противоречащие закону, положения (факультативные условия).

2. *Наличие обособленного имущества (имущественная обособленность)*. Организация должна обладать имуществом, обособленным от имущества других лиц. Принадлежащее организации

имущество первоначально охватывается понятием «уставный (складочный) капитал» или «уставный фонд», размер которого отражается в учредительных документах. В результате участия в гражданском обороте у организации появляется иное имущество, в состав которого входят как вещи, так и определенные права и долги.

3. *Самостоятельная имущественная ответственность.* Юридическое лицо отвечает по обязательствам лично. Кредиторы юридического лица могут обращаться с требованиями только к этому юридическому лицу; взыскания по требованиям могут быть обращены лишь на обособленное имущество данного юридического лица.

Учредители (участники) по общему правилу не отвечают по долгам юридического лица.

4. *Выступление в гражданском обороте и в суде от собственного имени.* Имя юридического лица служит его индивидуализации и заключается в наименовании, определенном в учредительных документах. Наименование состоит из двух частей – собственно наименования, а также указания на организационно-правовую форму юридического лица.

Собственно наименование представляет собой словесное или цифровое обозначение (названия предметов, имена и т.д.), направленное на индивидуализацию данной организации в среде юридических лиц с одинаковой организационно-правовой формой или характером (предметом, целью) деятельности. Для всех юридических лиц является обязательным указание в составе наименования их организационно-правовой формы.

В зависимости от характера деятельности организации разделяются на **коммерческие и некоммерческие**.

К *коммерческим* относятся организации, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ). Полученную прибыль они в дальнейшем тем или иным способом распределяют между своими участниками (учредителями). Это – хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Основной целью деятельности некоммерческих организаций является выполнение функций, не связанных с получением прибыли. Некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность (то есть получать прибыль), которая должна соответствовать двум условиям: служить достижению поставленных перед организацией некоммерческих целей и соответствовать этим целям по своему характеру (например, общественная организация вправе осуществлять приносящую прибыль

издательскую деятельность, но не вправе заниматься торгово-посреднической деятельностью). Кроме того, полученную прибыль некоммерческая организация не может распределять между своими участниками (учредителями), а должна направлять на достижение установленных для нее учредителями целей.

Участие в гражданских правоотношениях возможно только при наличии признаваемой и предоставляемой государством правосубъектности.

В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Указание в учредительных документах этих организаций предмета и определенных целей деятельности является необязательным. Основная цель их деятельности – извлечение прибыли – закреплена п. 1 ст. 50 ГК РФ, поэтому отсутствие в учредительных документах коммерческой организации указания на цель деятельности не означает бесцельности ее создания.

Правоспособность некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий, ограничивается определенными целями, ради которых эти организации созданы, то есть они обладают специальной правоспособностью. Эти юридические лица могут совершать только такие юридически значимые действия, которые отвечают целям их деятельности, предусмотренным в уставе или ином учредительном документе. Перечень целей деятельности должен быть исчерпывающим.

Законодательство имеет ограничения правоспособности, распространяющиеся на все организации:

- запреты на осуществления отдельных видов деятельности. В РФ запрещены разработка, производство, приобретение, накопление, сохранение и передача химического оружия (подп. «а» п. 1 «Конвенции о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении». Париж. 13.01.93 г.).

- установление государственной монополии на осуществление отдельных видов деятельности. Законодатель наделяет правом на осуществление определенного вида деятельности только государственные унитарные предприятия и государственные учреждения, например, на экспорт или импорт отдельных видов товаров, деятельность, связанная с оборотом наркотических средств и психотропных веществ;

– согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Согласно п. 2 ФЗ РФ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8.08.2001 г. лицензия – это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, которое выдается лицензирующим органом.

Правоспособность юридического лица реализуется через его *органы* (п. 1 ст. 53 ГК РФ). Органы юридического лица не только осуществляют управление его деятельностью, но и выступают в имущественном обороте от его имени. Для совершения сделок от имени юридического лица им не нужна доверенность.

Органы юридического лица могут быть:

– *единоличными* (директор, генеральный директор, президент, председатель правления и т. п.);

– *коллегиальными* (правление, наблюдательный или попечительский совет, общее собрание).

По своей функциональной роли, месту в иерархии, правам и обязанностям органы можно разделить на:

– *высшие органы управления* (общее собрание членов, участников), которые решают главные вопросы жизни и деятельности организации;

– *исполнительные органы* (правление, совет директоров, директор, председатель), которые руководят текущей хозяйственной деятельностью, выступают от имени организации;

– *контрольные органы* (ревизионная комиссия или ревизор), которые не являются органами управления, а проверяют состояние финансовой отчетности, следят за объективным отражением результатов хозяйственной деятельности.

Все эти органы образуют внутреннюю структуру организации. Состав и компетенция органов юридических лиц, а также порядок их формирования (назначение или избрание) определяются законодательством и учредительными документами.

Правомочия исполнительных органов на выступление от имени юридического лица могут ограничиваться законом или учредительными документами организации (то есть волей ее учредителей). По общему правилу заместитель руководителя (единолично органа) юридического лица, а также члены правления или дирекции (коллегиального органа) не являются органами юридического лица.

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания, что осуществляется путем

введения института обязательной государственной регистрации юридических лиц. Они подлежат государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, установленном ФЗ РФ «О государственной регистрации юридических лиц» от 8.08.2001 г.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц (п. 2 ст. 51 ГК РФ). Согласно ч. 1 п. 1 ст. 51 ГК РФ единый государственный реестр юридических лиц открыт для всеобщего обозрения.

Реорганизация – это прекращение или иное изменение правового положения юридического лица, влекущее переход прав и обязанностей от одного юридического лица к другому. В результате реорганизации деятельность реорганизованного юридического лица продолжают другие юридические лица.

Ликвидация – прекращение юридических лиц, когда правопреемства в отношении прав и обязанностей ликвидированного юридического лица нет, все его обязательства и иные права и обязанности прекращаются с соблюдением установленного порядка, а оставшееся имущество (актив), если таковое имеется, передается по назначению, предусмотренному законом или учредительными документами ликвидированного юридического лица.

Ликвидация осуществляется:

1. *Добровольно*, то есть по решению самого юридического лица – его учредителей (участников) или его органа, уполномоченного на то учредительными документами.

2. *В принудительном порядке*, по решению суда в случае:

– допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;

– осуществления деятельности, запрещенной законом;

– осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии). В тех случаях, когда юридическое лицо осуществляет несколько видов деятельности, лишение его лицензии на какого-либо одного вида деятельности не может рассматриваться как основание для его ликвидации, если после аннулирования лицензии оно прекратило этот вид деятельности;

– осуществления деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов. Суд учитывает все обстоятельства дела, вправе предложить юридическому лицу принять меры по устранению нарушений;

– систематического нарушения общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям;

– в иных случаях, предусмотренных ГК РФ (ст. ст. 65, 81 и т.п.).

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения записи о ликвидации в государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

2.4. Объекты гражданских правоотношений

Объекты гражданских правоотношений – материальные и нематериальные блага, составляющие предмет деятельности субъектов гражданских правоотношений.

Перечень объектов содержится в ст. 128 ГК РФ.

Вещи – предметы материального мира, которые могут удовлетворять потребности субъектов, контролироваться ими и быть в их обладании. *Недвижимые вещи*, как правило, не могут быть перемещены, они являются индивидуально-определенными и незаменимыми. *Движимые вещи* могут свободно перемещаться, быть индивидуально-определенными или родовыми.

Под *работами* понимаются действия, направленные на достижение овеществленного результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении, например ремонте. Результат работы заранее известен и определен лицом, заказавшим ее выполнение, а способ исполнения работы по общему правилу определяется исполнителем (п. 1 ст. 702 и 703 ГК РФ).

Услуга, согласно ст. 779 ГК РФ, представляет собой осуществляемые по заказу действия или деятельность, которые не имеют материального результата (например, деятельность хранителя, комиссионера, перевозчика и т.п.). Услуга имеет определенный результат, который носит невещественный характер. Некоторые услуги могут иметь материальный результат, но этот результат неотделим от самого действия или деятельности (например, отдельные медицинские услуги).

Результаты интеллектуальной деятельности, в отличие от вещей, являются нематериальными объектами. Результаты интеллектуальной деятельности, будучи идеальными, существующими в воображении автора, могут стать объектами гражданских прав, подлежащими охране, когда этот идеальный результат будет облечен в какую-либо объективную форму, доступную для восприятия другими лицами. Эта материальная форма является вещью, которая может быть объектом права собственности других лиц, но сам идеальный результат творческой деятельности автора останется объектом его исключительных прав (интеллектуальной собственности).

2.5. Сделки

В соответствии со ст. 153 ГК **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Для того, чтобы сделка породила тот результат, который желателен ее участникам и на который она направлена, сделка должна соответствовать определенным **требованиям (условиям)**.

1. Соблюдение формы сделки.

Под формой сделки наука гражданского права понимает способ фиксации волеизъявления участников данной сделки. Согласно п. 1 ст. 158 Гражданского кодекса РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной).

Письменная форма сделок подразделяется на простую письменную и нотариальную. Гражданский кодекс РФ (ст. 161) установил, что *простая письменная форма* необходима для сделок, не требующих нотариального удостоверения: между юридическими лицами; юридическими лицами и гражданами; между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ, а в случаях, предусмотренных законом, – независимо от суммы сделки (п. 2 ст. 574).

Сущность письменной формы раскрывается в ст. 160 ГК РФ: совершение сделки в письменной форме обычно происходит путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Данная форма сделки может предусматривать и обмен документами посредством почтовой, телетайпной или иной связи. Законом и иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования к письменной форме сделки (например, совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью, составление единого документа и т. д.).

От имени юридических лиц документ должен быть подписан лицом, обладающим в соответствии с законом и учредительными документами правами исполнительного органа данного юридического лица (согласно ст. 53 ГК РФ). Главный бухгалтер не является органом юридического лица, следовательно, его подпись на договоре не требуется.

Такая разновидность письменной формы сделки, как ее *нотариальная удостоверение*, в силу ст. 163 ГК РФ осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

Нотариальная форма вводится законодателем для следующих видов юридических действий: доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК РФ); совершение передоверия по доверенности (п. 3 ст. 187 ГК РФ); договор об ипотеке (п. 2 ст. 339 ГК РФ); договоры ренты (ст. 584 ГК РФ); завещание (ст. 1125).

Кроме того, подп. 2 п. 2 ст. 163 ГК РФ устанавливает обязательность нотариального удостоверения сделок в случаях, предусмотренных соглашением сторон, несмотря на то, что по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Осуществляя нотариальное удостоверение сделки, стороны придают ей больший юридический вес, фактически страхуя ее от недействительности, поскольку перед осуществлением удостоверительной надписи нотариус обязан проверить наличие правоспособности и дееспособности сторон, а также отсутствие иных пороков действительности сделки.

Согласно ст. 164 и 131 ГК РФ сделки, связанные с возникновением, переходом и прекращением вещных прав на недвижимое имущество, а также иные права на недвижимость в случаях, предусмотренных законом, подлежат обязательной государственной регистрации в соответствии с ФЗ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Стороны сделки не имеют права требовать государственной регистрации сделки, если это прямо не предусмотрено в законе, как в случае с нотариальным удостоверением.

Юридические последствия несоблюдения простой письменной формы сделки:

- несоблюдение простой письменной формы сделки согласно п. 1 ст. 162 лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (исключение – п. 3 ст. 887). ГК не содержит подобных ограничений в отношении возможности подтверждения свидетельскими показаниями факта исполнения договора. В данном случае имеет место отказ государства защищать права участника сделки, который фактически нарушил предписание гражданского законодательства о необходимости соблюдения соответствующей формы сделки и не может предъявить иных доказательств факта сделки и ее условий, кроме свидетельских показаний;

- в соответствии с п. 2 ст. 162 это влечет недействительность сделки в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон (частным случаем такого указания в законе является

несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки – п. 3 ст. 162).

Несоблюдение нотариальной формы сделки всегда влечет ее недействительность, а несоблюдение требования о государственной регистрации – только в случаях, установленных законом (ст. 165 ГК).

2. Законность содержания сделки.

Данное требование означает соответствие сделки требованиям законодательства, а также принципам гражданского права.

3. Способность физических и юридических лиц, совершающих сделку, к участию в ней.

Поскольку сделка – волевое действие, физические лица могут совершать ее только в пределах своей дееспособности. Юридические лица могут совершать сделки в пределах объема своей правоспособности. Волю юридического лица выражает его орган.

4. Соответствие воли и волеизъявления.

Несоответствие между действительными желаниями, намерениями лица и их выражением вовне является основанием признания сделки недействительной.

Подобное несовпадение может быть вызвано причинами:

- воля лица на совершение сделок отсутствует;
- воля субъекта сформировалась неправильно вследствие ошибки или существенного заблуждения относительно предмета и условий сделки.

Для того, чтобы сделка могла породить те правовые последствия, к которым стремились стороны при ее заключении, должны быть соблюдены установленные законом требования. Несоблюдение указанных требований может повлечь за собой недействительность сделки.

Недействительная сделка вызывает не желаемый сторонами правовой результат.

Имущественные последствия недействительности сделки

1. Двусторонняя реституция состоит в том, что стороны, совершившие и исполнившие недействительную сделку, восстанавливаются в первоначальное положение. Каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре (когда имущество потреблено, утрачено либо если полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость в деньгах (п. 2 ст. 167 ГК РФ).

2. Односторонняя реституция возможна только в случаях, прямо указанных в законе, и состоит в том, что лишь одна из сторон восстанавливается в прежнее положение, получая исполненное обратно. К другой стороне применяется карательная санкция:

все переданное ею по сделке (либо то, что должно быть передано) обращается в доход Российской Федерации.

3. *Недопущение реституции – изъятие имущества обеих сторон в доход Российской Федерации* (конфискация – ч. 2 ст. 169 ГК РФ) применяется к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка или нравственности при наличии умысла обеих сторон и исполнении сделки полностью или в части хотя бы одной из них.

2.6. **Право собственности и иные вещные права**

Как субъективное право, **право собственности** дает возможность своему обладателю – собственнику, и только ему, определять характер и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное господство.

В п. 1 ст. 209 Гражданского кодекса РФ правомочия собственника раскрываются с помощью триады правомочий. Под *правомочием владения* понимается основанная на законе (то есть юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т.п.).

Правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им.

Правомочие распоряжения означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.д.).

Правомочия собственника характеризуют:

- возможность осуществлять их по своему усмотрению (п. 2 ст. 209 ГК), то есть самому решать, что делать с принадлежащим имуществом, руководствуясь исключительно собственными интересами, совершая в отношении этого имущества любые действия, не противоречащие, однако, закону и иным правовым актам и не нарушающие прав и законных интересов других лиц;

- они позволяют ему устранять, исключать всех других лиц из сферы какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего имущества, то есть его утраты или повреждения при отсутствии чьей-либо вины в этом (ст. 211 ГК).

Ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом – собственником. Передача части полномочий, с одной стороны, не влечет прекращения права собственности, а с другой – предоставляет иному лицу право на необходимую ему вещь, отличное от права собственности.

Особенности ограниченных вещных прав проявляются в том, что они:

- сохраняются даже в случае смены собственника соответствующего имущества;
- производны, зависимы от права собственности как основного вещного права;
- характер и содержание ограниченных вещных прав определяются непосредственно законом, и их возникновение в ряде случаев происходит помимо воли собственника.

Российское гражданское законодательство предусматривает несколько групп ограниченных вещных прав:

1. Вещные права некоторых юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника (право хозяйственного ведения и право оперативного управления).

2. Ограниченные вещные права по использованию чужих земельных участков. К ним относятся:

- принадлежащее гражданам право пожизненного наследуемого владения землей;
- право постоянного (бессрочного) пользования землей;
- сервитуты (сервитутные права), которые могут иметь объектом (обременять в том или ином отношении) земельные участки, здания и сооружения.

Право собственности может быть приобретено в силу оснований или способов приобретения прав собственности. **Основания приобретения права собственности** делят на первоначальные, когда право собственности возникает на вещь, ранее никому не принадлежащую, либо независимо от воли предшествующего собственника, и производные, при которых объем прав и обязанностей приобретателя собственности зависит от воли и прав предшественника.

В соответствии со ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности возникает в момент такой регистрации, если законом не предусмотрено иное.

Прекращение права собственности происходит по воле собственника, передающего это право другому лицу на основании

договора, административного акта, а также в случае отказа собственности на определенное имущество. Независимо от воли собственника, принадлежащее ему право прекращается в случае гибели вещи, смерти собственника и иных, предусмотренных законом, случаях.

Принудительное изъятие принадлежащего собственнику имущества по общему правилу не допускается. Исключения предусмотрены в ст. 235 ГК:

- изъятие имущества в связи с обращением на него взыскания;
- отчуждение имущества у лица, которому оно согласно закону не может принадлежать;
- отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка;
- выкупа бесхозно содержащихся культурных ценностей, домашних животных;
- реквизиция и конфискация;
- выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд по решению суда; не используемый по его назначению; продажа с публичных торгов жилого помещения, бесхозно содержимого собственником; снос здания или сооружения, находящегося на чужом земельном участке; выплата компенсации вместо предоставления доли при разделе общей собственности.

Основания прекращения права собственности могут быть предусмотрены только законом.

Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта права. Субъекты (сособственники) по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом, но осуществляют эти правомочия сообща, совместно. Общая собственность может быть с определением долей (долевая собственность) и без определения долей (совместная собственность) участников.

На праве *долевой собственности* может принадлежать любое имущество (за исключением изъятого из оборота или ограниченного в обороте). Основаниями его возникновения являются совместное приобретение ими имущества по различным гражданско-правовым сделкам, наследование неделимой вещи двумя и более гражданами, создание имущества силами и средствами нескольких граждан и другие юридические факты.

Порядок владения, пользования и распоряжения имуществом, принадлежащим на праве общей долевой собственностью, производится по согласию всех собственников, а в случае разногласия – судом по иску любого из участников (кроме распоряжения). Каждый участник обязан участвовать в уплате налогов, сборов и

иных платежей по общему имуществу, по его содержанию и сохранению и несет эти расходы соразмерно доле в общей собственности. Если в процессе эксплуатации объекта общей долевой собственности будут произведены расходы, улучшившие этот объект, доли каждого из собственников подлежат изменению в соответствии с вкладом каждого из них в улучшение.

Участник общей долевой собственности имеет право на отчуждение своей доли другому лицу. При продаже собственники имеют право преимущественной покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях. Собственник обязан известить в письменной форме остальных участников о намерении продать свою долю с указанием цены и других условий, на которых она продается другим лицам. Если остальные участники откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в положенный срок на недвижимое имущество в течение месяца, а положенный срок на движимое имущество в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу (ст. 250 ГК РФ).

При продаже с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него права и обязанностей покупателя.

Эти правила применяются и при отчуждении доли по договору мены, но не распространяются на иные случаи отчуждения доли (дарение, в порядке обращения взыскания на заложенное имущество).

Каждый из участников вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. Если соглашение о способе выдела между собственниками не достигнуто, то по иску любого участника общей долевой собственности имущество делится в натуре, где это возможно без несоразмерного ущерба его хозяйственному назначению; в противном случае выделяющийся собственник получает денежную компенсацию. Потребовать выдела доли из общего имущества участника общей долевой собственности вправе и кредитор такого участника для обращения взыскания на нее.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает ее прекращение. При выделе доли одному из участников общее имущество, как правило, уменьшается в объеме, однако на него сохраняется право общей собственности оставшихся собственников.

Совместная собственность представляет собой разновидность общей собственности, при которой участники обладают долями, не определенными заранее в массе общего имущества.

Разделение такого имущества на доли производится лишь при выделе участника или в случае прекращения общей собственности.

Режим совместной собственности распространяется на:

- имущество супругов, нажитое в браке;
- общую собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, подчиняется следующим правилам:

- владение и пользование таким имуществом осуществляется участниками сообща по их согласию;
- сделки по распоряжению имуществом, независимо от того, каким из участников они совершены, предполагаются совершенными по взаимному согласию всех участников; оспорить такую сделку по мотивам отсутствия взаимного согласия остальные участники могут только в том случае, если докажут, что другая сторона знала или не могла не знать об отсутствии всеобщего согласия (ст. 253 ГК).

Выдел доли из совместного имущества может производиться не только по желанию соответствующего участника, но и по инициативе его кредитора, заинтересованного в обращении взыскания на такую долю (ст. 255 ГК).

Защита права собственности и иных вещных прав осуществляется посредством специальных вещно-правовых исков.

Виндикационный иск представляет собой один из наиболее распространенных способов защиты вещных прав, установленный на случай незаконного выбытия (утраты) вещи из фактического владения собственника и заключается в принудительном истребовании собственником своего имущества из чужого незаконного владения.

Условия виндикации:

- собственник был лишен фактического господства над своим имуществом, которое выбыло из его владения;
- имущество, которого лишился собственник, сохранилось в натуре и находится в фактическом владении другого лица;
- иск возможен в отношении индивидуально-определенного имущества, так как направлен на возврат собственнику того имущества, которое выбыло из его владения;
- собственник и фактический владелец не связаны между собой договором или иным обязательственным правоотношением. Иск собственника о возврате имущества лицом, с которым собственник находится в обязательственном правоотношении по поводу спорного имущества, подлежит разрешению в соответствии с законодательством, регулирующим данное правоотношение.

Закон традиционно различает два вида незаконного владения чужой вещью. При добросовестном владении фактический владелец вещи не знает и не должен знать о незаконности своего владения. Такое возможно, например, при приобретении вещи в комиссионном магазине или на аукционной распродаже. К знанию приравнивается незнание по грубой неосторожности (виновное незнание).

При недобросовестном владении фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество (например, похититель или приобретатель вещи «с рук» по заведомо низкой цене). У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником во всех случаях без каких бы то ни было ограничений. У добросовестного приобретателя, напротив, невозможно истребовать деньги и предъявительские ценные бумаги (п. 3 ст. 302 ГК).

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях:

- такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.п.), поскольку такое изъятие не нанесет ему имущественных убытков, но будет способствовать восстановлению нарушенного права собственности (п. 2 ст. 302 ГК);

- в случае возмездного приобретения вещи добросовестным приобретателем имеет значение способ выбытия вещи у собственника. Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, отдано им в аренду, а затем незаконно продано арендатором третьему лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером.

Но если имущество выбыло из владения собственника помимо его воли (утрачено собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, например, арендатором, хранителем или перевозчиком; похищено у того или другого; выбыло из их владения иным путем помимо их воли, например, вследствие небрежности, случая, непреодолимой силы), оно может быть истребовано и у добросовестного приобретателя. Ведь здесь субъективно безупречно поведение как приобретателя, так и собственника. Но приобретатель является хотя и добросовестным, но все же незаконным владельцем, поэтому предпочтительны интересы собственника. В этой ситуации за добросовестным приобретателем сохраняется право на возмещение убытков, причиненных ему отчуждателем вещи.

Негативный иск представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК).

Такие препятствия могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений, препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих различные помехи в нормальном использовании соседнего земельного участка. Препятствия в реализации права собственности на имущество возникают, когда части здания, хозяйственного комплекса находятся в собственности нескольких лиц и один из собственников своими действиями в пределах принадлежащей ему части объекта делает невозможным для других собственников доступ в принадлежащие им части или их нормальную эксплуатацию (ограничение прохода, подъезда). Если помехи созданы законными действиями, например, разрешенной в установленном порядке прокладкой трубопровода возле дома, их придется либо претерпевать, либо оспаривать их законность.

Основанием для заявления *иска о признании права собственности* является ст. 12 ГК, предусматривающая в качестве способа защиты гражданских прав признание права.

Данный иск можно определить как внедоговорное требование собственника имущества о констатации перед третьими лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Можно выделить следующие условия предъявления такого иска:

- наличие объекта, на который заявляется требование о признании права собственности;
- статус вещи, относительно которой идет спор, должен быть неопределенным;
- наличие у истца правового интереса в связи с данной вещью. Юридический статус вещи неясен, но заявитель имеет к ней интерес, заинтересован в ее использовании и начинает процесс формализации его отношений с этой вещью, так как отсутствие формальных доказательств права собственности на имущество лишает заинтересованное лицо возможность осуществлять правомочия собственника (в основном, правомочие, распоряжение).

Решением по иску устраняются сомнения в праве, что придает определенность взаимоотношениям сторон и служит основой для осуществления конкретных правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом.

2.7. Общие положения об обязательствах

В силу **обязательства** одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности» (п. 1 ст. 307).

Особенностью обязательственного правоотношения является то, что кредитор вправе требовать от должника совершения действий по предоставлению ему определенных материальных благ.

Исполнением обязательства признается совершение предусмотренного в нем действия (передача вещи, уплата денег и т.п.) либо не совершение соответствующих действий. Из данного определения можно сделать вывод, что предмет обязательства должен быть достаточно определенным.

В каждом случае исполнение обязательства должно соответствовать **принципам**:

- надлежащего исполнения. В соответствии со ст. 309 ГК обязательства должны исполняться надлежащим образом, то есть составляющие его предмет действия должны быть совершены в соответствии с его условиями и требованиями закона, а если такие условия и требования отсутствуют – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Надлежащим будет признаваться исполнение, отвечающее соответствующим требованиям о выполнении надлежащему лицу, надлежащим лицом, надлежащим с точки зрения предмета, места, времени и способа исполнения;

- неизменного исполнения. Данный принцип включает в себя недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий (ст. 310 ГК). Отступление от данного принципа возможно в случаях, прямо предусмотренных законом, а для обязательств, связанных с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, и в случаях, установленных договором;

- реального исполнения. Обязательство должно быть исполнено в натуре, то есть совершено именно то действие, которое составляет предмет обязательства. Кредитор имеет право потребовать от должника исполнения обязательства в натуре (понуждения должника к исполнению). Таким образом, предмет обязательства должника не может быть им произвольно заменен на деньги, а остается неизменным до тех пор, пока сам кредитор либо не согласится на расторжение договора и получение денежного эквивален-

та исполнения вместо него, либо не взыщет предмет исполнения по суду. При разрешении споров необходимо учитывать:

- 1) возможность для должника реально исполнить обязательство;
- 2) срок действия договора не должен истечь.

Уплата денег не освобождает должника, ненадлежащим образом исполнившего свое обязательство, от реального исполнения, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 396 ГК). Если исполнение обязательства начато, то оно должно быть исполнено полностью.

2.8. Ответственность за нарушение обязательств

Неисполнение или ненадлежащее исполнение лицом возникших для него из договора обязанностей, причинение какому-либо лицу имущественного вреда влечет **гражданско-правовую ответственность**.

К числу таких общих условий гражданско-правовой ответственности относятся:

1. Противоправный характер поведения (действий или бездействий) лица, на которое предполагается возложить ответственность (либо наступление иных, специально предусмотренных законом или договором обстоятельств).
2. Наличие у потерпевшего лица вреда или убытков.
3. Причинная связь между противоправным поведением нарушителя и наступившими вредоносными последствиями.
4. Вина правонарушителя.

Действие (бездействие) становится *противоправным* только тогда, когда оно выступает против правового строя, то есть нарушает нормы права. Отступление от правовых норм становится противоправным лишь при нарушении правовых запретов или императивных норм закона. Противоправным считается также нарушение не противоречащих законодательным запретам договорных условий.

Некоторые действия влекут вредоносный результат и внешне обладают признаками противоправности, но в действительности таковыми не являются. В частности, это действия, совершенные в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости.

Вредоносными, но не противоправными действиями будут также:

- а) осуществление профессиональных функций лицами некоторых специальностей;
- б) причинение вреда с согласия потерпевшего в пределах, установленных правовым актом (проведение медицинского эксперимента на добровольце);

в) осуществление своего права в рамках, предусмотренных правовым актом (уничтожение собственником своего имущества).

Правомерные действия участников гражданских правоотношений не могут влечь ответственности за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 3 ст. 1064 ГК).

