

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ ОБУЧАЮЩИХСЯ
ПО ОСВОЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ**

ОСНОВЫ ПРАВА

**Направление подготовки (специальность) 27.03.04 Управление в технических системах
Профиль образовательной программы Системы и средства автоматизации
технологических процессов**

Форма обучения (очная)

СОДЕРЖАНИЕ

1. Конспект лекций	
Лекция № 1 Общие положения теории государства	
Лекция № 2 Общие положения теории права	
Лекция № 3 Основы конституционного права.	
Лекция № 4 Основы гражданского права.	
Лекция № 5 Обязательственное право.	
Лекция № 6 Основы семейного права .	
Лекция № 7 Основные положения трудового права.	
Лекция № 8 Основы административного и уголовного права.	
Лекция № 9. Правовые основы будущей профессиональной деятельности.	
2. Методические указания по проведению практических занятий.	
Практическое занятие № ПЗ-1 Общие положения теории государства.	
Практическое занятие № ПЗ-2 Общие положения теории права.	
Практическое занятие № ПЗ-3 Основы конституционного права.	
Практическое занятие № ПЗ-4 Основы конституционного права.	
Практическое занятие № ПЗ-5 Основы гражданского права.	
Практическое занятие № ПЗ-6 Основы гражданского права.	
Практическое занятие № ПЗ-7 Обязательственное право.	
Практическое занятие № ПЗ-8 Обязательственное право.	
Практическое занятие № ПЗ-9 Основы семейного права.	
Практическое занятие № ПЗ-10 Основы семейного права.	
Практическое занятие № ПЗ-11 Основные положения трудового права.	
Практическое занятие № ПЗ-12 Основные положения трудового права.	
Практическое занятие № ПЗ-13 Основы административного и уголовного права.	
Практическое занятие № ПЗ-14 Основы административного и уголовного права.	
Практическое занятие № ПЗ-15 Правовые основы будущей профессиональной деятельности	
Практическое занятие № ПЗ-16 Правовые основы будущей профессиональной деятельности	

1. КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

1.1. Лекция № 1 Тема: Общие положения теории государства

1.1.1. Вопросы лекции:

- 1.Понятие, признаки и функции государства.
- 2.Формы правления и государственного устройства.
- 3.Политический режим.
- 4.Механизм государства.
- 5.Правовое государство.
- 6.Гражданское общество.

Краткое содержание вопросов:

1. Государство – это организация публичной (общественной) власти, которая обладает суверенитетом, действует на определенной территории и подчиняет себе все население, проживающее на этой территории.

Признаки государства: Наличие особой публичной власти; наличие специальных аппаратов управления и принуждения, отделенных от общества; суверенитет; действие на определенной территории, отмеченной государственной границей; издание нормативно-правовых актов.

Функции государства – основные направления внутренней и внешней деятельности государства, в которых выражаются и конкретизируются его классовая и общечеловеческая сущность и социальное значение.

Функции делятся на внутренние и внешние.

1. Внутренние функции

- А) охранительная
- Б) экономическая
- В) социальная или функция социальных услуг, обеспечения и защиты граждан
- Г) культурно-воспитательная
- Д) природоохранительная

2. Внешние функции

(направлены на обеспечение существования государства в мировом обществе):

А) защита государства от вооруженных нападений других государств: нацелена на защиту суверенитета и территориальной целостности государства. Основную роль в этом играют Вооруженные Силы РФ. Согласно ст. 59 Конституции РФ «Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом».

Согласно этому закону: все мужчины – граждане РФ, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, места жительства, обязаны проходить действительную военную службу в рядах Вооруженных Сил РФ. На действительную военную службу призываются граждане мужского пола, которым ко дню призыва исполняется 18 лет.

Согласно ст. 59 пункт 3 Конституции РФ: «Гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или верованиям противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой». Практическое выполнение функции защиты из вне так же возможно на особые государственные вооруженные организации:

1. Службы внешней разведки. Они осуществляют сбор информации на случай ведения военных действий.
2. Служба безопасности. Она предназначена для защиты государственной безопасности и конституционного строя от внешних посягательств.

3. Полиция (милиция) является основой и гарантом общественного порядка. Полиция призвана служить всему обществу, обеспечивать порядок, спокойствие и безопасность граждан.

Б) поддержание международных политических отношений (дипломатическая деятельность), экономических и культурных связей:

В основе этой функции заложены интересы каждого государства. В Конституциях ряда стран подчеркиваются идеи дружбы и сотрудничества со всеми странами. На этой основе создаются различные организации, деятельность которых направлена на улучшение экономической, политической и культурной жизни общества (ООН, НАТО, Варшавский договор, СЭВ и т.д.).

В) борьба с международной преступностью:

Ни одно государство не в силах в одиночку справиться с этой проблемой. Конкретными действиями государств в этой области является создание международных организаций по борьбе с преступлениями. Одной из таких организаций является ИНТЕРПОЛ. Государство планирует свою деятельность по предупреждению и пресечению этих преступлений, проводит совместные мероприятия, обменивается информацией. Это позволяет более эффективно бороться с международной преступностью.

Г) участие в международной охране окружающей среды:

Крупные ученые ряда государств обеспокоены экологическим состоянием природы в различных уголках мира. Из государственного бюджета все больше и больше выделяется средств на поддержание экологии в надлежащем виде, также оказывают различную помощь и общественные организации. В ряде государств правительство принимает различные меры к нарушению нормативных актов по охране природы. Главенствующее положение занимает убеждение, а также штрафы и уголовные наказания.

2. Форма правления – это форма организации высших органов власти государства. Она показывает особенности функционирования государства.

Различаются две основные юридические формы правления: монархия и республика.

Монархия (лат. monarcha — «единовластие») — форма правления, при которой верховная государственная власть принадлежит одному лицу — монарху и, как правило, передается по наследству.

Признаки монархии:

1. существование единоличного главы государства, пользующегося своей властью пожизненно;
2. наследственный порядок преемственности верховной власти;
3. монарх олицетворяет единство нации, историческую преемственность традиции, представляет государство на международной арене;
4. юридический иммунитет и независимость монарха.

Различают абсолютную и конституционную монархии.

1. Абсолютная монархия — монархия, предполагающая неограниченную власть монарха. При абсолютной монархии существующие органы власти полностью подотчетны монарху, а воля народа официально может выражаться максимум через совещательный орган (в настоящее время Саудовская Аравия).

2. Конституционная монархия — монархия, при которой власть монарха ограничена конституцией, неписанным правом или традициями.

Первой конституционной монархией стала Англия, не имеющая до сих пор писаной конституции. Роль такой конституции в свое время сыграл Билль о правах 1689 г., ограничивший власть короля в таких вопросах, как приостановление законов, изъятие из законов, установление налогов и сборов и т.д. Король не мог принимать решений по этим вопросам без согласия парламента, то есть выборного органа власти.

В современной конституционной монархии монарх является символом суверенитета и единства народа, он, как правило, царствует, но не правит. Правление страной осуществляют парламент и образованное им и ответственное перед ним правительство,

которое опирается на парламентское большинство. За монархом сохранены представительские функции, формальное назначение главы правительства — по традиции, лидера партии парламентского большинства, назначение послов, награждение орденами. В настоящее время конституционными монархиями являются Англия, Бельгия, Голландия, Испания, Дания, Норвегия, Швеция.

Республика (от лат. *respublica* — общественное дело) — форма правления, при которой высшая власть в государстве принадлежит выборным органам — парламенту, президенту; они осуществляют контроль над правительством, существует независимое правосудие, городское самоуправление.

Большинство современных государств являются республиками.

Признаки республики:

1. существование единоличного и коллегиального главы страны;
2. выборность на определенный срок главы страны и остальных верховных органов государственной власти;
3. воплощение государственной власти не по своему велению, а по поручению народа;
4. юридическая ответственность главы страны в вариантах, предусмотренных законом;
5. обязательность решений верховной государственной власти.

Древние Афины и Древний Рим, Господин Великий Новгород и Венеция знали республиканскую форму правления в различные периоды своей истории. Первой республикой нового времени были Соединенные Штаты Америки, утвердившие республиканский строй после обретения страной независимости. Во Франции первая республика была провозглашена в 1792 г. Сегодня французы живут в Пятой республике. В России республика была провозглашена декретом Временного правительства 1 сентября 1917 г. Она просуществовала совсем немного, так как в результате Октябрьской революции была учреждена Республика Советов. Новая российская конституция учреждает третью республику в России.

Различают несколько разновидностей республиканского правления:

1. парламентская — разновидность современной формы государственного правления, при которой верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту. Он может состоять из одной палаты или из двух.

В парламентской республике парламент образует правительство, которое ответственно перед ним и должно иметь вотум доверия, то есть большинство депутатов должны проголосовать за доверие этому правительству как органу исполнительной власти. К парламентарным республикам можно отнести ФРГ, Италию (по конституции 1947 г.), Австрию, Швейцарию, Исландию, Ирландию, Индию.

2. президентская — одна из разновидностей современной формы государственного правления, которая наряду с парламентаризмом соединяет в руках президента возможности главы страны и главы правительства. Для президентской республики характерны:

- внепарламентский способ избрания президента и формирования правительства;
- ответственность правительства перед президентом, а не перед парламентом;
- более широкие, чем в парламентарной республике, возможности главы страны.

В президентской республике население избирает два высших органа государственной власти: парламент — высший законодательный и контрольный орган и президента — главу государства и исполнительной власти. Тем самым парламент и президент обладают равным объемом доверия народа и не зависимы друг от друга. Но вместе с тем оба эти органа сохраняют взаимный контроль: президент может наложить вето (запрет) на принятый парламентом закон и вернуть его на новое рассмотрение; парламент, в свою очередь, утверждает назначенных президентом министров и других высших чинов исполнительной власти, он может также привлечь президента к ответственности и устраниТЬ от власти посредством процедуры импичмента. Но это возможно лишь в случае совершения президентом уголовного преступления.

3. смешанная (полупрезидентская или президентско-парламентская). От президентской она отличается тем, что правительство формируется лидером партии парламентского большинства, которого президент обязан назначить премьер-министром. По представлению премьер-министра президент назначает и других министров. В то же время парламент может при определенных условиях выразить правительству недоверие, и оно должно уйти в отставку.

Полупрезидентской является Французская Республика (Пятая) (по Конституции 1958 г.). Французский президент может распустить парламент и назначить новые выборы, чего не может его американский коллега.

Формы государственного устройства

Форма государственного устройства – организация отношений между центральными и местными органами власти, организация территории государства.

Выделяются следующие формы государственного устройства:

1. унитарная.

Унитарное государство – строго централизованное; центральное правительство непосредственно управляет всей территорией страны через местную администрацию, управляющую от его имени той или иной частью территории. Типично унитарными государствами являются Португалия, Греция, Албания, Венгрия.

1. федеративная.

Федеративное государство объединяет территории и население, пользующиеся значительной автономией в отношениях с центральной властью. Федерациями являются США, Швейцария, Германия, РФ.

3. конфедеративная.

Конфедерация – союз государств, ведущих общую внешнюю политику, имеющих общую армию, общие финансы и поэтому общие правительственные органы, ведающие этими сферами (ЕС).

Политический режим – отношение между гражданским обществом и государством.

Выделяются три разновидности политических режимов:

1. демократия.

(В переводе с греч. – народовластие). Демократия — это власть народа, исходящая от народа и для народа.

Отметим формально-юридические принципы демократического государства:

- 1) принадлежность власти народу, народ — источник государственной власти, его воля является решающей;
- 2) признание подчинения меньшинства большинству при уважении интересов и мнений меньшинства;
- 3) политическая свобода граждан;
- 4) равенство всех перед законом.

Первой исторической формой демократии была античная демократия.

Традиции современной демократии были заложены в ходе английских революций XVII в., войны США за независимость и французской революции.

Важнейшие учреждения демократии – референдум и избирательная система, через них осуществляется прямая связь между гражданским обществом и государством.

Референдум — всенародный опрос, в ходе которого избиратели выражают свое мнение или свою волю по вопросу или закону, вынесенному на референдум. Это институт прямой демократии – непосредственное участие граждан в жизни государства. С помощью референдума 12 декабря 1993 г. была принята новая Конституция РФ.

Избирательная система — это система, определяющая порядок выборов в представительные органы власти. Это институт представительной демократии, то есть решения и законы принимаются избранными населением представителями.

Существуют два основных типа избирательных систем: пропорциональная и мажоритарная. При пропорциональной системе каждая политическая партия составляет и

публикует свой список кандидатов в члены парламента, а в избирательный бюллетень заносится наименование партии, и избиратель голосует за партию, а не за конкретного кандидата. И затем депутатские мандаты распределяются пропорционально числу (проценту) полученных партией голосов.

При мажоритарной системе кандидаты от партий выдвигаются персонально по избирательным округам. В парламент считается избранным тот кандидат, который получил абсолютное большинство голосов избирателей — 50 % плюс один голос из числа голосовавших.

2. авторитаризм.

Авторитаризм — упразднение демократии и установление диктатуры, то есть власти одного лица или небольшой группы лиц. Эта власть опирается на насилие, она устраниет или резко ограничивает полномочия представительных институтов, игнорирует разделение властей, лишает граждан их прав, прежде всего политических и гражданских. Террор авторитарных режимов направлен против действительных врагов режима, и как только оппозиция подавлена, он прекращается. (Чили, 1973 г., страны Латинской Америки, Парагвай).

3. тоталитаризм.

Тоталитаризм — это порождение XX в. Его отличие от авторитаризма состоит в том, что он вторгается в личную жизнь людей, заставляя всех «маршировать в ногу» так, что кажется, будто идет один человек. Во-первых, это достигалось с помощью идеологии. При этом идеология насаждалась как единственно верная, отвечающая на все вопросы жизни. Признак тоталитарного режима — систематический массовый террор против своего населения. Тоталитарный террор направлен против обычных, лояльных граждан. Этот террор является постоянным. Третья особенность тоталитарного режима — его отношение к закону — при наличии писанных законов создается своя тоталитарная «законность».

3. Политический режим представляет собой совокупность методов и приемов осуществления политической власти, определенную форму осуществления государственного властевования. Эта категория помогает уяснить, как, какими способами и методами власть управляет обществом, взаимодействует с другими структурами (элементами) политической системы, наконец, каково отношение власти к своим гражданам. Политический режим дает ответ и на вопросы о том, какова мера использования демократических, правовых методов в соотношении с методами давления или даже с неправовыми методами; каково отношение государства к демократическим свободам в обществе, к основным правам граждан. В современных условиях особенно важно, с помощью каких приемов и методов государство стремится снять социальное напряжение, разрешить те или иные конфликты в обществе.

Политический режим — категория более широкая по отношению к государственному режиму. Последний представляет собой основной элемент политического режима и включает методы осуществления политической власти органами, образующими механизм государства.

Основные формы политического режима — демократический, авторитарный и тоталитарный.

При демократической форме политического режима обеспечиваются законность, выборность высших органов государственной власти, соблюдаются элементарные права и свободы, действуют легальные партии, профсоюзы, другие общественные организации.

Требование законности, т.е. неуклонного исполнения норм права, было выдвинуто буржуазией в период ее борьбы за политическое господство в качестве важнейшего принципа демократического правления. Буржуазные конституции ликвидировали сословные и феодальные привилегии, провозгласили гарантии свободы личности, установили основы парламентаризма, новой судебной системы. Посредством права государство провозгласило формальное равенство всех перед законом, закрепило такие

принципы, как разделение властей, верховенство закона, независимость суда и подчинение его только закону, положение о том, что нет преступления и наказания, не предусмотренных в законе, ввело целый ряд прогрессивных демократических институтов (свобода забастовок, всеобщее избирательное право и т.д.).

Каковы основные признаки демократического режима? Это:

- обеспечение (гарантированность) широкого спектра демократических прав и свобод в обществе (в том числе свободы слова) и признание приоритета прав личности; равенство наций;
- демократические (преимущественно путем свободных выборов) способы формирования высших органов государственной власти; обеспечение подлинного народовластия (гарантии широкого участия населения в формировании органов государственной власти и осуществления контроля за их деятельностью);
- конституционное разделение властей как совокупность государственно-правовых институтов, регулирующих в процессе осуществления единой и неделимой государственной власти взаимоотношения высших органов власти (структурные связи, распределение предметной компетенции, средства взаимного воздействия друг на друга);
- демократические принципы функционирования механизма государственной власти; определенный уровень гласности в работе государственного аппарата; обеспечение режима законности; независимость судебной власти;
- наличие механизма ответственности государства перед своими гражданами и личности перед государством; ответственность (в том числе юридическая) должностных лиц;
- политический плюрализм и идеологическое многообразие; учет интересов меньшинства при принятии государственных решений; реальное обеспечение многопартийной системы и независимости средств массовой информации;
- признание многообразия форм собственности и их защиты.

В современном демократическом государстве признается приоритет международно-правовых норм.

В качестве характерных признаков авторитарного политического режима можно выделить:

- отстранение граждан от участия в формировании высших органов государственной власти; вождизм;
- жесткое централизованное управление государственными делами, по существу, тотальный контроль государства над обществом;
- существенное ограничение провозглашенных демократических прав и свобод личности; отсутствие реального механизма обеспечения даже формально провозглашенных прав и свобод; преимущественное действие системы устрашения и запретов в общественной жизни (нередко создание чрезвычайных судов);
- произвол, незаконные репрессии, идеологическое подавление всех, нелояльно относящихся к правящему режиму; грубые нарушения прав человека; фактически бесправное положение граждан;
- обеспечение власти одной правящей партии с одновременным запретом других партий (не лояльных правящему режиму);
- возрастание роли карательных функций государства.

Установление авторитарного режима проявляется в отходе правящих кругов от принципа верховенства парламента, в нарушении режима законности, в преследовании борцов за демократические права, в нарушении прав человека; в стремлении правящих кругов ликвидировать (урезать) завоевания демократических сил, сохранить все прежние и насадить новые антидемократические институты. Принимаются законы, ограничивающие права граждан и их объединений. Как правило, подобные законы противоречат нормам, закрепленным в конституциях.

Под воздействием факторов, влияющих на функционирование государственной власти (политических, экономических, международных и др.), политические режимы могут

трансформироваться, приобретая или, наоборот, утрачивая те или иные признаки основных форм политического режима. В зависимости от этого различаются и некоторые другие формы политического режима. Так, разновидностями авторитарного режима являются деспотия и тираны - единоличная власть верховного правителя (деспота, тирана), не ограниченная законами и основанная на произволе и использовании преимущественно насилиственных методов управления.

В качестве разновидности политического режима можно выделить тоталитаризм и его советскую форму - административно-командный режим.

В политico-правовом значении тоталитаризм как форма политического режима характеризуется доминирующим положением государства по отношению к праву, неограниченной властью (по существу, тотальным контролем) государства над обществом и личностью, внеправовыми методами осуществления власти, подавлением прав и свобод граждан и их объединений, диктатурой одной политической партии, идеологическим давлением на массы, преследованием инакомыслящих, опорой на милитаризацию государственной машины, полицейский аппарат и т.д.

Установление тоталитарного политического режима приводит к существенному ограничению демократических прав и свобод, к запрещению прогрессивных партий и организаций, что свидетельствует, по существу, о ликвидации режима законности и демократии. Ярким проявлением тоталитарного политического режима является фашизм - открыто террористическая диктатура наиболее реакционных правящих кругов. Фашизм отличает агрессивная, крайне националистическая идеология, сочетание социальной демагогии и карательных методов осуществления власти, тотальный контроль государства над личностью, милитаризация общественной и государственной жизни, наконец, вождизм как основной принцип властовования.

Советская форма тоталитарного режима отличается административно-командными методами руководства обществом: закрепление руководящей роли (а по существу признание диктата) партии в политической системе общества; примат интересов государства над интересами личности и отсутствие какой бы то ни было ответственности государства перед личностью; отсутствие системы гарантий обеспечения прав и свобод граждан; засилье командно-бюрократических рычагов управления во всех сферах общественной жизни (в том числе экономике); огромные привилегии многочисленной армии чиновников; наличие политической цензуры, ограничение независимости средств массовой информации, преследование лиц, нелояльно относящихся к режиму; и при этом политическая демагогия, культивирование (навязывание) единой государственной идеологии, идеи о единстве интересов государства и личности.

В современных условиях правящие круги государств с антидемократическими режимами для поддержания своего господства идут на изменение установленных правовых норм, прибегают к неправовым, насилиственным методам, нарушая даже элементарные права человека; в опасных ситуациях прибегают к политическому шантажу, репрессиям и террору, к прямому подавлению демократического движения. В этих условиях авторитарные режимы используются для прямой военной расправы с прогрессивными силами, проявляет себя неофашизм, несущий опасность развязывания новой мировой войны.

В современных демократических государствах не существует "монополии" на политическую власть. Наблюдается своего рода "распыление" власти, другими словами, относительно равномерное распределение ее между различными политическими силами: партиями, объединениями, группами. Эти силы, участвуя в политической жизни, оказывают в той или иной степени давление на властные структуры (парламент, правительство), которые в силу этого не могут не проводить политику с учетом интересов различных социальных слоев общества. Социально ориентированные государства, используя демократические методы государственного властовования, стремятся утвердить в обществе отношения социальной справедливости, создать эффективный механизм

обеспечения прав и свобод личности, ее защищенности от беззакония и произвола. По пути строительства и укрепления правового государства идет и Россия: современное российское государство стало членом Совета Европы, российское законодательство постепенно приводится в соответствие с международными правовыми стандартами, признающими приоритет прав и свобод личности по отношению к другим ценностям цивилизованного общества.

4. Механизм государства – это материальная сила, посредством которой государство действует для достижения своих целей и задач. Механизм современного государства высокой степенью сложности, многообразием составляющих ее элементов. Структура механизма государства включает в себя: 1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций; 2) государственные учреждения и предприятия, которые властными полномочиями не обладают (за исключением администраций), а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки и т.д.; 3) государственных служащих, специально занимающихся управлением; 4) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата. Ведущее место в механизме государства занимает орган государства, представляющий собой автономную часть государственного аппарата, предназначенную для выполнения функций и задач государства. Признаки органа государства: он представляет собой самостоятельный элемент механизма государства; учреждается (образовывается) в установленном законом порядке на основе правовых актов; выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы; наделен в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения; состоит из государственных служащих и соответствующих подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых он образован; имеет соответствующую структуру, материальную базу и финансовые средства, которые требуются для осуществления его компетенции.

Деятельность органов государства базируется на следующих принципах: демократизм; разделение властей; законность; приоритет прав человека; компетентность и др. Классификация органов государства: а) по форме реализации государственной деятельности – представительные, исполнительно-распорядительные, судебные, прокурорские и иные контрольно-надзорные органы; б) по иерархии – федеральные, республиканские, местные; в) по срокам полномочий – временные и постоянные; г) по характеру компетенции – общей и специальной компетенции; и т. п.

Политика – государственные или общественные дела, сфера деятельности, связанная с отношениями между социальными группами, сутью которой является определение форм, задач, содержания деятельности государства.

Политическая система общества – это упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (госорганов, политический партий, движений; общественных организаций и т.п.) в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть. Структура политической системы включает в себя следующие компоненты: политическая организация общества; политическое сознание; социально-политические и правовые нормы; политические отношения; политическая практика. Понятия «государство» и «политическая система» соотносятся как часть и целое. Государство занимает центральное, ведущее место в политической системе общества, так как оно: выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства; является единственным носителем суверенитета; обладает специальным аппаратом, предназначенным для управления обществом, а также «силовыми» структурами; обладает монополией на правотворчество;

обладает специфическим набором материальных ценностей (госсобственность, бюджет, валюта и т.д.).

Основными моделями политических систем являются: командная; соревновательная; социопримирительная.

5. Одной из основных идей современного правосознания является идея правового государства. Современная теория правового государства вобрала в себя целый ряд идей, выдвинутых в XVIII веке И.Кантом, Ш. Монтескье и другими учеными. Если выдвинуть главный принцип правового государства, то необходимо признать, что это – такое государство, в центр деятельности которого поставлен человек, его благо, свобода. Не человек существует для государства, а государство существует для человека. Поэтому создание такого государства невозможно без формирования гражданского общества.