Под *вредом* понимается всякое умаление личного или имущественного блага.

Лицо, допустившее нарушение субъективного гражданского права, может нести ответственность лишь за последствия, причиненные именно этим нарушением, то есть одним из условий ответственности является наличие *причинной связи* между нарушением и наступившими негативными последствиями.

Действие или бездействие является причиной данного следствия, если на опыте доказано, что такого рода поступки влекут за собой следствия того же рода, что и данный результат. Только такая связь поступков субъектов гражданского оборота и их следствий является необходимой для наступления ответственности, и только такая необходимая связь учитывается правом.

Виной в гражданском праве следует признавать непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при той степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей и конкретным условиям оборота.

Для оценки вины должника не имеют никакого правового значения индивидуальные качества должника и тем более его «психические переживания» в связи с совершенным им правонарушением. Вместо этого используется абстрактная модель ожидаемого поведения в той или иной ситуации разумного и добросовестного участника имущественного оборота.

В гражданском праве установлена презумпция вины причинителя вреда, так как именно он должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении (п. 2 ст. 401 ГК, п. 2 ст. 1064 ГК). Указанная презумпция установлена в интересах менее защищенной и добросовестной стороны, которой является потерпевший, так как распределяет бремя доказывания таким образом, что он должен доказать лишь факт причинения вреда и размер понесенных им убытков.

По характеру распределения ответственности между несколькими лицами необходимо различать **виды ответственности**:

1. Долевая ответственность. Данный вид означает, что каждый из ответчиков несет ответственность в точно определенной доле, установленной законом или договором. Положения о доле-

вом характере ответственности являются правилом и применяются в тех случаях, когда иной вид ответственности не предусмотрен законом (иным правовым актом) или договором. Если законодательство или договор не определяют доли сторон, они являются равными (ст. 321 ГК РФ).

2. Солидарная ответственность должников, которая строится по принципу «один за всех» (ст. 323 ГК РФ). Данный вид ответственности применяется в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью субъектов. Иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства (ст. 322 ГК РФ).

Кредитор вправе потребовать исполнения солидарной обязанности как от всех должников совместно, так и от каждого из них в отдельности, причем как полностью, так и в части долга. Адресат требования кредитора и его размер зависят исключительно от усмотрения самого кредитора.

Каждый из должников обязан исполнить предъявленное требование полностью. Если должник, к которому было предъявлено требование кредитора, по каким-либо причинам оказался не в состоянии удовлетворить это требование в полном объеме, кредитор вправе обратиться с указанным требованием в оставшемся объеме к любому из должников или ко всем совместно. Солидарность сохраняется до полного удовлетворения требования кредитора.

Если одним из должников солидарная обязанность исполнена в полном объеме, данное обстоятельство освобождает остальных должников от каких-либо обязанностей перед кредитором. В то же время у этих должников появляются обязанности перед должником, предоставившим исполнение кредитору, который наделяется правом предъявить регрессные требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого.

3. Субсидиарная ответственность, то есть ответственность дополнительно к ответственности другого лица – основного должника. Данный вид ответственности усиливает защиту интересов потерпевшего.

Необходимым условием применения субсидиарной ответственности является предварительное обращение с соответствующим требованием к основному должнику, нарушившему обязательство. Отказ основного должника от удовлетворения этого требования либо неполучение от него ответа дает основание кредитору предъявить соответствующее требование лицу, на которое возложена субсидиарная ответственность (ст. 399 ГК).

Этот вид ответственности может применяться в силу прямого указания на него в ГК, в силу закона, а также по условиям обязательства.

Под **формой ответственности** понимается функционально определенный способ воздействия на правонарушителя.

Возмещение убытков является общей формой ответственности по договорным обязательствам. В соответствии со ст. 393 ГК должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Этим возмещение убытков отличается от иных мер имущественной ответственности, которые применяются лишь в случаях, предусмотренных законом или договором.

Традиционным для российского гражданского права является принцип полного возмещения убытков. Согласно ст. 15, 400 ГК лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. При этом под *убытками* понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (**реальный ущерб**), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (**упущенная выгода**).

Включая в договор условие о *неустойке* в случае ненадлежащего исполнения обязательства с целью стимулирования должника к исполнению обязательства в полном объеме и надлежащим образом стороны имеют ввиду неустойку как способ обеспечения исполнения договорного обязательства.

В случае неисполнения должником обязательства по договору неустойка взыскивается наряду с убытками, что служит основанием прекращения обязательства и освобождает должника от исполнения обязанностей по договору. Неустойка применяется в качестве меры гражданско-правовой ответственности.

Законная неустойка в договорных отношениях применяется исключительно как мера имущественной ответственности, так как не связывается с конкретным обязательством и конкретными сторонами.

Соотношение неустойки и убытков определяется по правилам ст. 394 ГК.

В соответствии со ст. 395 ГК за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате *проценты* на сумму этих средств.

Размер процентов определяется учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его

соответствующей части, существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо – в месте его нахождения.

Если сумма долга уплачена должником с просрочкой, но до вынесения судом решения, суд применяет учетную ставку банковского процента на день фактического исполнения денежного обязательства. При взыскании суммы долга в судебном порядке и при отсутствии в договоре соглашения о размере процентов суд вправе определить, какую учетную ставку следует применить: на день предъявления иска или на день вынесения решения суда. При этом суд учитывает в течение какого времени имело место неисполнение денежного обязательства, изменялся ли размер учетной ставки за этот период, имелись ли длительные периоды, когда учетная ставка оставалась неизменной. При изменении размера учетной ставки предпочтение отдается той, которая наиболее близка по значению тем, которые существовали в течение всего периода просрочки платежа.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие отношения входят в предмет гражданского права?
2. Каким является метод гражданского права?
3. Какие основные принципы гражданского права?
4. По каким признакам индивидуализируются граждане (физические лица) как субъекты гражданского права?
5. Что такое правоспособность граждан (физических лиц) и каково ее содержание?
6. Как определяет закон момент возникновения и прекращения правоспособности гражданина?
7. Что такое гражданская дееспособность?
8. В чем различие между полной и частичной дееспособностью?
9. Каков объем дееспособности несовершеннолетних?
10. Что такое эмансипация?
11. Каковы основания и порядок признания гражданина недееспособным?
12. При наличии каких условий и в каком порядке гражданин может быть признан безвестно отсутствующим и объявлен умершим?
13. В чем заключаются юридические последствия признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим?
14. Что такое юридическое лицо и каковы его признаки?

15. Какие виды юридических лиц предусмотрены законодательством РФ?
16. Какие существуют виды органов юридических лиц?
17. Что понимается под объектами гражданских правоотношений?
18. Как определяется понятие вещи?
19. Какие вещи относятся к недвижимому имуществу?
20. В чем особенности работ и услуг как объектов правоотношений?
21. Какие юридические признаки сделки Вы знаете?
22. Каковы условия действительности сделок?
23. Каковы виды форм заключения сделок?
24. В чем состоят правовые последствия нарушения формы сделки?
25. Какие последствия могут иметь место вследствие недействительности сделки?
26. Что представляет собой «триада» правомочий собственника?
27. Какие виды ограниченных вещных прав предусмотрены действующим законодательством?
28. В чем особенности прекращения права собственности?
29. В каких случаях право собственности может прекратиться помимо воли собственника?
30. Что понимается под общей собственностью и правом общей собственности?
31. Каковы виды права общей собственности?
32. Что такое право общей долевой собственности?
33. Что понимается под правом совместной собственности?
34. Что такое обязательство?
35. Как определяется понятие ответственности за нарушение обязательств?
36. Какие обязанности возникают у должника при нарушении им обязательства?
37. Что понимается под убытками?
38. Каковы принципы ответственности за неисполнение обязательства?
39. Каковы условия ответственности по обязательствам?
40. Как определяется понятие «вред» и каковы его виды?
41. Как определяется понятие вины и каково ее значение при нарушении обязательств?

Тема 3. ОСНОВЫ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

3.1. Наследственное преемство

Наследование – это переход имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам в неизменном виде, как единого целого в один и тот же момент.

Со смертью гражданина прекращаются личные неимущественные отношения, носящие строго личный характер, неразрывно связанные с личностью их обладателя (алиментные обязанности, обязанности, возникающие из авторских договоров и т.д.), нематериальные блага.

Под *открытием наследства* понимается возникновение наследственного правоотношения при наступлении определенных юридических фактов, или оснований:

- а) смерти гражданина;
- б) объявление гражданина умершим (ст. 45 ГК РФ).

Открытие наследства происходит в определенном месте и в определенное время.

В соответствии со ст. 1115 ГК РФ *местом открытия наследства* является последнее постоянное место жительства наследодателя, а если оно не известно – место нахождения имущества или его основной части. Данное положение применяется к обоим основаниям открытия наследства.

Место жительства гражданина определяется в соответствии с правилами ст. 20 ГК РФ как место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Следовательно, нельзя признавать в качестве места открытия наследства временное место жительства, независимо от его продолжительности (в период учебы, военной службы, лечения и т.п.). В этих случаях место открытия наследства не будет совпадать с местом смерти, которое не имеет значения для применения норм наследственного права.

Место открытия наследства в территориальном смысле ограничивается пределами населенного пункта.

Согласно ст. 1114 ГК РФ *временем открытия наследства* признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим – день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (п. 3 ст. 45 ГК РФ).

Факт и день смерти подтверждаются свидетельством о смерти, выдаваемым органом записи актов гражданского состояния в соответствии с законом «Об актах гражданского состояния». При отказе органов ЗАГС в регистрации события смерти факт смерти лица в определенное время может быть установлен на основании решения суда.

В случае одновременной смерти лиц, являющихся наследниками по отношению друг к другу, наследство открывается после каждого из них в отдельности.

В связи с этим важно отметить, что день смерти определяется в пределах одних календарных суток. Из числа наследников исключаются лица, умершие в пределах одних календарных суток с наследодателем, но с разницей в несколько часов (п. 2 ст. 1114 ГК РФ).

Под **субъектами наследственного правопреемства** понимаются наследодатель и его наследники.

Наследодатель – это лицо, после смерти которого наступает наследственное правопреемство, иначе, лицо, имущество которого после его смерти переходит к другим лицам.

Наследодателем может быть только гражданин: российские и иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие на территории Российской Федерации. Поскольку основанием наследования может быть факт смерти или предположение о его смерти на основании решения суда об объявлении гражданина умершим, а не волеизъявление, наследодателем может быть несовершеннолетний и недееспособный гражданин.

Хотя субъектом права частной собственности являются и юридические лица, они не могут выступать в качестве наследодателя, поскольку для них законом установлен иной порядок перехода имущества к другим субъектам в случае прекращения их деятельности: при реорганизации – в порядке, установленном ст. 58 ГК РФ, при ликвидации правопреемства не возникает.

Наследники – это лица, указанные в законе или в завещании в качестве правопреемников наследодателя, иначе, лица, к которым переходит имущество наследодателя. В качестве наследников могут выступать все граждане, юридические лица (при наследовании по завещанию), государство в случаях, предусмотренных законом.

Право быть наследником возникает на основании завещания или закона.

Граждане признаются наследниками, если они находились в живых к моменту смерти наследодателя (п. 1 ст. 1116 ГК РФ) не зависимо от объема дееспособности. Равным образом в качестве наследников по закону выступают и дети наследодателя, родившиеся после его смерти. Наследниками по завещанию могут быть

любые лица (дети, внуки, братья и т.д.), зачатые при жизни наследодателя и родившиеся после его смерти.

Действующее законодательство устанавливает категории лиц, которые лишаются права наследовать в силу своего недостойного поведения (ст. 1117 ГК РФ):

1. Не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призыванию их к наследованию или повлияли на возникновение права на завещательный отказ. Указанные основания должны быть подтверждены приговором суда.

При рассмотрении споров о наследовании лиц, которые в силу п. 1 ст. 1117 ГК РФ могут быть признаны не имеющими права наследовать, необходимо иметь в виду, что их противозаконные действия, способствовавшие призыванию к наследованию, установленные приговором суда, являются по смыслу указанной статьи основанием к лишению права наследования лишь при умышленном характере этих действий.

2. Не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства. Лишение наследников родительских прав должно быть подтверждено состоявшимся об этом решением суда (ст. 70 СК РФ).

Восстановление в родительских правах означает восстановление всех прав, основанных на факте родства с ребенком, в том числе и права на наследование (ст. 72 СК РФ).

Лица, лишённые родительских прав, не могут выступать в качестве наследников своих детей при наследовании по закону. В соответствии со ст. 9, 209 ГК РФ и п. 1 ст. 1119 ГК РФ граждане могут завещать свое имущество любым лицам.

3. Могут быть отстранены от наследования лица, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них обязанностей по содержанию наследодателя. Данное обстоятельство должно быть подтверждено приговором суда либо материалами гражданского дела о взыскании алиментов, или другими представленными доказательствами, подтверждающими злостный характер уклонения от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя. В данном случае запрещается наследование по закону, но не по завещанию.

В силу п. 2 ст. 1117 ГК РФ возможен только судебный порядок отстранения наследников от наследования.

Юридические лица, независимо от организационно-правовой формы, могут быть наследниками по завещанию (ст. 1116 ГК РФ) или получить наследство в случае отказа наследников от наследства в их пользу (ст. 550 ГК РСФСР).

Государство может быть наследником по завещанию (п. 2 ст. 1116 ГК РФ) или по закону в случаях, предусмотренных ст. 1151 ГК РФ:

– у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;

– никто из наследников не имеет права наследовать;

– все наследники отстранены от наследования;

– ни один из наследников не принял наследства;

– все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника.

Наследственная масса (наследство, наследственное имущество) – это совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к наследникам в установленном порядке.

Таким образом, наследство это не совокупность вещей, а имущественных прав, среди которых, прежде всего, следует назвать право собственности на любое имущество, которое может в соответствии со ст. 213 ГК РФ находиться у граждан: предметы обихода, личного потребления, домашнего хозяйства, жилые помещения, сбережения. В состав наследственного имущества входят также: суммы пенсий, начисленные, но неполученные наследодателем, право требования неполученной заработной платы, доли учредителей – наследодателей в капитале юридических лиц, ценные бумаги, суммы, определяемые договором личного страхования (кроме случаев, когда договор заключен в пользу третьего лица, которое согласно принять права по договору), авторское право (за исключением таких личных неимущественных прав, как право именоваться автором произведения и право на внесение изменений в произведение – объект авторских прав).

Наследственную массу составляют имущество и права, имеющиеся у наследодателя на день смерти. В случае, когда наследодатель включает в завещание конкретное имущество, а затем продает его, наследственное правопреемство в отношении этого имущества не возникает.

Следует обратить внимание на то, что в наследственную массу входят права только на то имущество, которое принадлежит наследодателю на законных основаниях. В наследство не включаются права и обязанности умершего, носящие строго личный характер: право на возмещение вреда или обязанности по его возмеще-

нию, алиментные права и обязанности, право пользования жилой площадью в домах государственного или муниципального жилищных фондов, право на получение пенсий и пособий.

В наследственную массу умершего супруга включается имущество, составляющее его долю в общем имуществе супругов в соответствии со ст. 256 ГК РФ и ст. 34 СК РФ.

В отношении отдельных объектов установлен особый порядок наследования (гл. 65 ГК РФ).

Особого внимания требуют вопросы наследования в отношении вкладов, то есть денежных сумм, хранящихся в учреждениях банка или иных кредитных организациях.

Согласно ст. 1128 ГК РФ права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Таким образом, в отношении вкладов граждан в банке установлен особый порядок наследования на основании специального завещательного распоряжения банку о выдаче вклада в случае смерти определенному лицу или государству.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Кроме того, в соответствии со ст. 1169 ГК РФ наследник по закону, проживавший на день открытия наследства совместно с наследодателем, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Спор между наследниками по вопросу о том, какое имущество следует включить в состав предметов обычной домашней обстановки и обихода, разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела (прежде всего уровня материального положения), а также местных обычаев.

Невозможно дать исчерпывающий перечень предметов обычной домашней обстановки обихода, но в качестве примерного следующего:

– мебель, посуда, кухонная утварь, бытовые электроприборы используемые по прямому назначению, музыкальная, теле-, ви-

деоаппаратура в количестве, удовлетворяющие обычные нужды обычной семьи. Не могут относиться к предметам обычной домашней обстановки предметы, составляющие коллекцию (например чайников) или находящиеся в пользовании исключительно наследодателем;

- домашняя библиотека, если она не носит специальный характер, характер коллекции, а также не содержит раритетные издания;

- произведения искусств и народных промыслов, использовавшиеся для удовлетворения эстетических потребностей наследодателя и наследников.

Пассив наследственного имущества составляют имущественные обязанности (долги) наследодателя.

Согласно ст. 1175 ГК РФ наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно, и каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Своим личным имуществом наследник по долгам наследодателя не отвечает.

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу.

3.2. Наследование по завещанию

Завещание – личное распоряжение гражданина на случай смерти, сделанное в установленной законом форме относительно наследственного преемства его имущества.

Назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок перехода всего наследственного имущества или его части к определенным гражданам, государству или отдельным юридическим лицам. Назначение наследников и порядок распределения между ними имущества зависят от воли наследодателя.

Завещание является односторонней сделкой, в которой выражается воля наследодателя и совершается им лично. Составление одного завещания от имени двух лиц независимо от их отношений, а также через представителя не допускается.

Согласно п. 4 ст. 1125 ГК РФ при составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. В этом случае завещание должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя,

отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Если завещатель в силу физических недостатков, болезни и по иным причинам не может собственноручно подписать завещание, оно по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса может быть подписано другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещание не может быть подписано собственноручно завещателем (ст. 1125 ГК РФ). Если завещатель неграмотный или слепой, нотариус прочитывает ему текст завещания, о чем на завещании делается отметка. Если завещатель глухой, немой или глухонемой и неграмотный, то при удостоверении завещания обязательно должно присутствовать грамотное лицо, которое может объясниться с ним и удостоверить своей подписью, что содержание завещания соответствует воле завещателя.

Завещание составляется на случай смерти и вступает в действие с момента открытия наследства, то есть когда наследодателя уже нет в живых. Чтобы обеспечить выражение подлинной воли наследодателя, закон требует определенной формы завещания. Закон устанавливает обязательную письменную форму завещания с последующим нотариальным удостоверением (п. 1 ст. 1124 ГК РФ). Несоблюдение данного требования влечет недействительность завещания – оно является ничтожным (п. 1 ст. 165 ГК РФ). Завещатель подписывает завещание в присутствии нотариуса или иного лица, полномочного совершать нотариальные действия.

В соответствии со ст. 1127 ГК РФ **к нотариально удостоверенным завещаниям приравняются:**

- завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

- завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

- завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

– завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

Установленный перечень случаев удостоверения завещаний вне нотариальной конторы и должностных лиц, совершающих эти действия, является исчерпывающим.

Исключением из общих положений о форме завещания является закрытое завещание, правила составления которого предусмотрены ст. 1126 ГК РФ.

В связи с тем, что завещание является односторонней сделкой, не допускается указание на какие-либо встречные условия получения наследства. Недопустимы такие условия, которые влекут ограничения конституционных прав и свобод граждан (проживание в конкретном населенном пункте, вступление в брак, принятие вероисповедания и т.п.).

В качестве правомерных условий, оговариваемых в завещании, можно назвать:

- получение наследственного имущества по достижению определенного возраста;
- получение наследственного имущества по прошествии определенного периода времени со дня смерти завещателя;
- прекращение ведения паразитического образа жизни;
- прекращение злоупотребления алкоголем.

Наследодатель в завещании может:

- распределить свое имущество между наследниками по закону в любых, в том числе неравных, долях;
- завещать часть имущества;
- лишить наследства одного или нескольких наследников следующими способами:

а) путем прямого перечисления лиц, которых наследодатель лишает права наследования. В этом случае наследник полностью устраняется от наследства в отношении имущества, указанного в завещании, а также любого иного наследственного имущества, оставшегося незавещанным и распределяемым по правилам наследования по закону;

б) путем умолчания о ком-либо из наследников. Этот наследник входит в число наследников только в отношении имущества, не указанного в завещании;

- завещать имущество государству или юридическому лицу;

– завещать имущество любому постороннему лицу, не входящему в круг наследников, а также не являющемуся даже родственником;

– включить в завещание завещательные распоряжения:

1. *О подназначении наследника.* В соответствии с п. 2 ст. 1121 ГК РФ завещатель может указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

2. *Завещательный отказ* – распоряжение завещателя, в силу которого на наследника по завещанию возлагается обязанность совершить какое-либо действие в пользу одного или нескольких лиц (п. 1 ст. 1137 ГК РФ).

Указание о завещательном отказе должно быть облечено в письменную форму завещания. Завещательный отказ вне завещания не имеет правовой силы. Содержание завещательного отказа может состоять в передаче определенной денежной суммы, прощении долга, предоставлении права пользования каким-либо имуществом, передаче какой-либо вещи из наследственной массы отказополучателю, возложении на наследника обязанности купить какую-либо вещь и передать отказополучателю, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т.п.

Завещательный отказ подлежит исполнению наследником по завещанию, доля которого обременена отказом, и только после того, как из наследственного имущества будет удовлетворена обязательственная доля и погашены долги наследодателя.

Нуждаемость наследника в пользовании наследственным имуществом, а также переход права собственности на наследственное имущество от наследника к другому лицу, не влияют на права отказополучателя, поскольку объем этих прав устанавливается наследодателем при составлении завещания и не может быть изменен наследниками.

В случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо в случае непринятия им наследства, обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю.

Завещательный отказ должен быть исполнен в части, превышающей обязательную долю, если наследник имеет право на нее, и в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества за вычетом падающей на него части долей наследодателя.

3. *Возложение на наследника совершения действий для общепольной цели (ст. 1139 ГК РФ).* Завещатель может возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (завещательное возложение). Если действия имеют имущественный характер, применяются правила, относящиеся к исполнению завещательного отказа.

Ограничением свободы завещания является правило об **обязательной доле лиц**, указанных в ст. 1149 ГК РФ (необходимых наследников). К ним относятся несовершеннолетние (до 18 лет) или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), нетрудоспособные супруг, родители, усыновители (женщины, достигшие 55, мужчины – 60 лет, инвалиды I, II, III групп) наследодателя, а также иждивенцы умершего. Нетрудоспособность связывается законодательством РФ с достижением определенного возраста (выходом на пенсию по возрасту) или с состоянием здоровья. Право на наследство на обязательную долю не возникает у лиц, получающих пенсию по иным основаниям (на льготных условиях).

Право на обязательную наследственную долю ограничивает свободу завещания в целях материального обеспечения несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников, которые нуждаются в особой защите и в силу этого не могут быть отстранены от наследования. Указанные наследники, независимо от содержания завещания, наследуют не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). Такой размер обязательной доли установлен законом, и ни суд, ни нотариус не вправе его увеличить.

При определении размера обязательной доли учитываются:

- стоимость всего наследственного имущества, включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, денежные вклады;

- все наследники по закону, известные на день открытия наследства, то есть наследники, которые могли бы наследовать в том случае, если наследодатель не изменил бы порядок наследования, написав завещание.

- в обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-

либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю – из той части имущества, которая завещана;

– если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Право на обязательную долю не связывается законом с согласием других наследников на ее получение. В то же время, получение обязательной доли наследственного имущества – это права наследника. Он может и отказаться от подачи заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство на обязательную долю.

3.3. Наследование по закону

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен законодателем с учетом брачных, родственных отношений, юридических фактов иждивения и других обстоятельств.

Согласно ст. 1141 ГК РФ наследники каждой последующей очереди наследуют, если наследники предшествующих очередей отсутствуют либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

Суть очередности наследования заключается в том, что законные наследники призываются к наследованию не одновременно, а последовательно: вначале наследуют лица, относящиеся к первой очереди; если есть хотя бы один наследник первой очереди и он принял наследство, то наследники последующих очередей автоматически устраняются от наследования.

Наследники каждой последующей очереди допускаются к наследованию в следующих случаях:

- при отсутствии наследников предшествующей очереди;
- в случае непринятия наследства всеми наследниками предшествующей очереди;
- все наследники предшествующей очереди лишены завещателем права наследования;
- наследники предшествующей очереди не имеют права наследовать.

В пределах каждой очереди законные наследники наследуют одновременно и в равных долях. Исключение составляет случай, когда к наследованию призывается переживший супруг. В этом случае определяется его доля в общем имуществе супругов, которая не подлежит наследованию, а оставшаяся доля подлежит распределению между наследниками по закону, в число которых входит и переживший супруг.

Наследниками *первой очереди* являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Наследниками *второй очереди* являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Наследниками *третьей очереди* являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Призываются к наследованию:

- в качестве наследников *четвертой очереди* родственники третьей степени родства – прадедушки и прабабушки наследодателя;

- в качестве наследников *пятой очереди* родственники четвертой степени родства – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

- в качестве наследников *шестой очереди* родственники пятой степени родства – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

- в качестве наследников *седьмой очереди* по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наследование по праву представления означает, что доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его потомкам и делится между ними поровну.

Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишённого наследодателем наследства, и потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать в соответствии с п. 1 ст. 1117 (п. 2 и 3 ст. 1146 ГК РФ).

Особый порядок наследования закон устанавливает для отдельных категорий граждан. Так, к числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти (ст. 1148 ГК РФ). Особенность наследования заключается в том, что эти граждане не включаются ни в первую, ни во вторую очередь законных наследников. Они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призвана к наследованию. В случае отсутствия наследников обеих очередей, лишения их завещателем наследства или лишения права наследования в силу закона, непринятия ими наследства, все наследственное имущество переходит к нетрудоспособным иждивенцам, они наследуют в качестве наследников второй очереди.

В роли иждивенцев могут выступать как родственники, так и посторонние лица.

К *нетрудоспособным* следует относить:

- лиц, достигших пенсионного возраста: женщин, достигших 55 лет, мужчин – 60 лет, при этом значение имеет факт достижения пенсионного возраста, а не назначение пенсии и ее вид (по льготным основаниям, по старости и т.д.) или продолжение после выхода на пенсию трудовой деятельности;

- инвалидов I, II, III групп, независимо от назначения пенсии по старости или по инвалидности;

- лиц, не достигших 16 лет, а учащихся – 18 лет.

Состоящими на иждивении наследодателя являются нетрудоспособные лица, находившиеся на полном содержании наследодателя или получавшими от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию. Оказываемая наследодателем помощь не обязательно должна быть единственным источником средств к существованию лица для того, чтобы считать его иждивенцем. Получение зарплаты, пособия, пенсии, стипендии не может являться основанием для отказа в установлении факта нахождения на иждивении, если представляемые умершим при жизни средства являлись для лица основным и постоянным источником существования.

Законодатель не связывает факт иждивенчества с обязательным постоянным совместным проживанием лица, получавшего содержание, с умершим. Не имеет также значение, в чем выражалась предоставляемая наследодателем помощь: в виде денежных средств, продуктов питания, одежды, медикаментов и т.д. В данном случае важно, чтобы эта помощь носила постоянный и значительный характер. Нерегулярная, эпизодическая незначительная помощь не может являться основанием для признания лица иждивенцем.

Правовое значение имеет не только помощь, предоставляемая наследодателем добровольно, но и такая помощь, чаще всего в виде алиментов, которая взимается по решению суда, то есть принудительная.

3.4. Принятие наследства

Для того, чтобы наследственная масса перешла к наследнику, он должен принять наследство (ст. 1152 ГК РФ).

Принятие наследства – действия наследника, свидетельствующие о его согласии быть наследником наследодателя, вступить во владение, пользование, распоряжение имуществом наследодателя, основываясь на законе или на завещании.

Статья 1153 ГК РФ предусматривает два способа принятия наследства:

1. Путем подачи в нотариальную контору по месту открытия завещания заявления о принятии наследства. Заявление о принятии наследства или выдаче свидетельства о праве на наследство может быть подано или отправлено по почте лично наследником, или его представителем, действующем на основании доверенности.

2. Путем фактического вступления во владение наследственным имуществом. Под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом понимаются любые действия наследников по управлению, распоряжению имуществом, поддержанию его в исправном и надлежащем состоянии, уплата налогов, иных платежей, то есть совершение любых действий, свидетельствующих о включении этого имущества в имущественную массу наследодателя, в частности, если наследник:

- вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;

– оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

При невозможности предоставления доказательств фактического вступления во владение наследственным имуществом факт принятия наследства подлежит установлению в судебном порядке.

При решении вопросов, связанных с принятием наследства, следует иметь в виду следующее:

– фактическое вступление во владение частью наследственного имущества признается принятием всего наследства, в чем бы оно ни выражалось и где бы оно ни находилось;

– не допускается принятие наследства под условием или с оговорками;

– наследство должно быть принято в течение шести месяцев со времени открытия наследства (п. 1 ст. 1154 ГК РФ);

– наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может принять его и без обращения в суд при условии согласия на это всех остальных наследников, принявших наследство. При решении вопроса о включении в число наследников лиц, пропустивших срок для принятия наследства, не имеет значения количество наследников, принявших наследство в установленный срок и пропустивших такой срок. Согласие подается в письменной форме до получения свидетельства о праве на наследство;

– вопрос о продлении пропущенного срока на принятие наследства, если других наследников нет или наследники, кроме истца, отказались от наследства, разрешается судом по месту открытия наследства с привлечением к участию в деле в качестве третьего лица налогового органа как представителя государства;

– продлевая пропущенный по уважительным причинам срок для принятия наследства, принятого другими наследниками или перешедшего к государству, суд должен разрешить о признании за истцом права на причитающуюся ему часть имущества, сохранившегося в натуре, или на денежные средства, если имущество было реализовано.

Временем принятия наследства является либо день вступления наследника в фактическое владение имуществом, либо день подачи в нотариальную контору заявления о принятии наследства.

Акту принятия наследства придается обратная сила, и наследство считается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства.

Отказ от наследства – прямо выраженное путем подачи соответствующего заявления в нотариальную контору по месту открытия наследства нежелание наследника принять наследство. К отказу от наследства приравнивается несовершение лицом в уста-

новленные законом порядке и сроке действий, свидетельствующих о принятии наследства.

Срок для совершения отказа от наследства равен шести месяцам со дня открытия наследства, в том числе в случае, когда наследник принял наследство. Последующая отмена заявленного отказа не допускается. Заявленный отказ может быть признан судом недействительным, если он был совершен под влиянием обмана, насилия, угрозы, иным основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом для недействительных сделок. Право на отказ может быть реализовано наследником с одновременным указанием субъекта, в пользу которого заявляется такой отказ, либо без такого указания. Последствия тогда будут аналогичны непринятию наследства.

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии. Отказ от наследства в пользу иных лиц не допускается.

Последствием отказа является переход доли отказавшегося наследника к наследнику, в пользу которого состоялся отказ. Если отказ совершен в пользу нескольких наследников, отказавшийся может самостоятельно определить их доли в переходящей доле наследства. Если размер долей не указывается, доля отказавшегося наследника распределяется поровну между наследниками, принявшими наследство.

Поскольку закон предусматривает одинаковые последствия для непринятия наследства и отказа от наследства, правила о *приращении наследственных долей* будут в равной степени относиться к обоим основаниям неосуществления лицом своего права быть наследником.

Приращение наследственных долей представляет переход к другим наследникам доли в наследственном имуществе отпавшего наследника (ст. 1161 ГК РФ).

3.5. Правовые последствия принятия наследства

В случае принятия наследства несколькими наследниками они становятся сособственниками имущества, сокредиторами по правам и содолжниками по обязанностям, которые перешли к ним в порядке наследственного правопреемства.

Переход к наследникам права собственности на имущество влечет возникновение права общей долевой собственности, регу-

лируемое общими нормами ГК РФ. Наследство, принятое наследниками, считается принадлежащим им на праве собственности с момента открытия наследства. Прекращение общей собственности для наследников возможно на основании раздела имущества, находящегося в долевой собственности.

Как правило, раздел наследственного имущества производится по соглашению между всеми наследниками, принявшими наследство, согласно причитающимся им долям. Соглашение о разделе имущества может быть заключено между наследниками в любой форме: устно или письменно, и непосредственно исполниться в момент заключения договора, может быть по желанию наследников удостоверено нотариусом. В случаях, когда в составе наследственной массы имеется имущество, переход прав на которое требует соответствующего оформления (недвижимое имущество, автотранспортные средства, вклады в кредитные учреждения и т.п.), соглашение подлежит нотариальному удостоверению, и будет являться основанием для перехода прав.

В своем соглашении наследники могут отступить от принципа равенства долей и разделить имущество по своему усмотрению. Одновременно с разделом имущества в соглашении между наследниками определяется порядок расчетов с кредиторами по долгам наследодателя.

При недостижении наследниками соглашения о способе и условиях раздела, он производится в судебном порядке по правилам ст. 252 ГК РФ по требованию любого наследника независимо от согласия остальных наследников.

Правила п. 2 ст. 252 ГК РФ о разделе имущества в натуре в соответствии с причитающимися наследниками долями, то есть каждому наследнику должно быть выделено имущество, равное по стоимости его доле в наследственном имуществе. Стоимость вещей, закрепленных за отдельным сособственником, должна соответствовать арифметической доле наследника в имуществе.

Отступления от этих правил предусмотрены законом:

– раздел (выдел) имущества в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности. В силу закона неделимым, например, является предприятие как имущественный комплекс (ст. 132 ГК РФ). Под несоразмерным ущербом следует понимать невозможность использования имущества по целевому назначению, существенное ухудшение его технического состояния либо снижение материальной или художественной ценности (например, коллекция картин, монет, библиотеки), неудобство в пользовании и т.п. Собственник,

потребовавший раздела, имеет право на выплату ему стоимости его доли другими наследниками;

- имущество, выделяемое в натуре наследнику, несоразмерно его доле в праве общей собственности. Данная несоразмерность устраняется выплатой соответствующей денежной суммой или иной компенсацией. Если доля в натуре превышает долю в праве, наследник выплачивает компенсацию в пользу оставшихся наследников, если доля наследника в праве на наследство больше, чем стоимость выделяемого ему в натуре имущества, остальные наследники выплачивают компенсацию ущемленному в праве наследнику;

- доля наследника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего наследственного имущества. Вопрос о том, имеет ли участник долевой собственности существенный интерес в использовании общего имущества, решается судом в каждом конкретном случае на основании исследования и оценки в совокупности представленных сторонами доказательств, подтверждающих, в частности, нуждаемость в использовании этого имущества в силу возраста, состояния здоровья, профессиональной деятельности, наличия детей, других членов семьи, в том числе нетрудоспособных и т.д. Остальные наследники компенсируют стоимость доли наследника, чей интерес в использовании наследственного имущества признан незначительным;

- в отдельных случаях с учетом конкретных обстоятельств дела суд может передать неделимую вещь в собственность одного из наследников, имеющему существенный интерес в ее использовании, независимо от размера долей остальных наследников с компенсацией последним стоимости их доли.

При разделе наследственной массы должны учитываться также правила ст. 1168 и 1169 ГК РФ о преимущественном праве на неделимую вещь и на предметы домашней обстановки.

Наследники, принявшие наследство, приобретают не только «благо» собственности, но определенные обязанности. В наследственную массу включаются долги наследодателя, за исключением тех, которые возникли из обязательств, тесно связанных с личностью должника-наследодателя. Неисполненные обязательства наследодателя по выплате денежных сумм, передаче имущества исполняются правопреемниками должника – наследниками, принявшими наследство. Согласно п. 1 ст. 1175 ГК РФ размер ответственности наследника ограничивается действительной стоимостью перешедшего к нему имущества, так как своим личным имуществом по долгам наследодателя он платить не должен.

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. При предъявлении требований кредиторами наследодателя срок исковой давности, установленный для соответствующих требований, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению.

Вопросы для самоконтроля

1. Как следует определить понятие наследования и каково значение наследственного правопреемства?
2. Каковы основания наследования?
3. Что означает открытие наследства?
4. Как определяются время и место открытия наследства?
5. Кто относится к субъектам наследственного правопреемства?
6. Что составляет наследственную массу?
7. В чем заключается правовая природа завещания и какова его форма?
8. Как можно раскрыть принцип свободы завещания и чем эта свобода ограничена?
9. Каким должно быть содержание завещания?
10. Какие особые виды распоряжений предусмотрены законодательством?
11. Кто входит в круг наследников по закону?
12. Каков порядок призвания к наследованию наследников по закону?
13. Как определяется размер долей наследников по закону?
14. Что такое обязательная доля?
15. Каковы способы и срок принятия наследства?
16. Как оформляется принятие наследства?
17. Можно ли отказаться от наследства?
18. Что понимается под наследственной трансмиссией?
19. В чем заключаются правовые последствия принятия наследства?
20. Какова ответственность наследника по долгам наследодателя?
21. Как осуществляется охрана наследственного имущества?

Тема 4. ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

4.1. Понятие и предмет семейного права

Предметом регулирования семейного законодательства являются семейные отношения, то есть отношения в семье между ее членами. Понятие семьи неопределенно и его невозможно закрепить в законодательстве. В.И. Даль определяет семью как «совокупность близких родственников, живущих вместе», в тесном значении «родители с детьми». По С.И. Ожегову семья это «группа живущих вместе близких родственников».

Семью можно рассматривать в двух значениях. В социологическом смысле семья понимается как союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой. В юридическом смысле семья определяется как круг лиц, связанный правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание.

Семейное право – отрасль права, регулирующая имущественные и личные неимущественные отношения в сфере брачно-семейных отношений.

Семейными правоотношениями называются урегулированные семейным законодательством России и международными нормами общественные отношения, возникающие между супругами, родителями, детьми и иными членами семьи по поводу пользования ими имущественными и личными неимущественными правами, появляющимися в связи с возникновением между ними прав, интересов и обязанностей.

К субъектам семейных правоотношений относятся: супруги, родители, дети, опекуны и попечители, другие родственники, а также юридические лица – объединения граждан, учреждения, органы, общественные объединения, участвующие в разрешении тех или иных отношений в сфере семейного законодательства.

К объектам семейных правоотношений относятся действия и решения, принимаемые субъектами семейного права по поводу охраняемых законом ценностей морального и материального характера, принадлежащих членам семьи либо бывшим членам семьи.

4.2. Брачные отношения

Брак является исходным моментом возникновения семьи, поэтому семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, а также прекращения брака и признания его недействительным.

Семейный кодекс не содержит определения понятия «брак», но в юридической литературе под ним понимается юридически оформленный, свободный и добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности. Понятие брака как союза означает, что заключается он на паритетных началах. Причем только между лицами разного пола, что находит объяснение в законах человеческой природы. Цель брака состоит, прежде всего, в создании семьи. Если брак заключается по другим соображениям, есть основания для признания его недействительным. Когда эту цель достичь не удастся, брак обычно прекращается путем его расторжения.

Законной формой брака в России является заключение брака путем его государственной регистрации в органах ЗАГС. Государственная регистрация заключения брака имеет правоустанавливающее значение: с этого момента возникают взаимные права и обязанности супругов. Фактический брак, то есть совместная жизнь мужчины и женщины без регистрации брака в установленном законом порядке, является личным делом каждого из них и в настоящее время не влечет никаких правовых последствий, основанных на нормах семейного права.

Порядок регистрации брака регулируется ст. 11 СК РФ и главой 3 ФЗ РФ от 15.11.1997 г. «Об актах гражданского состояния». Регистрация заключения брака производится любым органом ЗАГС на территории РФ по выбору лиц, вступающих в брак, на основании совместного заявления. В заявлении должны быть подтверждены взаимное добровольное согласие на заключение брака, а также отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака.

Заключение брака и государственная регистрация заключения брака производится по истечении месяца со дня подачи совместного заявления о заключении брака.

По совместному заявлению лиц, вступающих в брак, срок может быть изменен руководителем органа ЗАГС, вплоть до заключения его в день подачи заявления. Уважительными причинами для сокращения срока признаются призыв на срочную военную службу будущего супруга, его предстоящий отъезд в длительную командировку, краткосрочный отпуск военнослужащего, находящегося на военной службе, нахождение в фактических брачных отношениях. К особым обстоятельствам относятся беременность будущей супруги независимо от ее сроков (хотя в первую очередь это связано с поздними сроками беременности), рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон, вступающих в

брак (тяжелое, смертельное заболевание). Наличие этих обстоятельств должно подтверждаться соответствующими документами.

СК допускает также увеличение срока для заключения брака на один месяц. К таким причинам относятся предстоящий отъезд в командировку, наличие данных, свидетельствующих о несерьезности намерений лиц, вступающих в брак.

СК делает различие между условиями заключения брака и препятствиями к вступлению в брак. *Условия вступления в брак* – это обстоятельства, необходимые для того, чтобы брак мог быть зарегистрирован и был признан действительным. *Препятствия* – это обстоятельства, при наличии которых заключение брака не допускается.

Условия заключения брака предусмотрены ст. 12 СК:

- взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;

- достижение ими брачного возраста;

- отсутствие запретов к браку, предусмотренных законом.

Согласие на вступление в брак изъясняется устно и непосредственно лицом, вступающим в брак, в процессе регистрации брака и подтверждается его подписью.

Российское законодательство не предусматривает необходимости получения согласия третьих лиц (родителей будущих супругов) на заключение ими брака. Не требуется согласия родителей и на вступление в брак несовершеннолетними.

В п. 1 ст. 13 СК установлен брачный возраст для мужчин и женщин – восемнадцать лет.

Невозможность вступления в брак до 18 лет не служит препятствием к вступлению в фактические брачные отношения. В п. 2 ст. 13 СК предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим 16 лет, при наличии уважительных причин. В практике такими причинами являются фактическое создание несовершеннолетними семьи, беременность или рождение ребенка, а также любые другие обстоятельства, которые оправдывают и целесообразным досрочное заключение брака. Вопрос о разрешении вступить в брак до достижения 16 лет может быть решен только в строго индивидуальном порядке. Разрешение снижения брачного возраста ниже 16 лет отнесено к компетенции субъектов РФ.

Предельный возраст для вступления в брак не установлен.

Способом предотвращения заведомо неполноценного брака является установление **обстоятельств, препятствующих заключению брака** (ст. 14 СК):

1. Пребывание лиц, намеревающихся вступить в брак (или одного из них), в другом зарегистрированном браке. Это означает, что государство защищает моногамию (единобрачие).

Для вступления в новый брак лицам, ранее состоявшим в зарегистрированном браке, необходимо предъявить документ, подтверждающий прекращение прежнего брака (свидетельство о смерти супруга, свидетельство о расторжении брака, если в документе, удостоверяющем личность, нет штампа о расторжении брака, решение суда о признании брака недействительным).

Нахождение в фактических брачных отношениях не может препятствовать заключению брака в установленном законом порядке.

2. Состояние в близких степенях родства. *Родство* – кровная связь лиц, происходящих одно от другого или от общего предка. Происходящими один от другого считаются предки и их потомки мужского и женского пола (прадед, дед, мать, сын, внучка, правнук). Происходящими от общего предка считаются родные и двоюродные братья и сестры, дяди, тети и племянники, племянницы и т. д. Близость родства определяется при помощи определения установления степени родства, под которой понимается число рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве. Близкими родственниками считаются родственники по прямой линии, а по боковой – родные братья и сестры.

От родства необходимо отличать **свойство**, то есть отношения между родственником одного супруга и другим супругом (пасынок, падчерица, отчим, мачеха, тесть, зять, свекровь, шурин и т.д.) или отношения между родственниками обоих супругов (отцом жены и отцом мужа). Свойство не основано на кровной близости, на происхождении. Оно представляет собой иную общественную связь, возникающую как побочное последствие брака. Муж и жена не являются ни родственниками, ни свойственниками. Они состоят в браке, на основе которого возникает особое правоотношение – супружество.

Подобный запрет на вступление в брак имеет биологическое происхождение. Браки между близкими родственниками существенно повышают вероятность передачи по наследству многих наследственных заболеваний.

3. Запрещаются также браки между усыновителями и усыновленными. Этот запрет носит не биологическое, а социальное происхождение. Он связан с тем обстоятельством, что с течением времени естественный запрет на заключение браков между близкими родственниками приобрел характер этической нормы.

4. Заключению брака препятствует признание лиц, вступающих в брак, либо одного из них в судебном порядке недееспособным вследствие его психического расстройства. Препятствием является не просто наличие у будущего супруга определенного пси-

хического заболевания, но и подтверждение данного факта решением суда, которым это лицо признается недееспособным.

В РФ возможно заключение брака между российскими и иностранными гражданами на общих основаниях. Граждане стран, подписавших с Российской Федерацией соглашения об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, могут вступать в брак лишь в случае предъявления документа о юридической способности к браку, выданного компетентным органом иностранного государства.

Браки между гражданами РФ, проживающими за пределами территории РФ, заключаются в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ.

4.3. Признание брака недействительным.

Расторжение брака

Каждый зарегистрированный в органах ЗАГС брак предполагается законно совершенным. Брак, заключенный с нарушением условий, необходимых для его законности, может быть признан недействительным только судом. До вынесения судом решения, устанавливающего недействительность брака, он считается существующим и никто не может исходить из его недействительности, хотя бы имелись доказательства заключения его с нарушением закона.

Основания для признания брака недействительным установлены в п. 1 ст. 27 СК РФ. К ним отнесены следующие обстоятельства:

- заключение брака при отсутствии условий, установленных законом для заключения брака: взаимного добровольного согласия лиц, вступающих в брак, и достижения ими брачного возраста, если этот возраст не был снижен в порядке, установленном законом (ст. 12 и 13 СК РФ);

- заключение брака при наличии препятствий к его заключению: наличие другого зарегистрированного брака, близкого родства, отношений по усыновлению или недееспособности лиц (лица), заключивших брак (ст. 14 СК РФ);

- сокрытие при заключении брака одним из супругов наличия у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания (ст. 15 СК РФ);

- заключение фиктивного брака, то есть брака без намерения супругов (или одного из них) создать семью. Целью заключения такого брака является желание получить какие-либо права или преимущества, вытекающие из самого факта регистрации брака, например, права на жилую площадь.

Признание брака недействительным не отражается на правах детей, рожденных в таком браке (или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным). Они полностью приравниваются к правам детей, рожденных в браке (п. 3 ст. 30 СК РФ).

Действительный брак **прекращается** вследствие смерти супруга или объявления супруга умершим, а также путем его расторжения – развода. Брак может быть расторгнут супругами в органах загса или в суде.

Расторжение брака прекращает правовые последствия брака на будущее время. Не признается расторжением брака фактическое прекращение супругами брачных отношений. Правом на расторжение брака обладают оба супруга в равной степени. Исключение из этого правила предусмотрено ст. 17 СК: муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка.

Норма ограничивает только права мужа, но не жены. Согласие жены на расторжение брака возможно в форме подачи совместного с мужем заявления, самостоятельного письменного заявления об отсутствии у нее возражения против расторжения брака либо в иной, ясно выраженной, форме.

СК не дает перечня оснований расторжения брака, то есть не содержит облеченных в правовую форму причин прекращения брачного союза, наличие которых позволяет удовлетворить иск о разводе. СК устанавливает две **процедуры расторжения брака**:

1. Брак расторгается в органах ЗАГСа, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. Роль органов ЗАГСа сводится к простой регистрации развода. Выяснять причины расторжения брака они не вправе. Регистрация развода производится по истечении одного месяца с момента подачи заявления. Этот срок установлен для того, чтобы предотвратить расторжение брака под влиянием минутной ссоры. Брак считается прекращенным с момента внесения соответствующей записи в книгу актов ГС. Одновременно с записью бывшим супругам выдается свидетельство о разводе. Расторжение брака по заявлению одного из супругов возможно в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК. Независимо от расторжения брака, споры о детях и имущественных правах рассматриваются в судебном порядке.

2. Расторжение брака в судебном порядке предусмотрено в случае, если супруги имеют общих несовершеннолетних детей, а также при отсутствии согласия одного из супругов на развод. В судебном порядке рассматриваются также дела о расторжении брака, если один из супругов, хотя и заявляет о своей согласии на

развод, но уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГСа: отказывается подать совместное заявление, не является для регистрации развода. Данное положение служит защитой прав другого супруга, так как принудить супруга явиться в ЗАГС невозможно.

4.4. Имущество супругов

В соответствии с п. 256 ГК и ст. 36 СК к собственности каждого из супругов относится имущество:

- принадлежащее ему до вступления в брак (дом, мебель). Не является общим совместным имуществом, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак;

- полученное им, а не семьей в целом, в дар;

- полученное по наследству;

- полученное по иным безвозмездным сделкам, например, имущество, полученное в порядке безвозмездной приватизации.

Определяющим во всех этих случаях является время и основание возникновения права собственности на конкретное имущество у одного из супругов. Доказательствами принадлежности имущества одному из супругов могут быть свидетельские показания, квитанции, чеки, документы, указывающие на дату приобретения имущества и на самого приобретателя, договоры о приобретении имущества, завешание, сберегательная книжка;

- вещи индивидуального пользования (одежда, обувь, белье, предметы личной гигиены и другое имущество, в нормальных условиях предназначенное для использования только одним лицом), даже если они приобретены в браке за счет общих средств.

Этот перечень является исчерпывающим. *Исключение* из общего правила составляет п. 2 ст. 36 СК, регулирующее положение драгоценностей и других предметов роскоши, приобретенных в период брака за счет общих средств супругов. Также к предметам роскоши следует относить вещи, которые нельзя считать необходимыми: предметы антиквариата, редкие книги, дорогостоящую технику. Четких критериев для обозначения вещи, как предмета роскоши, нет.

Предметы профессиональной деятельности (музыкальные инструменты, компьютер), используемые одним из супругов и приобретенные в период брака за счет общих средств, не признаются имуществом каждого из них, так как они могут обслуживать нужды всех членов семьи, и им не присущ критерий индивидуального пользования.

В соответствии с п. 4 ст. 38 СК суды вправе признать раздельным имуществом, нажитое каждым из супругов после фактиче-

ского прекращения брачных отношений, но до расторжения брака. Данная норма является исключением из общего правила, так как закон связывает наступление определенных правовых последствий с заключенным браком и разводом. Необходимость исключения связана с тем, что между фактическим прекращением брака и его официальным расторжением может пройти значительное количество времени.

Своей собственностью каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно. Не требуется согласие другого супруга на совершение любой сделки, связанной с распоряжением соответствующим имуществом. Если собственностью супруга является недвижимое или движимое имущество, способное со временем устаревать и разрушаться, на их восстановление или модернизацию могут расходоваться средства из общих расходов семьи.

Для признания имущества *объектом общей совместной собственности* супругов необходимо наличие двух фактов:

- технического: реконструкция, капитальный ремонт, переоборудование, надстройка;

- юридического: признание судом увеличения стоимости объекта за счет названных технических обстоятельств. На практике учитывается только существенное увеличение стоимости имущества. Определяющим является соотношение реальной стоимости имущества до и после упомянутых вложений.

Семейный кодекс РФ позволяет иметь **два режима общего имущества супругов**: законный и договорный.

Законный режим имущества супругов – это режим совместной собственности. Совместную собственность супругов составляет имущество, нажитое ими во время брака (п. 1 ст. 256 ГК, п. 1 ст. 34 СК). Существует презумпция того, что все имущество, приобретенное в течение брака, относится к общей собственности. Для того, чтобы исключить определенный вид имущества из числа общего, необходимо специальное указание закона. Супруги имеют равные права в отношении принадлежащего им имущества, сообща владеют и пользуются общим имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Существуют две группы отношений по осуществлению прав на имущество, составляющее общую совместную собственность супругов: внутренние отношения между ними и отношения с третьими лицами.

Во внешних отношениях решения о порядке владения, пользования и распоряжения принимаются супругами по их обоюдному согласию. Ни один из супругов не вправе распорядиться общим имуществом вопреки воле другого.

Согласно общему правилу, установленному ст. 253 ГК РФ, распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех ее участников. Однако закон исходит из предположения о наличии такого согласия.

Договорный режим имущества супругов – означает, что имущественные права и обязанности супругов в период брака и (или) на случай его расторжения определяются соглашением супругов, в котором они вправе отступить от законного режима имущества супругов. Институт договорного режима дает право супругам определять содержание своих имущественных отношений в брачном договоре. В брачном договоре (контракте) супруги самостоятельно определяют статус совместно нажитого имущества.

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и/или в случае его расторжения. Личные права и обязанности супругов предметом договора быть не могут. Нельзя закрепить в брачном договоре обязанность вечно любить друг друга и т.п.

Брачный договор может быть заключен как перед государственной регистрацией заключения брака, так и в любое время в период брака (ст. 41 СК РФ). Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу с момента государственной регистрации заключения брака. Брачный договор заключается в письменной форме путем составления одного документа и подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Основным элементом содержания брачного договора является установление правового режима имущества супругов, то есть договорного режима:

1. Использование в качестве основы режима общей совместной собственности, изменяя или дополняя отдельными положениями (совершение всех сделок с письменного согласия другого супруга, исключение из общего имущества отдельных вещей – предметов профессиональной деятельности, хобби, драгоценностей).

2. Установление режима раздельного имущества, то есть имущество, приобретенное в браке каждым из супругов или зарегистрированное на имя кого из супругов, будет принадлежать этому супругу. Отношения супругов по поводу общего имущества будут регулироваться только положениями брачного договора. В этом случае необходимо определить, в какой мере каждый из супругов будет выделять средства на ведение общего хозяйства, оплату жилища и коммунальных услуг и другие общие расходы.

3. Может быть выработан любой иной режим: имущество в период брака рассматривается как раздельное, но в случае прекращения брака, приращения имущества каждого из супругов суммируются и делятся поровну.

Действие договора может распространяться только на часть имущества, в отношении оставшейся части будет действовать законный режим имущества супругов.

4. Может быть определен порядок участия супругов в доходах друг друга (особенно в тех случаях, когда доход имеет только один из супругов).

Супруги могут предусмотреть обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим даже в том случае, если по закону супруг не имеет право на получение содержания от другого супруга.

При разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, за исключением, когда между ними заключен договор, их доли признаются равными. В отдельных случаях суд может отступить от этого правила, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. При разделе имущества, являющегося общей собственностью супругов, суд определяет, какие предметы подлежат передаче каждому из них (если одному из супругов передаются предметы, стоимость которых превышает его долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная компенсация). Раздел имущества возможен в срок не позднее 3 лет с момента расторжения брака.

Иски о разделе совместно нажитого имущества супругов предъявляются или одновременно с исками о расторжении брака, или после того, как брак расторгнут в органах ЗАГСа.

4.5. Установление происхождения детей

Юридическим фактом, на основании которого возникают правоотношения между родителями и детьми, является происхождение детей от родителей, установленное в законном порядке. Документами, удостоверяющими происхождение, является запись лиц в качестве отца и матери ребенка в органах ЗАГСа и выдача свидетельства о рождении ребенка.

Доказательствами происхождения ребенка от матери обычно являются документы, выдаваемые медицинским учреждением, в котором происходили роды.

Если ребенок родился в зарегистрированном браке, действует презумпция отцовства мужа матери ребенка. Отцовство этого

лица предполагается и устанавливать этот факт не нужно. Если ребенок рожден замужней женщиной для регистрации отцовства ее мужа достаточно предъявления свидетельства о браке.

Если отец и мать ребенка не состоят между собой в зарегистрированном браке, отцовство может быть установлено добровольно, путем подачи этими лицами совместного заявления в органы ЗАГСа (п. 3 ст. 48 СК). В совместном заявлении об установлении отцовства, подаваемом в соответствии со ст. 50 Закона «Об актах гражданского состояния», подтверждается признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие матери на установление отцовства.