Правовое государство – это форма организации и деятельности государственной власти, которая строит свои взаимоотношения с индивидами и их различными объединениями на основе норм права. Основные признаки правового государства: 1) господство права и верховенство закона, означающее, что правовое государство не есть просто государство соблюдающее законы. Это общество, признающее право как исторически развивающуюся в общественном сознании, расширяющуюся меру свободы и справедливости, выраженную именно в законах, подзаконных актах и практике реализации прав и свобод человека, демократии, рыночного хозяйства и т.п. В законах государство устанавливает общеобязательные правила поведения, которые должны максимально учитывать объективные потребности общественного развития на началах равенства и справедливости. Должна быть исключена всякая возможность кому бы то ни было обойти закон или не подчиниться ему, для абсолютного большинства членов общества должны быть присущи высокий уровень правосознания и правовой культуры, как части общей культуры; 2) принцип разделения властей – разграничение единой государственной власти на три относительно самостоятельные и независимые отрасли предотвращает возможные злоупотребления властью и возникновение тоталитарного управления государством, не связанного с правом; 3) реальность прав и свобод личности, обеспечение ее свободного развития – приоритет прав и свобод личности, социальная защищенность, социальная справедливость. Отсюда вытекает особая роль суда в правовом государстве, охрана прав граждан осуществляется путем судебной защиты, поэтому необходимо обеспечение реальной независимости суда; 4) взаимная ответственность личности и государства – проявляется в том, что в своих взаимоотношениях они выступают равными партнерами и обладают взаимными правами и обязанностями. Правовое государство в отличие от тоталитарного, не поглощает собой общество. Оно отказывается от полного контроля за всеми сферами общественной жизни, не вмешивается в частную жизнь граждан; 5) соответствие внутреннего законодательства общепринятым принципам и нормам международного права.

Правовое государство – это обязательно демократическое, социальное, светское государство. Процесс формирования правового государства в России был прерван в октябре 1917 года. Сложившаяся административно-командная система противопоставлялась правовому государству и исключала его. Только с конца 80-х годов XX века политическая и правовая мысль в России вновь была обращена к идеи правового государства. Однако практические шаги по формированию правового государства сталкиваются с серьезными проблемами.

6. Гражданское общество – это система самостоятельных и независимых от государства общественных институтов и отношений, которые обеспечивают условия для реализации частных интересов и потребностей индивидов и коллективов, для жизнедеятельности социальных, культурных, духовных сфер, их воспроизведения и передачи от поколения к поколению. Гражданское общество – это не простая совокупность граждан; это общество, в котором граждане могут свободно реализовать свои интересы и потребности, в том числе и образуя различные независимые, самостоятельные партии, организации,

профессиональные и иные союзы, которые служат для них защитой от произвола со стороны работодателей, а также органов госвласти и должностных лиц. Гражданское общество осуществляет контроль за деятельностью государства и не допускает узурпации власти. В гражданском обществе отсутствует экономическое, политическое и духовное закрепощение. Помимо политической оно немыслимо и без свободы экономической, поэтому предполагает наличие правового института частной собственности. Это позволяет добиться экономической независимости человека от государства. Соответственно, экономической основой гражданского общества является частная собственность и рыночная экономика. Признаки гражданского общества: 1)наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина; 2)самоуправляемость; 3) свободно формирующееся общественное мнение; 4) политический и идеологический плюрализм; 5) всеобщая информированность и реальное осуществление права на информацию; 6) многоукладность экономики; 7) легитимность и демократический характер власти; 8) правовое государство; 9) сильная социальная политика и др. Основой гражданского общества является экономически независимый, обладающий высоким уровнем правосознания и культуры человек. С проблемой формирования гражданского общества связана проблема формирования т.н. «среднего класса».

Структура гражданского общества включает в себя: негосударственные социально-экономические отношения; общественные объединения и организации; политические партии и движения; система негосударственных СМИ, семья, церковь и т.д. Цель гражданского общества – усиление роли семьи. Именно семья, а не трудовой коллектив, не партийная и иная структура есть основа общества. Семья вовлекается в сферу экономической жизни, становится объектом государственного внимания. Проблемы становления гражданского общества в РФ и правового государства идентичны.

1.2. Лекция № 2 Тема: Общие положения теории права.

1.2.1. Вопросы лекции:

1. Понятие, сущность и признаки права
2. Норма права.
3. Система права..
4. Источники права.
5. Реализация права.
6. Правовые отношения.
7. Правонарушения и юридическая ответственность.

Краткое содержание вопросов:

1. Термин «право» в русском языке имеет двоякое значение: а) это совокупность или система правил поведения, норм, существующих объективно, независимо от того или иного человека, субъекта (объективное право) б) это возможность субъекта, человека притязать на что-то, требовать чего-то, пользоваться чем-то. Это — субъективное право: оно не существует в отрыве от человека (или организации), то есть от субъекта, обладателя этого права.

Одни считают, что правом являются все приказы и предписания государства, занесенные в закон. Это понимание права уходит своими корнями в глубокую древность: право рассматривалось как выражение воли Бога. Божественная воля, по этой теории, диктует правило поведения, которому должна подчиняться воля людей. Этую волю понимают, истолковывают и доводят до подданных власть, государство, законодатель. Но в этом случае именно государство, власть определяют, что есть право, а что — произвол.

Но из далекой древности пришло к нам и другое понимание права — не как внешней принудительной силы, а как предписания действовать по справедливости. В его основе — древнеримское понятие «*jus*» — право и отсюда «*justitia*» — справедливость. По этой теории право рождается не «наверху», в коридорах власти, а «внизу» — в обществе, в процессе совместной жизни и деятельности людей. В этом процессе постоянно

сталкиваются их интересы. И так как эти столкновения являются регулярными, постепенно вырабатываются правила их разрешения, сочетания, взаимодействия, а при антагонизме интересов — и подавления. «Право есть мера свободы» — такое определение дает современная наука. Значит, первейшая функция права — отмерить каждому его порции свободы, установить ее границу там, где она вступает в конфликт со свободой и интересом другого (пример, горожане и городские предприятия).

Первый сборник русских законов назывался «Русская правда».

Право — совокупность общеустановленных правил поведения в обществе и государстве.

Признаки права:

1. нормативность права — носит всеобщий, общеобязательный характер, что выделяет право из остальных норм общественного поведения.
2. Право непременно санкционируется (либо устанавливается) государством.
3. гарантированная возможность государственного принуждения.
4. формальная определенность, системность, публичность (соответствие в целом моральным взглядам общества).

2. Нормы права — общеобязательные правила поведения, установленные или санкционированные государством и обеспеченные его принудительной силой.

В норме права все поведение расписано или представлено в виде определенных прав и обязанностей лиц, которым адресована норма. Например, в норме, регулирующей обращение граждан в суд за защитой нарушенного права, установлено, что гражданин имеет право подать в суд исковое заявление, а суд обязан его принять.

Всякое юридически значимое поведение есть всегда поведение в отношении другого лица. Специфика правового действия как раз состоит в том, что оно одновременно порождает отношение между тем, кто действует, и тем, кого это действие касается. Это отношение называется правовым, или юридическим. Норма права, следовательно, содержит и модель поведения, и модель правового отношения с тем лицом, чьих интересов касается данное поведение.

Важно понять, что право и мораль, существующие в обществе, отличаются друг от друга: мораль существует и действует как свод неписаных правил, в виде поучений и притч, и только религиозные заповеди были сформулированы как предписания и запреты. Нормы права формулируются в письменном виде как законы, указы, судебные решения, договоры и другие письменные акты.

Исполнение норм права обеспечивается различными принудительными мерами либо со стороны государства, либо — в соответствии с законом — со стороны потерпевшего. Например, если продавец не отдаст вещь покупателю, то последний либо принудит его к этому через суд, либо не отдаст деньги.

Норма права исходит из формального равенства между теми людьми, на которых распространяется ее действие. Право в этом смысле есть применение равного масштаба к разным людям. Например, в современных избирательных системах все избиратели имеют равное право — один голос, хотя кто-то умен, кто-то не очень, один разбирается в проблемах, другой нет. Но норма права и не может действовать иначе, потому что она охраняет и выражает интерес каждого — в данном случае — избирателя, а интересы всех избирателей равны.

Норма права сконструирована из трех элементов: гипотезы, диспозиции, санкции. Гипотеза описывает условия, при которых действует предусмотренное нормой правило поведения. Так, гипотеза нормы права, касающейся отказа судьи принять заявление по гражданскому делу, являются: несоблюдение истцом установленного законом порядка предварительного внесудебного разрешения спора; неподсудность дела данному суду; подача заявления недееспособным лицом и т.д. Диспозиция описывает само правило поведения. Санкция предусматривает последствия неисполнения нормы.

Пример: граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.

Гипотезой здесь является часть фразы: «граждане РФ, достигшие 18 лет» — вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти. Диспозицией является часть, где установлено само правило поведения — участке в выборах, в голосовании. Санкция — предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой право гражданина избирать или быть избранным в установленном порядке, то есть право, предусмотренное диспозицией.

Признаки нормы права. Для этого сравним два текста. Первый — это извлечение из Кодекса законов о труде: «При повременной оплате труда работа в сверхурочное время оплачивается за первые два часа в полуторном размере, а за последующие часы — в двойном размере». Второй текст — это извлечение из приказа по цеху: «Дежурному слесарю Иванову оплатить сверхурочную работу 18 ноября 1992 г.: первые два часа — в полуторном размере ставки повременщика, а третий час — в двойном размере».

Чем отличаются тексты друг от друга? Первый обращен к неопределенному кругу лиц — все, кто работает сверхурочно, имеют право на такую оплату. Второй адресован конкретному лицу — дежурному слесарю Иванову. Далее, первый текст рассчитан на многократное применение: всякий раз, когда кто-то где-то работал сверхурочно, для оплаты труда будет применяться это правило. Второй рассчитан на однократное применение: заплатили слесарю, и приказ исчерпал себя — второй раз слесарю по этому приказу не заплатят. Первый текст — это норма права, адресованная неопределенному кругу лиц и рассчитанная на многократное применение. Второй — это индивидуальный правовой акт, рассчитанный на однократное применение и адресованный персонально известному кругу лиц. Индивидуальный правовой акт применяет норму права к конкретной жизненной ситуации, к конкретным лицам.

Виды правовых норм: императивные, диспозитивные. Императивная норма содержит предписание, обязательное к исполнению, например, обязанность платить налоги. Диспозитивная норма допускает, что лица, которым она адресована, сами установят правило поведения. Но если они его не установят, тогда действует правило, установленное нормой. Например, Гражданский кодекс России гласит, что если иное не установлено договором, то обязанность текущего ремонта нанятой по договору аренды вещи лежит на нанимателе. Договор, то есть сами стороны, его заключившие, могут установить другое правило текущего ремонта вещи. Но если они его не установят, тогда действует правило, предписанное нормой.

Другая классификация норм: разрешающие, обязывающие, запрещающие (содержатся в основном в Кодексе административных правонарушений и в Уголовном кодексе).

Особое место занимают в праве принципы, аксиомы и презумпции. Принципы — это основы, начала, на базе которых строится определенная система правовых норм. Ни одна норма конституции, а тем более других законов не может противоречить этим принципам. Аксиомы — правовые утверждения, не требующие доказательств («Должна быть выслушана и другая сторона» — при рассмотрении спора в суде; и «Никто не может быть судьей в своем деле» — иными словами, никто не может быть судьей в споре, где он сам — заинтересованная сторона — из Рима).

Презумпция — это предположения, которые исходят из существования того или иного факта или состояния. Самой древней презумпцией является презумпция знания права и закона: предполагается, что все должны знать писаный закон. Самой знаменитой презумпцией является презумпция невиновности обвиняемого в уголовном процессе: каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, считается невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком. Он не обязан доказывать свою невиновность, его вину должен доказать обвинитель, и только

обвинительный приговор суда дает юридическое основание считать подсудимого виновным в преступлении. Иная презумпция действует при рассмотрении гражданских споров: должник, не исполнивший свое обязательство, считается виновным в неисполнении, пока не докажет обратное. Таким образом, здесь действует презумпция виновности неисправного должника.

3. Система права – это внутреннее строение структурных элементов права. Включает в себя три основных компонента: нормы права, институты права, отрасли права. Отрасль права является самым крупным элементом в системе права. Ее образует совокупность норм права, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений своеобразием предмета и метода правового регулирования. Если правовой институт регулирует вид общественных отношений, то отрасль – род общественных отношений.

Для деления права на отрасли используются главным образом два критерия – предмет и метод правового регулирования. По этим критериям и отличают одну отрасль права от другой. Правовой институт представляет собой обособленную группу юридических норм, регулирующих качественно однородные общественные отношения внутри одной отрасли права или на их стыке. Несколько близких по характеру регулирования правовых институтов образуют подотрасль права. Например, в составе гражданского права выделяют авторское, жилищное, патентное право, в составе финансового права выделяется подотрасль налогового права.

Предметом правового регулирования принято считать общественные отношения, регулируемые данной совокупностью норм права. Каждой отрасли соответствует свой предмет регулирования, иначе говоря, каждая отрасль отличается предметным своеобразием, спецификой регулируемых общественных отношений. Предмет регулирования складывается объективно и не зависит от усмотрения законодателя. Не любые общественные отношения могут выступать предметом правового регулирования. Необходимо, чтобы эти отношения отличались, во-первых, устойчивостью и повторяемостью; во-вторых, заинтересованностью общества и государства в том, чтобы эти отношения существовали именно в правовой форме и подлежали правовой защите со стороны государства; в-третьих, способностью к внешнему контролю, например, со стороны судебных, административных органов. Так, внутренние семейные отношения, как правило, не поддаются внешнему контролю, поэтому их трудно урегулировать нормами права.

Метод правового регулирования – это обусловленный предметом способ воздействия права на общественные отношения. Методы правового регулирования характеризуются тремя обстоятельствами: а) порядком установления субъективных прав и обязанностей субъектов общественных отношений; б) средствами их обеспечения (санкциями); в) степенью самостоятельности (усмотрения) действий субъектов. В соответствии с этими критериями в юридической науке выделяют два главных метода правового регулирования: императивный и диспозитивный.

Императивный метод (его еще называют авторитарным, властным) основан на подчиненности, субординации участников общественных отношений. Этим методом жестко регулируется поведение (действия) субъектов, они, как правило, ставятся в неравное положение, например, – гражданин и административный орган. Этот метод характерен для уголовного, административного, налогового права.

Диспозитивный метод (автономный), устанавливая права и обязанности субъектов, одновременно предоставляет им возможность выбрать вариант поведения или дополнительно своим соглашением урегулировать свои взаимоотношения. Этот метод присущ гражданскому, семейному, трудовому праву.

В системе права выделяют также отрасли материального и процессуального права. Отрасли материального права оказывают непосредственное воздействие на общественные отношения. Большинство отраслей относится к категории материального права (уголовное, государственное, предпринимательское, семейное и др.). Процессуальное

право регулирует порядок, процедуру осуществления прав и обязанностей сторон. В настоящее время выделяют уголовно-процессуальное, гражданское процессуальное право, арбитражный процесс. Процессуальные нормы существуют практически в любой отрасли, но не все из них выделяются в самостоятельную отрасль. Ближе всего к выделению – нормы административного процесса. Обе системы отраслей тесно связаны, хотя процессуальное обслуживает материальное право. Система права включает в себя отрасли публичного и частного права. Со временем действия римского права было принято относить к отраслям публичного права те из них, где присутствуют интересы государства, а к частному – отрасли, где господствуют интересы частных лиц, граждан, отдельной личности, объединений людей. К отраслям публичного права относят государственное, административное, финансовое, уголовное и др., а к частному праву – гражданское, семейное, торговое, трудовое. Частное право призвано обслуживать потребности людей, вытекающие из имущественных и личных не имущественных отношений.

К национальному праву принято относить совокупный массив отраслей, регулирующие отношения внутри данного государства и отличаются своеобразием национальных, исторических, культурных особенностей конкретного народа. Международное же право концентрирует совокупный опыт человеческой цивилизации и является результатом согласования воли субъектов международного общения главным образом – государств. В Конституции РФ провозглашено, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Это означает, что международное право служит ориентиром внутригосударственного законодательства и правоприменительной практики. Кроме того, нормы международного права непосредственно применяются во внутригосударственных отношениях. Конституция РФ устанавливает также приоритет норм международного права перед внутригосударственным правом: если нормы российского законодательства противоречат установлениям международно-правового характера, то должны применяться нормы международного права. Однако конституция любого государства имеет приоритет перед нормами международного права.

4. Система законодательства – это совокупность действующих на территории данного государства нормативно-правовых актов. Нормативно-правовой акт – это официальный документ компетентного государственного органа, направленный на возникновение, изменение или отмену норм права. Нормативно-правовые акты обладают как общими признаками, характеризующими все правовые акты, так и специфичными, отличающими их от иных видов правовых актов. Так, нормативно-правовые акты имеют государственно-властную природу, исходят от компетентных органов государства, существуют в форме официальных документов со всеми необходимыми атрибутами, обязательны для исполнения и поддерживаются силой государственного принуждения в случае их нарушения – в этом состоят их общие признаки как разновидности правовых актов. Кроме этого, нормативно-правовые акты направлены на возникновение, изменение или отмену норм права – в этом их специфический признак. Основным критерием классификации нормативно-правовых актов является юридическая сила нормативного акта. Юридическая сила нормативно-правового акта – это технико-юридическая характеристика нормативно-правового акта, выражающая степень его подчиненности иным нормативным актам, его место в иерархии нормативных актов, которая зависит от места государственного органа, принявшего этот акт, в системе органов государства. В зависимости от юридической силы все нормативно-правовые акты делятся на две группы: законы; подзаконные акты. Закон – это принятый в особом порядке первичный нормативно-правовой акт высшего представительного органа государственной власти, обладающий высшей юридической силой и регулирующий важнейшие общественные отношения. Признаки закона: закон является разновидностью нормативно-правовых актов, следовательно, обладает всеми признаками нормативных актов, равно как и правовых актов, в целом; первичный характер закона означает, что он исходит от

представительного правотворческого органа, следовательно, в той или иной мере выражает волю народа. Поэтому закон является первичным по отношению ко всем иным нормативным актам, равно как и ко всем прочим правовым актам; все прочие акты производны от закона, издаются на его основе. Первичный характер закона означает его "самодостаточность", ему не нужны иные основания для функционирования, наоборот, он сам является основанием для всех иных актов и всей юридической деятельности в государстве; высшая юридическая сила – важнейший признак закона. Высшая юридическая сила закона означает, что все иные правовые акты издаются, во-первых, на основе закона; во-вторых, во исполнение закона; в-третьих, не могут противоречить закону; законы принимаются в особом порядке, подробно регламентированном конституцией и законодательными актами. Соблюдение процедуры принятия закона – необходимое условие их юридической силы, малейшее нарушение этой процедуры ведет к юридической ничтожности принятого акта. Порядок принятия закона отличается усложненностью, чем законотворчество отличается от иных видов правотворчества; законы принимаются высшими представительными (законодательными) органами государства, только эти органы обладают правом принимать законы. Этот порядок должен подчеркнуть значимость закона, его особую роль и место в системе правовых актов; закон должен регулировать важнейшие общественные отношения. Все изменчивое, преходящее, не имеющее конституирующего значения должно отражаться не в законе, а в подзаконных актах. К важнейшим общественным отношениям относятся, прежде всего, взаимодействие граждан и органов государства, полномочия государственных органов, их классификация и т.д.

Закон призван быть ведущим источником права в правовом государстве. Особые свойства закона позволяют ему быть демократичным источником права, выражающим волю и интересы народа. Именно эти свойства и обусловливают особую роль закона в системе нормативных актов. Закон должен выражать принципы права, идею приоритета прав и свобод человека, демократические начала общественного и государственного устройства. Правовые законы составляют основу правового государства. Поэтому столь важно добиться реального верховенства закона в системе правовых актов государства, сделать закон действительно ведущим, основным источником права.

Законы являются актами высшей юридической силы по отношению к другим правовым актам. При этом сами законы также делятся на виды в зависимости от юридической силы. Классификация законов РФ в порядке убывания юридической силы выглядит следующим образом: 1) Конституция – является основным законом государства. Она представляет собой акт наивысшей юридической силы. Ни один правовой акт на территории государства не может противоречить Конституции государства. Особое место Конституции в системе нормативных актов определяется двумя ее основными свойствами: она носит учредительный характер, т.е. устанавливает основы регулирования общественных отношений, основы государственного, общественного строя. Положения Конституции находят свое развитие в отраслевом законодательстве. Конституция закрепляет иерархию нормативно-правовых актов, их соподчиненность, юридическую силу того или иного акта.

2) Федеральные конституционные законы – (ФКЗ) принимаются только по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией. Например, федеральными конституционными законами регулируется деятельность Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда, Президента, Правительства и ряд других вопросов. Конституционные законы развивают положения конституции. Они обладают высшей юридической силой по сравнению с иными законами.

3) Федеральные законы (ФЗ) составляют основную массу законодательства. Они развиваются, конкретизируют общие положения, установленные Конституцией и федеральными конституционными законами. Федеральные законы подразделяются на две группы:

- кодифицированные законы (кодексы, основы законодательства);
- текущее законодательство.

Кодифицированные законодательные акты обладают преимуществом по сравнению с текущим законодательством, т.к. являются основополагающими актами в той или иной отрасли права. При противоречии норм кодекса и некодифицированного закона действуют предписания кодекса, если иное специально не оговорено.

4) Законы субъектов федерации - распространяют свое действие только на территорию того региона, законодательными органами которого они были приняты. Вопросы соотношения между собой различных видов законов оговорены в ст. 76 Конституции РФ. Коротко особенности соотношения федеральных законов и законов субъектов федерации можно выразить правилом: при противоречии федерального закона и закона субъекта федерации действует федеральный закон, если он касается вопросов, отнесенных конституцией к ведению федерации в целом, и действует закон субъекта федерации, если он касается вопросов, отнесенных к предметам ведения субъектов федерации.

Подзаконные нормативные акты – это принятые компетентными органами или должностными лицами государства на основании и во исполнение закона правовые акты, содержащие нормы права.

Подзаконные акты призваны конкретизировать и детализировать предписания законов. Характерными признаками подзаконных актов является то, что они: принимаются на основе закона; принимаются во исполнение закона; не могут противоречить закону.

Классификация подзаконных актов РФ в порядке убывания юридической силы выглядит следующим образом: указы Президента; постановления Правительства; акты министерств и ведомств: приказы, инструкции, положения, указания, уставы, решения коллегий и др.; акты исполнительных органов субъектов РФ: указы Президентов (в республиках); постановления глав администраций (в иных субъектах); приказы, инструкции руководителей подразделений соответствующих администраций; акты органов местного самоуправления; локальные нормативно-правовые акты: акты руководителей предприятий, учреждений и организаций.

5. Под реализацией права (правовых норм) понимается фактическое осуществление их предписаний в поведении субъектов. Эта необходимая сторона жизни, существование права, без чего оно утрачивает свой социальный смысл.

В зависимости от характера действия субъектов выделяют четыре формы реализации права:

- Соблюдение – осуществление предписаний, то есть воздержание от неправомерных действий. Эта наиболее простая форма реализации права. Большинством людей это делается сознательно и добровольно, а другая часть населения подчиняется правовыми запретами и ограничениям в силу предусмотренной в правовых нормах угрозы санкций;
- Использование – осуществление субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свои собственные интересы и тем самым достигает определенные блага. Оно заключается в совершении гражданами активных действий в соответствии с имеющимися у них правами (например: участие в выборах, заключение сделок, подача жалоб и заявлений в госорганы и т. д.);
- Исполнение – связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны.
- Применение права – деятельность компетентных госорганов по разрешению конкретного юридического дела, в результате которой они издают властные индивидуальные акты индивидуального значения.

Применение права – особая форма реализации права, характеризующаяся следующими признаками: 1) применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты; 2) оно носит властный характер; 3) имеет ряд стадий (установление фактической основы, установление юридической основы, решение дела); 4) осуществляется в процессуальной форме, то есть данная деятельность жестко регламентируется нормами права.

Применение права обычно подразделяют на две основные формы: оперативно-исполнительную и правоохранительную. Оперативно-исполнительная деятельность предполагает реализацию предписаний права путем создания, изменения и прекращения конкретных правоотношений на основе норм права (прием на работу, назначение пенсии, выдача лицензии регистрации брака и т. п.). Правоохранительная деятельность направлена на охрану норм права от каких-то бы не было нарушений. Эта форма присуща прежде всего юрисдикционным органам: суду, прокуратуре, органам внутренних дел, инспекциям и органам контроля. Право-применение необходимо тогда, когда субъекты не могут сами без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. п. Основные требования, предъявляемые к применению права: законность, обоснованность, целесообразность, справедливость.

Итогом применения права выступает правоприменительный акт, обладающий следующими особенностями: исходит от компетентных органов; носит государственно-властный характер; имеет индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер; имеет определенную, установленную законом форму.

Акты применения права можно классифицировать по следующим основаниям:

- по форме (указы, приговоры, решения, приказы и т. п.);
- по субъектам их издающим;
- по функциям права – регулятивная и охранительная;
- по предмету правового регулирования.

6. В результате осуществления правовых норм общественные отношения между людьми приобретают новое юридическое качество, т.е. становятся правоотношениями. Таким образом, правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие юридические обязанности и субъективные права.

Правовые отношения возникают, развиваются и прекращаются не автоматически, а вследствие активной деятельности участников общественных отношений. Признаки правоотношений следующие: 1) это общественное отношение, которое представляет собой двустороннюю связь между социальными субъектами; 2) оно всегда возникает на основе норм права; 3) это связь между лицами, осуществляемая посредством субъективных прав и юридических обязанностей; 4) это волевое отношение, ибо для его возникновения необходима воля его участников (хотя бы с одной стороны); 5) это отношение, возникающее по поводу реального блага, ценности; 6) это отношение, охраняемое и обеспечиваемое государством.

Правоотношение имеет сложную по составу элементов структуру: объект, субъект, юридическое содержание (субъективное право и юридическая обязанность). Правоотношения могут классифицироваться по различным основаниям: 1) в зависимости от предмета правового регулирования; 2) в зависимости от характера – на материальные и процессуальные; 3) в зависимости от функциональной роли – на регулятивные и охранительные; 4) в зависимости от состава участников – на простые и сложные. Классификация правоотношений может производиться и по другим основаниям.

Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, обладающие субъективными правами и юридическими обязанностями. Они подразделяются на индивидуальные и коллективные. Для того, чтобы быть субъектом правоотношения лица, лица должны обладать правоспособностью, дееспособностью и правовым статусом. Правоспособность – это способность индивида иметь права и обязанности, предусмотренные законом. Дееспособность – это способность лица своими действиями осуществлять права и выполнять обязанности. Правоспособность граждан (физических лиц) возникает с момента регистрации рождения. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них. Дееспособность может быть ограничена. В ч.3 ст.55 Конституции РФ закреплено, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом лишь в той мере, в какой это

необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечению обороны страны и безопасности государства. Правоспособность и дееспособность, вместе взятые и характеризующие лицо именно как субъекта права – есть правоспособность.

Правовой статус – предоставленная законом сумма исходных прав и обязанностей конкретного содержания. В Российской Федерации гарантируется полное равенство правового статуса граждан. Правовой статус организаций определяется законом в соответствии с их уставными задачами. Юридическое содержание правоотношения – субъективные права и юридические обязанности его участников. Субъективное право – мера юридически возможного поведения, а юридическая обязанность – это мера юридически необходимого поведения.

Для установления порядка приобретения, осуществления и прекращения субъективных прав и юридических обязанностей необходимы конкретные жизненные обстоятельства, с которыми связано возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Такие обстоятельства, предусмотренные гипотезой правовой нормы, называются юридическими фактами. Они классифицируются по различным основаниям: 1) по характеру наступающих последствий: а) правообразующие (поступление в вуз); б) правоизменяющие (перевод с очной на заочную форму обучения); в) правопрекращающие (окончание вуза); 2) по связи с волей участников правоотношения: события (обстоятельства, не зависящие от воли субъекта) и действия (обстоятельства, связанные с волей участников правоотношений). Действия делятся на правомерные и неправомерные. Противоправные действия могут быть уголовными, административными, гражданскими, дисциплинарными. Нередко для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность, которую называют юридическим (фактическим составом).

7. Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности. Признаки правонарушения: деяние (действие или бездействие); вина; противоправность; вредный результат; причинная связь; юридическая ответственность. В зависимости от социальной опасности все правонарушения подразделяются на преступления и проступки. Преступление – это наиболее тяжкое правонарушение, представляющее собой виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания. Перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Проступки подразделяются на: а) гражданские, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений; б) административные, посягающие на установленный законом порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства; в) дисциплинарные, совершаемые в сфере трудовых отношений и отношений, связанных с прохождением службы, учебой.

Юридический состав правонарушения – это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности. В него входят: 1) субъект правонарушения – праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние; 2) объект правонарушения – это то, на что посягает правонарушение (родовым объектом выступают общественные отношения, видовым – жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.); 3) субъективная сторона правонарушения – совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Главной категорией здесь выступает вина, под которой понимается психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию. Выделяют две формы вины – умысел и неосторожность. Умысел в свою очередь может быть прямым или косвенным, а прямой умысел – заранее обдуманным или внезапно возникшим. Неосторожность может быть в форме легкомыслия, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к

тому оснований самонадеянно рассчитывает на возможность их предотвращения, и небрежности, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть; 4) объективная сторона – это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят: деяние, противоправность, вредный результат, причинную связь. Также дополнительно к объективной стороне деяния относят время, место, способ совершения правонарушения.

Правонарушение влечет за собой установленную законом, или юридическую ответственность – необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение. Она устанавливается государством в правовых нормах, опирается на государственное принуждение, применяется в процессуальных формах специально уполномоченными государственными органами. В качестве основной цели юридической ответственности выступают: обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Функции юридической ответственности определяются целью и вытекают из нее. Среди них можно выделить следующие: карательную, выражющуюся в наказании виновных; правовосстановительную (взыскание вреда, возмещение убытков, компенсация потерь); воспитательную, призванную формировать у субъектов мотивы правомерного поведения. Юридическую ответственность можно классифицировать по отраслевому признаку (уголовная, административная, гражданская, административная, материальная) и в зависимости от органов, возлагающих ее. Возложение юридической ответственности должно основываться на принципах: справедливости, гуманизма, законности, целесообразности, неотвратимости.

4. Законность – точное и единообразное соблюдение и исполнение всеми субъектами права законов и подзаконных актов. Ее сущность заключается в неуклонном и точном, строгом соблюдении, исполнении и применении законов и подзаконных актов, действующих на территории государства всеми субъектами права: гражданами, должностными лицами, государственными и общественными организациями, самим государством как таковым. Построение правового государства и формирование гражданского общества невозможны без качественно нового уровня законности. Законность – фундаментальная категория всей юридической науки и практики.

Под принципами законности понимают принципиальные положения правовой жизни общества, руководящие начала, которые выражают ее содержание и сущность. К ним относятся: единство законности; верховенство Конституции и закона; гарантированность прав и свобод человека и гражданина; связь законности с культурой; связь законности с целесообразностью; презумпция невиновности.

Гарантиями законности являются средства и условия, которые создают прочную основу для режима общественной жизни, характеризующейся верховенством в ней закона и безусловным исполнением его требований. В систему гарантий законности входят: социально-экономические; политические; идеологические; организационные и юридические гарантии.

Система общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным, т.е. состояние урегулированности социальных связей называется правопорядком. Он возникает в результате реализации правовых норм, обеспечивается государством, делает человека более свободным и облегчает ему жизнь. Следует различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Общественный порядок представляет собой систему упорядоченных, стабильных общественных отношений, сложившихся под воздействием под воздействием всего комплекса социальных норм. Соотношение законности, правопорядка и демократии заключается в следующем: 1) подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, иначе она порождает только хаос и злоупотребления; 2) законность и правопорядок не будут приносить людям пользу без демократических механизмов.

Следует также отметить, что укрепление правопорядка в обществе невозможно без обеспечения законности в деятельности самого государственного аппарата. Важнейшим условием укрепления законности и правопорядка служит всестороннее развитие демократических начал во всех сферах жизни общества.

1.3. Лекция №3

Тема: Основы конституционного права.

1.3.1. Вопросы лекции:

1. Общая характеристика Конституции РФ.
2. Основы конституционного строя России.
3. Понятие и принципы федеративного устройства РФ.
4. Система органов государственной власти РФ.
5. Конституционно-правовой статус личности.

Краткое содержание вопросов:

1. Конституция (от лат. *Constitutio* – установление) – основной закон государства, закрепляющий главные начала государственного строя страны.

Первой в истории писаной конституцией стала принятая в 1787 г. Конституция США, действующая до настоящего времени. Первыми европейскими конституциями были Конституции Польши и Франции 1791 г. Первой конституцией России была Конституция РСФСР 1918 г. Будучи основным законом государства, конституция отличается от всех других действующих нормативных правовых актов как порядком ее принятия, так и содержанием. Конституция обычно принимается либо самим народом путем всенародного голосования, либо от имени народа его представителями. По своему содержанию конституция охватывает все сферы жизни общества – политическую, экономическую, социальную и другие, устанавливая в них базовые основы общественных отношений. В отличие от всех других нормативных правовых актов, конституционное регулирование общественных отношений носит всеохватывающий характер. Принимаемая народом или от его имени и включающая предписания, носящие базовый, основополагающий характер, конституция является правовым актом, имеющим учредительный характер. Она свободна от каких-либо правовых ограничений, свойственных другим нормативным правовым актам. Это означает, что в государстве не может быть какого-то правового акта, которому должна соответствовать конституция и который мог бы ограничивать установления норм конституции. Как основной закон конституция обладает особыми юридическими свойствами:

1. Конституция – высший закон, обладающий верховенством над всеми другими законами. В ч. 2 ст. 4 Конституции РФ установлено, что Конституция имеет верховенство на всей территории Российской Федерации (основополагающие общественные отношения регулируются конституционными нормами). Тем самым обеспечивается реальность и незыблемость прав и свобод граждан, их надежный правовой статус, юридическая защищенность. Верховенство конституции означает также ее всеобщность, исключающую неурегулированность основным законом наиболее существенных областей жизни общества. Конституция имеет высшую юридическую силу по отношению ко всем другим нормативным правовым актам.

2. Конституция устанавливает важнейшие нормы права. Конституция служит юридической базой, правовой основой, ядром всей правовой системы государства. Ее нормы играют направляющую роль для всей системы права и системы законодательства, действующего в стране.

Большинство конституционных положений осуществляется, конкретизируется именно путем текущего нормотворчества, основные направления которого также часто указываются в основном законе.

3. Стабильность. Она достигается специальным, усложненным порядком ее изменения, внесения поправок, который отличается от режима изменения обычных законов. Согласно действующей Конституции РФ (ст. 134) предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ могут вносить Президент РФ, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации, а также группа численностью не менее 1/3 членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы. Конституция РФ (ст. 135) устанавливает, что некоторые ее главы вообще не могут быть пересмотрены, пока она действует. Это относится к гл. 1, посвященной основам конституционного строя, гл. 2, закрепляющей права и свободы человека и гражданина, а также к гл. 9 «Конституционные поправки и пересмотр Конституции». Если предложение о пересмотре положений этих глав Конституции будет поддержано тремя пятью голосами от общего числа членов СФ и депутатов ГД, то в соответствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание, которое либо подтверждает неизменность Конституции, либо разрабатывает проект новой конституции. Этот проект принимается Конституционным Собранием 2/3 голосов от общего числа его членов или выносится на всенародное голосование, при проведении которого конституция считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что в нем приняло участие более половины избирателей. Изменения в ст. 65 Конституции РФ, определяющую состав Российской Федерации, вносятся на основании федерального конституционного закона о принятии в Российскую Федерацию и образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации, об изменении конституционно-правового статуса субъекта Российской Федерации. В случае изменения наименования республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа новое наименование субъекта Российской Федерации подлежит включению в ст. 65 Конституции РФ, в которой содержится перечень всех ее субъектов (ст. 137 Конституции РФ).

4. Особая охрана конституции, которая осуществляется всей системой органов государственной власти. Согласно Конституции РФ (ст. 80) гарантом Конституции является Президент. Он обязан соблюдать и защищать Конституцию (ст. 82). Он вправе приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов Федерации, если они противоречат федеральной Конституции. Особую роль в деле охраны конституции играет Конституционный Суд РФ, создаваемый в соответствии со ст. 125 Конституции РФ.

В РФ в соответствии с ее федеративным устройством действуют два вида конституций: Конституция РФ и конституции республик в составе Российской Федерации. Конституции республик в составе РФ определяют на основе федеральной Конституции статус республик: основы взаимоотношений с Федерацией, полномочия, систему их органов государственной власти, избирательную систему, организацию местного самоуправления и другие основы устройства республик. Все другие нормативные акты республик не могут противоречить их конституциям, которые имеют высшую юридическую силу по отношению к другим актам этих республик. В свою очередь, верховенство федеральной конституции означает обязательность соответствия ей конституций республик в составе РФ. Действующая Конституция РФ была принята 12 декабря 1993 г. всенародным голосованием и вступила в действие со дня ее опубликования 25 декабря того же года.

Проект конституции был подготовлен Конституционным Совещанием, созванным по решению Президента РФ, который внес его на всенародное голосование. Оно проводилось 12 декабря 1993 г. в соответствии с Положением о всенародном голосовании по проекту Конституции РФ, утвержденным Указом Президента. Согласно этому Положению конституция считалась одобренной, если за ее принятие проголосовало большинство избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что участие в голосовании приняли более половины зарегистрированных избирателей.

Конституция РФ 1993 г. состоит из преамбулы и двух разделов. Раздел первый содержит девять глав. Первая глава Конституции посвящена основам конституционного строя Российской Федерации. Она охватывает широкий круг конституционно регулируемых общественных отношений.

К основам конституционного строя, согласно Конституции РФ, относятся прежде всего фундаментальные принципы, которые присущи каждому демократическому государству. В их число входит демократизм, выражющийся в народном суверенитете, принцип разделения властей, идеологическое и политическое многообразие, признание и гарантирование местного самоуправления, а также провозглашение правового государства, воплощением которого является конституционное государство, т.е. такое, в котором обеспечивается его подчинение праву. Основу конституционного государства составляют и признание им человека, его прав и свобод высшей ценностью, и социальное рыночное хозяйство, в рамках которого главным образом осуществляются производство и распределение товаров и благ. В Конституции РФ указывается (ст. 3), что носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. Это означает, что Россия провозглашается государством народовластия или, иначе говоря, демократическим государством.

Народ Российской Федерации осуществляет свою власть как непосредственно, так и через органы государственной власти и органы местного самоуправления (ч. 2 ст. 3 Конституции). Одной из руководящих идей демократической организации государства, важнейшей предпосылкой верховенства права и обеспечения свободного развития человека является принцип разделения властей. Он служит одним из основных устоев действующей Конституции РФ. В ст. 10 предусмотрено, что государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную; органы каждой из этих ветвей власти самостоятельны. Они не вправе выходить за пределы полномочий, установленных для них Конституцией РФ и законом. Ни одна из трех ветвей власти не может ущемить или подчинить себе другие и обязывает действовать в условиях взаимопонимания и взаимосотрудничества.

Демократия в Российской Федерации осуществляется на основе принципа политического многообразия. Это означает создание возможностей оказывать влияние на политический процесс всем социально-политическим или иным организациям, деятельность которых имеет политический аспект и находится в рамках Конституции.

В Российской Федерации (ч. 3 ст. 13) признаются политическое многообразие, многопартийность. Общественные объединения равны перед законом. Запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насилиственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни. Политический плюрализм несовместим с идеологическим единобразием. Он может реализовываться лишь в условиях идеологического многообразия. Поэтому при политическом плюрализме практически невозможно существование государственной и обязательной идеологии (ч. 2 ст. 13).

Конституция РФ (ст. 2) рассматривает человека, его права и свободы в качестве высшей ценности. Тем самым она декларирует свое понимание взаимоотношений государства и личности, выдвигая на передний план именно личность. Уважение к личности и ее защита являются неотъемлемым атрибутом конституционного государства, его обязанностью. Признание человека, его прав и свобод высшей ценностью является фундаментальной чертой конституционного строя Российской Федерации, образующей основу не только конституционно организованного общества, но и правовой защиты этого общества от возрождения попыток подавления личности, ущемления ее прав, игнорирования индивидуальных интересов и потребностей людей.

В соответствии с Конституцией (ст. 1) Российская Федерация является правовым государством. Сущность идеи правового государства — его последовательный демократизм, утверждение суверенитета народа как источника власти, подчинение государства обществу. Правовым является такое государство, которое признает в качестве своих непременных особенностей и институтов разделение властей, независимость суда, законность управления, правовую защиту граждан от нарушения их прав государственной властью и возмещение ущерба, нанесенного им публичным учреждением. Главное в идеи правового государства — связанность государства правом, гарантирующая предсказуемость и надежность действий государства, подчинение государства праву, защиту граждан от возможного произвола со стороны государства и его органов. Правовое государство гарантируется прежде всего тем, что оно само ограничивает себя действующими в нем правовыми нормами, которым обязаны подчиняться все без исключения государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане. Его важнейшим принципом является верховенство права.

Верховенство права означает прежде всего верховенство закона. Оно выражается в том, что главные, ключевые, основополагающие общественные отношения регулируются законами. Важнейшей предпосылкой формирования правового государства и одновременно характерной его чертой является наличие целостной системы законодательства, охватывающей все сферы жизни общества. Отсюда, требуется прежде всего динамичное, своевременное правовое регулирование общественных отношений.

Экономической основой конституционного строя Российской Федерации является находящееся в стадии становления социальное рыночное хозяйство, в рамках которого производство и распределение товаров и благ осуществляются в основном посредством рыночных отношений. Участниками этих отношений выступают субъекты хозяйствования, конкурирующие между собой. Государство поддерживает эту конкуренцию, а также принимает меры к предотвращению монопольных привилегий и осуществляет соответствующий контроль. «В Российской Федерации, — указывается в Конституции (ч. 1 ст. 8), — гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности». Конституция РФ (ч. 2 ст. 8) исходит из того, что экономической системе Российской Федерации присуща собственность в ее различных формах — частной, государственной, муниципальной и др. В Конституции также устанавливается (ст. 9), что земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Они используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

К основам конституционного строя, закрепленным Конституцией РФ, относятся и федерализм, суверенность государства и республиканская форма правления. Следует заметить, что эти институты не являются определяющими для характеристики России как конституционного государства. Ведь конституционные государства — это и республики в составе Российской Федерации, хотя они не федеративные и не суверенные государства. Вторая глава Конституции Российской Федерации посвящена правам и свободам человека и гражданина. В ней названы лишь основные права и свободы, т.е. конституционные права и свободы. Исходным началом действующего конституционного законодательства является признание человека, его прав и свобод высшей ценностью. Конституция исходит из признания основных прав и свобод человека неотчуждаемыми и принадлежащими каждому от рождения (ч. 2 ст. 17). В Российской Федерации права и свободы человека и гражданина реализуются на основе равноправия. В ст. 19 Конституции РФ указывается три основных его аспекта: равенство всех перед законом и судом; равенство прав и свобод человека и гражданина 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; равноправие мужчины и женщины. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 2, 17, 19, 45) главным гарантом прав и свобод человека и гражданина выступает государство. Вместе с тем Конституция требует правомерного использования своих прав и свобод каждым человеком. В ч. 3 ст. 17 Конституции предусматривается, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Правовой статус личности характеризуется не только правами и свободами, но и обязанностями. Конституция Российской Федерации закрепляет основные обязанности человека и гражданина, в которых выражены наиболее важные требования государства к человеку и гражданину, осуществление которых обеспечивает нормальное функционирование самого государства и жизнедеятельность общества. В их число входят соблюдение конституции и законов (ч. 2 ст. 15); обязанность каждого платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57); обязанность каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58). Долгом и обязанностью каждого гражданина Российской Федерации является также защита Отечества (ст. 59). Положения первых двух глав Конституции, составляющие основы конституционного строя Российской Федерации и основы правового статуса личности в ней, являются фундаментом действующей Конституции. Она устанавливает, что никакие другие ее положения не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации (ч. 2 ст. 16), а любой пересмотр положений этих глав возможен лишь посредством принятия новой Конституции Российской Федерации (ст. 135). Последующие пять глав Конституции посвящены федеративному устройству России (гл. III); Президенту Российской Федерации (гл. IV); Федеральному Собранию (гл. V); Правительству Российской Федерации (гл. VI) и судебной власти (гл. VII). Восьмая глава Конституции РФ посвящена местному самоуправлению. В ней указывается (ст. 130), что местное самоуправление в РФ обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

Местное самоуправление как выражение власти народа составляет одну из основ конституционного строя Российской Федерации. Оно осуществляется (ч. 2 ст. 130) гражданами путем референдума, выборов, других форм прямого волеизъявления, через выборные и другие органы местного самоуправления. Согласно Конституции России (ст. 12) органы местного самоуправления «не входят в систему органов государственной власти». В этом смысле можно говорить о самостоятельности местного самоуправления в рамках его полномочий. Органы местного самоуправления, как и все местное самоуправление в целом, – не только форма самоорганизации населения для решения своих задач. Это также форма осуществления публичной власти, власти народа.

Согласно Конституции РФ (ст. 131) местное самоуправление осуществляется в городах, сельских поселениях и на других территориях с учетом исторических и иных местных традиций. Структура органов местного самоуправления определяется населением самостоятельно. В Конституции (ст. 132) установлено, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы, осуществляют охрану общественного порядка, а также решают иные вопросы местного значения.

Девятая глава посвящена конституционным поправкам и пересмотру Конституции. Раздел второй посвящен заключительным и переходным положениям. В нем закрепляются положения о введении новой Конституции в действие, фиксируется прекращение действия прежней Конституции, определяется соотношение Конституции и Федеративного договора, порядок применения законов и иных нормативных правовых актов, действовавших до вступления в силу Конституции 1993 г., основания, на которых продолжают действовать ранее образованные органы. Кроме того, во втором разделе Конституции оговариваются некоторые временные исключения из предписаний,

установленных в действующей Конституции. В нем, в частности, оговаривается, что Совет Федерации первого созыва и Государственная Дума первого созыва избираются сроком на два года, хотя в Конституции устанавливается для Государственной Думы четырехлетний срок, а для Совета Федерации в силу специфики его состава срок не устанавливается.

3. Территория каждого государства делится на части, определяющие его внутреннюю структуру, территориальное устройство. В рамках территориального устройства государства формируются система территориальных единиц, из которых складывается государство, система государственных связей между государством в целом и этими территориальными единицами, характер которых зависит от их правовых статусов.

Подобного рода устройство территории государства принято называть государственным устройством. С точки зрения их формы все государства делятся на две группы – унитарные и федеративные. Федерация – это объединение двух или нескольких государств в одно новое государство; это сложное государство, в состав которого входят другие государства. Федерацию отличает: это государственно-правовое объединение, обеспечивающее государственное единство всех входящих в его состав государств и сохраняющее за ними определенную политico-юридическую самостоятельность. В федеративных государствах наряду с федеральной конституцией и законодательством могут иметься конституции и законодательство входящих в их состав государств. Эти государства сохраняют свою систему органов государственной власти, свою территорию, которая, как правило, не может быть изменена без их согласия. Они могут иметь также свои государственные символы. Государства, образующие федеративное государство, называются его субъектами. Последние, как правило, обладают одинаковым правовым статусом. Между федерацией и ее субъектами проводится разграничение компетенции, цель которого – обеспечить наиболее эффективное осуществление федерацией своих задач путем объединения ресурсов и возможностей всех ее членов как в интересах самой федерации, так и ее субъектов. Сохраняя за собой полномочия в определенном объеме, субъекты федерации добровольно ограничивают свою компетенцию в пользу федерации, признавая приоритет ее задач и целей. Они признают также на своей территории высшую юридическую силу нормативных правовых актов федерации.

Государственная власть федерации является единственной суверенной властью на ее территории. Она опирается на волю всего ее народа (Бразилия, Германия, Индия, США, Россия (СССР)).

Особенности Российской Федерации: 1. Россия как федерация была образована в результате создания в ее составе ряда автономных государств и автономных национально-государственных образований народов, населяющих ее территорию. Эти государства, а также национально-государственные образования и были признаны субъектами Российской Федерации. 2. С момента своего возникновения РФ носила не договорно-конституционный или договорный характер, а конституционно-правовой характер, поскольку была создана не в результате заключения договора между ее субъектами, а на основе провозглашения ее федерацией в Конституции Республики. Российская Федерация характеризуется: 1. единое государство. Поэтому находящиеся в ее составе государства не могут заключать с ней межгосударственные договоры на тех же основаниях, что и с зарубежными государствами. Другое дело – многосторонние и двусторонние соглашения между Российской Федерацией и ее субъектами о распределении полномочий между ними. Именно таким соглашением является Федеративный договор – договор о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации. 2. Россия имеет в своем составе три вида субъектов – государства в составе Российской Федерации, преобразованные, как правило, из бывших автономных республик, государственно-территориальные образования – края, области и города федерального значения, бывшие прежде крупными административно-

территориальными единицами Российской Федерации, и национально-государственные образования – автономную область и автономные округа. Территориальная автономия в Российской Федерации – это самостоятельное осуществление государственной власти находящимися в ее составе национально-государственными образованиями в пределах компетенции, устанавливаемой федеральными органами государственной власти при участии соответствующей автономной единицы. Автономия в Российской Федерации построена по национальному признаку. Это значит, что она создается с учетом национального состава населения, проживающего на ее территории. В зависимости от численности населения, уровня и перспектив развития экономики и других факторов образуются различные виды автономии – автономная область или автономный округ. При этом принимается во внимание воля населения создать то или иное автономное образование или преобразовать один вид автономии в другой. В Российской Федерации автономия длительное время осуществлялась в двух формах: государственной, которая воплощалась в национальном государстве – автономной республике, и административной, представленной автономными областями и автономными округами. Государственная автономия характеризовалась значительным объемом прав, наличием конституции, высших органов государственной власти, законодательства, гражданства. Административная автономия всех этих признаков, свойственных государственной автономии, не имела. В настоящее время в России территориальная автономия осуществляется только в одной форме – административной.