В случаях, когда отец ребенка, рожденного вне брака, отказывается подать заявление о регистрации отцовства, с целью защиты интересов ребенка возможно установление отцовства в судебном порядке. В соответствии со ст. 49 СК предъявить иск об установлении отцовства вправе один из родителей ребенка, опекун (попечитель) ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок, а также сам ребенок по достижении им совершеннолетия. Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка.

Суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Доказательства могут быть различны по своей природе и относиться к любому периоду времени (во время беременности матери или после рождения ребенка). В необходимых случаях для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, суд вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу.

В случае, если отцовство в отношении ребенка не признано добровольно и не установлено в судебном порядке, запись об отце ребенка в книге записей рождения делается по указанию матери.

Государственная регистрация рождения ребенка производится органом ЗАГСа по месту рождения детей либо по месту жительства родителей или одного из них. Регистрация рождения детей граждан Российской Федерации, проживающих за границей, может быть произведена в соответствующем консульском учреждении Российской Федерации.

4.6. Права детей

Ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия). Способность ребенка приобретать

права, предусмотренные семейным законодательством, возникает с момента рождения. К личным правам несовершеннолетних детей относятся: право жить и воспитываться в семье; право на общение с родителями и другими родственниками; право на защиту; право выражать свое мнение; право на имя, отчество и фамилию.

Статья 60 СК РФ наделяет ребенка следующими **имущественными правами**:

- правом на получение содержания от своих родителей и других членов семьи (то есть совершеннолетних трудоспособных братьев и сестер, дедушки, бабушки);

- правом собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, и на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка;

- правом владеть и пользоваться имуществом родителей при совместном с ними проживании (по взаимному согласию ребенка и родителей).

Родители – законные представители своих несовершеннолетних детей. Они имеют равные права и равные обязанности по воспитанию детей, должны их содержать, заботиться об их физическом, духовном и нравственном развитии, готовить их к самостоятельной жизни. Родительские права должны осуществляться в интересах ребенка. Ребенок имеет право на защиту своих прав и законных интересов.

Если родители уклоняются от выполнения своих обязанностей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются со своими детьми, осуществляют насилие над ними, являются хроническими алкоголиками или наркоманами, то на основании решения суда они могут быть лишены родительских прав, с них могут быть взысканы алименты, они теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в том числе и право на получение содержания при утере трудоспособности в старости. Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка.

По решению суда может иметь место также отобрание ребенка у родителей без лишения родительских прав (ограничение родительских прав).

Имущественные права и обязанности родителей состоят в том, что родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также совершеннолетних, в случае их нетрудоспособности и нуждаемости. Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей. Соглашение об уплате алиментов заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем в письменной форме и нотариально

удостоверяется, при этом размер не может быть ниже размера алиментов, взыскиваемых по суду.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка – одной четверти, на двух детей – одной трети, на трех и более детей – половины заработка и (или) иного дохода родителей.

При определении размера алиментов, взыскиваемых с родителя на несовершеннолетних детей (п. 2 ст. 81 СК РФ), изменении размера алиментов либо освобождении от их уплаты (п. 1 ст. 119 СК РФ) суд принимает во внимание материальное и семейное положение сторон, а также иные заслуживающие внимания обстоятельства или интересы сторон (например, нетрудоспособность членов семьи, которым по закону сторона обязана доставлять содержание, наступление инвалидности либо наличие заболевания, препятствующего продолжению прежней работы, поступление ребенка на работу либо занятие им предпринимательской деятельностью).

Если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход, либо если этот родитель получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте, либо если у него отсутствует заработок и (или) иной доход, а также 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, суд вправе определить размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно, в твердой денежной сумме или одновременно в долях и в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ).

Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

При определении материального положения сторон суд учитывает все источники, образующие их доход. Размер алиментов устанавливается в сумме, соответствующей определенному числу минимальных размеров оплаты труда, и подлежит индексации пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое «семья»?
2. Какие отношения регулируются семейным правом?

3. Каким образом можно определить понятие брака?
4. Какие существуют условия вступления в брак и препятствия к вступлению в брак?
5. Какова законная форма брака?
6. Какие существуют основания недействительности брака и его последствия?
7. Какие существуют процедуры расторжения брака?
8. Что такое «законный» и «договорный» режимы имущества супругов?
9. Какое имущество относится к общему имуществу супругов?
10. Какие виды имущества относятся к собственности каждого из супругов?
11. Какие условия могут входить в брачный договор?
12. Каков порядок заключения брачного договора?
13. Как осуществляется раздел общего имущества супругов?
14. Что является основанием для возникновения прав и обязанностей родителей и детей?
15. Каким образом устанавливается материнство?
16. Какими способами можно установить отцовство?
17. Какие имущественные и неимущественные права имеет ребенок?
18. В чем заключаются обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей?
19. Как определяется размер алиментов на содержание детей?

Тема 5. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА

5.1. Понятие и предмет трудового права

Трудовое право – это самостоятельная отрасль Российского права, регулирующая трудовые отношения работников с работодателями и иные, тесно связанные с ними общественные отношения, и устанавливающая права и обязанности по труду на производстве и ответственность за их нарушение.

Основные **задачи трудового права** можно разделить на три группы:

1. *Производственная* или экономическая: содействие росту производительности труда, улучшению качества работы, повышению эффективности производства.
2. *Социальная* или защитная: установление высокого уровня труда, охрана трудовых прав работников.
3. *Воспитательная*: укрепление трудовой дисциплины.

Предметом трудового права являются трудовые отношения и иные, непосредственно с ними связанные.

Трудовые отношения – отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Кроме трудовых отношений в предмет входят иные общественные отношения, тесно связанные с трудовыми:

- организационно-управленческие;
- по занятости и трудоустройству;
- по профессиональной подготовке, повышению квалификации непосредственно на производстве;
- по надзору и контролю за охраной труда и соблюдением трудового законодательства;
- по рассмотрению трудовых споров.

5.2. Трудовой договор

Трудовой договор – это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные Трудовым кодексом 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 (ст. 56 ТК РФ).

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник. В качестве работника может выступать как гражданин, так и лицо, не обладающее гражданством Российской Федерации. Важно, что работником может быть только физическое лицо. Работодателем может выступать как организация, так и физическое лицо, например, гражданин – предприниматель без образования юридического лица.

Признаки трудового договора:

- это двустороннее соглашение работников и работодателей, при условии, что они обладают трудовой правосубъектностью;
- при заключении трудового договора работник включается в списочный состав работников организации и лично участвует в ее деятельности;
- работник обязан выполнять определенные при заключении трудового договора функции;
- работник обязан подчиняться внутреннему трудовому порядку данной организации;
- работодатель обязан выплачивать заработную плату в соответствии с трудовым договором и обеспечивать условия труда работника в соответствии с законодательством, коллективным и трудовым договором.

Функции трудового договора:

- трудовой договор создает и регулирует трудовое правоотношение;
- он индивидуализирует трудовое правоотношение применительно к личности конкретного работника и конкретного работодателя;
- трудовой договор закрепляет договорный характер установления трудового правоотношения.

Договор служит организационно-правовой формой:

- а) осуществления работником права на труд;
- б) обеспечения работодателей кадрами;
- в) распределения работы внутри данной организации.

Под содержанием трудового договора понимаются все его условия, определяющие права и обязанности сторон.

В трудовом договоре указываются фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя – физического лица), заключивших договор.

Существенными условиями трудового договора 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;
- 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.

Отсутствие в трудовом договоре хотя бы одного из существенных условий влечет его недействительность.

В трудовом договоре могут содержаться дополнительные (факультативные) условия. Они могут быть разнообразны: об испытании, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной), об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя, а также иные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с ТК РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями. Отсутствие дополнительных условий в трудовом договоре не влечет его недействительности.

В трудовом договоре не могут устанавливаться:

- дополнительные основания увольнения;
- не предусмотренные законодательством дисциплинарные взыскания;
- дополнительные основания полной материальной ответственности и т.д.

Трудовой договор может заключаться на определенный срок или быть бессрочным.

Срочный трудовой договор – это договор, заключенный на определенный срок не более 5 лет, если иной срок не установлен действующим законодательством.

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 иное не предусмотрено действующим законодательством.

Срочный трудовой договор может заключаться по инициативе работодателя либо работника в строго определенных законом случаях:

- для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;
- на время выполнения временных (до двух месяцев) работ, а также сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода времени (сезона);

- с лицами, поступающими на работу в организации, расположенные в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, если это связано с переездом к месту работы;

- для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий, катастроф, эпидемий, эпизоотии, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;

- с лицами, поступающими на работу в организации – субъекты малого предпринимательства с численностью до 40 работников (в организациях розничной торговли и бытового обслуживания – до 25 работников), а также к работодателям – физическим лицам;

- с лицами, направляемыми на работу за границу;

- для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также для проведения работ, связанных с заведомо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;

- с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период времени или для выполнения заведомо определенной работы;

- с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не может быть определено конкретной датой;

- для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника;

- с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;

- с лицами, работающими в данной организации по совместительству;

- с пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением разрешена работа исключительно временного характера;

- с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении произведений, профессиональными спортсменами в соответствии с перечнями профессий, утвержденными Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;

- с научными, педагогическими и другими работниками, заключившими трудовые договоры на определенный срок в результате конкурса, проведенного в порядке, установленном законом

или иным нормативным правовым актом органа государственной власти или органа местного самоуправления;

- в случае избрания на определенный срок в состав выборного органа или на выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избираемых органов или должностных лиц в органах государственной власти и органах местного самоуправления, а также в политических партиях и других общественных объединениях;

- с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности;

- с лицами, направленными на временные работы органами службы занятости населения, в том числе на проведение общественных работ;

- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок, при отсутствии достаточных к тому оснований, считается заключенным на неопределенный срок.

Запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных работникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

Процесс заключения трудового договора – это прием гражданина на работу в качестве работника. Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения, трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста пятнадцати лет. С согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста четырнадцати лет.

В организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках допускается с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста четырнадцати лет, для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию

Порядок заключения трудового договора определяется ст. 63-71 ТК РФ. Запрещен необоснованный отказ в приеме на работу. Категории граждан, которым недопустим отказ в приеме на работу, перечислены в ст. 64 ТК РФ. Приведенный в статье перечень не является исчерпывающим.

Статья 65 ТК РФ содержит исчерпывающий перечень документов, которые предоставляются при поступлении на работу:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовая книжка, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;
- справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданная в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, – при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с ТК РФ, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию.

Запрещается требовать от лица, поступающего на работу, иные документы помимо предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования оформляются работодателем.

В ряде случаев приему на работу предшествует обязательный индивидуальный медицинский осмотр, например, для лиц поступающих на работу в организации общепита, торговли, пищевой промышленности, детских учреждений и т.д.

При приеме на работу с работником заключается письменный трудовой договор, который вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем, если иное не установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя.

По заключении трудового договора издается приказ (распоряжение) работодателя о приеме работника на работу.

Основным документом о трудовой деятельности работника является *трудовая книжка* установленного образца. Работодатель обязан вести трудовые книжки на всех работников, проработавших в организации свыше 5 дней, в случае, если работа в организации является для работника основной.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, основания прекращения трудового договора, сведения о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

При прекращении трудового договора трудовая книжка выдается работнику в день увольнения (последний день работы).

Записи о причинах прекращения трудового договора должны производиться в точном соответствии с формулировками ТК РФ или иного федерального закона и со ссылкой на соответствующие статью, пункт ТК РФ или иного федерального закона.

Трудовые книжки ведутся на русском языке и на государственных языках республик, на территории которых они ведутся. Все записи вносятся в течение 7 дней после издания соответствующего приказа, а при увольнении – в день увольнения. Работник должен быть ознакомлен со всеми записями, вносимыми в трудовую книжку на основании приказа, под роспись в личной карточке работника.

При заключении трудового договора, по соглашению сторон, может быть установлено испытание. Устанавливается оно с целью проверки соответствия работника поручаемой работе. Нормы об испытании предусмотрены ст. 70, 71 ТК РФ. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре и приказе о приеме на работу. Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят без испытания. В период испытания на работника распространяются положения действующего трудового законодательства.

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 трудовым законодательством.

Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций – шести месяцев. Конкретный срок устанавливается соглашением сторон. В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе.

При неудовлетворительном результате испытания работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником, предупредив его об этом в письменной форме не позднее, чем за три дня с указанием причин, послуживших основанием для признания этого работника не выдержавшим испытание. Решение работодателя работник имеет право обжаловать в судебном порядке.

Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях.

5.3. Расторжение трудового договора

В трудовом законодательстве встречаются 3 термина:

1. *Прекращение трудового договора* – прекращение трудового договора по всем основаниям, предусмотренным законодательством.

2. *Расторжение трудового договора* – прекращение трудового договора по одностороннему волеизъявлению либо работодателя, либо работника, либо по требованию третьих лиц.

3. *Увольнение* – употребляется применительно к конкретному работнику.

Суть всех трех понятий сводится к одному: трудовой договор прекращает свое действие. Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

Основаниями прекращения трудового договора являются:

– соглашение сторон (статья 78) – договор может быть расторгнут в любое время;

– истечение срока трудового договора (пункт 2 статьи 58), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются, и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, работник должен быть предупрежден письменно за три дня;

– расторжение трудового договора по инициативе работника (статья 80);

– расторжение трудового договора по инициативе работодателя (статья 81);

– перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);

– отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (статья 75);

– отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора (статья 73);

– отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением (часть вторая статьи 72);

– отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (часть первая статьи 72);

– обстоятельства, не зависящие от воли сторон (статья 83);

– нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (статья 84).

Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели. Исчисление срока предупреждения производится со следующего дня после подачи заявления об увольнении. Две недели предоставляются работодателю для поиска новой кандидатуры на должность увольняющегося работника, поэтому работник вправе предупредить работодателя о своем желании оставить работу не только в период работы, но и перед уходом в отпуск и во время отпуска, а также в период болезни.

Подача заявления об увольнении должна быть добровольной. По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут до истечения срока предупреждения об увольнении. Двухнедельный срок не является обязательным.

Работник, предупреждающий работодателя об увольнении, вправе до истечения срока предупреждения отозвать свое заявление и увольнение не производить, кроме случая, когда на место увольняющегося работника уже приглашен другой работник в порядке перевода.

После истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы

работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут, и работник не настаивает на увольнении, действие трудового договора продолжается.

Подача работником заявления об увольнении по собственному желанию не исключает возможности увольнения по другим основаниям, если таковые имеются.

Срочный трудовой договор расторгается с истечением срока его действия, о чем работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три дня до увольнения. Трудовой договор, заключенный на время выполнения определенной работы, расторгается по завершении этой работы. Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работника на работу. Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, расторгается по истечении определенного сезона.

Трудовой кодекс содержит исчерпывающий перечень оснований расторжения трудового договора работодателем. Основная их часть содержится в ст. 81 ТК РФ, остальные предусмотрены другими статьями Кодекса, а также другими федеральными законами.

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем в случаях:

- ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем – физическим лицом;
- сокращения численности или штата работников организации;
- несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением; недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;
- смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);
- неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;
- однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей: 1) прогула (отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня); 2) появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

– совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;

– нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

– совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

– совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

– принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;

– однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

– представления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;

– прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;

– предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации;

– в других случаях, установленных ТК РФ и иными федеральными законами.

Не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем – физическим лицом) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске.

Согласно статье 83 ТК РФ, трудовой договор подлежит прекращению по следующим обстоятельствам, не зависящим от воли сторон:

– призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;

- восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;
- неизбрание на должность;
- осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
- признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;
- смерть работника либо работодателя – физического лица, а также признание судом работника либо работодателя – физического лица умершим или безвестно отсутствующим;
- наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением Правительства Российской Федерации или органа государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

Прекращение трудового договора по основанию, указанному в пункте 2, допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

5.4. Рабочее время

Рабочее время – время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю. Ограничение продолжительности ежедневной работы устанавливается ст. 94 ТК РФ. При *пятидневной рабочей неделе* продолжительность ежедневной работы определяется правилами внутреннего распорядка или графиком сменности. Как правило, при недельной норме 40 часов, продолжительность ежедневной работы составляет 8 часов.

При *шестидневной рабочей неделе* продолжительность ежедневной работы не может превышать 7 часов при недельной норме 40 часов, 6 часов при недельной норме 36 часов и 4 часа при недельной норме 24 часа.

Продолжительность ежедневной работы может сокращаться накануне праздничных дней. Накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может

превышать пяти часов. Продолжительность рабочего дня или смены, непосредственно предшествующих нерабочему праздничному дню, уменьшается на один час.

Нормальная продолжительность рабочего времени сокращается на:

- 16 часов в неделю – для работников в возрасте до шестнадцати лет;

- 5 часов в неделю – для работников, являющихся инвалидами I или II группы;

- 4 часа в неделю – для работников в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет;

- 4 часа в неделю и более – для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Федеральным законом может устанавливаться сокращенная продолжительность рабочего времени для других категорий работников (педагогических, медицинских и других).

Неполное рабочее время – это часть законодательно установленной нормальной или сокращенной продолжительности рабочего дня. Неполное рабочее время может устанавливаться по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и в период работы, о чем делается оговорка в трудовом договоре. В ряде случаев работодатель обязан удовлетворять просьбу работника о неполном рабочем времени:

- беременных женщин;

- одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет);

- лиц обеспечивающих уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

Виды неполного рабочего времени:

- неполный рабочий день;

- неполная рабочая неделя;

- сочетание неполного рабочего дня и рабочей недели.

Оплата труда при неполном рабочем времени производится пропорционально отработанному рабочему времени или в зависимости от выработки, без гарантии минимальной оплаты труда. Работа на условиях неполного рабочего времени не ограничивает продолжительность ежегодного отпуска, трудовой стаж и другие трудовые права работников.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени может быть:

- по инициативе работника (совместительство), которое не может превышать 4 часов в день и 16 часов в неделю;

– по инициативе работодателя (сверхурочная работа) не должна превышать для каждого работника 4 часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

5.5. Время отдыха

Время отдыха – время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

Видами времени отдыха являются:

- перерывы в течение рабочего дня (смены);
- ежедневный (междусменный) отдых;
- выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- нерабочие праздничные дни;
- отпуска.

Перерывы в течение рабочего дня (смены)

1. *Обеденный перерыв* (перерыв для отдыха и питания):

- предоставляется не менее 30 минут и не более 2 часов и, как правило, после 4 часов после начала работы;
- используется работником по своему усмотрению, при этом работник в праве отлучаться с места выполнения работы;
- не включается в рабочее время и не подлежит оплате;
- время его начала и окончания определяется локальными нормативными актами или индивидуально в трудовом договоре;
- если предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время.

2. *Специальный перерыв* для обогрева и отдыха:

- время предоставляется для обогрева и отдыха на отдельных работах обычно на 10–15 минут;
- виды этих работ, продолжительность и порядок предоставления таких перерывов устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации;
- включается в рабочее время и оплачивается;
- работодатель обязан обеспечить оборудованные помещения для обогрева и отдыха работников.

Междусменные перерывы. Устанавливаются локальными нормативными актами организации и не должны быть менее двойной продолжительности времени работы в предшествующей отды-ху смене.

Выходные дни:

- предоставляются всем работникам (при пятидневной рабочей неделе – два выходных дня в неделю, при шестидневной – один);

– общим является воскресенье, второй выходной устанавливается локальными нормативными актами организации (оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд).

Нерабочие праздничные дни. Законодательно установлены следующие нерабочие праздничные дни:

- 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.

При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий, после праздничного, рабочий день.

Работа в выходные и праздничные дни по общему правилу запрещена. Допускается только в исключительных случаях и с письменного согласия работника (ст. 113 ТК).

Отпуск – это свободное от работы время, исчисленное в днях, в течение которого за работником сохраняется место работы и средний заработок.

Основным видом отпусков является ежегодный оплачиваемый отпуск, который предоставляется всем работникам и имеет продолжительность не менее 28 календарных дней. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск продолжительностью более 28 календарных дней (удлиненный основной отпуск) предоставляется лицам, не достигшим 18 лет, педагогическим работникам, судьям и другим категориям работников в соответствии с действующим законодательством.

Закон предусматривает также ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска. Они могут быть различной продолжительности и предоставляются работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, работникам, имеющим особый характер работы, работникам с ненормированным рабочим днем, работникам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Организации-работодатели могут самостоятельно устанавливать дополнительные отпуска для работников и закреплять их в локальных нормативных актах, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число календарных дней отпуска не включаются и не оплачиваются. При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска дополнительные оплачиваемые отпуска суммируются с ежегодным основным оплачиваемым отпуском.

Выплата среднего заработка за период ежегодного оплачиваемого отпуска производится накануне отпуска, но не позднее, чем за 3 дня до его начала. Отпуск должен предоставляться в натуре, его нельзя заменить денежной компенсацией. Исключение составляют следующие случаи:

1. Часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией. Замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам и работникам в возрасте до восемнадцати лет, а также работникам, занятым на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, не допускается.

2. При увольнении работнику выплачивается денежная компенсация за все неиспользованные отпуска. По письменному заявлению работника неиспользованные отпуска могут быть предоставлены ему с последующим увольнением. При предоставлении отпуска с последующим увольнением при расторжении трудового договора по инициативе работника, работник имеет право отозвать свое заявление об увольнении до дня начала отпуска, если на его место не приглашен в порядке перевода другой работник.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем.

Работодатель обязан на основании заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам Великой Отечественной войны – до 35 календарных дней в году;

- работающим пенсионерам по старости (по возрасту) – до 14 календарных дней в году;

- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, – до 14 календарных дней в году;

- работающим инвалидам – до 60 календарных дней в году;

- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников – до пяти календарных дней;

- в других случаях, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами либо коллективным договором.

5.6. Трудовая дисциплина

Дисциплина труда – обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Трудовая дисциплина различается в объективном и субъективном смысле. В объективном – это система правил, регламентирующих поведение работодателя и работника на этом производстве. В субъективном смысле – это обязанности работника и работодателя конкретного производства соблюдать эти правила поведения.

Трудовая дисциплина – это система правовых норм, регламентирующих внутренний распорядок, устанавливающих трудовые обязанности работника и работодателя, определяющих меры поощрения за успех в труде и ответственность за виновное невыполнение этих обязанностей.

Трудовой распорядок определяется правилами внутреннего трудового распорядка. Такие локальные нормативные акты должны иметь все организации. **Правила внутреннего трудового распорядка организации** – локальный нормативный акт организации, регламентирующий порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

Для отдельных категорий работников действуют уставы и положения о дисциплине, утверждаемые Правительством Российской Федерации в соответствии с федеральными законами.

Трудовая дисциплина обеспечивается определенными методами. Основными из них являются:

- 1) создание необходимых организационных и экономических условий для работы;
- 2) поощрение;
- 3) принуждение.

Работодатель поощряет работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности (объявляет благодарность, выдает премию, награждает ценным подарком, почетной грамотой, представляет к званию лучшего по профессии).

Другие виды поощрений работников за труд определяются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, а также уставами и положениями о дисциплине. За особые трудовые заслуги перед обществом и государ-

ством работники могут быть представлены к государственным наградам.

За совершение *дисциплинарного проступка*, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить дисциплинарные взыскания. Меры дисциплинарного взыскания и порядок их применения закреплены в ТК (ст. 192–195). Они обязательны и одинаковы для всех организаций.

Статья 192 ТК РФ предусматривает такие меры дисциплинарного взыскания, как замечание, выговор, увольнение. Выбор меры взыскания зависит от тяжести совершенного проступка, обстоятельств нарушения, поведения работника, предшествующей деятельности работника. Применение взыскания – это право, а не обязанность работодателя.

Работодатель обязан соблюдать правила применения дисциплинарных взысканий:

- до применения взыскания работодатель обязан затребовать от работника письменное объяснение;

- взыскание применяется непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее 1 месяца с этого дня;

- взыскание не может быть применено позднее 6 месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии финансово-хозяйственной деятельности – 2 лет со дня его совершения, не считая время производства по уголовному делу;

- за один проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание;

- взыскание налагается приказом, который доводится до сведения работника под роспись;

- взыскание действует в течение года со дня его применения, а затем автоматически теряет силу;

- взыскание может быть снято досрочно по инициативе работодателя или самого работника, если подвергнутый взысканию не совершил новый проступок и проявил себя как добросовестный работник;

- в течение срока действия взыскания к работнику не применяются меры поощрения;

- взыскание может быть обжаловано в органы по рассмотрению трудовых споров в установленном порядке;

- взыскание в трудовую книжку не записывается, за исключением увольнения.

Одновременно с наложением дисциплинарного взыскания работник может быть привлечен к материальной ответственности за ущерб, причиненный работодателю по его вине, например, уменьшен размер премии.

5.7. Материальная ответственность сторон трудового договора

Сторона трудового договора (работодатель или работник), причинившая ущерб другой стороне, возмещает этот ущерб в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами. В зависимости от причинителя ущерба различают материальную ответственность работника и материальную ответственность работодателя.

В зависимости от пределов возмещения ущерба различается ограниченная и полная материальная ответственность, полная, в свою очередь, делится на индивидуальную и коллективную (бригадную).

Материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия), если иное не предусмотрено ТК РФ или иными федеральными законами. Каждая из сторон трудового договора обязана доказать размер причиненного ей ущерба.

Работник несет материальную ответственность как за прямой действительный ущерб, непосредственно причиненный им работодателю, так и за ущерб, возникший у работодателя в результате возмещения им ущерба, причиненного работником иным лицам. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств, при которых был причинен ущерб, полностью или частично отказаться от его взыскания указанного ущерба с виновного работника.

За причиненный ущерб работник несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка, если иное не предусмотрено действующим законодательством.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба может возлагаться на работника в случаях, предусмотренных ст. 243 ТК РФ:

- когда в соответствии с ТК или иными федеральными законами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

- недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;

- умышленного причинения ущерба;
- причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;
- причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;
- разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;
- причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Договор о полной материальной ответственности – это договор о возмещении работодателю причиненного ущерба в полном размере за недостачу вверенного работникам имущества. Письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности заключаются с работниками, достигшими возраста восемнадцати лет и непосредственно обслуживающими или использующими денежные, товарные ценности или иное имущество.

При совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере, может вводиться коллективная (бригадная) материальная ответственность.

Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности за причинение ущерба заключается между работодателем и всеми членами коллектива (бригады). До принятия решения о возмещении ущерба конкретными работниками работодатель обязан провести проверку для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения. Работник и (или) его представитель имеют право знакомиться со всеми материалами проверки и обжаловать их в порядке, установленном ТК РФ для индивидуальных трудовых споров. Истребование от работника объяснения в письменной форме для установления причины возникновения ущерба является обязательным.

Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя. Распоряжение может быть сде-

лено не позднее 1 месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного ущерба. Необходимо помнить, что общий размер всех удержаний не может превышать 20%, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, – 50% заработной платы, причитающейся работнику. При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником, во всяком случае, должно быть сохранено 50% заработной платы. При несоблюдении работодателем установленного порядка взыскания ущерба работник имеет право обжаловать действия работодателя в суд.

Работник, виновный в причинении ущерба работодателю, может добровольно возместить его полностью или частично. По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа.

Работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Например, если заработок не получен в результате:

- незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;

- отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;

- задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;

- других случаев, предусмотренных федеральными законами и коллективным договором.

При нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска и других выплат, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от не выплаченных в срок сумм, за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенсации определяется коллективным договором или трудовым договором.

Моральный вред, причиненный работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя, возмещается работнику в денежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора. При повреждении здоровья или в случае смерти работника вследствие несчастного случая на произ-

водстве либо профессионального заболевания работнику (его семье) возмещаются его утраченный заработок, а также связанные с повреждением здоровья дополнительные расходы на медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию либо соответствующие расходы в связи со смертью работника.