Новой формой самоопределения народов в Российской Федерации является национально-культурная автономия, представляющая собой общественное объединение граждан России, относящих себя к определенным этническим общностям, для самостоятельного решения вопросов сохранения самобытности, развития языка, образования, национальной культуры. Национально-культурная автономия основывается на принципах: свободного волеизъявления граждан при отнесении себя к определенной этнической общности; добровольной самоориентации и самоуправления; многообразия форм внутренней ориентации национально-культурной автономии; сочетания общественной инициативы с государственной поддержкой; уважения языка, культуры, традиций и обычаяев граждан различных этнических общностей; законности.

Образование и деятельность национально-культурной автономии регулируются Федеральным законом от 17 июля 1996 г. «О национально-культурной автономии», который определяет правовые основы национально-культурной автономии, создает правовые условия взаимодействия государства и общества для защиты национальных интересов граждан Российской Федерации в процессе выбора ими путей и форм своего национально-культурного развития. Государственное устройство РФ – один из институтов конституционного права РФ. Объединяемые им нормы регулируют широкий круг общественных отношений, возникающих в процессе создания и функционирования РФ и ее субъектов. Они также регулируют различные стороны государственного устройства Российской Федерации и оказывают существенное влияние на содержание других конституционно-правовых институтов, поскольку именно государственным устройством Российской Федерации определяются в значительной мере порядок образования, система и компетенция государственных органов как самой Федерации, так и ее субъектов и т.д. К числу основных элементов конституционно-правового статуса Российской Федерации относится ее право внешних сношений с иностранными государствами, реализуя которое она представляет и защищает как интересы всей Российской Федерации в целом, так и интересы каждого ее субъекта.

Существенным элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является государственный язык. В Конституции (ч. 1 ст. 68) установлено, что государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык.

В Российской Федерации принят Закон от 25 октября 1991 г. к. «О языках народов РСФСР» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 24 июля 1998 г.2, согласно которому русский язык является основным средством межнационального общения народов Российской Федерации. Важным компонентом конституционно-правового статуса Российской Федерации являются ее государственные символы – государственный флаг, Государственный герб и Государственный гимн, в которых в своеобразной форме выражается государственный суверенитет Российской Федерации, а также ее столица – город Москва. Согласно Конституции РФ (ч. 1 ст. 70) государственные флаг, герб и гимн Российской Федерации, их описание и порядок официального использования устанавливаются федеральным конституционным законом. Административно-территориальное устройство государства – это разделение его территории на определенные части, в соответствии с которыми строится система местных органов государственной власти и органов местного самоуправления. Такие части принято называть; административно-территориальными единицами.

Республики существенно отличаются друг от друга по размеру территории, численности населения и по другим показателям. Республика в составе РФ – это демократическое правовое государство, созданное в рамках России. Согласно Конституции РФ (ч. 1 ст. 66) статус республики определяется федеральной Конституцией и конституцией республики. Таким образом, Конституция РФ устанавливает конституционно-правовой характер взаимоотношений между Федерацией и ее субъектами – республиками в ее составе. Конституционно-правовой статус республики в составе Российской Федерации характеризуется прежде всего тем, что республика является государством в составе Федерации, обладающим всей полнотой государственной (законодательной, исполнительной, судебной) власти на своей территории, кроме тех полномочий, которые в соответствии с Конституцией РФ находятся в ведении федеральных органов государственной власти. Государственная власть республики исходит от ее народа, реализовавшего свое право на самоопределение в форме государства в составе Российской Федерации. Конституционно-правовой статус республики в составе Российской Федерации далее характеризуется тем, что каждая республика имеет свою территорию. Пределы территории республики определяются государственной границей республики. Республика имеет внутреннюю границу, отделяющую ее от других субъектов Российской Федерации. Республика может иметь и внешнюю границу, отделяющую ее от иностранных государств. Внешняя граница республики является вместе с тем Государственной границей РФ. Она определяется международными договорами и соглашениями России с иностранными государствами. Территория республики не может быть изменена без ее согласия. Границы между республикой и другими субъектами Российской Федерации, согласно Конституции РФ (ст. 67), могут быть изменены с взаимного согласия соответствующих субъектов. Каждая республика имеет свой законодательный (представительный) орган; главу исполнительной власти или главу республики; свое правительство; верховный суд и высший арбитражный суд. Многие республики имеют также свой конституционный суд. Систему органов прокуратуры в республике возглавляет прокурор республики, подчиненный Генеральному прокурору Российской Федерации. Края, области, города федерального значения вправе иметь свою символику. Статус края, области, города федерального значения может быть изменен только по взаимному согласию Российской Федерации и соответствующего края, области, города федерального значения, согласно федеральному конституционному закону.

Автономный округ – национальное государственное образование, отличающееся особым национальным составом и бытом населения.

Статус автономной области и автономного округа может быть изменен по взаимному согласию Российской Федерации и автономной области или автономного округа в соответствии с федеральным конституционным законом. Автономная область,

автономные округа образуют органы законодательной, исполнительной и судебной власти, которые функционируют на основе Конституции РФ, Федеративного договора; уставов автономной области и автономных округов.

4. Российская Федерация осуществляет свою деятельность посредством государственных органов. Органы государства — это один из каналов, через который народ, согласно Конституции РФ (ст. 3), осуществляет свою власть. Органы государства характеризуются следующими основными чертами.

1. Каждый государственный орган наделен государственно-властными полномочиями, позволяющими ему решать в пределах предоставленных ему прав определенные вопросы, издавать акты, обязательные к исполнению другими государственными органами, должностными лицами и гражданами, и обеспечивать исполнение этих актов.

2. Каждый государственный орган образуется в установленном государством порядке.

3. Каждый государственный орган уполномочивается государством осуществлять его задачи и функции.

4. Каждый государственный орган действует в установленном государством порядке.

5. Каждый государственный орган является составной частью единой системы органов государственной власти РФ.

Понятие гражданства. Совокупность правовых норм, регулирующих отношения, связанные с гражданством, является важной составной частью института, закрепляющего основы правового статуса личности, поскольку обладание гражданством — это предпосылка полного распространения на данное лицо всех прав и свобод, признаваемых законом, защиты лица государством внутри страны и за ее пределами.

Отношения гражданства регулируются Конституцией РФ и Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации» с изменениями от 11 ноября 2003 г. (далее Закон о гражданстве). Закон определяет гражданство как устойчивую правовую связь лица с Российской Федерацией, выражающуюся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Впервые нормативное определение гражданства было дано в Законе СССР о гражданстве, где оно формулировалось как постоянная политico-правовая связь лица и государства, выраженная в их взаимных правах и обязанностях. Сравнение двух приведенных формулировок позволяет сделать следующие выводы:

- Отказ от словосочетания «политico-правовая связь» и утверждение термина «правовая связь» освобождают квалификацию гражданства от оценочных политических подходов, нередко осложнявших реализацию права на гражданство, право на его сохранение или изменение.

- Замена слова «постоянная» словом «устойчивая» более точно отражает признанную международным правом свободу выбора гражданства, т.е. такой подход, при котором стабильность правовых отношений не означает их неизменности.

- Новое определение более ориентировано на закрепление значения гражданства как важного фактора регламентации правового статуса личности.

В соответствии с Конституцией РФ:

- Каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные со всеми обязанности, предусмотренные Конституцией;

- Проживание гражданина РФ за ее пределами не прекращает его гражданства;

- Граждане РФ за ее пределами пользуются защитой и покровительством своего государства;

- Гражданин России не может быть лишен своего гражданства, права изменить гражданство или реализовать право выхода из него.

2. Во второй главе Конституции Российской Федерации также закрепляются необходимые политические права и свободы граждан: свобода слова, печати, собраний, митингов, демонстраций (ст. 28 - 30); избирательные права (ст. 32, 60).

Экономические права и свободы граждан закреплены в ст. 34 - 35 Конституции Российской Федерации. В этих статьях провозглашаются юридические гарантии свободы не запрещенной законом экономической деятельности, предпринимательства и добросовестной конкуренции. В ст. 35 Конституции провозглашается право частной собственности на имущество, которого никто не может быть лишен, иначе как по решению суда. Ст. 36 Конституции конкретизирует ст. 9, закрепляя право частной собственности на землю и природные ресурсы. Свободное распоряжение способностью к труду, гарантии юридической защиты трудовых прав граждан содержатся в ст. 37 Конституции РФ.

Важное место в Конституции Российской Федерации занимают социальные права граждан. В Конституции каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, инвалидности и в иных случаях (ст. 39); защита государством материнства и детства (ст. 38); право каждого человека на жилище (ст. 40); право на бесплатную медицинскую помощь за счет средств страховых взносов (ст. 41); право на бесплатное общее и среднее профессиональное образование, а также право получения высшего образования на конкурсной основе (ст. 43); право на проживание в благоприятной для здоровья экологически чистой окружающей среде (ст. 42); и другие права.

Важным положением в Конституции РФ является разрешение гражданам защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Граждане для защиты своих прав могут обращаться в суд, использовать средства массовой информации, создавать комитеты (общественные объединения) в свою защиту и даже могут использовать право необходимой обороны, если их жизнь и здоровье подвергаются непосредственной опасности. Государство в свою очередь в соответствии со ст. 61 - 63 Конституции РФ гарантирует гражданам Российской Федерации защиту¹ и покровительство как на своей территории, так и за ее пределами. При этом наличие двойного гражданства (ст. 62 Конституции РФ) у гражданина Российской Федерации не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства.

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

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

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

3. Классификация прав и свобод человека. Их гарантии и защита

1. Основные права человека делятся на три большие группы: личные права; политические права; экономические, социальные и культурные права.

Личные права определяют статус человека как биосоциального организма. К ним относятся:

- право на жизнь;
- право на достоинство;
- право на свободу;
- право на личную неприкосновенность;
- право на неприкосновенность жилища;
- право на выбор места жительства и свободное передвижение;
- право на пользование родным языком и определение национальности;
- право на информацию и защиту информации;
- право на свободу совести; • право на свободу мысли и слова;
- право на судебную защиту своих прав и юридическую помощь.

Политические права определяют статус человека как субъекта политической общности – государства. Как правило, политическими правами обладают лишь граждане данного государства. (Отсюда понятие "права человека и гражданина": права человека принадлежат всем лицам, проживающим в данном государстве, права гражданина – его гражданам).

Основные политические права человека и гражданина в России:

- право на объединение;
- право на проведение собраний, митингов и демонстраций;
- право участвовать в управлении государством;
- право избирать и быть избранным в органы государственной власти и управления;
- иные политические права.

Экономические, социальные и культурные права определяют статус человека как субъекта трудовой деятельности, члена гражданского общества, участника культурной жизни. Группа основополагающих экономических, социальных и культурных прав:

- право частной собственности;
- право на свободное предпринимательство;
- право на труд;
- право на отдых;
- право на образование;
- право на забастовку;
- право на жилище;
- право на медицинское обслуживание;
- право на социальное обеспечение;
- право на поддержку в старости;
- право на участие в культурной жизни;
- право на свободу творчества.

Гарантии прав и свобод личности.

Гарантированность прав и свобод подразумевает, что права и свободы не только декларированы, но и защищаются принудительной силой государства, которое в лице компетентных органов правомочно пресечь нарушение и восстановить нарушенные права и свободы.

Гарантии делятся:

- на социально-экономические;
- политические;
- юридические.

Социально-экономические гарантии – благоприятные условия жизни людей, способствующие пользованию правами и свободами:

- стабильность;

- высокий уровень экономики;
- развитая сфера обслуживания и др.

Политические гарантии – развитость политических институтов, их способность выражать и защищать интересы граждан, наличие политической культуры в обществе.

Юридические гарантии — правовые средства, обеспечивающие осуществление и охрану прав и свобод:

- режим законности в стране;
- наличие эффективных правоохранительных органов;
- справедливый суд;
- высокая квалификация юристов;
- высокий уровень юридической грамотности граждан.

1.4. Лекция №4

Тема: Основы гражданского права.

1.4.1. Вопросы лекции:

1. Понятие, предмет, метод и источники гражданского права.
2. Гражданские правоотношения.
3. Физические и юридические лица как субъекты гражданских правоотношений.
4. Представительство. Доверенность.
5. Право собственности.
6. Право наследования.

Краткое содержание вопросов:

1. Под гражданским правом понимается отрасль права, регулирующая имущественные отношения, отношения интеллектуальной собственности и личные неимущественные отношения, связанные с имущественными.

Гражданское право основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, беспрепятственном осуществлении гражданских прав, восстановлении нарушенных прав и их судебной защите.

Физические и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе взаимного договора и в определении любых условий договора, не противоречащих законодательству. Участниками гражданских отношений могут быть граждане (физические лица) организации, предприятия, учреждения (юридические лица); Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются также к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Гражданские права и обязанности возникают: из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, либо не предусмотренных законом, но и не противоречащих ему; из актов государственных органов и органов местного самоуправления, предусмотренных законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей; из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности; в результате приобретения имущества на законном основании; в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности; вследствие причинения вреда другому лицу, неосновательного обогащения, иных действий граждан и юридических лиц; вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Но отказ граждан и юридических лиц от своих прав не влечет прекращения этих прав. Законом предполагается добросовестность участников правовых отношений. Действия с намерением причинить вред другому лицу, злоупотребление правом в иных формах не допускается. Не допускается использование гражданского права в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. В противном случае суд, арбитражный или третейский суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

Объектами гражданского права являются: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага, в том числе: вещи недвижимые, движимые, неделимые, сложные др.; плоды, продукция, доходы, то есть поступления, полученные в результате использования имущества; животные; интеллектуальная собственность; служебная и коммерческая тайна; деньги, валюта, семейные ценности; ценные бумаги – облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, сберегательная книжка на предъявителя, акция и другие, предусмотренные законами; нематериальные блага – жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения и выбора места жительства, право автора и другие нематериальные права. Если гражданину причинен моральный вред, физические или нравственные страдания, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. Право на судебную защиту деловой репутации принадлежит и юридическому лицу.

Субъектами гражданского права чаще всего выступают граждане – физические лица и организации, предприятия, учреждения – юридические лица.

Необходимыми качествами субъекта-гражданина являются его гражданская правоспособность и гражданская дееспособность.

Правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности. Российским законодательством правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Возникает она в момент рождения гражданина и прекращается его смертью. Правоспособность граждан включает следующие права: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской деятельностью; заниматься любой иной, не запрещенной законом деятельностью; – создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы, искусства, изобретений; иметь иные имущественные и неимущественные права. Гражданин приобретает права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, имя, отчество, либо под псевдонимом. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Дееспособность гражданина – это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. В полном объеме она возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста или со времени вступления в брак.

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет имеет ограничения. Заключаются они в следующем. Сделки несовершеннолетние совершают с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей. Возможно последующее письменное одобрение сделки. Самостоятельно несовершеннолетние могут только:

- 1) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора своей интеллектуальной деятельности;
- 3) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

- 4) совершать мелкие бытовые сделки;
- 5) по достижении шестнадцати лет быть членами кооперативов.

Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, контракту или с согласия родителей, усыновителей, попечителей, занимается предпринимательской деятельностью. Дееспособность малолетних в возрасте от шести до четырнадцати лет ограничена еще более. Сделки от их имени могут совершать только родители, усыновители, опекуны. Сами же малолетние вправе самостоятельно совершать только: мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Они также отвечают за вред, причиненный малолетним.

Ограничение дееспособности связано не только с возрастом. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать своих действий и руководить ими, может быть признан судом недееспособным. В этом случае над ним устанавливается опека, и все сделки от его имени совершает опекун. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть судом ограничен в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство. Сам он вправе самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, получать заработок, пенсию, иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. При отпадении оснований для принятых решений суд может отменить и опеку и попечительство. По просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. В этом случае все сделки в интересах подопечного попечитель осуществляет с его согласия и по его поручению или доверенности. Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. В этом случае имущество гражданина, при необходимости постоянного управления им, по решению суда передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства, для доверительного управления им. В случае явки или установления места пребывания гражданина решение суда отменяется.

Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о его пребывании в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, дающих основания предполагать его гибель – в течение шести месяцев. Военнослужащий, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим по истечении двух лет со дня окончания военных действий. В случае явки гражданина или обнаружения места его пребывания, решение суда также отменяется.

Государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: 1) рождение, 2) заключение брака, 3) расторжение брака, 4) усыновление (удочерение), 5) установление отцовства, 6) перемена имени, 7) смерть гражданина. Жизнь свидетельствует, что пренебрежение правилами государственной регистрации чревато негативными последствиями для нарушителей.

Юридическим лицом признается организация, которая: имеет обособленное имущество и отвечает им по обязательствам; может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права; нести обязанности; быть истцом и ответчиком в суде; иметь самостоятельный баланс и смету.

Юридическое, как и физическое лицо, характеризуется правоспособностью. Оно может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренной в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления видов деятельности, не запрещенных законом. Определенными видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения – лицензии.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его государственной регистрации и прекращается в момент ликвидации. Дееспособность юридического лица также начинается в момент регистрации и оканчивается его ликвидацией, но может быть ограничена моментом получения лицензии и истечения ее срока. Другие ограничения право- и дееспособности юридического лица могут быть установлены только судом. Юридическими лицами могут быть:

- а) коммерческие организации, то есть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности,
- б) некоммерческие организации, то есть организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

Коммерческими организациями являются:

1. Полное товарищество. Его участники в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Лицо может быть участником только одного полного товарищества.
2. Товарищество на вере. В нем наряду с участниками – полными товарищами, имеется один или несколько участников-вкладчиков, которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм, внесенных ими вкладов, и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.
3. Общество с ограниченной ответственностью. Его уставный капитал разделен на доли, размеры которых определяются учредительными документами. Участники не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков в пределах внесенных вкладов.
4. Общество с дополнительной ответственностью. Его уставный капитал разделен на установленные учредителями доли. Участники несут солидарно субсидарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости вкладов.
5. Акционерное общество. Его уставный капитал разделен на определенное число акций. Участники не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков в пределах стоимости своих акций. Общество, участники которого могут отчуждать свои акции без согласия других, признается открытым акционерным обществом. Общество, акции которого распределяются среди его учредителей или определенного круга лиц, признается закрытым.

6. Производственный кооператив. Это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом или ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов.

7. Унитарное предприятие – организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ним собственником имущество. Имущество унитарного предприятия неделимо.

Некоммерческими организациями являются:

1. Потребительский кооператив, союз, общество – добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

2. Общественная организация (объединение) – добровольное объединение граждан на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

3. Религиозная организация (объединение) – добровольное объединение граждан на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

4. Фонд – не имеющая членства организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам фонда, а фонд не отвечает по обязательствам учредителей.

Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в гражданских правоотношениях на равных началах с иными участниками этих отношений – гражданами и юридическими лицами.

2. Участниками гражданских правоотношений выступают граждане (физические лица), юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования. Их называют субъектами гражданских правоотношений.

Физические лица как субъекты должны обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью. Гражданская правоспособность, это признаваемая законом способность иметь гражданские права и нести обязанности. Возникает у человека с момента его рождения и прекращается смертью. Гражданская дееспособность, это способность гражданина своими собственными действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности, осуществлять свои права, отвечать за неисполнение обязанностей и причинение имущественного вреда другим лицам. Полная дееспособность возникает при достижении гражданина возраста 18-ти лет. Несовершеннолетние в возрасте от 14-ти до 18-ти лет являются частично дееспособными, в возрасте с 6-ти до 14-ти лет – обладают малым объёмом дееспособности. В соответствии со ст. 34 Конституции РФ и нормами гражданского законодательства, каждый вправе использовать своё имущество и свои способности для занятия предпринимательской и иной экономической деятельностью, не запрещённой российским законодательством.

Предпринимательская деятельность может осуществляться как единолично, так и коллегиально. Для занятия индивидуальной предпринимательской деятельностью, без образования юридического лица, гражданин должен получить разрешение, представив следующие документы: Заявление; оказательства оплаты регистрационного сбора.

Регистрация производится в день подачи документов или в 3-х дневный срок с момента поступления документов по почте. гражданину выдаётся регистрационное свидетельство, которое является бессрочным. гражданин ИП без образования юридического лица несёт ответственность перед кредиторами по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (ст. 25 ГК РФ). случае прекращения предпринимательской деятельности у ИП изымается регистрационное свидетельство.

Другими участниками гражданских правоотношений являются юридические лица. Это объединения, учреждения и иные организации, имеющие обособленное имущество и наделённые правом выступать от собственного имени в имущественных отношениях на основе учредительных документов, с самостоятельной имущественной ответственностью по своим обязательствам. иды юридических лиц: хозяйственные товарищества и общества, коммерческие организации, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия: потребительские кооперативы; общественные организации (объединения). Некоммерческие организации:3. Религиозные организации (объединения). 4. Учреждения, благотворительные и иные фонды, финансируемые собственником. 5. Ассоциации и союзы

Признаки юридического лица: обособленность имущества; самостоятельная ответственность по своим обязательствам; право выступать от своего имени; организационная оформленность (единство). Реорганизация юридического лица – это прекращение его деятельности с переходом прав и обязанностей правопреемникам. Виды реорганизационных процедур: а) слияние; б) присоединение; в) разделение; г) выделение; д) преобразование. Ликвидация юридического лица – это прекращение его деятельности без правопреемства. Виды: а) добровольная; б) принудительная.

Институт представительства существовал уже в Древнем Риме. Возник он в связи с тем, что субъекты гражданских правоотношений не всегда могли участвовать в них лично. Представительство — совершение одним лицом (представителем), в силу имеющихся у него полномочий от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделок и иных юридических действий, в результате чего у представляемого создаются, изменяются и прекращаются гражданские права и обязанности. Полномочие – право выступать представителем другого лица, совершать юридически значимые действия для него. Полномочия представителя могут явствовать из обстановки, в которой он действует. Это касается работников (продавцов, кассиров и т.п.), которые совершают ограниченный круг сделок от имени организации в определенном месте. Предметом представительства являются юридические действия, в частности сделки (ст. 182 ГК). Представляемыми могут быть любые субъекты гражданского права: физические лица, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. Представителями называются лица, осуществляющие представительскую деятельность. Ими могут быть только два вида субъектов гражданского правоотношения: граждане и юридические лица. Для этого граждане должны быть дееспособными, а юридические лица, осуществляющие представительство, не должны выходить за пределы своей уставной правоспособности. Участники сделок (ими могут быть любые субъекты гражданского правоотношения) должны проверять надлежащее оформление полномочий представителей, через которых они осуществляют сделки. Представитель не является самостоятельным субъектом наряду с гражданами и юридическими лицами. Он совершает юридические действия от имени представляемых, в их интересах и в границах полученных от представляемых полномочий. Представитель открыто действует в интересах другого лица – представляемого, и этим он отличается от комиссионера (комиссионного магазина), который действует как бы от своего имени. Покупатель комиссионного магазина не знает, кто истинный владелец вещи, для него продавцом является магазин. Если вещь продает представитель, то покупатель точно знает, кто продавец и владелец вещи. Представитель должен действовать строго в рамках полномочий, полученных от представляемого. В гражданском праве существует правило: нет представительства без полномочия. Ну, а если представитель выйдет за рамки полномочий? В этом случае возможны два последствия. Первое: представляемый одобряет действия представителя и в этом случае берет на себя ответственность за них. Второе: представляемый не принимает этих действий, и тогда представитель отвечает сам. Представитель действует самостоятельно своей волей и своим разумом. А это значит, что если он совершил какое-нибудь юридическое действие под влиянием заблуждения или обмана со стороны контрагента, то это действие будет признано недействительным и не породит прав или обязанностей для представляемого. В целях защиты интересов представляемого представителю запрещается совершать сделки от его имени в отношении лично себя, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (кроме случаев коммерческого представительства). Пределы представительства Пределы права представительства определяются толкованием соответствующих норм законодательства, регулирующих данного рода представительство. Не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а также сделок, указанных в законе (завещание, рента). Полномочия представителя следует отличать от полномочия лица, действующего также в

чужом интересе, но от собственного имени. Ограничения в представительстве: Нельзя осуществлять через представителя права строго личного характера (вступление в брак).

- Нельзя осуществлять иные сделки, прямо указанные в законе (завещание).
- Представитель не может совершать от имени представляемого сделки в отношении себя.
- Представитель не может представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства). Не могут выступать в качестве представителей сторон в судебном порядке лица, исключенные из коллегии адвокатов, судьи, следователи и прокуроры. Таким образом, основными признаками представительства являются:

Понятие доверенности Доверенность — письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (доверителем) другому лицу (представляемому) для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК). Выдача доверенности является односторонней сделкой: для ее действительности не требуется согласие кого-либо. Однако представитель, принимающий полномочия доверителя, должен быть согласен с этими полномочиями — он вправе использовать доверенность или отказаться от нее. Значение доверенности состоит в том, что она является средством, удостоверяющим уполномочие ее владельца для совершения действий в пользу другого лица. Доверенность адресуется лицам, с которыми представитель будет заключать сделку (третьим лицам). Допускается выдача доверенности от имени нескольких лиц, если предусмотренные ею действия касаются однородных интересов этих лиц (ведение дел в суде от имени нескольких истцов или ответчиков). В качестве представителей также могут выступать как одно, так и несколько лиц. Требования к доверенности: форма доверенности определяется формой тех сделок, которые будут заключаться представителем с ее помощью (например, доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена); доверенность от имени юридического лица должна быть удостоверена подписью его руководителя, а если это юридическое лицо основано на государственной или муниципальной собственности, то доверенность должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером; доверенность «упрощенной формы» (на получение зарплаты, пенсии и т.д.) может быть удостоверена по месту работы, учебы, месту жительства доверителя, а также администрацией лечебного учреждения, в котором находится на лечении доверитель. К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются следующие доверенности: ~ доверенности военнослужащих, удостоверенные начальником, его заместителем, старшим или дежурным врачом госпиталя или санатория; ~ доверенности военнослужащих, удостоверенные командиром воинской части в случае отсутствия в месте расположения этой части нотариальной конторы; ~ доверенности лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы; ~ доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, пребывающих в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этих учреждений (см. п. 3 ст. 185 ГК). Предусмотрены также и другие органы и лица, которые могут заверить доверенность. Для получения заработной платы или иных выплат, для получения пенсий, пособий, стипендий, почтовой корреспонденции и т.д. доверенность может быть удостоверена по месту работы или жительства. Виды доверенностей:

- а) генеральная доверенность (выдаваемая для совершения различных юридических действий (всех сделок) - на управление имуществом). Представительство, основанное на генеральной доверенности, развилось в самостоятельный институт договорного права - доверительное управление имуществом (траст). Договор о трасте предполагает, что владелец имущества - учредитель управления передает его в доверительное управление другому лицу, которое называется доверительным управляющим. Этот последний за вознаграждение обязан управлять имуществом в интересах выгодоприобретателя, которым может быть как сам владелец имущества, так и третье лицо, указанное владельцем. Доверительное управление имуществом регулируется нормами гл. 53 ГК РФ.

б) специальная доверенность (выдаваемая для совершения нескольких однородных действий (сделок) - на закупку сельхозпродукции для столовой или ведение дела в суде).
с) разовая доверенность (выдаваемая для совершения одного юридического действия (одной сделки) - получение денежного перевода на почте). Доверенности выдаются на определенный срок. Максимальный срок действия доверенности — три года. Доверенность, в которой срок действия не оговорен, действует в течение одного года. Доверенность для совершения действий за границей, не содержащая ограничения в сроке ее действия, действительна до ее отмены. Доверенность, в которой не указана дата ее выдачи, недействительна (ничтожна) (ст. 186 ГК). Доверенность от имени юридического лица выдается за подпись его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

Требования к представителю, получившему доверенность: > действия, предусмотренные в доверенности, должны совершаться лично им (п. 1 ст. 187 ГК); > передоверие полномочий, содержащихся в доверенности, возможно лишь в двух случаях: если доверитель предусмотрел такую возможность в самой доверенности либо если представитель вынужден передоверить свои полномочия в силу сложившихся обстоятельств в целях охраны интересов доверителя (п. 1 ст. 187 ГК); > лицо, передавшее свои полномочия другому лицу, обязано сообщить об этом доверителю (в противном случае доверенное лицо становится ответственным за действия лица, которому он передал свои полномочия) (п. 2 ст. 187 ГК); > передоверие должно совершаться только в нотариальной форме, за исключением «упрощенных» доверенностей (п. 3 ст. 187 ГК). Права и обязанности доверителя и представителя аннулируются в случае прекращения доверенности.

Основания прекращения доверенности (п. 1 ст. 188 ГК): истечение срока доверенности; отмена доверенности лицом, выдавшим ее; отказ лица, которому выдана доверенность; прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность либо которому выдана доверенность; невозможность выполнения указанного в доверенности действий; исполнение действий, предусмотренных в доверенности; смерть, признание недееспособным, ограниченно дееспособным либо безвестно отсутствующим гражданина, выдавшего доверенность, либо гражданина, которому выдана доверенность. Последствия прекращения доверенности изложены в п. 1 ст. 189 ГК. Прекращенная доверенность должна быть возвращена представителем доверителю или его правопреемнику (в случае смерти доверителя) (п. 3 ст. 189 ГК). Передоверие в гражданском праве - передача лицом, которому выдана доверенность, своих полномочий другому лицу; это назначение от имени представителя другого представителя представляемого лица. Передоверие допускается, если представитель уполномочен на это доверенностью либо вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов доверителя. Представитель по доверенности, как правило, не обладает правом передоверия, оно допускается лишь в случае получения предварительного согласия представляемого или в чрезвычайных обстоятельствах, когда представитель лично не может осуществить представительских функций и не имеет времени на получение согласия представляемого на передоверие. В случае передоверия полномочий другому лицу законный представитель несет полную ответственность за действия лица, кому передоверено представительство. Передоверять полномочия по доверенности возможно как физическим, так и юридическим лицам. При реальной передаче полномочий представитель должен: Известить об этом лицо, выдавшее доверенность на представительство. Сообщить необходимые сведения о лице, которому выданы полномочия. Передача полномочий должна быть реальной, действительно существующей, не воображаемой. В случае возможности передачи полномочий иному лицу представитель должен согласовать такую возможность с объяснением причин передоверия полномочий и получить на это письменное (редко устное) согласие.

Сведения о лице, кому передоверены полномочия — конкретная информация о личности (физическому либо юридическому лицу), которая может касаться как общих вопросов (фамилия, имя, отчество, род занятий, образование, семейное положение и др.), а также специальные сведения, которые могут быть необходимы для информации доверяемому. Необходимые сведения о лице при передоверии полномочий — информация, которая нужна доверяемому, без которой нельзя обойтись, так как от того, кому передоверены полномочия, и может зависеть положение доверяемого, успех либо неудача, прибыли либо убытки и многое другое. В предпринимательстве сведения о лице при передоверии полномочий по доверенности необходимы, так как этим лицом может оказаться конкурент доверяемого. Передоверие по доверенности должно быть оформлено с соблюдением всех условий нотариального удостоверения, иначе передоверие по доверенности считается ничтожным.

Право собственности — это подотрасль гражданского права, совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих отношения по поводу принадлежности материальных благ. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие интересы других лиц. Он может:

- а) отчуждать свое имущество в собственность другим лицам;
- б) передавать им права владения, пользования и распоряжения имуществом, оставаясь его собственником;
- в) передавать имущество в доверительное управление другому лицу;
- г) отдавать его в залог и обременять его другими способами;
- д) распоряжаться им иными способами.

Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляется свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает интересов других лиц. Отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами земля и природные ресурсы могут в той мере, в какой их оборот допускается законом. В РФ признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. В соответствии с этим сложились следующие разновидности права собственности:

1. Частная собственность гражданина: земельные участки, дома, квартиры, дачи, предприятия, здания, сооружения, транспортные средства, ценные бумаги.
2. Собственность юридического лица — имущество, необходимое для уставной деятельности: здания, оборудование, денежные средства и другое.
3. Государственная собственность: любое имущество, необходимое для выполнения функций государства, в том числе имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Федерации.
4. Собственность субъекта Федерации: имущество органов власти и управления, культурные и исторические ценности бюджетов, предприятия и другое. Отнесение государственного имущества к собственности субъектов Федерации осуществляется в соответствии с законом,
5. Муниципальная собственность: имущество местных органов власти и самоуправления, предназначенное для коммунального обслуживания населения — водопровод, теплосеть, системы электро-, газоснабжения, канализация и другое.
6. Иные формы собственности: совместная с иностранным предприятиями, иностранных граждан и организаций, зарубежных государств и другие.

Право собственности приобретается по разным основаниям:

1. Сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных в разрешенных местах.

2. Изготовление, создание новой вещи для себя путем переработки материалов с соблюдением закона и других правовых актов.
3. Договор купли-продажи, мены, дарения, иной сделки об отчуждении имущества.
4. Получение наследства в соответствии с завещанием или законом.
5. Переход имущества к юридическому лицу – правопреемнику реорганизованного юридического лица.
6. Нахodka. В том случае, если, несмотря на принятые меры по возвращению ее владельцу, последний не предъявил прав на утерянную вещь в течение шести месяцев.
7. Безнадзорные животные. Если, несмотря на принятые меры, их собственник в течение шести месяцев не будет обнаружен и сам не заявит о праве на них.
8. Клад, то есть зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен или утратил на них права. Обнаруженный клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего его, в равных долях. Если клад обнаружен в результате несанкционированных действий, то весь он поступает в собственность владельца земли, или имущества, где был обнаружен.
9. Приобретение права собственности на имущество, собственник которого неизвестен, либо отказался от него, либо утратил на имущество право собственности по иным основаниям.
10. Полное внесение паевого взноса в кооператив за квартиру, дачу, гараж, иное помещение кооператива.
11. Приватизация государственного и муниципального имущества, то есть передача его в собственность граждан и юридических лиц.
12. Приобретательная давность, то есть приобретение права собственности посредством открытого, добросовестного и непрерывного владения как своим: недвижимым имуществом – 15 лет и движимым – 5 лет.
Некоторые предметы в силу их опасности могут быть приобретены только по специальным разрешениям. Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности, в том числе с определением доли каждого – в долевой собственности или без определения долей – в совместной собственности. Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников. Каждый участник вправе свою долю продать, подарить, завещать, отдать в залог и распорядиться иным способом с соблюдением следующих условий.
1. При продаже доли постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается.
2. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий продажи. Если остальные участники откажутся от покупки, или не приобретут продаваемое недвижимое имущество в течение месяца, а движимое – в течение десяти дней, продавец вправе продать свою долю любому лицу.
3. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право через суд оспорить свое право.
4. При истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе потребовать возврата или возмещения всех доходов за время незаконного владения имуществом.
5. При истребовании имущества от добросовестного приобретателя владелец вправе потребовать возврата или возмещения всех доходов со времени, когда он узнал о неправомерности владения имуществом.

6. Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, вправе потребовать, в свою очередь, от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество, с которого собственнику причитаются доходы от него,

7. В случае принятия РФ закона, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику, возмещаются государством.

Основания для прекращения права собственности: отчуждение собственником своего имущества другим лицам; отказ собственника от права собственности; гибель или уничтожение имущества; обращение взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу; отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка; выкуп бесхозяйственно содержащих культурных ценностей, домашних животных; реквизиция, конфискация, приватизация.

Некоторые предметы в силу их стратегической значимости могут быть реализованы только в соответствии с государственной лицензией.

Наследственное право является подотраслью гражданского права и представляет собой совокупность правовых норм, которые регулируют общественные отношения по переходу имущества принадлежащего ему на праве частной собственности после смерти гражданина к одному или нескольким лицам.

Порядок наследования регулируется ГК РФ. В ст. 1110 ГК РФ четко определено, что при наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде, как единое целое и в один и тот же момент, если в ГК РФ не предусмотрены иные правила,

В ГК РФ раздел V «Наследственное право» обеспечивает реализацию конституционного положения ст. 35 Конституции РФ, где гарантии права наследования провозглашены наряду с нормами о защите права частной собственности, свободе ее распоряжения и невозможности решения частной собственности без решения суда.

Наследодателем признается лицо, после смерти которого осуществляется наследственное правопреемство. Наследодатель может дать любые распоряжения относительно преемства своего имущества на случай смерти. Он действует по своей воле и руководствуется только своим интересом при распоряжении имуществом. В наследство входит только то имущество, которое принадлежало наследодателю на законных основаниях.

Наследодателем признается лицо, после смерти которого осуществляется правопреемство. Наследодателем могут быть любые граждане.

Наследник – лицо, которое призывается к наследованию в связи со смертью наследодателя. Наследником может выступать любой субъект гражданского права.

В части III Гражданского кодекса значительно расширен круг наследников, где предусмотрены наследники первой, второй, третьей, четвертой и последующих очередей. Наследники каждой последующей очереди наследуют в том случае, если отсутствуют наследники предшествующих очередей, т.е. теперь наследниками могут быть дяди и тети наследодателя, племянники, двоюродные братья и сестры и т.п. Согласно ст. 1147 ч. III ГК РФ к кровным родственникам приравниваются усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель, и его родственники – с другой стороны.

Все призывающиеся к наследованию наследники одной степени родства наследуют обязательно в равных долях.

Однако следует отметить, что круг лиц, имеющих право быть наследниками законодательно ограничен. В ст. 1117 ГК РФ дано понятие «недостойного наследника», под которым подразумевается гражданин, который своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, против осуществления его последней воли, выраженной в завещании, либо направленными против кого-либо из его наследников пытался способствовать увеличению причитающейся им доли наследства, эти обстоятельства должны быть подтверждены в суде. К таким действиям относят – составление фиктивного завещания, сокрытие

завещания, принуждение к составлению завещания и т.д. Для применения данной нормы необходимо, чтобы противоправные действия гражданина носили умышленный характер. Следует также подчеркнуть, что согласно п. 1 ч. 2 ст. 1177 ГК РФ не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановленные в них ко дню открытия наследства. Согласно п. 2 ст. 1117 ГК РФ по требованию заинтересованного лица, суд отстраняет от наследования по закону лиц, злостно уклонявшихся от выполнения возложенных на них обязанностей по содержанию наследодателя. Согласно этой статьи (ст. 1117 ГК РФ) недостойный наследник обязан возвратить все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства. Это положение вытекает из ст. 60 ГК РФ «Обязательства вследствие неосновательного обогащения». Эти правила распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, и применяются так же к завещательному отказу (ст. 1137 ГК РФ).

Еще одна категория граждан – юридические лица, которые могут быть наследниками только по завещанию, обязательным условием является то, чтобы оно существовало как юридическое лицо на день открытия наследства. Время открытия и факт открытия наследства подтверждаются свидетельством органов загса о смерти наследодателя, или в судебном порядке. Понятие «место открытия наследства» также играют важную роль в реализации наследственных правоотношений, так как именно по месту открытия наследства наследники подают заявление в нотариальную контору о принятии наследства или отказе от него. Согласно ст. 20 ГК РФ местом открытия наследства считается последнее место жительства наследодателя. Если возникают какие-то неясности, в каком месте находится основная часть наследственного имущества, то место открытия наследства устанавливается судом в порядке особого производства. Заявление подается в суд по месту жительства заявителя. Подтверждением места открытия наследства может быть справка жилищно-эксплуатационной организации, местной администрации или справка с места работы умершего о месте его жительства, или же вступившем в силу решении суда о его установлении.

Завещание – это распоряжение имуществом на случай смерти. Завещание – это односторонняя сделка, которая непосредственно связана с личностью завещателя. Завещание должно быть совершено лично. Оно не может быть совершено через представителя. Завещание определяет правовую судьбу имущества завещателя после его смерти, но при его жизни не порождает никаких обязательств между завещателем и его наследниками. Завещателем может быть любой гражданин, обдающий в полном объеме дееспособностью в момент совершения завещания.

Завещатель имеет право завещать свое имущество любым лицам, в свободной форме определять доли наследников в наследстве, лишить наследства одного или нескольких наследников по закону и при этом, не указывая причину такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, которые оговорены ст. 1110 ГК РФ.

В соответствии со ст. 1141 ГК РФ наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, наследники последующей очереди наследуют, если нет наследников предыдущей очереди. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, кроме наследующих по праву представления. Статья 1146 ГК РФ предусматривает наследование по праву представления. В соответствии с этой статьей доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам (внуки наследодателя и их потомки, племянники и племянницы наследодателя, двоюродные братья и сестры наследодателя) и делится между ними поровну.

Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства. Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не

имел бы права наследовать (недостойный наследник) (п. 1 ст. 1117 ГК РФ). К первой очереди относятся дети, супруг и родители наследодателя (ст. 1142 ГК РФ).

Вторая очередь включает полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя, его дедушку и бабушку, как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 1143 ГК РФ). Наследниками третьей очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя) (ст. 1144 ГК РФ).

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит (ст. 1145 ГК РФ). Для приобретения наследства наследник должен его принять (ст. 1152 ГК РФ). Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, где бы оно ни находилось.

При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника в наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации. Желание принять наследство наследники должны выразить посредством определенных допускаемые законом правовых действий.

Статья 1153 ГК РФ регламентирует способы принятия наследства. Во-первых, принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересыпается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 7 ст. 1125 ГК РФ), или лицом, уполномоченным удостоверять доверенности (п. 3 ст. 185 ГК РФ). Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется.

1.5. Лекция №5

Тема: Основы гражданского права.

1.5.1. Вопросы лекции.

1. Понятие, стороны, признаки и виды обязательств
2. Основания возникновения обязательств
3. Исполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств
4. Прекращение обязательств
5. Гражданско-правовой договор.

Краткое содержание вопросов:

1. Обязательственное право представляет собой подотрасль гражданского права, регулирующую экономический оборот (товарообмен), т.е. отношения по переходу от одних лиц к другим материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара. Как часть ГП ОП имеет предметом определенные имущественные отношения. Обязательство в самом общем виде представляет собой взаимоотношение участников экономического оборота (товарообмена), урегулированные нормами обязательственного права, т.е. одну из разновидностей гражданских правоотношений.

Обязательства как гражданские правоотношения необходимо отличать от ПО, относящихся к другим правовым отраслям (как правило, ПП) – обязанности по уплате налогов, обязанности возникающие в управленических, финансовых, внутрихозяйственных и иных отношениях, находящихся за пределами предмета ГП. Обязательства оформляют процесс товарообмена и поэтому относятся к имущественным ПО. ГПО НИ характера не могут обретать форму обязательств. Обязательство может быть направлено на удовлетворение НИ интереса лица или иметь предметом совершение обязанным лицом действий НИ характера, если при этом не теряется связь с имущественным обменом (получение контрагентом за совершение таких действий денежного или иного имущественного эквивалента), чем сохраняется имущественная природа обязательств (таковы различные возмездные обязательства). Обязательство также может быть направлено на организацию отношений товарообмена, т.е. содержать условия будущего перехода имущественных благ (предварительный договор). Обязательство оформляют конкретные акты экономического обмена, возникающие между определенными участниками и представляют собой типичные относительные ПО, характеризующиеся четким субъектным составом. Если предметом вещных ПО могут быть индивидуально определенные вещи, а предметом отношений «интеллектуальной собственности» – выраженные в объективной форме конкретные нематериальные объекты, то предметом обязательств является поведение обязанных лиц, связанное с передачей различных объектов ИО.

Содержание обязательственного права составляют права и обязанности его сторон (участников): кредитор или веритель (управомоченная сторона (субъект) обязательства); дебитор или должник (контрагент кредитора, т.е. лицо, обязанное к выполнению долга); долг (субъективная обязанность должника по совершению каких-нибудь действий); право требование (субъективное право верителя); предмет обязательства (конкретные действия участников – передача имущества, выполнение работ, оказание услуг и т.п.). Обязательство в ГП представляет собой оформляющее акт товарообмена относительное гражданское правоотношение, в котором один участник (должник) обязан совершить в пользу другого участника (кредитора) определенное действие имущественного характера либо воздержаться от такого действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности (ст.307).

Виды обязательств: В соответствии со сложившейся системой обязательственного права обязательства систематизируются по различным видам:

- 1) Общепринятая традиционная систематизация: договорные и внедоговорные;
- 2) Современная систематизация: регулятивные (договорные и иные обязательства правомерной направленности) и охранительные (возникающие из причинения вреда и из неосновательного обогащения);
- 3) По основаниям возникновения: а) из договоров и сделок (договорные и из односторонних сделок); б) из неправомерных действий (из деликтов и из неосновательного обогащения); в) из иных ЮФ из ЮФ-поступков и О из ЮФ-событий);
- 4) Договорные делятся по типам: О по передаче имущества в собственность; О по передаче имущества в пользование; О по производству работ; О по реализации результатов творческой деятельности; О по оказанию услуг; О из многосторонних сделок. Каждый тип делится на виды (О по передаче имущества в собственность: купля-продажа, мена, дарение, рента), виды на подвиды или разновидности (купля-продажа – розничная продажа, поставка, контрактация, энергоснабжение и т.д.);
- 5) По ГП статусу участников: О связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, О с участием граждан-потребителей

2. Договор. Подобно всем другим гражданским правоотношениям, обязательства возникают на основе определенных юридических фактов, которые принято называть основаниями возникновения обязательств. В качестве оснований возникновения обязательственных правоотношений могут выступать самые разнообразные юридические

факты (п. 2 ст. 307 ГК), из которых ведущую роль играет договор*(1094). С учетом равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности участников гражданско-правовых отношений такой подход законодателя выглядит не случайным. Договор является лучшей правовой формой, позволяющей сторонам точно зафиксировать свои интересы и в дальнейшем требовать их осуществления. В условиях рыночных отношений договор приобретает значение не только основания возникновения обязательств, но и становится основным способом их регулирования. Многие нормы гражданского законодательства являются диспозитивными, в связи с чем субъектам разрешается самим определять права и обязанности в рамках своих взаимоотношений. Многие из обязательственных договоров указаны в разделе IV ГК. Однако с учетом принципа свободы договора (ст. 1, 421 ГК) обязательства могут порождаться и договором, хотя и не предусмотренным в законе, но не противоречащим ему. Возможным основанием возникновения обязательственных отношений может явиться и смешанный договор, т.е. такой, в котором сочетаются элементы различных договоров (п. 3 ст. 421 ГК). Односторонние сделки. Основанием возникновения обязательств могут служить и односторонние сделки (п. 1 ст. 8 ГК). Это имеет место в случаях, когда субъект гражданского права путем одностороннего волеизъявления: во-первых, возлагает обязанность на другое лицо (односторонне-обязывающая сделка). В подобной ситуации происходит, по сути, вторжение в правовую сферу другого лица. Поэтому необходимым условием совершения такой сделки является наличие "особого правомочия, основанного на правовой норме или же на правоотношении, в котором субъект одностороннего волеизъявления уже стоит с лицом, по отношению к которому он вправе осуществить свою одностороннюю волю"*(1095). Иными словами, такая односторонне-обязывающая сделка способна породить обязательственное отношение лишь в случаях, указанных в законе или договоре. Примером подобной сделки является завещательный отказ (ст. 1137 ГК), т.е. распоряжение наследодателя, возлагающее на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности; во-вторых, может предоставить другому право, возложив правовую обязанность на самого себя (односторонне-управомочивающая сделка). Подобная сделка, как правило, не затрагивает интересы третьих лиц и не таит в себе угрозы обороту. Поэтому основанием возникновения обязательств могут выступать односторонне-управомочивающие сделки как предусмотренные законом (например, публичное обещание награды - гл. 56 ГК), так и не предусмотренные, но не противоречащие ему. Иные основания возникновения обязательств. В качестве основания возникновения обязательств могут выступать индивидуальные (ненормативные) акты государственных органов и органов местного самоуправления (административные акты). Появление и широкое распространение подобных актов в качестве юридических фактов гражданского права приходится на советский этап отечественной истории. В этот период административные (в том числе плановые) акты непосредственно или вкупе с заключенными на их основании плановыми договорами являлись одним из ведущих оснований возникновения обязательственных отношений. В настоящее время административные акты не играют подобной роли и могут выступать в качестве юридических фактов лишь в случаях, предусмотренных законом (п. 1 ст. 8 ГК). Административные акты как единственное основание возникновения гражданско-правовых обязательств встречаются редко. Основаниями возникновения обязательств могут выступать также иные, помимо сделок, действия граждан и юридических лиц - юридические поступки (п. 1 ст. 8 ГК). Так, задержание безнадзорного животного или находка порождают обязательство по выплате обнаружившему лицу необходимых расходов, связанных с хранением и содержанием обнаруженной вещи, а также розыском уполномоченного лица и, кроме того, уплате ему вознаграждения (ст. 229, 232 ГК). В

ситуации, когда лицо, не имея поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица, совершает в интересах последнего действия по предотвращению вреда его личности или имуществу, оно приобретает право на возмещение понесенных необходимых расходов и иного реального ущерба (ст. 980, 984 ГК). Во всех указанных случаях обязательство возникает из правомерных действий субъектов гражданского права, не являющихся ни сделкой, ни административным актом (юридических поступков). Обязательства могут порождаться также событиями (п. 1 ст. 8 ГК), т.е. такими юридическими фактами, которые не зависят от воли людей. Так, явления природы или поведение животных могут повлечь за собой возникновение обязательств из неосновательного обогащения (п. 2 ст. 1102 ГК)*(1096). Однако, как правило, события самостоятельно не порождают обязательств, но могут вызвать такой эффект в совокупности с другими юридическими фактами. Сложные юридические составы вообще достаточно часто выступают в качестве основания возникновения обязательства. При этом структура такого состава может быть различной. Так, в качестве элементов такого состава могут выступать административный акт и заключаемый на его основании договор. Подобный состав, включающий решение органа местного самоуправления о предоставлении жилого помещения и договор социального найма лежит, к примеру, в основании возникновения жилищных обязательств. Решение Правительства РФ о возложении на оператора связи обязанности оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка (административный акт) и заключенный государственный контракт являются основанием, порождающим в данной ситуации обязательство по оказанию услуг (ст. 55-1 Федерального закона от 21 июля 2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» изм. и доп.)*(1097). Юридическим фактом, порождающим обязательство, может выступать и неправомерное действие. Подобные действия, как правило, являются основаниями возникновения охранительных обязательств. Так, причинение вреда личности или имуществу гражданина, или имуществу юридического лица влечет обязательство по его возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред (ст. 1064 ГК). При неисполнении должником договорного обязательства возникает новое (охранительное) обязательство, включающее притязание на возмещение убытков (ст. 393 ГК).