Вопросы для самоконтроля

1. Охарактеризуйте регулируемые нормами трудового права правоотношения.
2. Дайте определение трудового договора и его содержания.
3. Перечислите документы, предъявляемые работником при заключении трудового договора.
4. В чем отличие трудового договора от гражданско-правовых договоров?
5. Назовите гарантии при приеме на работу.
6. В каких случаях и в каком размере происходит выплата выходного пособия?
7. Каков порядок применения работодателем мер дисциплинарного взыскания? Виды дисциплинарных взысканий.
8. Каковы правила материальной ответственности сторон трудового отношения?

Тема 6. ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА

6.1. Предмет, метод и источники административного права

Для эффективного функционирования государства, решения различных социальных задач, используют различные способы и методы деятельности, называемые управлением. В зависимости от пределов властного воздействия, управление может осуществляться в отношении группы лиц (студенческая группа, трудовой коллектив), административно-территориального образования, государства в целом. Латинское слово «администрация» переводится как «управление», «руководство». Администрацией называют и руководство организации, и органы самоуправления, и органы государственной власти. Административное право представляет собой отрасль права, изучающую порядок осуществления государственного управления, способы, методы и средства воздействия государства на общество.

Предметом административного права является совокупность общественных отношений, возникающих при осуществлении властной деятельности государственных органов и административно-судопроизводства. Основные функции и задачи управления государством возложены на органы исполнительной власти.

Предмет административного права включает в себя:

- общественные отношения, возникающие в процессе регулятивной, созидательной деятельности органов исполнительной власти на всех иерархических уровнях;

- охранительную деятельность органов государственной власти, направленную на недопущение нарушения охраняемых законом прав и свобод;

- административное судопроизводство (рассмотрение дел об административных правонарушениях).

Администрирование всегда связано с преобладанием одной воли над другой, подчинением. Управленческие отношения являются неотъемлемым элементом государства. Важно, чтобы это воздействие осуществлялось в рамках закона, уважения интересов подвластного. В системе государственного управления субъекты не равны, и это равенство невозможно обеспечить ввиду его объективной необходимости. В административном праве асимметрия прав участников правоотношений оформлена юридически. Государство наделяется широким набором средств воздействия на управляемых субъектов, использовать которые можно только помня и соблюдая основное правило: человек, его права и свободы являются высшей ценностью в государстве. Поэтому любое решение, принимаемое органами государственной власти в процессе осуществления управления, должно быть основано на законе (легитимно).

Метод административно-правового воздействия характеризуется юридическим неравенством сторон (инспектор ГИБДД и участник дорожного движения), возникновением большинства правоотношений по инициативе органов исполнительной власти (приказ, предписание, решение о выдаче лицензии). Разрешение споров, возникающих между субъектами административных правоотношений, осуществляется не только в судебном, но и в административном порядке – путем обращения к вышестоящему должностному лицу или в вышестоящий орган.

Административное право находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Нормотворческие полномочия между указанными уровнями власти распределены в Конституции РФ.

Органы исполнительной власти осуществляют управление во всех сферах жизнедеятельности общества, которые государство считает необходимым регулировать. Каждая из них требует раз-

личной степени вмешательства со стороны властных органов, и потому существует множество нормативных правовых актов, регламентирующих порядок и пределы осуществления полномочий органами исполнительной власти. По этой причине административное право огромно по объему и разнообразно по содержанию. Его нормы, базирующиеся на нормах конституционного права, содержатся в большом числе федеральных законов (в том числе в единственном кодифицированном акте административного права – Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях) и законов субъектов Федерации, в указах Президента РФ, в постановлениях Правительства РФ, нормативных правовых актах органов исполнительной власти Российской Федерации.

6.2. Субъекты административного права

Административно-правовые отношения – это урегулированные нормами административного права общественные отношения, складывающиеся в сфере деятельности органов исполнительной власти и осуществления административного судопроизводства. Административные правоотношения имеют свою структуру: субъекты (участники), объект (для чего возникли правоотношения), содержание (права и обязанности субъектов, их поведение).

Субъектом административного права является участник административных правоотношений, обладающий определенными правами и обязанностями в процессе взаимодействия органов публичной (государственной, муниципальной) власти с подвластными субъектами.

Субъектов административного права принято делить на индивидуальных (гражданин, лицо без гражданства, государственный служащий и т.д.) и коллективных (государственные – органы исполнительной власти; негосударственные – юридические лица; группа лиц, подписавших обращение в органы исполнительной власти и т.д.).

Административно-правовой статус индивидуального субъекта – это правовое положение личности в её отношениях с органами государственного управления, урегулированное нормами административного права. Основы административно правового статуса личности установлены в Конституции РФ и конкретизированы в административно-правовых нормах. Поскольку индивид является подвластным субъектом, в нормах права предусмотрены различные механизмы защиты его прав и свобод от неправомерного их ограничения или непредставления.

Административная правоспособность возникает с момента рождения (право на имя, на медицинскую помощь, на бесплатное обеспечение лекарствами). Административная правоспособность

физических лиц может зависеть от пола, состояния здоровья, места жительства и других факторов. Например, воинская обязанность предусмотрена только для граждан РФ мужского пола. Дополнительная социальная защита предоставляется лилипутам, погорельцам.

Административная дееспособность у индивидуальных субъектов наступает позднее правоспособности, возраст её наступления законом не установлен. Хотя административная дееспособность отличается тем, что наступает раньше, чем какая-либо иная. В зависимости от интеллектуального развития, самостоятельно, обратиться к врачу может и дошкольник. Все лица, достигшие возраста 6,5 лет, самостоятельно реализуют право на образование. За несовершеннолетними, нарушающими установленные правила поведения, осуществляется контроль со стороны комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав. К административной ответственности лицо может быть привлечено по достижении 16 лет. Отдельные права могут быть реализованы по достижении совершеннолетия (поступление на государственную службу, занятие государственной должности).

Существуют четыре группы обстоятельств, при наличии которых административно-правовой статус индивидуального субъекта может быть *ограничен*:

- при возникновении чрезвычайных обстоятельств (стихийные бедствия, техногенная катастрофа и т.д.);

- при несовместимости общественно полезной деятельности с его личностью (запрет совместной государственной службы близких родственников, если одно лицо подотчетно или подконтрольно другому; запрет недееспособным состоять на государственной службе; запрет судимым поступать на государственную службу);

- обеспечение государственной безопасности (режим государственной тайны, режим секретности, пограничный режим);

- совершение правонарушений (лишение специального права, предоставленного физическому лицу, дисквалификация).

Иностранные граждане и лица без гражданства имеют те же права, и несут те же обязанности, что и граждане Российской Федерации, за исключением случаев, установленных в федеральных законах. Например, они не могут поступить на государственную службу, не могут замещать государственные должности, к ним применяется специальный вид административного наказания – административное выдворение за пределы Российской Федерации.

Помимо общих прав и обязанностей, которыми наделяются индивидуальные субъекты административного права, существует и ряд прав и обязанностей, которыми наделяются лица при появ-

лении у них специального административно-правового статуса (государственного служащего; лица, находящегося под административной опекой; лица, совершившего административное правонарушение). Например, гражданин РФ, поступивший на государственную гражданскую службу, приобретает права и обязанности гражданского служащего, становится обязанным соблюдать запреты и ограничения, установленные на государственной службе.

Государственная служба – профессиональная служебная деятельность граждан по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и их органов.

В настоящее время законом закреплена система государственной службы, которая включает в себя три вида:

- государственную гражданскую службу (которая, в свою очередь, делится на федеральную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъектов Российской Федерации);
- военную службу;
- правоохранительную службу.

Необходимо различать государственные должности и должности государственной службы. К государственным должностям в Российской Федерации относятся должности, установленные Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (Президент РФ, Председатель Правительства РФ, губернатор области и т.д.). Лица, замещающие государственные должности, не являются государственными служащими. На них не распространяется законодательство о государственной службе.

Государственные служащие организуют или непосредственно осуществляют государственные функции, распоряжаются государственными ресурсами. От их профессионализма и компетентности зависит деятельность государства в целом, развитие страны, соблюдение прав и свобод гражданина.

Государственные органы представляют собой особый вид организаций, осуществляющих государственные функции. Для осуществления исполнительно-распорядительной, административной деятельности создаются органы исполнительной власти.

Государственные служащие организуют или непосредственно осуществляют государственные функции, распоряжаются государственными ресурсами. От их профессионализма и компетентности зависят деятельность государства в целом, развитие страны, соблюдение прав и свобод гражданина.

Государственные органы представляют собой особый вид организаций, осуществляющих государственные функции. Для осуществления исполнительно-распорядительной, административной деятельности создаются органы исполнительной власти.

Административно-правовой статус органов исполнительной власти включает в себя три элемента: целевой, структурно-организационный, компетенционный.

Цель создания органа исполнительной власти – возложить на него решение определенных государственных задач и функций.

Структурно-организационный элемент включает в себя порядок образования органа, его взаимодействия с другими государственными органами, место в системе органов исполнительной власти. Основные принципы построения системы органов исполнительной власти РФ определены Конституцией РФ, и конкретизируются в законах и подзаконных нормативных правовых актах. Структура органов исполнительной власти субъектов РФ определяется и законодательством самих субъектов РФ.

Компетенция представляет собой совокупность властных полномочий, предоставленных органу исполнительной власти, и подведомственности (круг подвластных субъектов). Орган может осуществлять общие административные функции по руководству, нести ответственность за положение дел в государстве, субъекте в целом. Либо осуществляет отраслевое (межотраслевое) управление в установленной сфере деятельности.

Органы исполнительной власти являются единственным видом государственных органов, имеющим четко выстроенную систему. Система органов исполнительной власти выглядит следующим образом:

1. Федеральные органы исполнительной власти:

- Правительство РФ (орган общей компетенции);
- федеральные министерства;
- федеральные службы;
- федеральные агентства.

У отраслевых федеральных органов существуют территориальные подразделения, осуществляющие функции соответствующего органа на определенной территории (субъекта РФ, города, части города).

2. Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации:

– высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации (президенты республик, губернаторы и главы администраций краев и областей, мэры городов федерального значения);

– высший исполнительный орган субъекта Российской Федерации общей компетенции (правительство, администрация субъекта РФ);

– отраслевые органы исполнительной власти субъекта РФ (министерства, департаменты, комитеты, управления).

6.3. Административное правонарушение и административная ответственность

Административная ответственность – один из видов юридической ответственности. Она выражается в возможности применения мер административного наказания к лицу, совершившему административное правонарушение.

Нормативным основанием административной ответственности является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ) и принимаемые в соответствии с ним законы субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. КоАП РФ содержит систему материальных норм (определяет понятие административного правонарушения, виды наказаний и правила их назначения) и процессуальных норм (регламентирует порядок производства по делу об административном правонарушении). В законах субъектов Российской Федерации определяются противоправные деяния, признаваемые на территории субъекта административными правонарушениями, устанавливаются наказания за их совершение.

Административная ответственность может наступить, если совершено административное правонарушение. Административное правонарушение – это противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ст. 2.1 КоАП РФ).

Административное правонарушение является общественно вредным деянием, прямо запрещенным положениями особенной части КоАП РФ или соответствующего закона субъекта Российской Федерации, которые охраняют от нарушения нормы иной отраслевой принадлежности (трудового права, финансового права, гражданского права).

Кроме того, административное правонарушение является деянием, то есть сознательным, волевым действием или бездействием человека, осознающим противоправный характер своего поведения.

Возможность привлечения к ответственности является общим признаком административных правонарушений. Но важно учесть, что лицо считается привлеченным к административной ответственности только в том случае, если была соблюдена процедура привлечения к ответственности, установленная КоАП РФ.

Состав административных правонарушений – установленная правом совокупность признаков, при наличии которых антиоб-

щественное деяние может быть признано административным правонарушением. В юридический состав административного правонарушения включаются признаки объекта, объективной стороны, субъекта и субъективной стороны.

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, защищаемые нормами КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. Определенные деяния потому и признаются антиобщественными и запрещаются под угрозой применения административных наказаний, что они причиняют вред существующим общественным отношениям.

Объективная сторона административного правонарушения – это система предусмотренных нормами административного права признаков, характеризующих его внешние проявления. Важнейшим признаком является тот, который определяет само деяние – хищение, нарушение, уклонение. Административное правонарушение может совершаться и путем активных противоправных действий правонарушителя – порча имущества, самовольное подключение, нарушение правил дорожного движения; и бездействием – уклонением от совершения действий, осуществление которых требуется в нормативных актах – уклонение от участия в ведении коллективных переговоров, непредставление декларации.

Деяние является основным признаком объективной стороны. Но, часто в составе правонарушения присутствуют и другие признаки:

- место (общественное место, пограничная зона);
- время (ночное время, установленный срок);
- способ совершения (сокрытие);
- средства совершения (транспортные средства, огнестрельное оружие, спиртные напитки).

Для признания деяния правонарушением в большинстве случаев достаточно самого факта его совершения, вне зависимости от наступления вредных последствий. Устанавливать наличие вредных последствий противоправного деяния, их причинно-следственную связь с правонарушением необходимо в том случае, если возможность привлечения к ответственности ставится под условие о причинении вреда.

Субъект административного правонарушения – это лицо, его совершившее. Субъектами административных нарушений могут быть физические и юридические лица.

Все признаки индивидуального субъекта можно поделить на две группы: общие и специальные. Общими признаками являются те, которыми должно обладать любое физическое лицо, привле-

каемое к ответственности. К ним относятся: возраст и вменяемость. Административной ответственности подлежит вменяемое физическое лицо, достигшее к моменту совершения административного правонарушения возраста 16 лет. С учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет, комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав указанное лицо может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних.

Специальные признаки могут отражать:

- особенности труда, служебного положения (должностное лицо, руководитель, капитан, водитель);
- прошлого поведения (водитель, ранее лишенный права управления транспортным средством);
- лицо, не уплатившее административный штраф;
- особенности правового статуса (военнослужащий, иностранный гражданин).

Специальные признаки указываются лишь в том случае, если к ответственности можно привлечь только лицо, обладающее такими специальными признаками.

Очень часто используется такой признак специального субъекта, как должностное лицо. Единого легального определения должностного лица в праве нет, поэтому КоАП РФ дает собственное определение должностного лица. К должностным лицам в соответствии с примечанием к ст.2.4 КоАП РФ относятся не только лица, осуществляющие государственно-властные полномочия, но и выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции во всех организациях независимо от формы собственности. Лица, осуществляющие деятельность без образования юридического лица, при совершении ими правонарушения в связи с осуществляемой деятельностью, несут ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное (например, за нарушение правил в сфере таможенного дела они несут ответственность как юридические лица). Совершение лицом правонарушения с использованием своего должностного положения является серьезным нарушением, влекущим более строгое наказание, нежели совершение аналогичного правонарушения обычным физическим лицом.

Юридическое лицо подлежит привлечению к административной ответственности лишь в случаях, когда в статье Особенной части КоАП РФ, закона субъекта Российской Федерации, предусматривающей ответственность за соответствующее деяние,

юридическое лицо указано в качестве субъекта правонарушения. Несмотря на то, что правонарушение совершается конкретным физическим (должностным) лицом организации, ответственность юридического лица никак не связана с ответственностью этого конкретного лица. За совершение правонарушения к ответственности могут привлечь и физическое лицо, совершившее правонарушение, и юридическое лицо, от имени которого действовало должностное лицо.

Юридическое лицо не может быть участником производства по делам об административных правонарушениях. Защиту его прав и интересов в производстве осуществляет законный представитель.

Субъективная сторона правонарушения, совершенного физическим лицом, представляет собой совокупность признаков, характеризующих психическое отношение лица к совершенному им деянию (вина). Вина может существовать в форме умысла и неосторожности. Хотя признак формы вины редко выражается прямо в норму, по характеру самого деяния можно предположить и его форму. Например, мелкое хищение может быть совершено только умышленно, а декларация может оказаться не поданной и по неосторожности.

Вина юридического лица выражается в том, что оно не приняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства его руководителем или должностными лицами, осуществляющими деятельность от имени юридического лица.

Административное наказание является мерой ответственности за административное правонарушение. Оно выражается в моральном или материальном воздействии на правонарушителя.

В ст. 3.2. КоАП РФ закреплены следующие административные наказания:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 5) административный арест;
- 6) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 7) дисквалификация;
- 8) административное приостановление деятельности.

Основными видами административных наказаний являются: предупреждение, административный штраф, лишение специально-

го права, предоставленного физическому лицу, административный арест, дисквалификация, приостановление деятельности.

Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства может устанавливаться и применяться в качестве как *основного, так и дополнительного* административного наказания.

К юридическим лицам применяются такие наказания, как предупреждение, административный штраф, конфискация орудия или предмета административного правонарушения, административное приостановление деятельности.

Предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальной порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Административный штраф является денежным наказанием. Взыскание определенной денежной суммы как меру борьбы с административными правонарушениями используют чаще всего. Размер штрафа определяется не только тяжестью административного правонарушения, но и в зависимости от субъекта правонарушения (размеры штрафов, налагаемых на должностных и юридических лиц, выше размеров штрафов, установленных для физических лиц). Неуплата штрафа в течение 30 дней после вступления в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, влечет за собой возможность привлечения к ответственности за неуплату штрафа с назначением наказания в виде двукратной величины штрафа или административного ареста на срок до 15 суток.

Конфискация как вид административного наказания состоит в принудительном безвозмездном изъятии орудия или предмета правонарушения в собственность государства. Конфискации подлежат именно соответствующий предмет, а не имущество, что отличает эту административную меру от меры уголовного наказания. При совершении правонарушения с помощью предметов, которые не принадлежали лицу на законных основаниях, указанные предметы подлежат изъятию (а не конфискации). Конфискация назначается судьей.

Лишение специального права, предоставленного физическому лицу (например, право на управление транспортным средством), применяется на срок от одного месяца до трех лет за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом.

Административный арест заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на

срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или правового режима контртеррористической операции до тридцати суток. Административный арест назначается судьей.

Административный арест устанавливается и назначается лишь в исключительных случаях за отдельные виды административных правонарушений и 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, военнослужащим, гражданам, призванным на военные сборы, а также к имеющим специальные звания сотрудникам органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

Дисквалификация заключается в лишении физического лица права замещать должности федеральной государственной гражданской службы, должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации, должности муниципальной службы, занимать должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ. Административное наказание в виде дисквалификации назначается судьей. Дисквалификация устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет.

Административное приостановление деятельности заключается во временном (до 90 суток) 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, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Для назначения наказания существуют определенные *правила*:

- наказание назначается в пределах, установленных санкцией статьи, предусматривающей ответственность за данное правонарушение;
- никто не может нести ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение;
- назначение наказания происходит с учетом степени вины лица, совершившего правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность;

– лицо может быть привлечено к ответственности в течение сроков давности привлечения к ответственности.

Дела об административных правонарушениях рассматривают судьи, должностные лица органов исполнительной власти и органы, уполномоченные на рассмотрение дел КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие общественные отношения регулируются административным правом?
2. В чем состоят особенности метода административно-правового регулирования?
3. В чем ведении находится административное законодательство?
4. Какие субъекты административного права Вам известны?
5. Из каких элементов состоит административно-правовой статус индивидуального субъекта?
6. В чем отличия общего и специального административно-правовых статусов физических лиц?
7. Какие виды службы входят в систему государственной службы?
8. Какие различия в правовом статусе у лиц, замещающих государственные должности и государственных служащих?
9. Какие органы общей компетенции входят в систему органов государственной исполнительной власти?
10. В чем особенности административно-правового статуса иностранных граждан в Российской Федерации?
11. Что такое административная ответственность?
12. Какие признаки входят в состав административного правонарушения?
13. С какого возраста физическое лицо может быть привлечено к административной ответственности?
14. Можно ли привлечь к административной ответственности ограниченно дееспособное лицо?
15. В чем особенности административной ответственности юридических лиц?

16. Какими нормативными актами может устанавливаться административная ответственность?

17. Что такое административное наказание?

18. Какие виды наказаний могут применяться к юридическим лицам?

19. Какие существуют правила привлечения к административной ответственности?

20. Можно ли за совершение правонарушения привлечь к ответственности одновременно юридическое лицо и должностное лицо?

21. В течение какого срока лицо считается подвергнутым административному наказанию?

Тема 7. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

7.1. Предмет, метод, задачи и принципы уголовного права

Уголовное право – совокупность правовых норм, определяющих преступность и наказуемость деяний, основание и принципы уголовной ответственности, виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера, условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Предметом уголовного права являются отношения, возникающие в связи с совершением преступления и назначением наказания. Выделяют два вида таких отношений: *охранительные и регулятивные*. Охранительные общественные отношения возникают в связи с совершением запрещенного Уголовным кодексом деяния (государство, как сторона этих отношений, вправе наказывать, виновное же лицо, как вторая сторона, обязано нести ответственность), а регулятивные – в связи реализацией гражданами своих прав на причинение вреда при защите от общественно опасных посягательств.

Уголовному праву присущ **императивно-запретительный метод**, который заключается в установлении преступности деяний и их наказуемости.

Уголовное право выполняет следующие **функции**:

– охранительная – состоит в защите общественных отношений, составляющих предмет уголовного права;

– предупредительная – представляет собой общие и специальные предупреждения, в результате которых лицо воздерживается от преступления под страхом наказания;

– воспитательная – предполагает корректировку социально-психологических качеств личности в духе уважения к закону, к нормам человеческого общежития и т. д.;

– поощрительная – заключается в одобрении со стороны государства действий, направленных на отказ от совершения преступления, добровольную сдачу предметов, явившихся орудием преступления, содействие в изобличении преступления (даже если лицо само является соучастником), что ведет к смягчению наказания или освобождению от него.

В ст. 2 УК РФ сформулированы **задачи** уголовного права:

- охрана прав и свобод человека и гражданина;
- охрана всех форм собственности;
- охрана общественного порядка и общественной безопасности;
- охрана конституционного строя РФ;
- охрана окружающей среды;
- обеспечение мира и безопасности человечества.

В действующем УК РФ закреплены **принципы**:

- законности (ст. 3);
- равенства граждан перед законом (ст. 4);
- вины (ст. 5);
- справедливости (ст. 6);
- гуманизма (ст. 7).

Согласно *принципу законности*, преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия, определяются только Уголовным кодексом. Применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Принцип равенства заключается в том, что лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат 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.

В соответствии с *принципом вины* лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невинное причинение вреда, не допускается.

Принцип справедливости предполагает, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности

преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Принцип гуманизма состоит в том, что уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

В соответствии с п. "о" ст. 71 Конституции РФ уголовное законодательство относится к исключительному ведению Российской Федерации. Субъекты РФ и органы местного самоуправления не вправе принимать нормативные правовые акты, устанавливающие уголовную ответственность, а также регулирующие вопросы амнистии и помилования.

Уголовный кодекс является единственным **источником** уголовного права, так как содержит все уголовно-правовые запреты. Иные нормативные правовые акты, хотя бы они и раскрывали содержание признаков конкретных составов преступлений, источниками уголовного права не являются.

Уголовный закон **основывается** на Конституции (Основном Законе) Российской Федерации и общепризнанных принципах и нормах международного права.

В соответствии со ст. 9 УК преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время его совершения.

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления последствий.

Уголовный закон вступает в силу одновременно на всей территории РФ по общему правилу по истечении 10 дней после официального опубликования. Действие уголовного закона прекращается в результате его отмены или замены другим законом.

Согласно ст. 10 УК, *обратную силу* имеет только уголовный закон:

- устраняющий преступность деяния;
- смягчающий наказание;
- иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление.

Такой закон распространяется на лиц, совершивших общественно опасное деяние до его вступления в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Если новый закон смягчает наказание за деяние, кото-

рое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым законом.

Уголовный закон действует в соответствии со следующими принципами. Согласно *территориальному принципу*, лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит ответственности по УК РФ. Преступления, совершенные в пределах территориального моря или воздушного пространства РФ, признаются совершенными на территории РФ. Действие УК распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне РФ.

По российскому УК отвечает также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне РФ независимо от места их нахождения. Если преступление совершено на приписанном к порту РФ судне, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов РФ, виновное лицо отвечает по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Вопрос об уголовной ответственности пользующихся *иммунитетом* лиц за совершенное на территории РФ преступление разрешается в соответствии с нормами международного права (ст. 11 УК).

Согласно *принципу гражданства*, граждане РФ и постоянно проживающие в РФ лица без гражданства за совершенные вне пределов РФ преступления отвечают по УК РФ: если совершенное ими деяние направлено против интересов, охраняемых УК РФ, и если эти лица не были осуждены решением суда иностранного государства.

Военнослужащие воинских частей РФ, дислоцирующихся за пределами РФ, за совершенные на территории иностранного государства преступления также несут ответственность по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ (*покровительственный принцип*).

Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступления вне пределов РФ, подлежат ответственности по УК РФ (ст. 12) в случаях:

- если преступление направлено против интересов РФ либо гражданина РФ или постоянно проживающего в РФ лица без гражданства (*реальный принцип*);
- предусмотренных международным договором РФ (универсальный принцип).

Для применения в таких случаях положений УК РФ требуется, чтобы:

- лицо не было осуждено в иностранном государстве;
- привлекалось к уголовной ответственности на территории РФ.

Иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ и находящиеся на ее территории, в соответствии с международным договором РФ могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания.

Граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, выдаче этому государству **не подлежат** (ст. 13 УК).

Система уголовного права включает Общую часть и Особенную часть. Общая часть содержит нормы, определяющие основание и принципы уголовной ответственности, общие понятия и институты, цели и виды наказаний, основания освобождения от уголовной ответственности и наказания, иные меры уголовно-правового характера. Особенная часть – нормы, определяющие конкретные преступления и наказания за их совершение.

7.2. Преступление. Состав преступления

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания (ст. 14 УК).

Преступление имеет следующие **признаки**:

1. Преступление – это всегда деяние, то есть осознанное и волевое поведение человека. Деяние может быть совершено как действием, представляющим собой активную форму совершения преступления, так и бездействием, характеризующимся тем, что виновное лицо не совершает действий, которые оно должно было и могло выполнить.

2. Общественная опасность. Общественно опасным деянием признается действие или бездействие, которое причиняет или создаст возможность причинения ущерба объектам, охраняемым уголовным законом. Общественная опасность является одним из главных признаков преступления, так как преступления отличаются от административных проступков, прежде всего, степенью общественной опасности.

В зависимости от характера и степени общественной опасности преступления подразделяются на:

– преступления *небольшой* тяжести (умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает двух лет лишения свободы);

– преступления *средней* тяжести (умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния,

за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, превышает два года лишения свободы);

– *тяжкие преступления* (умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает десяти лет лишения свободы);

– *особо тяжкие преступления* (умышленные деяния, за совершение которых УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание).

3. Противоправность. Деяние может признаваться преступным только в том случае, если в уголовном законе содержится запрет на его совершение.

4. Вина. Общественно опасное, запрещенное уголовным законом деяние будет считаться преступлением только после доказательства вины лица, совершившего его.

5. Наказуемость. Это угроза, возможность применения уголовного наказания за совершение преступления.

Множественностью преступлений признается совершение одним лицом не менее двух преступлений, каждое из которых сохраняет свое уголовно-правовое значение.

Множественность преступлений оказывает влияние на решение вопросов об освобождении от уголовной ответственности и назначении наказания.

В зависимости от структуры деяний закреплены *две формы множественности*:

– совокупность преступлений (ст. 17);

– рецидив преступлений (ст. 18).

Совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено.

Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Значение рецидива преступлений в том, что он влечет более строгое наказание. Рецидив относится к отягчающим наказание обстоятельствам.

Состав преступления – это совокупность установленных уголовным законом признаков, характеризующих совершенное деяние как преступление. Состав преступления является единственным основанием уголовной ответственности. Состав преступления и собственно преступление тесно взаимосвязаны, но не являются тождественными понятиями. Преступление – это явление объективной реальности, а состав преступления – юридическое понятие о нем.