3. Исполнение обязательства - это совершение действия, составляющего объект обязательства. Принято выделять несколько принципов исполнения обязательств:

- 1) надлежащего исполнения, т.е. обязательства должны исполняться в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства относительно субъектов исполнения, срока и места исполнения, способа исполнения и т.д.;
- 2) реального исполнения (обязательства должны исполняться в натуре), т.е. должник обязан совершать именно те действия, которые составляют объект обязательства; замена предмета исполнения, по общему правилу, не допускается. Действие указанного принципа в настоящее время значительно ослаблено: в силу п. 2 ст. 396 ГК РФ, если должник не исполняет обязательство, но а) возместил убытки, причиненные таким неисполнением, и б) уплатил неустойку за неисполнение, то он освобождается от обязанности исполнить обязательство в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором;
- 3) недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий (стабильности обязательства). Такой отказ и такое изменение условий допускаются только в случаях, предусмотренных законом (например, ст. 717 ГК РФ). Если, однако, обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или сущности обязательства.

В исполнении обязательства участвует и кредитор. Причем кроме права требовать исполнения кредитор несет некоторые кредиторские обязанности. Во-первых, кредитор обязан принять исполнение. Во-вторых, в ряде случаев должен совершить какие-либо действия, при отсутствии которых должник не сможет исполнить обязательство, например, передача поставщику отгрузочных разнорядок (п. 2, 3 ст. 509 ГК РФ).

- Надлежащее исполнение. Обязательства должны исполняться надлежащими субъектами. По общему правилу, обязательства исполняются сторонами обязательства (должником и кредитором). Должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им лицом, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычая делового оборота или существа обязательства. Должник несет риск последствий непредъявления такого требования (ст. 312 ГК РФ), т.е. если это требование не заявлено, в результате чего наступили неблагоприятные последствия (исполнение произведено ненадлежащему лицу), то такие последствия относятся на счет должника.

Вместе с тем в исполнении обязательства могут участвовать и иные (третий) лица.

Во-первых, кредитор может переадресовать принятие исполнения третьему лицу. Причем в одних случаях это третье лицо принимает исполнение от имени кредитора ("по доверенности"). Считается, что исполнение обязательства принято самим кредитором. В других случаях обязательство исполняется в пользу третьего лица. Это допустимо, если стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному им в договоре третьему лицу. Такое лицо имеет право требовать от должника исполнения обязательства от собственного имени (а не от имени кредитора) и в свою пользу (а не в пользу кредитора).

Причем, если третье лицо выразило должнику намерение воспользоваться своим правом получить исполнение, то стороны договора не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия этого (третьего) лица (иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором). Только в том случае, если третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может получать исполнение, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (ст. 430 ГК РФ).

Во-вторых, должник может возложить исполнение обязательства на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника выполнить обязательство лично. В соответствующих случаях кредитор обязан принять исполнение, предложенное третьим лицом (п. 1 ст. 313 ГК РФ).

В-третьих, иногда третье лицо может выполнить обязательство независимо от воли должника (а может, и вопреки его воле). Такое право принадлежит третьему лицу, в частности, при наличии опасности утраты этим лицом права на имущество должника (право аренды, право залога и т.д.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество. В этом случае третье лицо, исполнив обязательство, получает права кредитора (п. 2 ст. 313 ГК РФ).

- Предмет исполнения. По обязательству должник обязан передать именно ту вещь, которую обязался передать, выполнить именно ту работу или оказать именно ту услугу, по поводу которых и возникло обязательство, возместить причиненный вред и т.д. Как ранее указывалось, иногда существует право выбора предмета исполнения (альтернативное обязательство) либо право замены предмета исполнения (факультативное обязательство). Закон не содержит общих правил о предмете исполнения обязательств - они формулируются применительно к отдельным видам обязательств. Исключение сделано для денежных обязательств. В частности установлено, что они должны быть выражены в рублях. Использование иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории России по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке. Вместе с тем в денежном обязательстве может

предусматриваться, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (ст. 317 ГК РФ). Если уплаченная денежная сумма недостаточна для исполнения обязательства, то вначале погашаются издержки кредитора по получению исполнения, затем - проценты, а затем - основная сумма долга (ст. 319).

Обязательство должно быть исполнено в надлежащий срок.

Меньшая часть обязательств исполняется в момент возникновения прав и обязанностей (например, розничная купля-продажа). Чаще обязательство предусматривает день исполнения или период времени, в который оно должно быть исполнено. Соответственно, надлежащим будет считаться исполнение в указанный день или в любой момент в пределах обозначенного периода времени. Если же из обязательства не следует срок его исполнения, то оно должно быть исполнено в разумный срок. При несоблюдении данного требования, а также в том случае, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования, должник обязан произвести исполнение в семидневный срок со дня предъявления кредитором соответствующего требования, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства (ст. 314). По общему правилу должник вправе исполнить обязательство досрочно. Иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо следовать из его существа. Если же обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то действует прямо противоположное правило - досрочное исполнение недопустимо. В этом случае обязательство можно исполнить до срока только в случаях, когда это предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо следует из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Обязательство должно исполняться в надлежащем месте. Под местом исполнения обязательства понимается географический пункт, в котором должник обязан исполнить обязательство. Место исполнения обязательства обычно определяется законом, иными правовыми актами или договором. Иногда оно может быть определено исходя из обычаев делового оборота или существа обязательства. Если, принимая во внимание изложенное, невозможно определить место исполнения обязательства, то оно должно быть исполнено:

- 1) по обязательству передать недвижимость (например, из договора купли-продажи недвижимости) - в месте нахождения имущества;
- 2) по обязательству передать имущество, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- 3) по другим обязательствам предпринимателя передать имущество - в месте изготовления или хранения соответствующего имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
- 4) по денежному обязательству - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства (в месте нахождения юридического лица - кредитора). Если кредитор изменил место жительства (место нахождения) и известил об этом должника, то обязательство должно исполняться в новом месте жительства (месте нахождения) кредитора, с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения;
- 5) по всем другим обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения (ст. 316 ГК РФ).

Обязательства должны исполняться надлежащим способом. Это означает, что при исполнении обязательства должен соблюдаться установленный законом, иными правовыми актами или договором, либо следующий из обычаев делового оборота или существа обязательства порядок действий сторон в процессе исполнения обязательства. В частности по общему правилу недопустимо исполнение обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом или договором и т.д. и кредитор не выразил согласия

принять частичное исполнение обязательства. В тех случаях, когда предметом исполнения является передача кредитору денег или ценных бумаг, должник при наличии определенных обстоятельств может исполнить обязательство путем внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса, а в случаях, предусмотренных законом, - в депозит суда (ст. 327 ГК РФ). Такой способ исполнения считается надлежащим и допускается в случаях:

- 1) отсутствия кредитора в месте, где должно быть произведено исполнение обязательства;
- 2) недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;
- 3) очевидного отсутствия определенности в том, кто является кредитором по обязательству;
- 4) уклонения кредитора от принятия исполнения, в т.ч. при просрочке с его стороны.

Как ранее отмечалось, большинство обязательств являются двусторонними (взаимными). Поэтому чаще всего исполнение обязательства одной из сторон обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Такое исполнение признается встречным (например, договором предусматривается передача товара после его оплаты. Передача товара - встречное исполнение). Сторона, на которую возложено встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков в случаях:

- а) неисполнения обязательства другой стороной;
- б) наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение не будет произведено в установленный срок.

Если обусловленное договором исполнение обязанностей произведено частично, то сторона, на которую возлагается встречное исполнение, может:

- а) приостановить исполнение своего обязательства;
- б) отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Приведенные правила о встречном исполнении обязательств применяются, поскольку иное не предусмотрено законом или договором (ст. 328 ГК РФ).

Обязательства должны исполняться в натуре (принцип реального исполнения). Поэтому если должник исполнил обязательство ненадлежащим образом, то даже если он за допущенное нарушение уплатил неустойку и возместил вызванные нарушением убытки, тем не менее обязательство должно быть исполнено в натуре (иное может быть предусмотрено законом или договором; например, может быть установлено, что уплата неустойки и возмещение убытков освобождают должника от обязательства). Вместе с тем при неисполнении обязательства возмещение убытков и уплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (иное может быть установлено законом или договором). Если должник не исполняет обязательство, кредитор вправе в разумный срок поручить исполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства. В этом случае на должника возлагается обязанность возместить понесенные расходы и другие убытки. Особые правила установлены ГК РФ (ст. 398) на случай неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление или в возмездное пользование кредитору. Последний вправе требовать отбрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору на предусмотренных обязательством условиях. Вместо этого требования кредитор может потребовать возмещения убытков. Если вещь уже передана третьему лицу, имеющему однородное право (собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, возмездного пользования), то в удовлетворении требования кредитора об отбрании вещи у должника будет отказано.

Иногда существует несколько обязательств по поводу передачи одной и той же индивидуально-определенной вещи. И кредиторы по этим обязательствам заявляют требования об отбрании вещи у должника. В таком случае вещь передается тому из

кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить - тому, кто раньше предъявил иск.

4. Прекращение обязательства означает прекращение прав и обязанностей, образующих его содержание. Обязательство, как указывалось ранее, прекращается в силу его надлежащего исполнения. Кроме того, ГК РФ предусматривает ряд иных оснований прекращения обязательств. Обязательство прекращается предоставлением должником кредитору взамен исполнения отступного, в качестве которого может выступать денежная сумма, имущество и т.п. Отступное прекращает обязательство только в случае соответствующего соглашения сторон. В тех случаях, когда должник и кредитор связаны однородным обязательством встречной направленности, в котором кредитор в основном обязательстве выступает в качестве должника, указанные обязательства могут быть прекращены полностью или частично зачетом. Например, покупатель, обязанный уплатить покупную цену продавцу одновременно его кредитором по договору займа. В этом случае обязательство по оплате товара и заемное обязательство могут быть прекращены зачетом. Зачет возможен при наличии следующих условий: а) обязательства являются встречными; б) обязательства являются однородными; в) срок исполнения обязательств наступил или определен моментом востребования. Основанием зачета является заявление одной из сторон в обязательстве.

Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице. Подобная ситуация может возникнуть, например, когда в результате наследственного правопреемства наследник, бывший должником наследодателя, приобретает принадлежавшее последнему право требования. В подобных случаях права и обязанности, составляющие содержание обязательства концентрируются у одного субъекта, что лишает смысла существование обязательства. Новация представляет собой соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим, предусматривающим иной предмет или иной способ исполнения. Новация основного обязательства прекращает все связанные с ним акцессорные, если стороны не договорятся об ином. Например, новация кредитного обязательства прекратит такие способы обеспечения его исполнения как неустойка, залог, поручительство. Прекращение обязательства означает прекращение прав и обязанностей, образующих его содержание. Обязательство, как указывалось ранее, прекращается в силу его надлежащего исполнения. Кроме того, ГК РФ предусматривает ряд иных оснований прекращения обязательств. Обязательство прекращается предоставлением должником кредитору взамен исполнения отступного, в качестве которого может выступать денежная сумма, имущество и т.п. Отступное прекращает обязательство только в случае соответствующего соглашения сторон. В тех случаях, когда должник и кредитор связаны однородным обязательством встречной направленности, в котором кредитор в основном обязательстве выступает в качестве должника, указанные обязательства могут быть прекращены полностью или частично зачетом. Например, покупатель, обязанный уплатить покупную цену продавцу одновременно его кредитором по договору займа. В этом случае обязательство по оплате товара и заемное обязательство могут быть прекращены зачетом. Зачет возможен при наличии следующих условий: а) обязательства являются встречными; б) обязательства являются однородными; в) срок исполнения обязательств наступил или определен моментом востребования. Основанием зачета является заявление одной из сторон в обязательстве. Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице. Подобная ситуация может возникнуть, например, когда в результате наследственного правопреемства наследник, бывший должником наследодателя, приобретает принадлежавшее последнему право требования. В подобных случаях права и обязанности, составляющие содержание обязательства концентрируются у одного субъекта, что лишает смысла существование обязательства. Новация представляет собой соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим, предусматривающим иной предмет или иной способ исполнения. Новация основного обязательства прекращает все связанные с ним акцессорные, если стороны не

договорятся об ином. Например, новация кредитного обязательства прекратит такие способы обеспечения его исполнения как неустойка, залог, поручительство. Обязательство прекращается невозможностью его исполнения, вызванной обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. Так, гибель индивидуально определенной вещи приводит к невозможности исполнения обязательства, предметом которого она является. Однако, если гибель вещи произошла по вине должника, это приведет к трансформации обязательства по передаче вещи в обязанность по возмещению убытков. Частным случаем прекращения обязательства невозможностью исполнения является прекращение обязательства на основании акта государственного органа. Особенность этого основания прекращения обязательства состоит в том, что стороны приобретают право требовать от соответствующего публичного образования (РФ, субъекта РФ, муниципального образования), незаконный акт органа которого привел к невозможности исполнения, возмещения понесенных убытков. Прекращение сторон в обязательстве может в определенных случаях приводить к прекращению обязательства. Подобное основание характерно для личных обязательств с участием граждан. Смерть кредитора прекратит все обязательства, неразрывно связанные с его личностью; таким же образом, смерть должника прекращает обязательства, которые не могут быть исполнены без его участия или связанные с ним иным образом. Так, обязательство по написанию картины прекратится смертью исполнителя, иные же обязательства (например, заемные) сохраняются: место должника в них займут его наследники. Ликвидация юридического лица прекращает все его обязательства, за исключением случаев, предусмотренных законом. В частности, сохраняются обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью граждан. Суммы, необходимые для возмещения такого вреда капитализируются в органах социального страхования, которые производят впоследствии соответствующие выплаты. Статья 700 ГК РФ предусматривает также сохранение договора ссуды при ликвидации организации-ссудодателя, права и обязанности которого переходят к лицу, к которому перешло право собственности на переданную в ссуду вещь.

В условиях развивающихся рыночных отношений **договор** – наиболее часто встречающийся и экономически наиболее значимое основание возникновения обязательств. Договор есть соглашение между кредитором и должником об установлении обязательственных правоотношений. Согласно ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор заключается посредством направления одной стороной другой стороне предложения заключить договор – оферты, которая должна содержать все существенные условия предлагаемого договора (ст. 435 ГК РФ). Оferта юридически связывает направившее ее лицо с момента получения оферты адресатом. Договор признается заключенным, когда лицо, направившее оферту, получает согласие, *акцепт*. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание, как общее правило, не считается акцептом. Договор может быть заключен при проведении торгов в виде **аукциона** или **конкурса**. Организовать торги имеет право собственник, обладатель имущественного права либо специализированная организация. Аукционы и конкурсы могут быть открытыми, с участием всех желающих, и закрытыми, с участием лиц, специально приглашенных для этой цели. Участники торгов вносят задаток. Если торги не состоялись, то задаток подлежит возврату. Он подлежит возврату и лицам, участвовавшим в торгах, но не выигравшим их. Выигравшим торги признается предложивший наиболее высокую цену; при проведении конкурса – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия. Выигравший торги и его организатор подписывают протокол о результатах, который имеет силу договора. Выигравшему торги задаток засчитывается в счет исполнения обязательства по заключенному договору. Но если выигравший торги отказывается подписать протокол, он теряет задаток. Наиболее заметное нарушение аукционов и конкурсов состоит в искусственном ограничении числа участников либо в формировании их состава из подставных лиц, призванных занизить

цену, выставляемого на продажу товара, заключаемой сделки. Аукционы и конкурсы, проведенные с нарушением установленных правил, могут, а с одним участником – должны быть признаны недействительными.

В определяемых законодательством случаях заключение договора предусматривается в обязательном порядке. Тогда сторона, получившая оферту (проект договора), в течение 30 дней обязана сообщить отправителю оферты о своем согласии, акцепте договора, либо о несогласии, либо о согласии на иных условиях. При этом составляется протокол разногласий и спор может быть рассмотрен в суде. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные убытки. Договор как вид сделки может заключаться в любой форме, которая вместе с тем определяется общими правилами заключения сделок – в устной, письменной форме, с нотариальным удостоверением, с государственной регистрацией.

Условия договора определяются усмотрением сторон. Также и в сфере договорных отношений действует общий принцип "дозволено все, кроме прямо запрещенного законом". Поэтому могут заключаться договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные законом или иными правовыми актами (ст. 421 ГК РФ). Вместе с тем условия договора должны соответствовать обязательным правилам, определяемым правовыми актами на момент его заключения. Если же после заключения договора устанавливаются иные обязательные правила, то расходящиеся с ними условия договора все же сохраняют силу (кроме случаев, когда закон распространяется и на отношения, возникшие до его принятия). Характеризуя договор как юридический факт, порождающий обязательства, следует выделить требование свободного волеизъявления, выражаемого в нем сторонами соглашения. **Свобода договора** проявляется в **свободе выбора** контрагента, вида и условий договора. Понуждение к заключению не допускается, кроме случаев, предусмотренных правовой нормой или соглашением сторон. Так, залогодатель или Залогодержатель, в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан его застраховать, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 343 ГК РФ). Если условие договора определяется диспозитивной нормой (действующей по усмотрению сторон), стороны могут своим соглашением исключить ее применение или изменить, установить новое условие. Условия договора могут иметь примерное значение, устанавливая лишь общие рамки соглашения. Когда же тот или иной аспект обязательственного правоотношения вовсе не регулируется ни соглашением сторон, ни нормой закона, возможно применение **обычаев делового оборота**. При всей свободе договорных отношений они не должны нарушать императивные нормы, выражающие публичный интерес.

Договор считается заключенным, если сторонами достигнуто соглашение по всем **существенным условиям**. Существенными признаются, например, условия о предмете договора, все те условия, которые считаются существенными сторонами или законом по отдельным видам обязательств. Если же хотя бы одно существенное условие не определено соглашением, договор не считается заключенным. В договоре купли–продажи земельного участка, другой недвижимости существенным условием является цена. Но в других случаях цена существенным условием не считается. Когда в возмездном договоре цена не определена, исполнение договора должно быть оплачено по цене, при сходных условиях обычно взимаемой за аналогичные товары, работы, услуги; в предусмотренных законом случаях применяются цены, устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. **Обычными** признаются те условия договора, которые не нуждаются в обязательном согласовании сторон. Предполагается, что стороны, достигнув соглашения заключить данный договор, согласились и с условиями, которые содержатся в законе об этом договоре. Например, в договоре аренды действует условие, возлагающее риск случайной гибели, повреждения имущества на собственника, т.е. на арендодателя, или лицо, выдавшее Доверенность, может в любое время аннулировать ее. К обычным условиям относятся также обычаи делового оборота,

которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой (п. 5 ст. 421 ГК РФ). Если обычное условие не включено в текст договора, то это не влияет на силу заключенного соглашения и не устраниет действие такого условия. В договор могут быть также включены *случайные условия*, не предусмотренные ни законом, ни обычными условиями. Их отсутствие не влияет на признание договора заключенным. Но если они включены в договор, то, конечно же, должны соблюдаться. Договоры различаются по конкретному содержанию регулируемых ими отношений – договоры поставки, перевозки, подряда и т.п. Вместе с тем имеет место и деление договоров по некоторым общим основаниям их содержания. Так, по признаку распределения между сторонами прав и обязанностей договоры делятся на односторонние и взаимные. В *односторонних договорах* права принадлежат одной стороне, а обязанности – другой. Например, по договору займа заимодавец имеет право требовать возврата долга, а заемщик – обязанность возвратить полученное. (Односторонний договор следует отличать от односторонней сделки, которая договором не является – для ее действительности достаточно волеизъявления одной стороны.) Во *взаимных договорах* права и обязанности принадлежат как одной, так и другой стороне – договоры купли–продажи, поставки, имущественного найма и др. По моменту вступления договора в силу различаются консенсуальные и реальные договоры. **Консенсуальные** вступают в силу с момента достижения соглашения, например, договоры купли–продажи, поставки, подряда, аренды нежилых помещений. Реальные договоры вступают в силу с момента передачи вещи, например, договоры перевозки, некоторые виды договора хранения.

Различаются также публичные договоры, договоры присоединения, предварительные договоры, договоры в пользу третьего лица. В соответствии с законом публичным договором признается договор, заключаемый коммерческой организацией по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг. Коммерческая организация обязана устанавливать одинаковые условия для своих контрагентов чьи не вправе кому–либо отказывать в заключении договора, создавать преимущества, ухудшать условия. В предусмотренных законом случаях Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон (типовые правила, положения) (п. 4 ст. 426 ГК РФ). Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах. Сторона, присоединившаяся к договору, вправе, однако, требовать расторжения либо изменения его условий, если она лишается прав, "обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия ..." (ст. 428 ГК РФ). Предварительным договором стороны обязуются заключить в будущем основной договор. Определяется срок, в течение которого стороны обязуются заключить основной договор, устанавливаются предмет и другие его существенные условия. В случае, если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона вправе требовать через суд понуждения заключить договор. Договором в пользу третьего лица должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, которое и приобретает право требовать исполнения обязательства.

Двусторонний договор, в силу которого продавец обязуется передать имущество в собственность покупателя, а покупатель – принять имущество и уплатить за него денежную сумму. ГК РФ детально не регулирует все вопросы, вытекающие из договора купли–продажи, оставляя такую детализацию на усмотрение сторон. Единственным условием, которое стороны должны определить при купле–продаже, – ее предмет. Товаром по договору купли–продажи могут быть любые вещи, кроме тех, которые изъяты из оборота или ограничены в обороте (ст. 129 ГК РФ). При этом договор может быть заключен на куплю–продажу таких товаров, которые имеются в наличии у продавца либо подлежат изготовлению в будущем. Предмет купли–продажи считается определенным, если содержание договора позволяет установить наименование и количество товара. Закон

обязывает продавца: передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли–продажи о комплектности (ст. 478 ГК РФ); передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, независимо от включения этого условия в договор. Исключение составляет товар, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки (ст. 481 ГК РФ). На покупателя законом возложены следующие обязанности: принять переданный ему товар; оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли–продажи. ГК РФ (ст. 466) содержит нормы об ответственности продавца за нарушение условия договора о количестве: покупатель имеет право отказаться от исполнения обязательств, потребовать возврата денег и возмещения убытков. ГК РФ (ст. 468) предусматривает также различные случаи нарушения продавцом условий договора об ассортименте. Разновидностью договора купли–продажи является *договор розничной купли–продажи*, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Основная обязанность покупателя – оплата приобретенного товара. По договору покупатель имеет право на получение информации о продаваемом товаре, а на продавца соответственно лежит обязанность предоставить такую информацию (ст. 495 ГК РФ). К отношениям по договору розничной купли–продажи, не урегулированным ГК РФ, применяются иные нормативные акты, в том числе Закон РФ «О защите прав потребителей».

Видом купли–продажи является *договор поставки*, по которому осуществляющий предпринимательскую деятельность продавец (поставщик) обязуется передать в обусловленный срок производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Договор мены. По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (ст. 567 ГК). Предметом договора мены, как правило, являются равноценные товары. В противном случае сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже предоставляемого в обмен, обязана оплатить разницу. Право собственности по договору мены переходит к каждой из сторон одновременно после того, как обязательства по передаче товаров выполнены обеими. Поскольку каждая из сторон по договору мены признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен, к договору мены применяются правила о купле–продаже, если это не противоречит нормам ГК РФ и существу мены.

3. Гражданско–правовой договор, по которому арендодатель обязуется предоставить арендатору ("Нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или только в пользование. В качестве арендодателя может выступать собственник имущества либо лицо, управомоченное им или законом, например, субъекты права хозяйственного ведения: государственные и муниципальные унитарные предприятия. Доходы, которые получает арендатор в результате использования имущества, являются его собственностью (ст. 606 ГК РФ). Арендованное имущество также может перейти в собственность арендатором при внесении им обусловленной договором выкупной цены (ст. 624 ГК РФ). Существенными условиями договора являются: объект аренды (здание, сооружение, имущественные комплексы, оборудование, любые другие неупотребляемые вещи, за исключением имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается); в определенных случаях – форма договора аренды (договор аренды должен быть заключен в письменной форме, если срок его действия более года, а также, если одной из сторон является юридическое лицо. Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации. Договор, предусматривающий в последующем переход права собственности на это имущество к арендатору, должен заключаться в форме,

обязательной для договора купли–продажи соответствующего имущества. Срок договора аренды определяется по соглашению сторон.

Если срок договора не определен, он считается заключенным на неопределенный срок, что дает каждой из сторон право отказаться от такого договора в любое время в одностороннем порядке (ст. 610 ГК РФ).

Основная обязанность арендодателя – передать арендатору имущество в состоянии, соответствующем условию договора и назначению имущества вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами и в срок, предусмотренный договором, а при его отсутствии – в разумный срок. Арендодатель несет ответственность за недостатки сданного в аренду имущества, которые препятствуют его использованию по назначению как полностью, так и частично (ст. 612 ГК РФ). На арендодателя возлагается обязанность капитального ремонта переданного в аренду имущества, а также обязанность предупредить арендатора обо всех правах на это имущество третьих лиц – сервитуте, праве залога и т.п. (ст. 613 ГК РФ). Основная обязанность арендатора – своевременно вносить арендную плату (ст. 614 ГК РФ), пользоваться этим имуществом согласно условиям договора и в соответствии с назначением имущества (ст. 615 ГК РФ) производить за свой счет, текущий ремонт и нести расходы по содержанию имущества (п. 2 ст. 616 ГК РФ).

По прекращении договора арендодатель обязан вернуть взятое внаем имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. За арендатором, надлежащим образом, исполняющим свои обязанности, закон (ст. 621 ГК РФ) закрепил преимущественное право заключить договор на новый срок. Арендатор имеет право с согласия арендодателя сдавать имущество в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору другому лицу (перенаем). К договору субаренды применяются правила о договоре аренды (п. 2 ст. 615 ГК РФ).

К разновидностям данного договора относится аренда отдельных видов имущества (прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда). К ним применяются нормы ГК РФ об аренде, если иное не установлено правилами об этих договорах (ст. 625).

4. Гражданско–правовой договор, по которому собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) обязуется предоставить нанимателю жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено на основе договора аренды или иного договора. Использовать его разрешается только для проживания граждан (ст. 671 ГК РФ). Объект договора – изолированное помещение, пригодное для постоянного проживания (квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома). Договор найма жилого помещения заключается в простой письменной форме (ст. 674 ГК РФ) на срок, не превышающий пяти лет. Если срок в договоре не определен, он считается заключенным на пять лет (ст. 683 ГК РФ). Сторонами по договору являются наймодатель – собственник жилого помещения (юридическое лицо, гражданин, Российская Федерация и т.д.) и наниматель, в качестве которого может выступать только гражданин (п. 1 ст. 677 ГК РФ). Помимо нанимателя жилым помещением пользуются: граждане, постоянно проживающие с ним (имеют равные права с нанимателем; должны быть указаны в договоре; могут, известив наймодателя, заключить с нанимателем договор о том, что они несут солидарную с нанимателем ответственность перед наймодателем); временные жильцы, которые проживают с предварительного уведомления наймодателя и не обладают самостоятельным правом пользования жилым помещением. Срок проживания временных жильцов – не более шести месяцев. Плата за жилое помещение устанавливается по согласию сторон. Если законом определен максимальный размер платы за жилое помещение, плата, установленная в договоре, не должна превышать этот размер. Основные обязанности наймодателя по договору: передать нанимателю свободное помещение в состоянии, пригодном для проживания; осуществлять надлежащую

эксплуатацию жилого дома, капитальный ремонт, если иное не установлено договором; предоставлять или обеспечивать предоставление нанимателю за плату коммунальных услуг; обеспечивать проведение ремонта общего имущества многоквартирного дома (ст. 676, 681 ГК РФ). Обязанности нанимателя состоят в использовании жилья только для проживания, обеспечении его сохранности. Нанимателю также обязан своевременно вносить плату за жилое помещение, коммунальные платежи, если договором не установлено иное, осуществлять текущий ремонт (ст. 678, 681 ГК РФ). Нанимателю запрещается производить переустройство и реконструкцию жилого помещения без согласия наймодателя. Нанимателю обладает определенными правами: преимущественным правом заключить договор на новый срок (ст. 684 ГК РФ); правом передать по договору поднайма часть или все нанятое помещение с согласия наймодателя в пользование поднанимателю (ст. 685 ГК РФ). Нанимателю вправе, с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть договор с письменным предупреждением наймодателя за три месяца (ст. 687 ГК РФ).

В силу этого договора перевозчик обязуется доставить груз или пассажира в указанный пункт назначения, а отправитель груза, пассажир или иное лицо – уплатить вознаграждение за оказанные транспортные услуги. ГК РФ содержит лишь основные нормы, регулирующие отношения по договорам перевозки. Общие условия перевозки определяются транспортными уставами (Устав автомобильного транспорта, Устав внутреннего водного транспорта) и кодексами (Кодекс торгового мореплавания и др.), иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную ГК РФ (ст. 794–796), транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон (п. 1 ст. 793). Ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, определяется по правилам гл. 59 ГК РФ (обязательства вследствие причинения вреда), если повышенная ответственность не предусмотрена законом или договором (ст. 800 ГК РФ). ГК РФ предусматривает условия освобождения от ответственности. Перевозчик (и отправитель) освобождается от ответственности в случаях: неподачи транспортных средств либо неиспользования поданных транспортных средств вследствие непреодолимой силы, иных явлений стихийного характера и военных действий; прекращения или ограничения перевозки грузов в определенных направлениях, установленного в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом; в иных случаях, предусмотренных транспортным законодательством (ст. 794 ГК РФ); за задержку отправления пассажира, если докажет, что она вызвана непреодолимой силой, устранением неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, иными обстоятельствами, не зависящими от перевозчика (ст. 795 ГК РФ); за несохранность груза или багажа, если докажет, что это произошло вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело (ст. 796 ГК).

Гражданско-правовой договор, в соответствии с которым заимодавец передает в собственность заемщику деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей такого же рода и качества (ст. 807 ГК РФ). Договор займа требует письменной формы, за исключением случаев, когда он заключается между гражданами и сумма займа не превышает 10 МРОТ (п. 1 ст. 808 ГК РФ). Сторонами договора займа могут быть любые субъекты гражданского права (в т.ч. граждане и некоммерческие организации). Договор займа – возмездный. Заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа, если иное не предусмотрено законом или договором. При отсутствии в договоре условий о размере процентов заимодавец имеет право получить их в размере ставки рефинансирования, устанавливаемой ЦБ РФ (п. 1 ст. 809 ГК РФ).

Срок и порядок возврата суммы займа определяется договором. При отсутствии в договоре этих условий вся сумма займа должна быть возвращена в течение 30 дней со дня предъявления заимодавцем соответствующих требований (ст. 810 ГК РФ).

Договор займа может быть заключен путем выдачи заимодавцу простого или переводного векселя, а также путем выпуска и продажи облигаций (ст. 815, 816 ГК РФ); может предусматривать целевое использование заемных средств. В случае неисполнения договора в установленный срок заемщик обязан (если иное не предусмотрено законом или договором) выплатить сверх суммы займа и процентов за пользование денежными средствами проценты на сумму займа в размере ставки рефинансирования, установленной ЦБ РФ.

Гражданско-правовой договор, в силу которого банк, принявший от вкладчика (или поступившую для него) денежную сумму (вклад), обязуется возвратить ее и выплатить проценты на условиях и в порядке, определенных договором. Сторонами договора являются банк и вкладчик (физическое или юридическое лицо). Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме, в противном случае он является ничтожным. Вклады подразделяются на два основных вида: на условиях выдачи вклада по первому требованию (**вклад до востребования**) и на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (**срочный вклад**). Банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика, за исключением вкладов, которые внесены юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором (ст. 837 ГК РФ). Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях возврата, не противоречащих закону (например, условные, целевые вклады).

Основная обязанность банка – платить вкладчику проценты на сумму вклада в размере, определенном в договоре. Если в договоре нет условия о размере процентов, банк обязан выплачивать их в размере, существующем в месте жительства (месте нахождения) вкладчика ставки рефинансирования (устанавливается ЦБ РФ). На банк возложена обязанность обеспечения возврата вкладов граждан (ст. 840 ГК РФ). Нормы о договоре банковского вклада предоставляют возможность любому лицу внести денежные средства в банк на имя и на счет вкладчика, открытый ранее его владельцем (ст. 841 ГК РФ). Вклад может быть внесен в банк на имя определенного третьего лица (существенным условием такого договора будет указание гражданина или наименования юридического лица). Внесение вклада удостоверяется сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным вкладчику документом, отвечающим требованиям законодательства, банковским правилам и обычаям делового оборота (ст. 836, 843, 844 ГК РФ).

Соглашение, согласно которому хранитель обязуется принять имущество, переданное ему поклажедателем, беречь его и возвратить в сохранности. Предметом договора могут выступать движимые вещи. Если хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая, но осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности, может быть предусмотрена ее обязанность принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок (п. 2 ст. 886 ГК РФ). Договор хранения, заключенный с лицом, для которого данная деятельность является профессиональной (т.е. в качестве хранителя выступает предприниматель), предполагается возмездным. Договор хранения предполагается безвозмездным, если он осуществляется непрофессиональным хранителем. Форма договора хранения зависит от вида и условий его заключения. Форма реального договора хранения определяется в соответствии со ст. 161 ГК РФ, которая предусматривает простую письменную форму для договоров юридических лиц между собой и с гражданами. Для сделок между гражданами простая письменная форма обязательна, если стоимость передаваемой вещи не менее 10 МРОТ.

Основные обязанности хранителя: принять вещь в будущем (если она передается не сразу); хранить вещь в течение обусловленного договором срока, обеспечить сохранность

переданной вещи; выполнить принятие на себя обязательства по договору лично, т.к. передача обязательств хранителя третьему лицу требует, как правило, предварительного согласия поклажедателя (ст. 895 ГК РФ); возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено хранение с обезличением (ст. 900 ГК РФ). Хранитель вправе пользоваться вещами, взятыми на хранение, только с согласия поклажедателя. На поклажедателя возлагаются обязанности уплатить вознаграждение и возместить расходы на хранение. По истечении обусловленного срока поклажедатель должен немедленно забрать переданную на хранение вещь. Поклажедатель также обязан при заключении договора поставить в известность хранителя об опасных свойствах вещи (ст. 894 ГК РФ). Ответственность хранителя и поклажедателя по договору наступает при наличии вины. Законом установлена повышенная ответственность профессионального хранителя (ст. 901 ГК РФ).

В соответствии с этим договором одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор, страховое возмещение или страховую сумму. Согласно ГК РФ (п. 1 ст. 927) существуют договоры имущественного или личного страхования, заключаемые гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком – юридическое лицо, действующее на основании выданной лицензии). В качестве страхователя по договору, как правило, может выступать любое лицо; в отдельных видах страхования им признается специальный субъект.

Договор страхования заключается в добровольном или в обязательном порядке. Добровольное страхование предполагает, что граждане и юридические лица свободны в заключение договора. Стороны на основе договора сами устанавливают правила в соответствии с действующим законодательством. Случай обязательного страхования определяются законодательством РФ. Как правило, они обязательны только для страхователя (для страховщика – лишь по договору личного страхования). Действующим законодательством предусмотрено обязательное государственное страхование (ст. 969 ГК РФ, Федеральный закон РФ «Об основах государственной службы»),

Объектами страхования являются: имущественные интересы (договор имущественного страхования); личные нематериальные блага (договор личного страхования). Не допускается страхование противоправных интересов, страхование убытков от участия в играх, лотереях и пари, а также расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников (ст. 928 ГК РФ). Для договора страхования предусмотрена письменная форма. Несоблюдение этого условия влечет по общему правилу недействительность договора (исключение составляет договор обязательного государственного страхования). Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю – по его письменному или устному заявлению – страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком.

Досрочное прекращение договора страхования возможно в случае, если отпала возможность наступления страхового случая и существование страхового риска прекратилось вследствие гибели застрахованного имущества, прекращения предпринимательской деятельности лицом, застраховавшим предпринимательский риск или риск гражданской ответственности, связанной с этой деятельностью (п. 1 ст. 958 ГК РФ). В указанных случаях страховщик сохраняет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовал договор. Досрочное прекращение договора освобождает страховщика от обязанности выплачивать страховое возмещение при наступлении страхового случая. Основаниями освобождения

страховщика от выплаты страхового возмещения и страховой суммы являются действия непреодолимой силы (ст. 964 ГК РФ).

К отдельным видам страхования (страхование иностранных инвестиций от некоммерческих рисков, морское страхование, медицинское страхование, страхование банковских вкладов, пенсий) применяются общие нормы о страховании, содержащиеся в гл. 48 ГК РФ, если иное не установлено законами об этих видах страхования (Кодекс торгового мореплавания, Законы «Об иностранных инвестициях», «О медицинском страховании граждан в РФ», «О государственных пенсиях» и др.).

Договор, в соответствии с которым подрядчик обязуется за свой риск и обусловленную плату выполнить определенную работу по заданию заказчика из его или своих материалов. Предмет договора – результат работы (изготовление или переработка вещи). Если иное не предусмотрено договором, работа выполняется из материалов подрядчика, его силами и средствами. По общему правилу риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. Риск случайной гибели или повреждения материала, оборудования, иного используемого имущества несет предоставившая их сторона (ст. 705 ГК РФ). В договоре должны быть указаны начальный и конечный срок выполнения работы (а также по согласованию сторон – промежуточные сроки); цена работы – компенсация издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Цена может быть определена путем составления сметы – приблизительной и твердой (ст. 709 ГК РФ). Заказчик обязан осмотреть и принять работу, выполненную в соответствии с условиями договора, уплатить подрядчику обусловленную цену. Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, допустима система генерального подряда, т.е. подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (*с подрядчиков*). В этом случае подрядчик выступает в роли *генеральной соподрядчика*, который отвечает перед заказчиком за нарушение субподрядчиком его обязательств, а перед субподрядчиком – за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств заказчиком (ст. 706 ГК РФ).

В договоре подряда должно определяться качество работы; при отсутствии или неполноте таких условий качество определяется исходя из требований, обычно предъявляемых к работам соответствующего вида. Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество работы (ст. 723 ГК РФ). На подрядчика возлагается обязанность немедленно предупредить заказчика о недоброкачественности предоставленного ему материала, технической документации, об иных обязательствах, препятствующих выполнению работы. В этом случае подрядчик обязан также – до получения указаний заказчика – приостановить работу (ст. 716 ГК РФ).

Закон предоставляет заказчику право отказаться от договора в любое время до сдачи ему результата работы, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально выполненной работе (ст. 717 ГК РФ). Заказчик вправе отказаться от исполнения договора и в случаях, если подрядчик явно не успевает закончить работу в срок. Если становится очевидным, что работа будет выполнена ненадлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков, а при неисполнении этого требования – отказаться от договора подряда или поручить его исполнение другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

1.6. Лекция № 6

Тема: Основы семейного права.

1.6.1. Вопросы лекции:

- 1.Понятие, источники и принципы семейного права.
- 2.Понятие брака. Порядок оформления и расторжения брака.
- 3.Взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей.
- 4.Брачный договор.

5. Формы устройства детей, лишенных родительской опеки.

Краткое содержание вопросов:

1. Семейным законодательством регулируются следующие отношения: а) вступление в брак; б) прекращение брака; в) признание брака недействительным; г) личные неимущественные и имущественные отношения членов семьи, в некоторых случаях – между другими родственниками и иными лицами; д) формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства и в некоторых, предусмотренных Семейным кодексом, случаях гос. органами, или органами опеки и попечительства.

2. Брак – это законный союз между мужчиной и женщиной с целью создания семьи. В РФ брак заключается в государственных органах записи актов гражданского состояния. Только такая форма заключения брака признается российским законодательством. Гражданский брак, т.е. брак без государственной регистрации, практикуется, но юридической силы не имеет и юридических последствий за собой не влечет. Со дня регистрации брака возникают права и обязанности супругов.

Заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи в органы ЗАГС заявления Лиц, вступающих в брак, в их личном присутствии. При наличии уважительных причин орган ЗАГС вправе зарегистрировать брак до истечения месяца или увеличить этот срок до одного месяца. При наличии особых обстоятельств – беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других – брак может быть заключен в день подачи заявления. Отказ органа ЗАГС в регистрации брака может быть обжалован в суде.

Обязательные условия заключения брака: а) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак; б) достижение брачного возраста, т.е. 18 лет. При наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе разрешить вступление в брак по достижении 16 лет. Не допускается заключение брака в следующих случаях: между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрировавшем браке; между родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками; между полнородными и неполнородными, то есть имеющими общих отца или мать, братьями и сестрами; между усыновителями и усыновленными; между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

С согласия вступающих в брак государственными и муниципальными здравоохранительными учреждениями по месту жительства бесплатно может быть произведено их медицинское обследование и консультирование по медико-генетическим вопросам планирования семьи. Результаты обследования составляют медицинскую тайну и могут быть сообщены другому лицу только с согласия лица, проходившего обследование. Если вступающий в брак скрыл от будущего супруга наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последний вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным. Прекращается брак в следующих случаях: вследствие смерти одного из супругов; вследствие объявления судом одного из супругов умершим; путем расторжения по заявлению одного или обоих супругов; путем расторжения по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным. Как и при заключении брака, в вопросах его расторжения супруги равноправны. Но муж не имеет право возбуждать дело о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Расторжение брака производится либо в органах ЗАГС, либо в судебном порядке. Расторжение брака в органах ЗАГС производится: при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей; по заявлению одного из супругов независимо от наличия у них общих несовершеннолетних детей, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим

или недееспособным либо осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет. Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении производится органом ЗАГС по истечении месяца со дня подачи заявления. Если при расторжении брака в органах ЗАГС между супругами возникают споры в разделе общего имущества, о выплате средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга, или о детях, то они рассматриваются в судебном порядке, независимо от расторжения брака в органах ЗАГС. Расторжение брака в судебном порядке производится: если у супругов есть общие несовершеннолетние дети, кроме случаев когда один из супругов признан безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет; при наличии взаимного согласия супругов на развод суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. При этом супруги вправе представить суду соглашение о детях. Если такого соглашения нет или имеющееся соглашение нарушает интересы детей, суд принимает меры к защите их интересов. Расторжение брака в этом случае производится не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о разводе.

При отсутствии согласия одного из супругов суд расторгает брак, если установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В этом случае суд вправе принять меры к примирению супругов и для этого отложить разбирательство дела в пределах трех месяцев. Если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и один или оба супруга настаивают на расторжении брака, суд расторгает брак. При уклонении одного из супругов от расторжения брака — отказ подать заявление, нежелание явиться для государственной регистрации расторжения брака и т.п., несмотря на отсутствие у него возражений, брак расторгается также в судебном порядке.

При расторжении брака в судебном порядке супруги вправе представить суду соглашение: о том, с кем из них будут проживать дети; о размерах и порядке выплаты средств на содержание детей; о размерах и порядке выплаты средств на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга; о разделе общего имущества супругов. Если соглашение по этим вопросам не достигнуто или представленное суду соглашение нарушает интересы детей или одного из супругов, то суд в этом случае обязан:

- а) определить, с кем из родителей будут проживать после развода несовершеннолетние дети;
- б) определить, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей;
- в) по требованию супругов или одного из них произвести раздел находящегося в их совместной собственности имущества;
- г) по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, определить размер этого содержания.

Брак, расторгаемый в органах ЗАГС, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде — со дня вступления решения суда в законную силу. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения о расторжении брака направить выписку из этого решения в орган ЗАГС по месту его регистрации. Супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органах ЗАГС по месту жительства любого из них. В случае явки супруга, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим и отмены соответствующих решений, брак может быть восстановлен, если другой супруг не вступил в новый брак. В случае заключения брака с нарушением семейного законодательства брак может быть признан недействительным. Недействительным брак признается в следующих случаях:

- а) при нарушении принципа добровольности вступления брак, при осуждении, обмане, заблуждении;
- б) при вступлении в брак до достижения брачного возраста;
- в) если хотя бы один из супругов до заключения брака состоял в другом браке;

- г) если брак заключен между близкими родственниками братом и сестрой, усыновителем и усыновленным;
- д) если хотя бы одно лицо вступило в брак, будучи недееспособным вследствие психического расстройства;
- е) если вступающее в брак лицо скрыло от другого лица наличие у себя венерического заболевания или ВИЧ-инфекции;
- ж) в случае заключения фиктивного брака, т. е. без намерения создать семью.

В этих случаях решением суда брак признается недействительным со дня его заключения. При этом суд обязан в течение трех дней со дня вступления своего решения в законную силу направить выписку в орган ЗАГС по месту государственной регистрации брака.

Требовать признание брака недействительным вправе следующие субъекты семейного права:

- а) несовершеннолетний супруг, его родители или заменяющие их лица;
- б) орган опеки и попечительства, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии соответствующего разрешения и выявлении других обстоятельств, препятствующих заключению брака, а после достижения супругом 18-летнего возраста — только этот супруг;
- в) супруг, права которого нарушены заключением брака или не знал о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, в том числе его фиктивности;
- г) прокурор, выявивший в процессе заключения брака нарушения Семейного Кодекса РФ.

Рассматривая заявления о недействительности брака, суд может принять следующие решения:

- а) признать брак недействительным при наличии рассмотренных обстоятельств;
- б) признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпали те обстоятельства, которые препятствовали его заключению;
- в) признать брак, заключенный с лицом добрачного возраста, действительным, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга или при отсутствии его согласия на признание брака недействительным. Вместе с тем, суд не может признать брак фиктивным, если супруги до рассмотрения дела в суде фактически создали семью. Брак не может быть также признан недействительным после его расторжения, кроме случаев наличия между супругами запрещенной степени родства или состояния одного из супругов в момент регистрации брака в другом не расторгнутом браке. Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным. Суд, вынося решение о недействительности брака, вправе признать брачный договор полностью или частично и обязать возместить добросовестному супругу причиненный ему материальный и моральный вред.

3. В основе прав и обязанностей супругов заложен принцип равноправия. Каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Вопросы материнства, отцовства, воспитания и образования детей, другие вопросы семейной жизни супруги решают совместно. Фамилию при заключении брака супруги выбирают по своему желанию. Они могут выбрать фамилию одного из них в качестве общей, могут сохранить добрачную фамилию, могут присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга. Перемена фамилии одним супругом не влечет за собой перемену фамилии другого супруга. В случае расторжения брака они вправе сохранить общую фамилию, либо восстановить добрачную.

Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. К нему относятся доходы от их трудовой деятельности, пенсии, пособия, другие денежные выплаты, приобретенные на общие доходы движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале и любое другое имущество, независимо от того, на имя кого из них оно оформлено или кто из них внес денежные

средства. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию. В необходимых случаях это согласие заверяется нотариально. Имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругом во время брака в дар, в порядке наследования по иным безвозмездным сделкам, является его собственностью. Вещи индивидуального пользования: одежда, обувь и другие, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

Индивидуальное имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если в период брака в это имущество сделаны вложения средств и труда, значительно увеличивающие его стоимость: ремонт, реконструкция, переоборудование и другие. Раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения. Раздел производится по взаимному соглашению, а в случае спора – в судебном порядке. Вещи, приобретенные для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей, разделу не подлежат и передаются тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, сделанные на имя несовершеннолетних детей, считаются их собственностью. До или в период брака между супругами может быть заключен брачный договор, определяющий их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения. Договор предусматривает режим собственности супругов: совместной, долевой, раздельной; на все имущество, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Договор может быть изменен или расторгнут по соглашению супругов в любое время. Действие договора прекращается автоматически с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены на период после прекращения брака. Взыскание по обязательствам одного из супругов может быть обращено только на имущество этого супруга, взыскание по общим обязательствам обращается на общее имущество. Ответственность супругов за вред, причиненный их несовершеннолетним детям, обращается на общее имущество супругов.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается органом ЗАГС на основании документов, подтверждающих рождение ребенка в медицинском учреждении. Если ребенок родился вне медицинского учреждения, то на основании медицинских документов, свидетельских показаний или иных доказательств, отцовство ребенка удостоверяется записью о браке супругов, в том числе в течение трехсот дней с момента расторжения брака или смерти супруга матери, если не доказано иное. Отцовство лица, не состоящего в браке, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка. При отсутствии совместного заявления отцовство устанавливается в судебном порядке. Отец и мать, состоящие в браке, записываются родителями ребенка в книге записи рождений по заявлению любого из них. Если родители не состоят в браке, запись матери производится по ее заявлению, об отце – по совместному заявлению, или по заявлению отца или по решению суда. При отсутствии заявления отца или решения суда об отцовстве, фамилия отца записывается по фамилии матери, имя и отчество отца – по ее указанию.