Определение состава преступления необходимо для правильной его квалификации. *Квалификация преступлений* – установление соответствия между совершенным преступным деянием и статьей Уголовного кодекса, которая дает описание запрещенного деяния и определяет размер наказания. Например, совершенного тайного хищения чужого имущества. Описание этого противоправного действия и размеры наказания даются в ст. 158 УК РФ. Согласно указанной статье, данное деяние квалифицируется как «Кража». Открытое хищение имущества будет уже квалифицироваться по ст. 161 УК РФ «Грабеж».

Элементами состава преступления являются: 1) объект преступления; 2) объективная сторона; 3) субъект преступления; 4) субъективная сторона.

1. *Объектом* преступления являются общественные отношения, охраняемые уголовным законом, которым причиняется вред или создается угроза его причинения. От объекта преступления следует отличать *предмет* преступного посягательства – это материальные и интеллектуальные ценности, на которые направлено преступное посягательство.

2. *Объективная сторона* – это внешняя сторона преступления. Обязательным признаком объективной стороны является деяние (действие или бездействие). Деяние лишь тогда имеет общественно опасный характер, когда оно является волевым и запрещенным законом.

К факультативным признакам (то есть присутствующим не во всех составах преступлений) объективной стороны относятся последствия, причинная связь, способ, обстановка, место, время, средства и орудия совершения преступления. Общественно-опасные последствия – это наступивший в результате совершения преступления существенный вред общественным отношениям, охраняемым уголовным законом. Последствия могут носить материальный (физический, имущественный вред) и нематериальный характер (политический, организационный, моральный вред).

Причинная связь – это объективно существующая взаимосвязь между общественно-опасным деянием и наступившими вредными последствиями.

В качестве способа могут выступать насилие, обман, злоупотребление доверием, использование служебного положения и др.

Обстановка – это условия совершения преступления, например, следствие стечения тяжелых обстоятельств.

Место совершения преступления представляет собой пространство, территорию, на которой совершается преступление. Так, местом совершения незаконной охоты (ст. 258 УК РФ) являются территории заповедников, заказников и др.

Время совершения преступления – это определенный промежуток времени, в течение которого происходило преступление, например, убийство матерью новорожденного ребенка во время или сразу же после родов.

Орудие преступления – это предметы, которые непосредственно используются преступником для совершения преступления, например оружие при убийстве.

Средства совершения преступления – это то, что облегчает или способствует успешному завершению преступления (автомобиль при вывозе похищенного имущества).

3. *Субъектом преступления* признается лицо, совершившее преступление и способное в соответствии с законом понести за это уголовную ответственность.

Обязательными признаками субъекта преступления являются:

- физическая природа субъекта (к уголовной ответственности могут привлекаться только физические лица);
- вменяемость лица (способность осознавать общественно опасный характер своих действий и руководить своим поведением);
- достижение лицом возраста уголовной ответственности (за большинство преступлений уголовная ответственность наступает с 16 лет, за некоторые – с 14 лет).

В теории уголовного права существует понятие не только общего субъекта преступления, но и так называемого специального субъекта. Этот вид субъекта преступления, кроме указанных признаков, характеризуется еще и дополнительными признаками, предусмотренными нормами Особенной части УК. Эти признаки могут быть классифицированы следующим образом:

- по гражданству субъекта – субъектом государственной измены (ст. 275 УК) может быть только гражданин Российской Федерации, а субъектом шпионажа (ст. 276 УК) – только иностранный гражданин или лицо без гражданства;
- по полу – непосредственным исполнителем изнасилования (ст. 131 УК) может быть только мужчина;
- по семейно-родственным отношениям – субъектом злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей могут быть только родители, а нетрудоспособных родителей – совершеннолетние и трудоспособные дети (ст. 157 УК);
- по должностному положению и профессиональным обязанностям: субъектом нарушения правил по технике безопасности или иных правил охраны труда может быть только лицо, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил (ст. 143 УК);
- по отношению к воинской обязанности – субъектом уклонения от несения военной или альтернативной службы может быть

только лицо, в законном порядке призываемое на военную или альтернативную службу (ст. 328 УК), субъектами преступлений против военной службы могут быть лишь военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо контракту в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, или граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов (ст. 331 УК);

– по другим основаниям (например, свидетели, эксперты и переводчики – ст. 307 УК).

4. Субъективная сторона преступления – это психическая деятельность лица, непосредственно связанная с преступлением. Субъективная сторона преступления отграничивает преступное деяние от непроступного, а также позволяет отличать друг от друга составы преступлений, сходные по объективным признакам (например, «Убийство» ст. 105 УК и «Причинение смерти по неосторожности» ст. 109 УК). В значительной мере субъективная сторона определяет степень общественной опасности, а значит, характер ответственности и размер наказания.

Содержание субъективной стороны преступления раскрывается при помощи следующих признаков:

– вина (обязательный признак любого преступления). Вина представляет собой психическое отношение лица к совершенному деянию;

– мотив, цель, эмоции (факультативные признаки любого преступления).

Формы вины – это установленные уголовным законом определенные сочетания элементов сознания и воли совершающего преступное деяние лица, характеризующие его отношение к этому деянию. Вина может проявляться в форме умысла и неосторожности.

Умысел – наиболее распространенная форма вины. Умысел может быть прямым и косвенным. Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своих действий или бездействий, предвидело неизбежность или реальную возможность наступления вредных последствий и желало их наступления.

Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своих действий или бездействий, предвидело реальную возможность наступления вредных последствий, но не желало их наступления.

Неосторожность – форма вины, которая предполагает совершение преступления по легкомыслию или по небрежности. Преступление признается совершенным по легкомыслию, если

лицо осознавало общественно опасный характер своих действий, предвидело абстрактную возможность наступления вредных последствий, но самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не осознавало общественной опасности совершенного деяния, не желало наступления вредных последствий и не предвидело возможности их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Например, слесарь по ремонту газового оборудования при замене распределительного вентиля недостаточно прочно укрепил его, произошли утечка газа и взрыв.

Признаками вины в форме небрежности являются беспечность, халатность, пренебрежение к выполнению профессионального долга, принятие на себя большего объема обязанностей, чем возможно выполнить, и др.

Мотив преступления – внутреннее побуждение лица, обусловленное потребностями, которые вызывают у него решимость совершить противоправное деяние (например, побудительными мотивами преступления могут быть месть, хулиганские побуждения, корысть и т. п.).

Цель преступления – мысленная модель конечного результата, к достижению которого стремится лицо при совершении противоправного деяния.

Мотив отвечает на вопрос, чем руководствовалось лицо, совершая преступление (например ревностью), а цель отвечает на вопрос, к чему стремился преступник (например, к причинению вреда здоровью другого лица). Мотив и цель преступления могут быть как обстоятельствами, смягчающими наказание (например, совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств), так и обстоятельствами, отягчающими наказание (например, совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение).

По конструкции объективной стороны составы преступлений делят на:

- материальные составы, объективная сторона которых содержит имеющие в качестве обязательных признаков не только деяние, но и последствия и причинную связь между ними (например, ст. 105 – «Убийство», то есть умышленное причинение смерти другому человеку);

- формальные составы, в которых момент окончания преступления связывается с моментом совершения деяния, указанного в законе. Последствия этого деяния не имеют значения для квалификации, например, ст. 126 – «Похищение человека»;

– усеченные составы – составы поставления в опасность, момент окончания которых законодатель искусственно перенес на более раннюю стадию, например, ст. 247 – «Производство запрещенных видов опасных отходов, транспортировка, хранение, захоронение, использование или иное обращение радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов с нарушением установленных правил», если эти деяния создали угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

Все элементы состава преступления имеют определяющее значение, и, если отсутствует хотя бы один из них, отсутствует состав преступления.

7.3. Уголовная ответственность

Уголовная ответственность определяется как неблагоприятные последствия для виновного лица, поведение которого противоречит принятым в обществе нормам права. Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления (ст. 8 УК РФ). Уголовная ответственность наступает только за деяния, противоречащие уголовному законодательству.

Уголовная ответственность включает четыре *элемента*:

– основанную на нормах уголовного закона и вытекающую из факта совершения преступления обязанность лица ответить за совершенное преступление;

– выраженную в судебном приговоре отрицательную оценку (осуждение, признание преступным) совершенного деяния и порицание (выражение упрека) лица, совершившего это деяние;

– назначенное виновному наказание или иная мера уголовно-правового характера;

– судимость как специфическое правовое последствие осуждения с отбыванием назначенного наказания.

Судимость представляет собой специфическое правовое состояние лица, осужденного к какому-либо виду наказания. Лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым в течение определенного промежутка времени – начиная со дня вступления в законную силу обвинительного приговора и заканчивая моментом погашения или снятия судимости (ст. 86 УК РФ).

Судимость учитывается при рецидиве преступлений и назначении наказания. Кроме того, она учитывается при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности.

Социальными последствиями судимости выступают правила о запрете лицам, имеющим судимость, занимать определенные

должности, получать лицензию на приобретение оружия, призываться на военную службу и т.д.

Лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым.

Закон предусматривает два способа прекращения судимости: а) погашение, предполагающее истечение определенного срока, после чего судимость прекращается автоматически; б) снятие до истечения такого срока судом за безупречное поведение, актом амнистии или помилования.

Сроки **погашения** судимости зависят от того, является ли наказание условным или реальным, это лишение свободы или более мягкое наказание. Если это лишение свободы, сроки дифференцируются в зависимости от категории совершенного преступления и составляют от трех до восьми лет после отбытия наказания.

Уголовное наказание представляет собой меру государственного принуждения, назначаемую по приговору суда.

Понятие уголовной ответственности не тождественно понятию уголовного наказания:

- уголовная ответственность всегда предшествует по времени уголовному наказанию;

- уголовная ответственность может быть и без наказания, например, при условном осуждении (ст. 73 УК РФ);

- уголовная ответственность является объективным правовым последствием преступного деяния и, следовательно, возникает помимо чьей-либо воли, автоматически, сразу после вступления лица в противоречие с уголовным законом;

- уголовная ответственность заключается в выражении от имени государства неодобрения лицу, виновному в совершении противоправного деяния. В отличие от этого уголовное наказание – это мера государственного воздействия, назначаемая по приговору суда с применением уголовно-правовых санкций.

Уголовная ответственность возникает с момента совершения лицом преступления, реализуется после вступления в законную силу обвинительного приговора и прекращается после погашения или снятия судимости.

Формами ее реализации являются:

- осуждение без назначения наказания;

- осуждение с назначением наказания или иных мер уголовно-правового характера.

Об осуждении без назначения наказания говорится, например, в ст. 80.1 УК. Она предусматривает условие освобождения судом от наказания лица, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести. Кроме того, согласно ч. 1 ст. 92 УК к несовершеннолетнему, осужденному за совершение преступления

небольшой или средней тяжести, суд может вместо наказания применить принудительные меры воспитательного воздействия.

При совершении преступления непременно причиняется вред объекту уголовно-правовой охраны – интересам личности, общества или государства. Однако не всякое совершение деяния, предусмотренного уголовным законом, рассматривается в качестве преступного и наказуемого.

Обстоятельства, исключающие преступность – это деяния, направленные на устранение угрозы, созданной для объектов уголовно-правовой охраны путем причинения вреда, признаваемые общественно полезными, социально целесообразными или общественно нейтральными. Формально эти деяния подпадают под действие отдельных норм Особенной части УК, но, поскольку не имеют общественной опасности, они не влекут за собой уголовной ответственности. УК различает шесть видов обстоятельств, исключающих преступность деяния:

- необходимая оборона (ст. 37);
- причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38);
- крайняя необходимость (ст. 39);
- физическое или психическое принуждение (ст. 40);
- обоснованный риск (ст. 41);
- исполнение приказа или распоряжения (ст. 42).

В состоянии *необходимой обороны* вред причиняется при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства. Право на необходимую оборону имеют все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти. Однако для отдельных категорий лиц (например, милиционеров, охраняющих общественный порядок) необходимая оборона является обязанностью.

Причинение в состоянии необходимой обороны вреда лицу, совершившему посягательство, сопряженное с насилием, опасным для жизни, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, не является преступлением.

Условиями правомерности, которые характеризуют действия обороняющегося по причинению вреда посягающему, признаются:

- причинение вреда с целью защиты охраняемых уголовным законом объектов;
- причинение вреда только посягающему;
- своевременность обороны;
- соразмерность защиты.

Причинение несоразмерного, чрезмерного вреда свидетельствует о превышении пределов необходимой обороны.

Не является преступлением *причинение вреда при задержании лица*, совершившему преступление. Вред может быть физическим и имущественным. Правом задержания лица, совершившего преступление, обладают любые лица.

При *крайней необходимости* вред причиняется охраняемым уголовным законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам лица, интересам общества или государства. Источником опасности могут быть действия людей, нападение животных, стихийные силы природы, неисправность машин и механизмов и т.д. Превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный.

Причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате *физического принуждения* не является преступлением, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своим деянием.

Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при *обоснованном риске*.

Условиями, при которых риск признается обоснованным, являются:

- наличие общественно полезной цели, например, новая технология;
- невозможность ее достижения без риска;
- принятие рискующим лицом достаточных мер для предотвращения вреда;
- отсутствие заведомой угрозы для жизни многих людей, экологической катастрофы или общественного бедствия.

Условиями правомерности деяния, совершенного во *исполнение приказа или распоряжения*, являются:

- обязательность приказа (распоряжения) для лица, его исполняющего;
- издание приказа в надлежащей форме и надлежащим лицом;
- отсутствие у исполнителя осознания незаконности изданного приказа (распоряжения) начальника.

Если лицо осознает незаконность приказа и исполняя его, совершает преступление, оно подлежит уголовной ответственности.

Совершение преступления при нарушении указанных условий правомерности может быть судом признано обстоятельством, смягчающим наказание.

7.4. Уголовное наказание

В соответствии с ч. 1 ст. 43 УК РФ **наказание** определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных Уголовным кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Уголовное наказание – это особая, самая строгая и жесткая мера государственного принуждения. Оно применяется только в случаях, когда иные меры государственного и общественного воздействия не приносят и не могут принести желаемых результатов, а именно, защитить общество от преступных посягательств отдельных лиц, лишить их возможности в дальнейшем нарушать законы.

Уголовное наказание является правовым последствием совершения лицом преступления. Только уголовное наказание порождает судимость. Никакая иная мера правового воздействия на нарушителя закона таких последствий не влечет. Другая специфическая черта (признак) уголовного наказания заключается в том, что оно может быть назначено только судом и только от имени государства.

Цели уголовного наказания – это тот результат, к которому стремится государство, применяя наказание к лицам, совершившим преступление. В ч. 2 ст. 43 УК определены главные цели наказания: 1) восстановление социальной справедливости; 2) исправление осужденных; 3) предупреждение совершения новых преступлений.

В уголовном праве под целью восстановления социальной справедливости принято понимать косвенное возмещение и заглаживание причиненного преступлением вреда, охраняемым уголовным законом материальным и духовным ценностям.

Исправление осужденного означает формирование уважительного отношения к закону, к обществу, к окружающим людям. Предупреждение совершения новых преступлений со стороны осужденных достигается за счет жестких правоограничений морального, экономического и правового характера.

Система наказаний – предусмотренный уголовным законом внутренне упорядоченный, исчерпывающий перечень видов наказаний. В основу системы наказаний положен критерий их сравнительной тяжести (строгости). Она построена по принципу от менее строгого наказания к более строгому наказанию.

Уголовный кодекс РФ перечисляет *12 видов наказаний*. Существуют различные классификации наказаний. В литературе их подразделяют на следующие виды:

- наказания, связанные с лишением свободы;

- наказания, не связанные с лишением свободы;
- смертная казнь.

В УК (ст. 44) все виды наказаний делятся на три группы:

- основные наказания;
- дополнительные наказания;
- наказания, которые могут быть как основными, так и дополнительными (ст. 45 УК).

Основными наказаниями являются:

- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

Дополнительным видом наказания является лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

В качестве как *основных, так и дополнительных видов наказаний* применяются:

- штраф;
- ограничение свободы;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться только в случаях, предусмотренных Особенной частью УК, а лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью – не только в этих случаях.

Общие начала назначения наказания – это сформулированные в законе основополагающие требования, которыми обязан руководствоваться суд при назначении наказания. Общие начала назначения наказания определены в ст. 60 УК:

1. Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК, и с учетом положений Общей части УК. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

2. Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по

совокупности приговоров в соответствии со статьями 69 и 70 УК. Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК за совершенное преступление, определяются статьёй 64 УК при наличии исключительных обстоятельств.

3. При назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Таким образом, общие начала (принципы) назначения наказания объединяются принципом его справедливости.

Индивидуализация наказания достигается путем учёта судом следующих правил:

1. Наказание должно назначаться в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК. Это означает, что назначенное судом наказание не может быть ниже минимального или выше максимального предела, установленного санкцией, предусмотренной за данное преступление.

В ч. 2 ст. 60 УК предусматривается, что суд вправе назначить наказание, превышающее пределы санкций, установленных статьёй Особенной части: 1) при назначении наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК); 2) при назначении наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК). В обоих случаях речь идет о назначении виновному лицу наказания за совершение им не одного, а двух или более преступлений. Но и в этих случаях наказание за каждое отдельное преступление назначается строго в пределах, указанных в санкции. Выход же за эти пределы возможен лишь при определении общего (итогового) наказания за все совершенные лицом преступления.

Основания отступления от нижнего предела наказания или назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено санкцией, носят более широкий характер и специально предусматриваются в ст. 64 УК, что отвечает принципам справедливости и гуманизма уголовного права.

2. Наказание назначается с учетом положений Общей части УК. В данном случае имеются в виду все те нормы Общей части, которые так или иначе связаны с назначением наказания и влияют на этот процесс. Это нормы о задачах и принципах УК, о понятии, целях и видах наказания, об особенностях уголовной ответственности и наказаниях несовершеннолетних и другие нормы Общей части.

3. Наказание назначается с учетом характера и степени общественной опасности преступления. Характер общественной

опасности преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, формы вины и отнесения УК преступного деяния к категории тяжких или менее тяжких преступлений. Степень общественной опасности преступления определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью виновного при совершении преступления в соучастии) и данными, характеризующими степень общественной опасности личности виновного. Предусмотренные законом смягчающие и отягчающие обстоятельства также могут влиять на степень общественной опасности преступления.

4. При назначении наказания учитывается личность виновного. Определенные свойства личности виновного обычно отражаются в совершенном им преступлении. В характеристику личности преступника, устанавливаемую судом, входят его социально-психологические качества – отношение к труду, заслуги перед Отечеством, законопослушность, поведение в семье и в быту, образование, характер, здоровье, темперамент, волевые качества и другие признаки. Важно, чтобы суд с учетом этих признаков назначил ему справедливое наказание, в максимальной степени соответствовавшее целям наказания, в том числе и достижению цели исправления виновного.

5. При назначении наказания суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Эти обстоятельства, предусмотренные ст. 61 и 63 УК, относятся как к характеристике совершенного виновным преступления, так и к характеристике его личности, и способны повлиять на вид и меру назначаемого судом наказания.

6. При назначении наказания суд учитывает влияние назначенного наказания на исправление виновного и условия жизни его семьи.

Все указанные требования уголовного закона, образующие общие начала назначения наказания, учитываются обязательно в их совокупности. Только при выполнении этого условия суд действительно может назначить справедливое наказание, отвечающее его целям, сформулированным в уголовном законе.

В ч. 1 ст. 61 УК РФ предусмотрены **обстоятельства, смягчающие наказание**:

- совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;
- несовершеннолетие виновного;
- беременность;
- наличие малолетних детей у виновного;

– совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

– совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;

– совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;

– противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

– явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления;

– оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Часть 1 ст. 63 УК РФ предусматривает **обстоятельства, отягчающие наказание:**

– рецидив преступлений;

– наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;

– совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

– особо активная роль в совершении преступления;

– привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

– совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы;

– совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

– совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

– совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в

отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

– совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;

– совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;

– совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

– совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

– совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти;

– совершение умышленного преступления сотрудником органов внутренних дел.

Статья 73 УК предусматривает условия, при которых возможно **условное осуждение**:

1. Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до восьми лет, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

2. При назначении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства.

3. При назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление. В случае назначения лишения свободы на срок до одного года или более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года – не менее шести месяцев и не более пяти лет. Испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. В испытательный срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора.

4. При условном осуждении также могут быть назначены дополнительные виды наказаний.

5. Суд, назначая условное осуждение, возлагает на условно осужденного с учетом его возраста, трудоспособности и состояния здоровья исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

6. Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений.

7. В течение испытательного срока суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности.

Статья 74 УК предусматривает **порядок отмены условного осуждения** или продление испытательного срока:

1. Если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

2. Если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое он был привлечен к административной ответственности, суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, может продлить испытательный срок, но не более чем на один год.

3. Если условно осужденный в течение испытательного срока систематически нарушал общественный порядок, за что привлекался к административной ответственности, систематически не исполнял возложенные на него судом обязанности либо скрылся от контроля, суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, может вынести решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

4. В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом.

5. В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 настоящего Кодекса. По этим же правилам назначается наказание в случаях, предусмотренных частью четвертой настоящей статьи.

6. Правила, установленные частями четвертой и пятой настоящей статьи, применяются также, если преступления, указанные в этих частях, совершены до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу. В этом случае судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу.

Вопросы для самоконтроля

1. Каковы задачи уголовного права?
2. Дайте определение преступления.
3. Каковы признаки преступления?
4. Каковы категории преступления по степени общественной опасности?
5. Что такое состав преступления, каковы его элементы?
6. Какие признаки характеризуют объективную сторону состава преступления?
7. Каковы признаки субъекта преступления?
8. Что такое вменяемость лица?
9. С какого возраста лица подлежат уголовной ответственности?
10. Какие формы вины Вам известны?
11. Дайте понятие уголовной ответственности и назовите основание для ее применения.
12. Что представляет собой уголовное наказание и каковы его цели?
13. Какие виды наказаний Вам известны?
14. Что называется судимостью и в чем состоит ее погашение и снятие?
15. Какие обстоятельства исключают преступность деяния?
16. В каких случаях возможно условное осуждение?
17. Какие обстоятельства относятся к смягчающим наказание? К отягчающим наказание?

Тема 8. ОСНОВЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА

8.1. Предмет, метод и принципы экологического права. Экологические правоотношения

Предметом экологического права являются общественные отношения в области взаимодействия общества и природы в целях сохранения и рационального использования окружающей среды для настоящих и будущих поколений людей. Их делят на отношения по использованию природы и по ее охране, то есть экономические и экологические.

В науке экологического права признаются как административно-правовой, так и гражданско-правовой **методы** регулирования. Первый сформировался в условиях административно-командной системы нашего государства и имеет наибольшее применение в виде экологического надзора, экологической экспертизы, установления нормативов качества окружающей среды, сертификации, лицензирования. Второй метод связан с экономической заинтересованностью природопользователя в рациональном использовании природных ресурсов.

Принципы экологического права закреплены в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды»:

1. Соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду.
2. Обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека.
3. Научно обоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды.
4. Платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде.
5. Независимость контроля в области охраны окружающей среды.
6. Презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности.
7. Приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов.
8. Запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды, а также реализации проектов, которые могут привести к деградации естественных экологических систем, изменению и (или) уничтожению генетического фонда растений, животных и дру-

гих организмов, истощению природных ресурсов и иным негативным изменениям окружающей среды.

9. Соблюдение права каждого на получение достоверной информации о состоянии окружающей среды, а также участие граждан в принятии решений, касающихся их прав на благоприятную окружающую среду в соответствии с законодательством.

Экологические правоотношения

Субъектами экологических правоотношений являются государство, муниципальные образования, физические и юридические лица, международные организации, общественные объединения. В зависимости от правового статуса они наделены разными правами и обязанностями.

Объектами экологических правоотношений являются природные объекты. Их перечень дан в ст. 4 указанного закона: 1) земля, то есть поверхностный слой планеты; 2) недра; 3) поверхностные и подземные воды; 4) леса и иная растительность; 5) дикие животные, находящиеся в состоянии естественной свободы, и другие организмы; 6) генетический фонд; 7) атмосферный воздух, находящийся за пределами жилых и производственных помещений; 8) озоновый слой атмосферы; 9) околоземное космическое пространство; 10) естественные экологические системы, природные ландшафты и природные комплексы, не подвергшиеся антропогенному воздействию.

Каждый природный объект имеет 3 отличительных **признака**:

– *нахождение в структуре экологических систем*, то есть связь с окружающей средой. По этому признаку к природным объектам не относятся земля в теплицах, вода в резервуарах, добытые полезные ископаемые, животные в зоопарке;

– *обеспечение качества окружающей среды*, по этому признаку к природным объектам не относятся действующие вулканы, эрозированные и загрязненные земли;

– *природное происхождение*. Однако этот признак в настоящее время не имеет решающего значения, так как есть объекты, созданные трудом человека, не отличающиеся по качеству от естественно возникших объектов и выполняющие такие же природные функции, например, леса, выращенные человеком; мальки рыб, запущенные в водоем и др.

Объекты российского экологического права необходимо отличать от объектов *международно-правовой охраны*, к которым относятся космос, воздушный бассейн, Антарктида, Мировой океан, мигрирующие животные.

Кроме понятия *природный объект* применяется понятие *природного ресурса*. Если природный объект является объектом охраны, то ресурс – это источник потребления, но они представляют

единое целое. В одном объекте может содержаться несколько ресурсов, так в лесу извлекаются древесина, живица, травы, грибы, ягоды и др.

Природные ресурсы делят на:

- *исчерпаемые* – недра, леса, животный мир;
- *неисчерпаемые* – солнечная энергия, ветровая энергия, энергия морских волн, они не регулируются экологическим законодательством, поскольку не иссякнут даже при интенсивном использовании;

- *воспроизводимые* – леса, животный мир;

- *невоспроизводимые* – недра;

- *трудно воспроизводимые* – воды, атмосферный воздух.

Источники экологического права

Отношения, возникающие в области охраны и рационального использования природных ресурсов, их сохранения и восстановления, регулируются международными договорами Российской Федерации, земельным, водным, лесным законодательством, законодательством о недрах, животном мире, иным законодательством в области охраны окружающей среды и природопользования.

Систему экологического законодательства можно представить в виде 3 подсистем:

1. Природоохранные нормативные акты, например, федеральные законы «Об охране окружающей среды», «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», «Об особо охраняемых природных территориях», «Об экологической экспертизе», «Об охране атмосферного воздуха» и др.

2. Природноресурсовые нормативные акты – Земельный, Лесной, Водный кодексы, федеральные законы «О недрах», «О животном мире» и др.

3. Экологизированные нормативные акты, регулирующие совершенно иные отношения наряду с экологическими, например, Уголовный кодекс РФ содержит гл. 26 «Экологические преступления». К таким нормативным актам относятся Кодекс об административных правонарушениях, Гражданский кодекс и др.

8.2. Право собственности на природные ресурсы.

Право природопользования

Для возникновения права на природный ресурс, он *не должен быть отделен* от окружающей среды, кроме того, должна быть возможность его *индивидуализации*. Из-за отсутствия второго признака право собственности не распространяется на атмосферный воздух, солнечную и ветровую энергию.

В государственной собственности находятся:

- ресурсы, используемые для нужд обороны и безопасности страны, занятые энергетическими, транспортными, космическими системами;

- земли, занятые полезными ископаемыми, ресурсы континентального шельфа, пограничные и трансграничные водные объекты, территориальное море;

- природные заповедники и заказники, национальные парки, лечебно-оздоровительные местности, виды растений и животных, внесенных в Красную книгу;

- животный мир, воды и леса.

Право муниципальной собственности распространяется на следующие природные ресурсы:

- земли под объектами недвижимости и общего пользования;

- общераспространенные полезные ископаемые;

- лечебно-оздоровительные местности местного значения, ограниченные чертой населенного пункта, водные объекты.

Право частной собственности на природные ресурсы

Его субъекты – это юридические и физические лица. Способами приобретения права собственности на земельные участки являются предоставление из ресурсов (в первую очередь земель) субъекта РФ или муниципального образования и сделки. Если иное не установлено законом, право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения. Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законом о недрах (ст. 261 ГК РФ).

Собственники земельных участков, землепользователи, землевладельцы и арендаторы земельных участков имеют право, по своему усмотрению, в их границах осуществлять без применения взрывных работ добычу общераспространенных полезных ископаемых, не числящихся на государственном балансе, и строительство подземных сооружений для своих нужд на глубину до пяти метров, а также устройство и эксплуатацию бытовых колодцев и скважин на первый водоносный горизонт, не являющийся источником централизованного водоснабжения (ст. 19 Закона «О недрах»).

В собственности граждан и юридических лиц могут находиться пруд, обводненный карьер, расположенные в границах земельного участка (ст. 8 Водного кодекса РФ).

Понятие и виды природопользования

Природопользование – это совокупность всех форм эксплуатации природно-ресурсного потенциала и мер по его сохранению.

Виды природопользования:

1. *Общее природопользование* возникает с рождения и прекращается со смертью, не требует разрешения со стороны государственных органов, юридических и физических лиц, в пользовании которых находятся объекты. Его субъектом является физическое лицо. Такое право заключается в использовании воздуха для дыхания, воды для питья и плавания, земель общего пользования для ходьбы, леса для отдыха, свободной ловли удочкой некоторых видов рыб.

2. *Специальное природопользование* обусловлено значительным воздействием на природу для удовлетворения экономических интересов. Поэтому для приобретения такого права необходима научно обоснованная лицензия или заключение договора. Субъектами этого права являются юридические лица и граждане – предприниматели.

Основания прекращения или приостановления права природопользования:

- истечение сроков лицензии или договора, ликвидация организации;
- изъятие ресурса для государственных или муниципальных нужд;
- возникновение угрозы жизни или здоровью людей, проживающих в зоне производства работ;
- систематические (более 2 раз в год) нарушения правил пользования ресурсом, нанесение ущерба ресурсу, невнесение платежей или внесение с нарушением сроков,
- возникновение чрезвычайных ситуаций (война, стихийное бедствие),
- неиспользование ресурса в течение определенного срока,
- нарушение предписаний государственных органов.

Ограничение правомочий природопользователей

Ограничение может быть полным или частичным. Полное достигается за счет прекращения деятельности, например, запрещается складирование ядохимикатов в водоохраной зоне водных объектов, размещение объектов хозяйственной деятельности на территории природного заповедника. Частичные ограничения устанавливаются с целью соблюдения прав и законных интересов других природопользователей, общества и государства (защита конституционного строя, безопасности государства, здоровья населения, культурных ценностей).

Право ограниченного пользования ресурсами выражается в виде сервитутов. Земельным кодексом предусмотрено право прогона скота, прокладки коммуникаций и др. через чужой земельный участок.

На основании положений Лесного кодекса граждане имеют право свободно и бесплатно пребывать в лесах и для собственных нужд осуществлять заготовку и сбор дикорастущих плодов, ягод, орехов, грибов, других, пригодных для употребления в пищу, лесных ресурсов (пищевых лесных ресурсов), а также недревесных лесных ресурсов (ст.11 ЛК РФ).

8.3. Управление в области охраны и использования окружающей среды

Нормирование в области охраны окружающей среды заключается в установлении нормативов качества окружающей среды, нормативов допустимого воздействия на окружающую среду при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, а также государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды.

Качество окружающей среды – ее состояние, которое характеризуется физическими, химическими, биологическими и иными показателями и (или) их совокупностью. Благоприятная окружающая среда имеет качество, которое обеспечивает устойчивое функционирование естественных экологических систем, и сохраняет биологическое разнообразие.

Правовой основой такой деятельности являются Федеральные законы «Об охране окружающей среды», «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» и ряд подзаконных актов, в частности постановлений Главного Государственного санитарного врача РФ. Нормативы в области охраны окружающей среды разрабатываются, утверждаются и вводятся в действие на основе современных достижений науки и техники с учетом международных правил и стандартов в области охраны окружающей среды.

К нормативам качества окружающей среды относятся:

1. *Нормативы предельно допустимых концентраций* химических веществ, включая радиоактивные вещества. ПДК – это концентрация вещества, которая при периодическом воздействии на протяжении жизни человека не окажет ни на него, ни на среду его обитания вредного действия (включая отдаленные последствия). Если вещество оказывает вредное воздействие на другие организмы при меньшей концентрации, чем на человека, то это принимается во внимание. Такие концентрации устанавливаются для атмосферного воздуха, водоемов питьевого, культурно-бытового назначения и рыбохозяйственного назначения. ПДК рассчитаны как для водоемов централизованного, так и нецентрализованного (колодцы, ручьи, родники) водоснабжения. Основные требования заключаются в том, что питьевая вода должна быть безопасна

в эпидемическом и радиационном отношении, безвредна по химическому составу и иметь благоприятные органолептические свойства. Нормативы вредных веществ в почве установлены для наиболее значимых территорий (зон повышенного риска): детских и образовательных учреждений, спортивных, игровых, детских площадок жилой застройки, площадок отдыха, зон рекреации, санитарной охраны водоемов, прибрежных зон, санитарно-защитных зон, а также земель сельскохозяйственного назначения.

2. *Нормативы, установленные в соответствии с физическими показателями* состояния окружающей среды. К ним относятся нормативы предельно допустимого уровня радиационного воздействия, нормативы шумовых и вибрационных воздействий, нормативы электромагнитного, теплового воздействий,

3. *Нормативы водоохранных зон.* Водоохранными зонами являются территории, которые примыкают к береговой линии морей, рек, ручьев, каналов, озер, водохранилищ и на которых устанавливается специальный режим осуществления хозяйственной и иной деятельности в целях предотвращения загрязнения, засорения, заиления указанных водных объектов и истощения их вод, а также сохранения среды обитания водных биологических ресурсов и других объектов животного и растительного мира (ст. 65 ВК РФ).

Минимальная ширина водоохранных зон составляет 50–200 м в зависимости от длины реки.

В границах водоохранных зон запрещаются:

- использование сточных вод для удобрения почв;
- размещение кладбищ, скотомогильников, мест захоронения отходов производства и потребления, химических, взрывчатых, токсичных, отравляющих и ядовитых веществ, пунктов захоронения радиоактивных отходов;
- осуществление авиационных мер по борьбе с вредителями и болезнями растений;
- движение и стоянка транспортных средств (кроме специальных транспортных средств), за исключением их движения по дорогам и стоянки на дорогах и в специально оборудованных местах, имеющих твердое покрытие.

4. *Нормативы санитарно-защитных зон предприятий.* Такая зона отделяет территорию промышленной площадки от жилой зоны и зоны отдыха. Ее ширина зависит от степени вредности предприятия. В соответствии с санитарной классификацией предприятий ширина зоны устанавливается от 50 до 1000 м. На такой территории не допускается размещение жилых помещений.

5. *Нормативы допустимых выбросов, сбросов, образования отходов.* Нормативы предельно допустимых концентраций и уровней воздействия дают санитарную и экологическую оценку состоя-

ния окружающей среды, но не указывают на источник вредных воздействий и не регулируют его поведение. Эту функцию выполняют нормативы допустимых выбросов вредных веществ в воздух, сбросов их в воды и образования отходов. Они устанавливаются для конкретных стационарных, передвижных и иных источников, технологических процессов, оборудования и отражают допустимую массу выбросов и сбросов веществ и микроорганизмов в окружающую среду. При их разработке учитываются производственная мощность, антропогенная нагрузка на среду, влияние других источников.

Государственный экологический надзор

Задачей экологического надзора является предупреждение, выявление и пресечение нарушений органами государственной власти, органами местного самоуправления, а также юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями и гражданами требований, установленных в области охраны окружающей среды.

Надзор осуществляется уполномоченными органами исполнительной власти на федеральном и региональном уровнях. Заключается:

- в организации и проведении проверок указанных лиц;
- в принятии мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений;
- в деятельности по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния соблюдения обязательных требований.

Должностные лица органов государственного надзора, являющиеся государственными инспекторами в области охраны окружающей среды, имеют право:

- запрашивать и получать на основании мотивированных письменных запросов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и граждан информацию и документы, необходимые в ходе проведения проверки;
- беспрепятственно по предъявлении служебного удостоверения и копии приказа (распоряжения) руководителя (заместителя руководителя) органа государственного надзора о назначении проверки посещать и обследовать используемые юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами при осуществлении хозяйственной и иной деятельности территории, здания, помещения, сооружения, в том числе очистные сооружения, обследовать другие обезвреживающие устройства, средства

контроля, технические и транспортные средства, оборудование и материалы, а также проводить необходимые исследования, испытания, измерения, расследования, экспертизы и другие мероприятия по контролю;

- выдавать юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям и гражданам предписания об устранении выявленных нарушений обязательных требований, о проведении мероприятий по обеспечению предотвращения вреда растениям, животным, окружающей среде, безопасности государства, имуществу физических и юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, предотвращения возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- составлять протоколы об административных правонарушениях, связанных с нарушениями обязательных требований, рассматривать дела об указанных административных правонарушениях и принимать меры по предотвращению таких нарушений;

- направлять в уполномоченные органы материалы, связанные с нарушениями законодательства в области охраны окружающей среды, для решения вопросов о возбуждении уголовных дел по признакам преступлений;

- предъявлять иски о возмещении вреда, причиненного окружающей среде и ее компонентам вследствие нарушений обязательных требований.

Перечень объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому надзору, определяется Правительством Российской Федерации. В него включены объекты, выделенные по ряду критериев (по месту расположения, значению, правовому статусу, степени потенциальной экологической опасности):

- относящиеся к федеральным энергетическим системам, федеральным транспорту, путям сообщения, линиям связи, включая телекоммуникационные сети, а также линейные объекты, обеспечивающие деятельность субъектов естественных монополий;

- связанные с использованием атомной энергии, обеспечением обороны и безопасности государства, относящиеся к оборонному производству, включая объекты, находящиеся в границах внутренних контролируемых и (или) запретных зон, а также обеспечивающие космическую деятельность;

- относящиеся к производству ядовитых веществ и наркотических средств;

- расположенные на континентальном шельфе Российской Федерации и (или) в пределах исключительной экономической зоны Российской Федерации;

- оказывающие негативное воздействие на подлежащие особой охране:

– включенные в Список всемирного культурного наследия и Список всемирного природного наследия, особо охраняемые природные территории федерального значения, а также природные комплексы, подпадающие под действие международных договоров Российской Федерации;

– природные объекты Байкальской природной территории;

– объекты хозяйственной и иной деятельности, способствующие трансграничному загрязнению окружающей среды и оказывающие негативное воздействие на окружающую среду.

Производственный экологический контроль ограничен рамками хозяйственного объекта. В структуру экологической службы предприятия входят оборудование по охране окружающей среды, лаборатории, осуществляющие анализ и контроль за выполнением установленных требований.

Общественный экологический контроль проводится общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами. Он может осуществляться в различных формах – общественные слушания, общественная экологическая экспертиза, обращение в средствах массовой информации, направление жалоб, исков, заявлений в правоохранительные органы.

Результаты общественного контроля представляются в органы государственной власти РФ, субъектов РФ, органы местного самоуправления и подлежат обязательному рассмотрению.

Экологический мониторинг

Государственный мониторинг окружающей среды (государственный экологический мониторинг) осуществляется в целях наблюдения за состоянием окружающей среды, в том числе за состоянием окружающей среды в районах расположения источников антропогенного воздействия и воздействием этих источников на окружающую среду, а также в целях обеспечения потребностей государства, юридических и физических лиц в достоверной информации, необходимой для предотвращения и (или) уменьшения неблагоприятных последствий изменения состояния окружающей среды.

Экологический мониторинг включает в себя наблюдение за состоянием атмосферного воздуха, земель, лесов, водных объектов, объектов животного мира, уникальной экологической системы озера Байкал, континентального шельфа Российской Федерации, состояния недр, исключительной экономической зоны Российской Федерации, внутренних морских вод и территориального моря Российской Федерации, то есть – это комплексная система наблюдений за состоянием окружающей среды, оценки и прогноза изменений состояния окружающей среды под воздействием природных и антропогенных факторов.

В зависимости от масштабов наблюдения он может быть глобальным (на всей планете), национальным, региональным, локальным.

Различают следующие виды экологического мониторинга:

1. *Климатический мониторинг* – это наблюдение за содержанием углекислого газа, оксидов азота, фреонов; за состоянием отражающей способности поверхности планеты, вулканической деятельностью и другими факторами, влияющими на климат.

2. *Фоновый мониторинг* проводится на территориях мало подверженных антропогенному воздействию, например, в государственных заповедниках.

3. *Геофизический мониторинг* изучает реакцию неживой природы. С этой целью проводится изучение состояния и состава атмосферы, гидросферы, литосферы.

4. *Биологический мониторинг* изучает реакцию живой природы. Так, увеличение концентрации биогенных элементов приводит к увеличению числа сине-зеленых водорослей (цветение водоема). О закислении водоема говорит исчезновение этих водорослей, изменение воспроизводства рыб. Загрязнение почвы обуславливает уменьшение разнообразия видов и численности особей.

5. *Мониторинг состояния здоровья* использует сведения о заболеваниях, обусловленных состоянием среды (аллергические, онкологические, легочные), как индикаторах. Кроме того, делается прогноз состояния здоровья населения и факторами среды его обитания (биологическими, химическими, физическими, социальными), за безопасностью пищевых продуктов.

Экологическая экспертиза – установление соответствия документов и (или) документации, обосновывающих намечаемую в связи с реализацией объекта экологической экспертизы хозяйственную и иную деятельность, экологическим требованиям, установленным техническими регламентами и законодательством в области охраны окружающей среды, в целях предотвращения негативного воздействия такой деятельности на окружающую среду.

Указанная деятельность регулируется Федеральным законом «Об экологической экспертизе».

Принципы экологической экспертизы (ст.3):

– презумпция потенциальной экологической опасности любой намечаемой хозяйственной и иной деятельности;

– обязательность проведения государственной экологической экспертизы до принятия решений о реализации объекта экологической экспертизы;

– независимость экспертов при осуществлении своих полномочий в области экологической экспертизы;

– гласность, участие общественных организаций (объединений), учет общественного мнения;

– ответственность участников экологической экспертизы и заинтересованных лиц за организацию, проведение, качество экологической экспертизы.

Различают государственную и общественную экологические экспертизы.

Государственная экологическая экспертиза проводится как на федеральном уровне, так и уровне субъекта РФ. Объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются (ст.11):

– проекты нормативно-технических и инструктивно-методических документов в области охраны окружающей среды;

– проекты федеральных целевых программ, предусматривающих строительство и эксплуатацию объектов хозяйственной деятельности, оказывающих воздействие на окружающую среду, в части размещения таких объектов с учетом режима охраны природных объектов;

– материалы обоснования лицензий на осуществление деятельности, способной оказать воздействие на окружающую среду,

– проекты технической документации на новые технику, технологию, использование которых может оказать воздействие на окружающую среду, а также технической документации на новые вещества, которые могут поступать в природную среду;

– материалы комплексного экологического обследования участков территорий, обосновывающие придание этим территориям правового статуса особо охраняемых природных территорий федерального значения, зоны экологического бедствия или зоны чрезвычайной экологической ситуации;

– проектная документация объектов, строительство, реконструкцию которых предполагается осуществлять на землях особо охраняемых природных территорий федерального значения;

– проектная документация объектов, связанных с размещением и обезвреживанием отходов I–V классов опасности.

Экологическая экспертиза осуществляется экспертной комиссией. Экспертом является специалист, обладающий научными и (или) практическими знаниями по рассматриваемому вопросу и привлеченный к проведению государственной экологической экспертизы по соответствующим направлениям науки, техники, технологии. Им не может быть представитель заказчика документации, разработчика объекта экспертизы; гражданин, состоящий в трудовых или иных договорных отношениях с ними.

Экспертной комиссии обязательно предоставляются материалы обсуждений объекта экспертизы с гражданами и общественными организациями (объединениями), организованных органами местного самоуправления. Заключение государственной экологической экспертизы представляет собой документ, содержащий

обоснованные выводы о допустимости воздействия на окружающую среду намечаемой деятельности, о возможности реализации объекта, одобренный квалифицированным большинством списочного состава указанной экспертной комиссии. Оно может быть положительным или отрицательным за исключением проектов нормативных правовых актов России.

Положительное заключение является одним из обязательных условий финансирования и реализации объекта государственной экологической экспертизы. Правовым последствием отрицательного заключения является запрет реализации объекта экспертизы.

В случае отрицательного заключения государственной экологической экспертизы заказчик вправе представить материалы на повторную государственную экологическую экспертизу при условии их переработки с учетом замечаний, изложенных в данном отрицательном заключении.

Общественная экологическая экспертиза организуется и проводится общественными организациями (объединениями), основным направлением деятельности которых является охрана окружающей среды. Такая экспертиза может проводиться в отношении указанных выше объектов, кроме тех, сведения о которых составляют государственную, коммерческую и (или) иную, охраняемую законом, тайну. Она проводится до проведения государственной экологической экспертизы или одновременно с ней при условии государственной регистрации заявления общественных организаций (объединений) о ее проведении.

Заключение общественной экологической экспертизы может быть опубликовано в средствах массовой информации, передано органам местного самоуправления, органам государственной экологической экспертизы, заказчикам документации и другим заинтересованным лицам.

Экономическое регулирование в области охраны окружающей среды

Правовое регулирование экономического механизма определяется гл. 4 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Одним из основных методов экономического регулирования в области охраны окружающей среды является установление платы за негативное воздействие на окружающую среду.

К видам *негативного* воздействия на окружающую среду относятся:

- выбросы в атмосферный воздух загрязняющих веществ и иных веществ;
- сбросы загрязняющих веществ, иных веществ и микроорганизмов в поверхностные водные объекты, подземные водные объекты и на водосборные площади;

- загрязнение недр, почв;
- размещение отходов производства и потребления;
- загрязнение окружающей среды шумом, теплом, электромагнитными, ионизирующими и другими видами физических воздействий;

- иные виды негативного воздействия на окружающую среду.

Платежи поступают в соответствующие бюджеты. Внесение платы не освобождает субъектов хозяйственной и иной деятельности от выполнения мероприятий по охране окружающей среды и возмещения вреда окружающей среде.

Постановлением Правительства РФ от 12 июня 2003 г. №344 «О нормативах платы за выбросы в атмосферный воздух загрязняющих веществ стационарными и передвижными источниками, сбросы загрязняющих веществ в поверхностные и подземные водные объекты, размещение отходов производства и потребления» установлены нормативы, которые применяются с использованием коэффициентов, учитывающих экологические факторы. Кроме того, применяется дополнительный коэффициент 2 для особо охраняемых природных территорий, лечебно-оздоровительных местностей и курортов, районов Крайнего Севера, Байкальской природной территории.

В Челябинской области применяются экологические коэффициенты: 2 – для атмосферного воздуха, 1,7 – для почвы, 1,2 – для вод. При выбросе загрязняющих веществ в атмосферный воздух городов применяется дополнительный коэффициент 1,2.

8.4. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Состав экологического правонарушения. Особенностью формулирования составов является бланкетность их диспозиций, что приводит к необходимости обращения к экологическому законодательству. Объектом являются общественные экологические отношения (по использованию и охране окружающей среды, защите экологических прав).

Предмет – окружающая среда в целом или ее отдельные компоненты (земля, леса, воды, животный мир, недра, атмосферный воздух).

Субъектами могут быть юридические и физические лица. Состав субъектов варьируется от вида правонарушения. Субъектами дисциплинарной ответственности являются работники организаций, достигшие 16-летнего возраста; уголовной ответственности – физические лица с 16-летнего возраста; административной – юридические лица и физические лица с 16-летнего возраста;

гражданской – юридические лица и физические лица с 14 лет. Многие правонарушения совершаются специальными субъектами, то есть лицами, в обязанности которых нормативно-правовыми или правоприменительными актами, по договору или иному полномочию, включается выполнение действий по организации работ, контролю, мерам безопасности в связи с использованием окружающей среды или воздействия на нее.

Для объективной стороны характерно наличие 3 элементов – противоправность поведения, выраженная в нарушении экологических требований, причинение или реальная угроза причинения экологического вреда, причинная связь между ними. Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной правонарушителя.

К нарушителям экологических требований применяется дисциплинарная, материальная, административная, уголовная и гражданская ответственность. Она заключается в возмещении экологического вреда, причиненного окружающей среде и здоровью человека.

Под *экологическим вредом* понимается любое ухудшение состояния окружающей среды, произошедшее вследствие нарушения экологических требований, и связанное с ним любое умаление охраняемого законом материального и нематериального права, включая жизнь и здоровье человека, имущество юридических и физических лиц.

Экологический вред включает количественные и качественные потери в нашей среде обитания. Включает реальный и косвенный ущерб и упущенную выгоду. Реальный ущерб выражается в прямых потерях, то есть в уничтожении лесных массивов, порче или потере урожая, животного мира, рыбных запасов, вынужденных расходах на восстановление нарушенного состояния природной среды (например, очистку и зарыбление водоема). Упущенная выгода представляет собой недополученные доходы, которые могли бы возникнуть при нормальном ходе производства (например, без снижения урожайности культур). Косвенные потери связаны с утратой климатообразующих, эстетических, рекреационных, оздоровительных свойств природных объектов. Реальный ущерб и упущенная выгода поддаются экономической оценке, а косвенные потери – нет.

Экологический вред признается существенным в тех случаях, когда он связан с возникновением заболеваний и гибелью животных и растений, уничтожением рыбных запасов, мест нереста и нагула, массовой гибелью птиц на определенной территории и т.п.

В структуре экологического вреда вред, причиненный окружающей среде, первичен, а вред здоровью человека – вторичен, то есть обусловлен воздействием измененной окружающей среды.

Экологический вред может быть возмещен причинителем вреда из собственных средств либо страховых фондов в стоимостной и натуральной формах, предлагаемых пострадавшей стороной. Заключается договор, отражающий сроки, порядок, объемы компенсации. Стоимостная форма выражается в предоставлении денежных средств на восстановление средств или их финансирование. Натуральная форма выражается в предоставлении такого же ресурса, выделении средств, материалов. Вред возмещается добровольно либо в судебном порядке.

Вред должен быть возмещен и в случаях безвиновного причинения вреда. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (например, атомная энергетика, взрывчатые вещества, строительная и иная деятельность) обязаны возместить вред.

8.5. Правовой режим особо охраняемых природных территорий

Под **особо охраняемыми природными территориями** признаются участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, имеющие природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение, которые изъяты решениями органов государственной власти полностью или частично из хозяйственного использования и для которых установлен режим особой охраны.

Такие территории относятся к объектам общенационального достояния.

Они создаются в целях:

- *сохранения* уникальных и типичных природных комплексов и объектов, достопримечательных природных образований, объектов растительного и животного мира, их генетического фонда;
- *изучения* естественных процессов в биосфере;
- *контроля* за изменением ее состояния;
- *экологического воспитания* населения.

Правовой основой регулирования их режима является Федеральный закон «Об особо охраняемых природных территориях», а также законы субъектов РФ.

В состав природно-заповедного фонда с учетом особенностей режима включаются следующие виды территорий: 1) государственные природные заповедники; 2) национальные парки; 3) природные парки; 4) государственные природные заказники; 5) памятники природы; 6) дендрологические парки и ботанические сады; 7) лечебно-оздоровительные местности и курорты.

Особо охраняемые природные территории могут иметь федеральное, региональное или местное значение. Федеральное значение имеют территории государственных природных заповедников и национальных парков. Федеральное или региональное значение имеют территории государственных заказников, памятников природы, дендрологических парков и ботанических садов, лечебно-оздоровительных местностей и курортов. Природные парки имеют региональное значение. Территориями местного значения признаются лечебно-оздоровительные местности и курорты.

На данных территориях устанавливается режим запрета деятельности:

1. *Абсолютный режим* характерен для природных заповедников и памятников природы. На таких территориях запрещается любая деятельность, противоречащая их задачам и режиму. Памятники природы – это уникальные, невозполнимые природные комплексы, а также объекты естественного и искусственного происхождения. К ним относятся березовые колки, реликтовые растения, уникальные формы рельефа, потухшие вулканы, водопады, пещеры, старые копи, валуны, метеориты, озера с чистой водой, ледниковые отложения.

2. *Относительный режим*, заключающийся в охране одних и использовании других природных ресурсов, характерен для заказников. В связи с этим государственные природные заказники могут иметь различный профиль: *комплексные* (ландшафтные), *биологические* (ботанические и зоологические), *палеонтологические*, *гидрологические* (болотные, озерные, речные, морские), *геологические*.

3. *Смешанный режим* устанавливается на остальных видах охраняемых территорий, он сочетает охрану природы и отдых населения. Национальные и природные парки имеют экологическую и эстетическую ценность и предназначены для использования в природоохранных, просветительских и рекреационных целях. Задачей дендрологических парков и ботанических садов является создание специальных коллекций растений в целях сохранения разнообразия и обогащения растительного мира, а также осуществление научной, учебной и просветительской деятельности.

Режим лечебно-оздоровительных местностей и курортов регулируется Федеральным законом «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях, и курортах». К лечебно-оздоровительным местностям относятся территории (акватории), пригодные для организации лечения и профилактики заболеваний, а также отдыха населения, и обладающие природными лечебными ресурсами (минеральные воды, лечебные грязи, рапа лиманов и озер, лечебный климат, пляжи).

На особо охраняемых территориях запрещается деятельность, которая может нанести ущерб природным комплексам и которая противоречит их целям и задачам, в том числе:

- разведка и разработка полезных ископаемых;
- предоставление земель под садоводство и дачное строительство;
- строительство магистральных дорог, трубопроводов, линий электропередачи и других коммуникаций;
- движение и стоянка механизированных транспортных средств, прогон домашних животных вне дорог и водных путей общего пользования и вне специально предусмотренных для этого мест, сплав леса по водотокам и водоемам;
- организация массовых спортивных и зрелищных мероприятий, организация туристских стоянок и разведение костров за пределами специально предусмотренных для этого мест;
- вывоз предметов, имеющих историко-культурную ценность.

Указанные территории являются юридическими лицами, некоммерческими организациями и создаются в форме финансируемого за счет средств федерального бюджета природоохранного учреждения. Они вправе иметь собственную символику (флаги, вымпелы, эмблемы и др.). Производство изобразительной, печатной, сувенирной и другой продукции и товаров с использованием изображений природных объектов, а также их названий и символики, осуществляется с разрешения дирекций учреждений.

Указанные территории обозначаются специальными знаками.

8.6. Требования в области охраны окружающей среды при осуществлении хозяйственной деятельности

Ст. 34 Федерального закона «Об охране окружающей среды» содержит общие требования в области охраны среды на стадиях хозяйственного процесса, таких, как размещение объекта, проектирование, строительство, реконструкция, ввод в эксплуатацию и эксплуатация. Они заключаются в мероприятиях по:

- охране окружающей среды;
- восстановлению природной среды;
- рациональному использованию и воспроизводству природных ресурсов;
- обеспечению экологической безопасности.

Нарушение таких требований влечет за собой приостановление деятельности на любой ее стадии по предписаниям специально

уполномоченных органов. Прекращение их в полном объеме осуществляется на основании решения суда и (или) арбитражного суда.

При размещении зданий, строений, сооружений и иных объектов должно быть обеспечено выполнение указанных требований с учетом ближайших и отдаленных экологических, экономических, демографических и иных последствий эксплуатации указанных объектов и соблюдением приоритета сохранения благоприятной окружающей среды, биологического разнообразия, рационального использования и воспроизводства природных ресурсов.

Размещение включает в себя процедуру предварительного согласования места размещения объекта, отвода земельного участка в натуре, выдаче документа на право субъекта хозяйственной деятельности на освоение участка.

При проектировании зданий, строений, сооружений и иных объектов должны:

- учитываться нормативы допустимой антропогенной нагрузки на окружающую среду;

- предусматриваться мероприятия по предупреждению и устранению загрязнения окружающей среды, а также способы размещения отходов производства и потребления;

- применяться ресурсосберегающие, малоотходные, безотходные и иные наилучшие существующие технологии, способствующие охране окружающей среды, восстановлению природной среды, рациональному использованию и воспроизводству природных ресурсов.

Запрещается изменение стоимости проектных работ и утвержденных проектов за счет исключения из таких работ и проектов планируемых мероприятий по охране окружающей среды при проектировании строительства, реконструкции, технического перевооружения, консервации и ликвидации зданий, строений, сооружений и иных объектов.

Строительство и реконструкция зданий, строений, сооружений и иных объектов должны осуществляться по утвержденным проектам с соблюдением требований технических регламентов в области охраны окружающей среды.

Запрещается такая деятельность до утверждения проектов и до установления границ земельных участков на местности, а также изменение утвержденных проектов в ущерб требованиям в области охраны окружающей среды.

Должны приниматься меры по охране окружающей среды, восстановлению природной среды, рекультивации земель, благоустройству территории в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Ввод в эксплуатацию зданий, строений, сооружений и иных объектов осуществляется при условии выполнения в полном объеме предусмотренных проектной документацией мероприятий по охране окружающей среды.

Запрещается ввод в эксплуатацию объектов:

- не оснащенных техническими средствами и технологиями обезвреживания и безопасного размещения отходов производства и потребления, обезвреживания выбросов и сбросов загрязняющих веществ, обеспечивающими выполнение установленных требований в области охраны окружающей среды;

- не оснащенных средствами контроля за загрязнением окружающей среды, без завершения предусмотренных проектами работ по охране окружающей среды, восстановлению природной среды, рекультивации земель, благоустройству территорий в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Юридические и физические лица, осуществляющие эксплуатацию зданий, строений, сооружений и иных объектов, обязаны соблюдать утвержденные технологии и требования в области охраны окружающей среды, восстановления природной среды, рационального использования и воспроизводства природных ресурсов.

Юридические и физические лица, осуществляющие *эксплуатацию* зданий, строений, сооружений и иных объектов:

- обеспечивают соблюдение нормативов качества окружающей среды на основе применения технических средств и технологий обезвреживания и безопасного размещения отходов производства и потребления, обезвреживания выбросов и сбросов загрязняющих веществ, а также иных наилучших существующих технологий, обеспечивающих выполнение требований в области охраны окружающей среды;

- проводят мероприятия по восстановлению природной среды, рекультивации земель, благоустройству территорий в соответствии с законодательством.

При *выводе из эксплуатации* объектов должны быть разработаны и реализованы мероприятия по восстановлению природной среды, в том числе воспроизводству компонентов природной среды, в целях обеспечения благоприятной окружающей среды.

Регулирование обращения с отходами. В соответствии с Федеральным законом «Об отходах производства и потребления» таковыми признаются остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий или продуктов, которые образовались в процессе производства или потребления, а также товары (продукция), утратившие свои потребительские свойства.

Отходы, в зависимости от степени негативного воздействия на окружающую среду, подразделяются на пять классов опасности:

I класс – чрезвычайно опасные отходы;

II класс – высокоопасные отходы;

III класс – умеренно опасные отходы;

IV класс – малоопасные отходы;

V класс – практически неопасные отходы.

Требования к объектам размещения отходов

Отходы должны размещаться в специально оборудованных сооружениях – полигон, шламохранилище, хвостохранилище, отвал горных пород и др.

Для отходов разрабатываются лимиты и нормативы. *Лимит* на размещение отходов – это предельно допустимое количество отходов конкретного вида, которые разрешается размещать определенным способом на установленный срок в объектах размещения отходов с учетом экологической обстановки на данной территории. *Норматив образования отходов* – это установленное количество отходов конкретного вида при производстве единицы продукции.

Деятельность по обращению с опасными отходами подлежит *лицензированию*, обязательным его условием является соблюдение требований охраны здоровья человека и охраны окружающей среды.

При размещении отходов должны выполняться следующие требования:

- определение места размещения отходов осуществляется на основе специальных (геологических, гидрологических и иных) исследований и при наличии положительного заключения экспертизы;

- проведение мониторинга окружающей среды на территориях размещения отходов и в пределах их воздействия на окружающую среду;

- запрещается захоронение отходов на территориях городских и других поселений, лесопарковых, курортных, лечебно-оздоровительных, рекреационных зон, а также водоохраных зон, на водосборных площадях подземных водных объектов, которые используются в целях питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения;

- запрещается захоронение отходов в местах залегания полезных ископаемых и ведения горных работ в случаях, если возникает угроза загрязнения мест их залегания и безопасности ведения горных работ.

Транспортирование опасных отходов должно осуществляться при наличии паспорта опасных отходов в специально оборудованных и снабженных специальными знаками транспортных средствах.

Вопросы для самоконтроля

1. Каковы формы взаимодействия природы и общества?
2. Какие общественные отношения составляют предмет экологического права?
3. Какие методы используются для регулирования экологических отношений?
4. Каковы принципы экологического права России?
5. Каковы признаки природных объектов?
6. В каком нормативном правовом акте закрепляется перечень охраняемых природных объектов?
7. Как отграничить природные объекты, охраняемые национальным и международным законодательством?
8. Какова роль Конституции Российской Федерации как источника экологического права?
9. Какие нормативные правовые акты входят в подсистему природоохранительного законодательства, природоресурсового законодательства?
10. Какие природные ресурсы могут находиться в государственной, муниципальной, частной собственности?
11. Что является основанием возникновения и прекращения права природопользования? Основания ограничения и приостановления права природопользования.
12. Каковы причины введения лимитов на природопользование?
13. Что понимается под экологическим нормированием?
14. Какие виды санитарных и защитных зон предусмотрены действующим законодательством?
15. Каковы права государственного инспектора в ходе экологического надзора?
16. Кто осуществляет производственный экологический контроль?
17. Каковы виды общего мониторинга?
18. Каковы формы участия граждан и общественных организаций в государственной экологической экспертизе?
19. За какие виды загрязнения окружающей среды вносится плата?
20. Каковы составляющие экологического вреда окружающей среде? Какие из них поддаются экономической оценке?
21. В чем заключается охрана окружающей среды от производственных и бытовых отходов?
22. Какие территории относятся к особо охраняемым природным территориям?
23. Каковы задачи, выполняемые особо охраняемыми природными территориями?

Тема 9. ОСНОВЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ

9.1. Сведения, составляющие государственную тайну

Отнесение тех или иных сведений к государственной тайне продиктовано необходимостью обеспечения безопасности государства, что влечет за собой законодательное ограничение права граждан, закрепленного в ст. 29 Конституции Российской Федерации о том, что каждому гарантируется свобода мысли и слова.

Основными документами, регулирующими отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и их защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации является Закон «О государственной тайне» и Указ Президента РФ «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

Согласно ст. 2 Закона «О государственной тайне», под государственной тайной понимаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Сведения, составляющие государственную тайну, представляют собой информацию, находящуюся в ограниченном обороте. Государство принимает меры к ее охране и защите.

Тайной может стать определенная информация, которая может передаваться как в устной, письменной, так и цифровой электронной форме.

Носителями сведений, составляющих государственную тайну, являются материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов.

Физические поля содержат на себе информацию, видимую как визуально, так и при помощи оптических или иных методов. Под понятием физического поля подразумеваются электромагнитные и акустические поля. Электромагнитные поля связаны с работой средств связи, коммуникации, вычислительных комплексов, средств отображения, в том числе электронно-лучевых и плазменных дисплеев компьютеров, излучение которых может приводить

к передаче информации. Акустические поля связаны со средствами озвучивания.

Символ – это любая цифра, буква, знак или графическое изображение, которое может быть представлено кодом.

Образ – художественное изображение каких-либо идей и представлений.

Сигнал – любой метод передачи сообщений.

Технические решения – это информация в виде проектов, планов, диаграмм, моделей, формул, таблиц, технических проектов расчетов и спецификаций, пособий и инструкций, выполненных на различных носителях информации, в том числе таких, как магнитные диски, ленты и постоянные запоминающие устройства.

В основном государственная тайна как информация существует исключительно в документированном виде, то есть фиксируется на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать (ст. 12). Такими реквизитами являются: степень секретности; данные о субъекте, осуществившем засекречивание; регистрационный номер; дата или условие рассекречивания информации.

Область интересов государства, непосредственно связанных с обеспечением его безопасности и обороноспособности охватывает направления:

- 1) оборона;
- 2) экономика, наука и техника;
- 3) внешняя политика;
- 4) разведывательная, контрразведывательная и оперативно-розыскная деятельность.

Государственную тайну составляют:

1) сведения в военной области:

– о содержании стратегических и оперативных планов, документов боевого управления по подготовке и проведению операций, стратегическому, оперативному и мобилизационному развертыванию Вооруженных Сил Российской Федерации;

– о разработке, технологии, производстве, об объемах производства, о хранении, об утилизации ядерных боеприпасов, их составных частей, делящихся ядерных материалов, используемых в ядерных боеприпасах; о технических средствах и (или) методах защиты ядерных боеприпасов от несанкционированного применения, а также о ядерных энергетических и специальных физических установках оборонного значения;

– о тактико-технических характеристиках и возможностях боевого применения образцов вооружения и военной техники,

о свойствах, рецептурах или технологиях производства новых видов ракетного топлива или взрывчатых веществ военного назначения;

- о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности режимных и особо важных объектов, об их проектировании, строительстве и эксплуатации, а также об отводе земель, недр и акваторий для этих объектов;

- о дислокации, действительных наименованиях, об организационной структуре, о вооружении, численности войск и состоянии их боевого обеспечения, а также о военно-политической и (или) оперативной обстановке;

2) сведения в области экономики, науки и техники:

- о содержании планов подготовки Российской Федерации и ее отдельных регионов к возможным военным действиям;

- об использовании инфраструктуры Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства;

- о силах и средствах гражданской обороны, о дислокации, предназначении и степени защищенности объектов административного управления, о степени обеспечения безопасности населения, о функционировании транспорта и связи в Российской Федерации в целях обеспечения безопасности государства;

- о достижениях науки и техники, о научно-исследовательских, об опытно-конструкторских, о проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства;

- о запасах платины, металлов платиновой группы, природных алмазов в Государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, Центральном банке Российской Федерации, а также об объемах запасов в недрах, добычи, производства и потребления стратегических видов полезных ископаемых Российской Федерации;

3) сведения в области внешней политики и экономики:

- о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства;

- о финансовой политике в отношении иностранных государств (за исключением обобщенных показателей по внешней задолженности), а также о финансовой или денежно-кредитной деятельности, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства;

4) сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, а также в области противодействия терроризму:

- о силах, средствах, об источниках, о методах, планах и результатах разведывательной, контрразведывательной, оперативно-розыскной деятельности и деятельности по противодействию терроризму, а также данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения;

- о лицах, сотрудничающих или сотрудничавших на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими разведывательную, контрразведывательную и оперативно-розыскную деятельность;

- об организации, о силах, средствах и методах обеспечения безопасности объектов государственной охраны, а также данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения;

- о системе президентской, правительственной, шифрованной, в том числе кодированной и засекреченной связи, о шифрах, о разработке, об изготовлении шифров и обеспечении ими, о методах и средствах анализа шифровальных средств и средств специальной защиты, об информационно-аналитических системах специального назначения;

- о методах и средствах защиты секретной информации;

- об организации и о фактическом состоянии защиты государственной тайны;

- о защите Государственной границы Российской Федерации, исключительной экономической зоны и континентального шельфа Российской Федерации;

- о мерах по обеспечению защищенности критически важных объектов и потенциально опасных объектов инфраструктуры Российской Федерации от террористических актов;

- о результатах финансового мониторинга в отношении организаций и физических лиц, полученных в связи с проверкой их возможной причастности к террористической деятельности.

Указом Президента РФ «О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне» конкретизирован Перечень групп сведений, составляющих государственную тайну, и увеличен до 113. Данным Указом также определены наименования федеральных органов исполнительной власти и других организаций, наделенных полномочиями по распоряжению этими сведениями. К ним относятся Администрация Президента, МВД, МЧС, Минобороны, ФСБ,

Минюст, Росатом, Роскосмос, Минпромэнерго, Росгидромет, Банк России и др.

Отличительными признаками государственной тайны от конфиденциальной информации являются степень вреда, который может принести ее разглашение, основания и порядок отнесения сведений к государственной тайне, особый порядок доступа к сведениям, составляющим государственную тайну.

В соответствии со ст. 7 закона «О государственной тайне», не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

- о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

- о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

- о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

- о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах РФ;

- о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;

- о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Должностные лица, принявшие решения о засекречивании сведений, составляющих государственную тайну, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причиненного обществу, государству и гражданам материального и морального ущерба. Граждане вправе обжаловать такие решения в суде.

9.2. Степень секретности сведений, отнесенных к государственной тайне

Степень секретности сведений, составляющих государственную тайну, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения указанных сведений. Порядок определения размеров ущерба, который может быть нанесен безопасности России вследствие распространения сведений, составляющих государственную тайну, и правила отнесения указанных

сведений к той или иной степени секретности устанавливаются Правительством РФ.

Сведения, отнесенные к государственной тайне, по степени секретности подразделяются на сведения особой важности, совершенно секретные и секретные.

К сведениям особой важности относятся сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам Российской Федерации в одной или нескольких из перечисленных областей.

К совершенно секретным сведениям относятся сведения в этой же области, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отрасли экономики Российской Федерации в одной или нескольких из перечисленных областей.

К секретным сведениям следует относить все иные сведения из числа сведений, составляющих государственную тайну. Ущербом безопасности Российской Федерации в этом случае считается ущерб, нанесенный интересам предприятия, учреждения или организации в военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной или оперативно-розыскной области деятельности.

Срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях этот срок может быть продлен по заключению Межведомственной комиссии по защите государственной тайны. Граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти Российской Федерации вправе обратиться в органы государственной власти, на предприятия, в учреждения, организации, в том числе в государственные архивы, с запросом о рассекречивании сведений, отнесенных к государственной тайне.

Органы государственной власти, предприятия, учреждения, организации, в том числе государственные архивы, получившие такой запрос, обязаны в течение трех месяцев рассмотреть его и дать мотивированный ответ по существу запроса. Если они не правомочны решить вопрос о рассекречивании запрашиваемых сведений, то запрос в месячный срок с момента его поступления передается в орган государственной власти, наделенный такими полномочиями, либо в Межведомственную комиссию по защите государственной тайны, о чем уведомляются граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти Российской Федерации, подавшие запрос.

9.3. Защита государственной тайны

К органам защиты государственной тайны относятся:

1. Межведомственная комиссия по защите государственной тайны.

2. Федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные в областях обеспечения безопасности, обороны, внешней разведки, противодействия техническим разведкам и технической защиты информации и их территориальные органы.

3. Органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации и их структурные подразделения по защите государственной тайны.

Допуск должностных лиц и граждан РФ к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке.

Допуск должностных лиц и граждан к государственной тайне предусматривает:

- принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных им сведений, составляющих государственную тайну;

- согласие на частичные, временные ограничения их прав;

- письменное согласие на проведение в отношении их полномочными органами проверочных мероприятий;

- ознакомление с нормами законодательства РФ о государственной тайне, предусматривающими ответственность за его нарушение;

- принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации о допуске оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну.

Объем проверочных мероприятий зависит от степени секретности сведений, к которым будет допускаться оформляемое лицо.

Для должностных лиц и граждан, допущенных к государственной тайне на постоянной основе, устанавливаются *социальные гарантии*:

- процентные надбавки к заработной плате (от 10 до 75%);

- преимущественное право при прочих равных условиях на оставление на работе при проведении органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями организационных и (или) штатных мероприятий.

Взаимные обязательства администрации и оформляемого лица отражаются в трудовом договоре. Заключение трудового договора до окончания проверки компетентными органами не допускается.

Должностное лицо или гражданин, допущенные или ранее допущавшиеся к государственной тайне, могут быть временно ограничены в своих правах. Ограничения могут касаться:

- права выезда за границу на срок, оговоренный в трудовом договоре (контракте) при оформлении допуска гражданина к государственной тайне. При допуске к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям гражданин заключает трудовой договор (контракт), предполагающий временное ограничение права на выезд из Российской Федерации, при условии, что срок ограничения не может превышать пять лет со дня последнего ознакомления лица с указанными сведениями, – до истечения срока ограничения;

- права на распространение сведений, составляющих государственную тайну, и на использование открытий и изобретений, содержащих такие сведения;

- права на неприкосновенность частной жизни при проведении проверочных мероприятий в период оформления допуска к государственной тайне.

Устанавливаются три формы допуска к государственной тайне должностных лиц и граждан, соответствующие трем степеням секретности сведений, составляющих государственную тайну: к сведениям особой важности, совершенно секретным или секретным. Наличие у должностных лиц и граждан допуска к сведениям более высокой степени секретности является основанием для допуска их к сведениям более низкой степени секретности.

В соответствии со ст. 22 Закона «О государственной тайне» *основаниями для отказа* должностному лицу или гражданину в допуске к государственной тайне могут являться:

- признание его судом недееспособным, ограниченно дееспособным или рецидивистом, нахождение его под судом или следствием за государственные и иные тяжкие преступления, наличие у него неснятой судимости за эти преступления;

- наличие у него медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну;

- постоянное проживание его самого и (или) его близких родственников за границей и (или) оформление указанными лицами документов для выезда на постоянное жительство в другие государства;

- выявление в результате проверочных мероприятий действий оформляемого лица, создающих угрозу безопасности РФ;

- уклонение его от проверочных мероприятий и (или) сообщение им заведомо ложных анкетных данных.

Гражданин имеет право обжаловать это решение в вышестоящей организации или в суде.

9.4. Ответственность за нарушение законодательства о государственной тайне

Для обеспечения сохранности и защиты государственной тайны законодатель предусмотрел юридическую ответственность за ее разглашение – дисциплинарную и уголовную.

Уголовный кодекс Российской Федерации предусматривает ответственность за:

- *государственную измену*, то есть выдачу государственной тайны иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации (ст. 275);

- *разглашение сведений*, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков государственной измены (ст. 283),

- *утрату документов*, содержащих государственную тайну, то есть нарушение лицом, имеющим допуск к государственной тайне, установленных правил обращения с содержащими государственную тайну документами, а равно с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну (ст. 284).

В Трудовом кодексе РФ предусмотрено два специальных основания расторжения трудового договора с работниками, работающими со сведениями, составляющими государственную тайну:

- увольнение за разглашение охраняемой законом тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей (ст. 81);

- увольнение в связи с прекращением допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне (ст.83).

В тех случаях, когда работник за разглашение сведений, составляющих государственную тайну, привлекается к уголовной ответственности, работа сотрудников кадровых подразделений состоит в том, чтобы правильно оформить увольнение (издать приказ (распоряжение) о прекращении (расторжении) трудового договора (увольнении) и внести соответствующие записи в учетные документы (трудовую книжку, личную карточку и т.д.) со ссылкой на приговор).

Трудовой кодекс РФ позволяет внести в трудовую книжку работника как неопределенную запись – «за разглашение охраняемой законом тайны», так и вполне конкретную – «за разглашение государственной тайны».

Если в отношении работника возбуждено уголовное дело по ст. 283 УК РФ, а у работодателя имеются веские доказательства разглашения работником государственной тайны, то он может расторгнуть трудовой договор до вынесения приговора.

Привлечение работника к ответственности за утрату документов ведет к прекращению допуска к государственной тайне, следовательно, является основанием для его увольнения.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте понятие государственной тайны.
2. Какую информацию нельзя относить к государственной тайне?
3. Какие грифы секретности предусмотрены в РФ?
4. Какие категории информации относятся к государственной тайне?
5. Какие виды ответственности предусмотрены за разглашение государственной тайны?
6. В чем отличие государственной тайны от коммерческой, служебной?
7. Каковы меры ограничения в отношении работников, допущенных к государственной тайне?

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993).
2. Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006. №74-ФЗ
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994. №51-ФЗ.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996. №14-ФЗ.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001. №146-ФЗ.
6. Закон РФ от 21.02.1992. №2395-1 «О недрах».
7. Закон РФ от 21.07.1993. №5485-1 «О государственной тайне».
8. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001. №195-ФЗ.
9. Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006. №200-ФЗ.
10. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995. №223-ФЗ.
11. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001. №197-ФЗ.
12. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996. №63-ФЗ.
13. Федеральный закон от 10.01.2002. №7-ФЗ «Об охране окружающей среды».
14. Федеральный закон от 15.11.1997. №143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».
15. Федеральный закон от 24.06.1998. №89-ФЗ «Об отходах производства и потребления».
16. Федеральный закон от 14.03.1995. №33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях».
17. Федеральный закон от 23.11.1995. №174-ФЗ «Об экологической экспертизе».
18. Федеральный закон от 23.02.1995. №26-ФЗ «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах».
19. Указ Президента РФ от 30.11.1995. №1203 «Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

Основная литература

1. Правоведение: учебник / под ред. проф. В.И. Авдийского. – М.: Юрайт, 2011. – 402 с. (Утвержден Министерством образования и науки Российской Федерации).
2. Правоведение: учебник / В.А. Алексеев и др. – 5-е изд., исправленное. – М.: КноРус, 2010. – 472 с. (Рекомендовано Министерством образования и науки Российской Федерации).

3. Правоведение: учеб. / под. ред. Б.И. Пугинского. – М.: Юрайт, 2011. – 480 с. (Рекомендован УМО).
4. Правоведение: учебник / под ред. И.Г. Рукавишниковой, И.Г. Напалковой. – М.: Норма, 2010. – 384 с. (Рекомендовано Учебно-методическим объединением по юридическому образованию высших учебных заведений).
5. Правоведение: учебник для вузов по неюрид. специальностям / М.Б. Смоленский и др.; под общ. ред. М.Б. Смоленского. – М.: Дашков и К, 2008.
6. Правоведение: учебник для вузов / под ред. А.В. Малько. – 4-е изд. – М., 2008. – 400 с.
7. Смоленский М.Б., Мархгейм М.В., Тонков Е.Е. Правоведение. – 10-е изд., испр. – М.: Феникс, 2011. – 413 с.
8. Марченко М.Н., Дерябина Е.М. Правоведение. – М.: Проспект, 2010. – 416 с.

Дополнительная литература

1. Артеменков С.В., Блажеев В.В., Веденин Н.Н. Правоведение: учебник. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2011. – 480 с.
2. Алексеев Г.В. Правоведение: учеб. пособие. – СПб.: СПбГУ ИТМО, 2007. – 148 с.
3. Балашов А.И., Рудаков Г.П. Правоведение: учебник для вузов. – 4-е изд., перераб. и доп. – СПб.: Питер, 2009. – 475 с.
4. Кудинов О.А. Правоведение: курс лекций. – М.: Экзамен, 2010. – 192 с.
5. Правоведение: учебный курс / В.В. Кулаков, Е.И. Каширина, Л.А. Карапетян, О.В. Старков. – М.: Феникс, 2011. – 221 с.
6. Малько А.В., Комкова Г.Н., Цыбуленко З.И. Правоведение: учебник. – М.: КноРус, 2010. – 400 с.
7. Магницкая Е.В., Евстигнеев Е.Н. Правоведение: учеб. пособие. – 3-е изд. – СПб.: Питер, 2006.
8. Правоведение: учеб. пособие. – М.: Юнити, 2010. – 255 с. (Гриф УМЦ «Профессиональный учебник»).
9. Правоведение: курс лекций для неюридических специальностей /отв. ред. Г.Х. Шафикова. – Челябинск: ООО «Полиграф-Мастер», 2010. – 308 с.
10. Правоведение: учебник / И.Н. Барциц и др.; под общ. ред. Г.В. Мальцева; Рос. акад. гос. службы при Президенте Российской Федерации, Волгоград. акад. гос. службы, Орлов. акад. гос. службы. – М.: Изд-во РАГС, 2008.
11. Рудакова О.А. Право: базовый курс. – М.: МаркетДС, 2007. – 232 с.
12. Шишко И.В., Шафиров В.М., Тарбагаев А.Н. Правоведение: учебник. – М.: Проспект, 2010. – 624 с.
13. Шумилов В.М. Правоведение: учебник. – М.: Проспект, 2010. – 272 с.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
Тема 1. Основы государства и права	4
1.1. Основные понятия о государстве.....	4
1.2. Право и его роль в жизни общества	8
1.3. Правонарушение и юридическая ответственность.....	13
1.4. Основы конституционного строя России	15
Тема 2. Основы гражданского права	23
2.1. Понятие гражданского права. Предмет и метод гражданского права	23
2.2. Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений	24
2.3. Юридические лица как участники гражданских правоотношений	32
2.4. Объекты гражданских правоотношений	37
2.5. Сделки	38
2.6. Право собственности и иные вещные права.....	41
2.7. Общие положения об обязательствах.....	48
2.8. Ответственность за нарушение обязательств	49
Тема 3. Основы наследственного права	55
3.1. Наследственное преемство	55
3.2. Наследование по завещанию	60
3.3. Наследование по закону	65
3.4. Принятие наследства	68
3.5. Правовые последствия принятия наследства.....	70
Тема 4. Основы семейного права	74
4.1. Понятие и предмет семейного права	74
4.2. Брачные отношения	74
4.3. Признание брака недействительным. Расторжение брака.....	78
4.4. Имущество супругов	80
4.5. Установление происхождения детей	83
4.6. Права детей	84
Тема 5. Основы трудового права	87
5.1. Понятие и предмет трудового права.....	87
5.2. Трудовой договор	88
5.3. Расторжение трудового договора	95
5.4. Рабочее время	99
5.5. Время отдыха.....	101

5.6. Трудовая дисциплина.....	104
5.7. Материальная ответственность сторон трудового договора..	106
Тема 6. Основы административного права.....	109
6.1. Предмет, метод и источники административного права.....	109
6.2. Субъекты административного права	111
6.3. Административное правонарушение и административная ответственность.....	115
Тема 7. Основы уголовного права.....	122
7.1. Предмет, метод, задачи и принципы уголовного права	122
7.2. Преступление. Состав преступления.....	126
7.3. Уголовная ответственность	132
7.4. Уголовное наказание.....	136
Тема 8. Основы экологического права	144
8.1. Предмет, метод и принципы экологического права. Экологические правоотношения	144
8.2. Право собственности на природные ресурсы. Право природопользования	146
8.3. Управление в области охраны и использования окружающей среды.....	149
8.4. Юридическая ответственность за экологические правонарушения	157
8.5. Правовой режим особо охраняемых природных территорий	159
8.6. Требования в области охраны окружающей среды при осуществлении хозяйственной деятельности.....	161
Тема 9. Основы правового регулирования государственной тайны	166
9.1. Сведения, составляющие государственную тайну.....	166
9.2. Степень секретности сведений, отнесенных к государственной тайне	170
9.3. Защита государственной тайны	172
9.4. Ответственность за нарушение законодательства о государственной тайне.....	174
Библиографический список.....	176

Учебное издание

ИВАНОВА Лариса Андреевна
СУББОТИНА Елена Владимировна
КАРПОВА Елена Владимировна и др.

Правоведение. Курс лекций

Учебное пособие

Редактор Т.А. Колесникова
Компьютерная верстка Л.М. Недялковой

Подписано в печать 24.12.2012. Рег. № 55-13. Формат 60х84/16. Бумага тип. № 1.
Плоская печать. Усл.печ.л. 11,25. Тираж 600 экз. Заказ 775



Издательский центр ФГБОУ ВПО «МГУ»
455000, Магнитогорск, пр. Ленина, 38
Полиграфический участок ФГБОУ ВПО «МГУ»

**Л.А. Иванова, Е.В. Субботина, Е.В. Карпова
Т.Р. Мещерякова, Л.М. Рахимова**

ПРАВОВЕДЕНИЕ. Курс лекций

Магнитогорск 2013