Лица, состоящие в браке и давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка. Запись родителей в книге записи рождений может быть оспорена только в судебном порядке. Дети, родившиеся от родителей, не состоящих в браке, имеют по отношению к родителям и их родственникам такие же права и обязанности, как и родившиеся в браке.

Ребенком признается лицо, не достигшее возраста 18 лет, то есть совершеннолетия. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье и знать своих родителей, имеет право на их заботу и на совместное с ними проживание. Ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие и уважение человеческого достоинства. При отсутствии родителей, при лишении их

родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства. Ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителями, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияет на права ребенка. Не лишают этого права и экстремальные ситуации: задержание, арест, взятие под стражу и другие. Каждый ребенок имеет право на защиту своих прав и законных интересов. Эта защита осуществляется родителями или лицами их заменяющими, органом опеки или попечительства, прокурором и судом, а полностью дееспособным ребенком – самостоятельно. При злоупотреблении родителей и их заменяющих лиц ребенок вправе самостоятельно обращаться за защитой своих прав в орган опеки и попечительства, а по достижении 14 лет – в суд.

При решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, ребенок вправе выражать свое мнение, а также быть заслушанным в ходе судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. А вопросы изменения имени, отчества, фамилии, восстановления родительских прав, усыновления, опеки и попечительства решаются только с его согласия. Имя ребенкудается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, фамилия определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей фамилия присваивается по соглашению родителей, при отсутствии соглашения разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Если отцовство не установлено, имя дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца, фамилия – по фамилии матери. Изменение имени и фамилии в интересах ребенка до 16 лет по просьбе родителей санкционирует орган опеки и попечительства. Ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи. Причитающиеся ребенку суммы алиментов, пенсий, пособий поступают в распоряжение родителей или заменяющих их лиц и расходуются на содержание, воспитание на образование ребенка. Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им на имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также любое другое имущество, приобретенное на его средства. Родители не имеют права собственности на имущество ребенка, ребенок, в свою очередь не имеет права собственности на имущество родителей. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Родители имеют в отношении своих детей равные родительские права и несут равные обязанности. Родительские права прекращаются по достижению детьми совершеннолетия, то есть восемнадцати лет, при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других случаях приобретения им полной дееспособности. Несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Самостоятельно осуществлять свои родительские права они вправе по достижении шестнадцати лет. До этого ребенку может быть назначен опекун для совместного с несовершеннолетними родителями воспитания ребенка. Воспитание своих детей является правом и обязанностью родителей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей, обеспечить получение детьми основного общего образования. С учетом мнения детей они имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения. За воспитание и развитие детей родители несут ответственность. На родителей законом возлагается защита прав и интересов своих детей. Они являются законными их представителями, выступают в защиту прав и интересов детей в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Но родители не вправе представлять интересы своих детей, если органы опеки и попечительства установят наличие противоречий между интересами родителей и детей.

Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию, не вправе применять пренебрежительное, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорблении или эксплуатацию детей. Все вопросы воспитания и образования детей решаются родителями по взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом их мнения. Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей, при отсутствии такового — судом, исходя из интересов и с учетом мнения детей, их привязанности к родителям и другим членам семьи, а также возможностей создания ребенку условий для воспитания и развития. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании и образовании, на получение информации о нем. Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать его общению с другим родителем. Родители вправе заключить письменное соглашение о порядке осуществления родительских прав родителя, проживающего отдельно от ребенка. При недостижении согласия спор решается судом с участием органа опеки и попечительства. При невыполнении решения суда он может вынести решение о передаче ребенка другому родителю. Дедушка, бабушка, братья, сестры и другие родственники также имеют право на общение с ребенком. В соответствии с Семейным Кодексом РФ родители или один из них могут быть в судебном порядке лишены родительских прав. Основанием для этого могут быть следующие обстоятельства: уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе от уплаты алиментов; отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, отделения, либо из иного лечебного, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты и т.п.; злоупотребление родительскими правами; жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое насилие над ними; покушение на половую неприкосновенность детей; хроническая болезнь алкоголизмом или наркоманией; умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей или супруга. Родители, лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на родстве с ребенком, в том числе право на получение от него содержания, а также на государственные пособия и льготы, установленные для граждан, имеющих детей. Но лишение родительских прав не освобождает от обязанности содержать своего ребенка. Ребенок в этом случае передается родителю, невшему родительских прав, или на попечение органа опеки и попечительства. Через шесть месяцев после лишения родителей родительских прав закон допускает усыновление ребенка. Ребенок родителей, лишенных родительских прав, сохраняет право собственности на жилое помещение, а также основанные на праве родства имущественные права, в том числе право, на наследство. При изменении своего отношения к родительским обязанностям лишенные родительских прав родители могут быть восстановлены в родительских правах, но только если ребенок не усыновлен другими лицами. С учетом интересов ребенка суд может принять решение об отобрании ребенка у родителей или одного из них без лишения их родительских прав, то есть ограничить их родительские права. Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями или одним из них опасно для ребенка по обстоятельствам от родителей не зависящим: психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечание тяжелых обстоятельств и другие.

При рассмотрении дела об ограничении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей или одного из них. Родители, родительские права которых ограничены, утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Но ограничение, как и лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка. Ребенок, как и в случае лишения родителей родительских прав, сохраняет все имущественные права. В случае ограничения родительских прав обоих родителей; ребенок передается на попечение органов опеки и

попечительства. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе немедленно отобрать ребенка у родителей, у одного из них или у других лиц, на попечении которых он находится, с последующим уведомление прокурора и обращением в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав. Если основания для ограничения родительских прав отпали, родители могут быть полностью восстановлены в родительских правах.

Брачный договор – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. В соответствии со ст. 40,42 Семейного кодекса РФ, брачным договором супруги могут изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим долевой или раздельной собственности как на все имущество, так и на его отдельные виды или имущество каждого из супругов. Они могут включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений. В том числе, может быть предусмотрен порядок несения семейных расходов, могут быть определены размер, сроки, основания и порядок предоставления содержания друг другу как в период брака, так и после его расторжения. Неимущественные отношения (например, право общения с ребенком в случае развода) в России не могут быть предметом брачного договора. Брачный договор составляется в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению. Брачный договор может быть заключен как перед вступлением в брак (в таком случае он приобретает юридическую силу с момента государственной регистрации брака), так и в любое время, пока люди состоят в браке (в таком случае он является заключенным с момента его нотариального удостоверения). Брачный договор может действовать на протяжении брака и может быть расторгнут в любой момент по взаимному соглашению супругов. Брачный договор может быть заключен под условием, то есть могут быть предусмотрены условия, в зависимости от наступления или ненаступления которых возникают те или иные права и обязанности (например, рождение ребенка). Брачный контракт является разновидностью двусторонней сделки и должен подчиняться общим правилам действительности сделки (статьи 154 – 181 ГК РФ). Следует отметить, что если брачным договором регулируются права на недвижимое имущество, он подлежит государственной регистрации и в случае отсутствия таковой, не может применяться к недвижимости. При заключении брачного договора следует помнить о том, какие условия не могут быть включены в него:

1. Брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения супругов. Такой запрет прежде всего связан с тем, что принудительное использование условий договора, регулирующих эти отношения, практически невозможно.
2. Брачный договор не может касаться личных прав и обязанностей супругов в отношении их детей.
3. Брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, их права обращаться в суд за защитой. Этот запрет означает, что в брачном договоре не может содержаться положений, запрещающих супругам обращаться в суд с иском об изменении, расторжении или признании недействительным брачного договора, заниматься предпринимательской деятельностью, получать доходы, завещать, принимать наследство и т.д.

Брачный договор заключается в письменной форме и согласно законодательству большинства стран требует нотариальной формы. В российском семейном праве изменение брачного договора по взаимному соглашению сторон может быть произведено в любое время, в других правопорядках изменение может быть связано с необходимостью прохождения судебной процедуры. В этом случае супруги в письменной форме заключают соглашение об изменении или расторжении брачного договора и удостоверяют его у нотариуса. Отказ от использования брачного договора в одностороннем порядке невозможен. В случае такого отказа другой супруг имеет право обратиться в суд с иском о принудительном исполнении договора.

Семейное законодательство под устройством детей понимает передачу оставшихся без попечения родителей детей их родственникам, иным близким (временное устройство) либо передачу их на воспитание в семью (усыновление, удочерение), под опеку (попечительство), в приемную семью или в специализированные учреждения (постоянное устройство). Временное устройство детей связано с неспособностью их родителей определенный период (временно) – вследствие заболевания, заключения под стражу, отъезда и т.п. – осуществлять заботу о детях. Обязанность опекунов или попечителей в этом случае выполняют органы опеки и попечительства. После устраниния обстоятельств, препятствующих выполнению родительских обязанностей, дети возвращаются родителям. В том случае, если дети лишились попечения родителей на длительное время или навсегда, они передаются на усыновление, под опеку и др. Порядок выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей, определяется Семейным кодексом РФ и постановлением Правительства РФ, которым утвержден «Порядок организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей». Согласно этим актам обязанность предоставлять (в течение 7 дней) первичные сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, возлагается прежде всего на руководителей воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты и аналогичных структур. В течение месяца со дня получения таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять меры к устройству ребенка. При невозможности передать ребенка на воспитание в семью орган опеки и попечительства передает информацию об этом ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Федерации. В пределах месяца указанный орган обязан принять меры к устройству ребенка в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта.

Юридически усыновление (удочерение) есть юридический акт, в силу которого между ребенком (усыновленным) и лицом, принявшим его на воспитание, устанавливаются правовые (личные и имущественные) отношения, существующие между родителями и детьми. Семейное законодательство допускает усыновление только несовершеннолетних и только в их интересах. Как правило, усыновление братьев и сестер разными лицами запрещается. При усыновлении предпочтение отдается российским гражданам. Только в том случае, когда невозможно передать детей на воспитание в семьи российских граждан, проживающих на территории Федерации, или на усыновление родственникам, закон (п. 3 ст. 124 СК) допускает их передачу иностранным гражданам и лицам без гражданства. В качестве усыновителей могут быть совершеннолетние обоего пола. Усыновителями не могут быть лица: признанные судом недееспособными или ограниченно недееспособными; лишенные по суду родительских прав или ограниченные в этих правах; отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права (ст. 127 СК). Закон (ст. 128 СК) требует, чтобы разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновленным ребенком была не менее 16 лет. В некоторых случаях суд может эту разницу сократить. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие разницы в возрасте не требуется. Условия и порядок усыновления определены Семейным и Гражданско-процессуальным кодексами РФ, а также утвержденным постановлением Правительства РФ от 15 сентября 1995 г. № 917, Положением «О порядке передачи детей, являющихся гражданами РФ, на усыновление гражданам РФ и иностранным гражданам». Для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей или опекунов, а при отсутствии таковых – согласие органа опеки и попечительства. Согласие родителей должно быть нотариально удостоверено или заверено руководителем учреждения, в котором находится ребенок. До вынесения решения суда родители вправе отозвать данное ими согласие (ст. 129 СК). Без согласия родителей усыновление возможно, если они: а) неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими; б) признаны судом недееспособными; в) лишены родительских прав; г)

по причинам, признанным судом неуважительными, более 6 месяцев не проживают с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания (ст. 30 СК). Процедура усыновления решается Гражданско-процессуальным кодексом (ст. 261–263). В соответствии со ст. 263 при подготовке дела судья обязывает орган опеки и попечительства предъявить акт обследования жизни усыновителя и получить упомянутое выше согласие на усыновление. Дела данной категории слушаются в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей, представителя органа опеки и попечительства и прокурора. Суд может привлечь к участию в деле родителей, иных заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего 10 лет. Усыновление подлежит обязательной регистрации в органах загса. Однако его правовые последствия возникают в момент, когда решение суда вступило в законную силу. В течение 3 дней с этой даты выписка из решения направляется в орган загса по месту нахождения суда. По просьбе усыновителей суд может принять решение о внесении усыновителей в книгу записей в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Ребенку по просьбе усыновителя могут быть присвоены его фамилия и новое имя.

Судья, вынесший решение, должностные лица, которые зарегистрировали усыновление, а также иным образом осведомленные об этом, обязаны сохранять тайну усыновления. Никто не вправе без согласия усыновителей выдавать сведения или документы, из которых может быть установлено, что имело место усыновление. За разглашение тайны усыновления к виновным лицам в соответствии с Уголовным кодексом РФ (ст. 124) принимаются меры ответственности. С тайной усыновления связан запрет выдавать информацию о нем любым третьим лицам. Семейное законодательство (ст. 135 СК) предусматривает также возможность изменения даты и места рождения ребенка.

Правовыми формами семейного воспитания и попечения несовершеннолетних детей, оставшихся без родителей, являются опека и попечительство. Опекунами (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане (за исключением лиц, лишенных родительских прав, больных хроническим алкоголизмом или наркоманией и др.). При назначении ребенку опекуна (попечителя) учитываются нравственные и иные его личные качества, способность выполнять свои обязанности, отношение к ребенку членов семьи опекуна, а также, если это возможно, желание самого ребенка. Находящиеся под опекой (попечительством) дети, имеют право на: воспитание в семье опекуна (попечителя); причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты; содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие, уважение их человеческого достоинства и др. (ст. 148 СК). Соответственно опекун (попечитель) ребенка имеет право и обязан воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, физическом, нравственном, духовном и психическом развитии. Опекун (попечитель) вправе самостоятельно определять способы воспитания ребенка с учетом его мнения, а также осуществлять выбор образовательного учреждения, формы обучения до получения ребенком основного общего образования. Опекун (попечитель) вправе требовать по суду возврата ребенка, находившегося под опекой (попечительством), от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в т.ч. от близких родственников. В то же время опекун (попечитель) не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими близкими родственниками. На содержание ребенка опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленными Правительством РФ. Воспитание оставшегося без присмотра родителей ребенка возможно и в приемной семье. Лица, желающие принять ребенка (детей) в семью, по согласованию с органами опеки и попечительства вправе осуществлять предварительный выбор. При этом закон, как правило, не допускает разъединения братьев и сестер. Передача ребенка осуществляется с учетом его мнения, а ребенок, достигший 10 лет, может быть передан в такую семью только с его согласия (ст. 154 СК).

Между органами опеки и попечительства и приемными родителями, желающими взять ребенка на воспитание, заключается договор. В нем предусматриваются условия содержания, воспитания и образования ребенка (детей), права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения заключенного договора. Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье, устанавливаются законами субъектов Федерации. Договор, может быть, расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин (болезни, изменении семейного или имущественного положения, отсутствии взаимопонимания с ребенком, конфликтных отношений между детьми и др.), а также по инициативе органа опеки и попечительства, если условия в приемной семье стали неблагоприятными или в случае возвращения ребенка родителям (ст. 152 СК). Супруги или отдельные граждане, взявшие ребенка на воспитание в семью и обладающие в силу этого правами и обязанностями опекуна (попечителя), именуются приемными родителями. Ими не могут быть "лица: не достигшие совершеннолетия; признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными; лишенные по суду родительских прав; отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение своих обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено судом при их вине (ст. 153 СК).

1.7. Лекция № 7

Тема: Основные положения трудового права.

1.7.1. Вопросы лекции:

1. Понятие и источники трудового права. Трудовые отношения.
2. Понятие, содержание и виды трудового договора.
3. Рабочее время и время отдыха.
4. Трудовая дисциплина. Дисциплинарные взыскания.
5. Социальное партнерство в сфере труда.
6. Трудовые споры.

Краткое содержание вопросов:

1. Трудовое право – отрасль российского права, регулирующая трудовые отношения. Основным законом трудового права является Трудовой кодекс РФ. Трудовые отношения – это сложившийся комплекс экономических, социальных и административных отношений между работодателем и наемным работником на основе трудового договора (контракта). ТК РФ и иные нормативные акты о труде регулируют трудовые отношения всех работников, работающих по трудовому договору (контракту) с индивидуальным нанимателем или организацией. Наряду с ними, в предмет трудового права входят также отношения, связанные с участием работников в управлении трудовым коллективом (непосредственно или через профсоюз), с подготовкой и переподготовкой работников, государственным социальным страхованием.

Трудовое право необходимо обществу для достижения определенных, конкретных задач. ТК РФ определены следующие общие задачи:

1. содействие росту производительности труда, улучшение качества работы;
2. повышение эффективности общественного производства и подъем на этой основе материального и культурного уровня жизни трудящихся;
3. укрепление трудовой дисциплины;
4. обеспечение высокого уровня охраны труда и условий труда.

Нормы трудового права объединены в две его основные части – общую и особенную. Общая часть включает нормы, имеющие значение для регулирования всех трудовых отношений или их основной части. Особенная часть включает нормы, регулирующие элементы (стороны) трудовых отношений и связанных с ними: рабочее время, время

отдыха, трудовые споры, отношения по материальной ответственности, социальное страхование (пособия по временной нетрудоспособности, санаторно-курортное лечение). К общей части относятся институты: коллективного договора, участия работников и трудового коллектива в управлении производством, а также общие положения (нормы, определяющие задачи, принципы, виды отношений, структуру и др.).

Особенная часть состоит из институтов: занятости, трудового договора, рабочего времени, времени отдыха, заработной платы, материальной ответственности, труда молодежи, труда женщин, трудовой дисциплины, льгот для работников, совмещающих работу с обучением, трудовых споров, надзора и контроля за наблюдением законодательства о труде. Трудовое право выполняет общие функции, присущие всем отраслям права, т.е. функции регулирования экономических, политических, социальных и управлеченческих отношений. Особенность функционирования норм трудового права состоит в том, что нормы трудового права регулируют лишь часть экономических, социальных, политических и управлеченческих отношений, которые складываются в трудовом коллективе той или иной организации. Трудовое право выполняет также специальные юридические функции: регулятивную и охранительную. Особенность охранительной функции, в частности, состоит в том, что трудовое законодательство устанавливает особый вид дисциплинарной ответственности.

Трудовое право выполняет и такие специфические функции, присущие только этой отрасли права, как производственная функция социальной защиты:

1. Производственная функция состоит в том, что нормы трудового права имеют направленность и принимаются в целях удовлетворения прав и интересов работодателей.
2. Функция социальной защиты направлена на удовлетворение предусмотренных Конституцией и законами РФ прав и интересов наемных работников. Соблюдение этих прав и интересов работников защищается также их объединениями, например, профсоюзами, другими общественными организациями, политическими партиями, а также государственными органами в области труда и занятости. В идеальном варианте обе функции должны развиваться сбалансировано, то есть должны закрепить определенный баланс интересов в виде определенного компромисса между работодателями и наемными работниками.
2. Трудовой договор – важнейший институт трудового права, регулирующий порядок заключения, изменения, прекращения трудового договора, совместительство, совмещение профессий.

Трудовой договор (контракт) – это соглашение между трудящимся и предприятием, учреждением, организацией, предпринимателем, по которому трудящийся обязуется выполнить работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а предприятие, учреждение, организация, предприниматель обязуется выплачивать трудящемуся заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективном договором и соглашением сторон.

Таким образом, трудовой договор формулирует основные условия трудового правоотношения.

Согласно статье 37 конституции РФ каждый человек имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы.

Человек может реализовать свое право на труд в одной из предусмотренных законом форм, например, в виде занятия творческой профессией художника, писателя, открытия собственного «дела» или заключить трудовой договор (контракт), став работником предприятия, учреждения, организации. Именно последний случай означает вступление в трудовые правоотношения.

Трудовой договор заключается в письменной форме. Заключая трудовой договор, его стороны — организация и трудящийся — обязаны договориться о необходимых условиях, наличие которых позволяет считать договор заключенным.

К необходимым условиям закон относит: соглашение сторон об основных условиях труда; об определении трудовой функции работника — специальности, квалификации, должности; о времени начала работы; о размере оплаты труда; о месте работы; о сроке договора. Все другие условия договора носят дополнительный характер и могут быть включены или не включены в договор в зависимости от интересов и согласия сторон. Стороны могут заключать трудовой договор (контракт) в различных формах, предусмотренных ТК РФ: на неопределенный срок; на определенный срок не более пяти лет; на время выполнения определенной работы. Процедура приема на работу включает представление работником документов, подтверждающих его возможности, перечень которых перечислен в Правилах внутреннего трудового распорядка. Это, как правило, паспорт, трудовая книжка, документ об образовании. Другие документы администрация не имеет права требовать от работника. Прием на работу оформляется приказом, распоряжением, который объявляется работнику под расписку. Кроме того, работнику выдается экземпляр трудового договора (контракта). При приеме на работу может быть достигнуто соглашение об испытательном сроке, с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе. Испытание при приеме на работу может быть установлено продолжительностью до трех месяцев, а в отдельных случаях, соглашению с соответствующим выборным профсоюзным органом, до шести месяцев.

Испытания не устанавливаются: лицам, не достигшим восемнадцати лет, молодым рабочим по окончании профессионально-технического учебного заведения, молодым специалистам по окончании высших и средних специальных учебных ведений, инвалидам Отечественной войны, направленных на работу в счет забронированных для этого мест. Испытание также не устанавливается при приеме и переводе на работу в другую местность и при переводе на другое предприятие, в учреждение организацию.

После заключения трудового договора возникают трудовые правоотношения между работником, с одной стороны, и предприятием (учреждением, организацией) в лице его администрации — с другой, по поводу использования труда работника в условиях общего распорядка работы, а также по поводу создания здоровых и безопасных условий труда и вознаграждения за труд на условиях, предусмотренных Конституцией РФ, законодательством о труде и заключенным трудовым договором.

Однако в процессе осуществления трудового правоотношения могут возникать вопросы об изменениях условий трудового договора или о его прекращении. Случаи таких изменений также регулируются институтом трудового договора и поэтому они рассматриваются в единстве с заключением трудового договора, т.к. его изменение или прекращение требуют особой социальной и юридической защиты законных интересов работника и его работодателя. Таковыми являются случаи перевода на другую работу, и различные формы прекращения трудового договора.

Если администрации необходимо перевести работника на другую работу, то такой перевод осуществляется по правилам ТК РФ. Два основных правила закреплены при этом как обязательные. Первое правило — администрация не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором. Второе правило — перевод допускается только с согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных в ТК РФ.

От перевода на другую работу нужно отличать перемещения на другую работу. Администрация имеет право переместить работника без его согласия: на другое рабочее место, в другое структурное подразделение в той же местности, поручать работу на другом механизме или агрегате в пределах специальности (квалификации, должности), обусловленной трудовым договором. Администрация не вправе перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья. Без согласия работника его

можно перевести временно на другую работу по правилам ТК РФ, т.е. в случае производственной необходимости. Второй случай временного перевода на другую работу без согласия работника установлен в ТК РФ. Основаниями такого перевода является «простой».

Трудовой договор может быть прекращен в следующих случаях: по соглашению сторон; по инициативе работника, администрации, либо по требованию профсоюзного органа; по истечении срока договора, кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения; при призывае или поступлении работника на военную службу; при переводе работника, с его согласия, на другое предприятие, в учреждение, организацию или переходе на выборную должность;

- при отказе работника от перевода на работу в другую местность вместе с организацией, а также – отказе от продолжения работы в связи с существенными изменениями условий труда; при вступлении в законную силу приговора суда, которым работник осужден (кроме случаев условного осуждения и отсрочки исполнения приговора) к лишению свободы, исправительным работам не по месту работы, либо к иному наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы.

В расторжении трудового договора инициатива может принадлежать как самому работнику, так и администрации предприятия (организации) независимо от формы собственности. При этом должны соблюдаться Конституционные принципы свободы труда и гарантии социальной защиты интересов трудящихся, предусмотренных статьями 7 и 37 Конституции РФ.

Работник вправе расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, по собственному желанию. При этом соблюдаются правила ТК РФ: работник обязан предупредить администрацию письменно об увольнении за две недели. По истечении срока предупреждения об увольнении работник вправе прекратить работу, а администрация обязана выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним расчет.

В свою очередь администрация имеет право уволить работника по своей инициативе только в случаях, предусмотренных статьями ТК РФ. Согласно статьям ТК РФ администрация может уволить работника в следующих случаях: в случае ликвидации организации или сокращения численности или штата работников; в случае обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья, препятствующих продолжению работы; в случае систематического неисполнения работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором (контрактом) или правилами внутреннего трудового распорядка, если при этом к работнику ранее применялись меры дисциплинарного или общественного воздействия; в случае прогула (в том числе отсутствия на работе более трех часов в течение рабочего дня) без уважительных причин, а также в случае появления на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения. в случае неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности, не считая отпуска по беременности и родам, если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании. За работниками, утратившими трудоспособность в связи с трудовымувечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) сохраняется до восстановления трудоспособности или установления инвалидности. в случае восстановления на работе работника, ранее выполняющего эту работу; в случае совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) государственного или общественного имущества, установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания. В условиях перехода к рыночному хозяйству возрастает роль государства в обеспечении трудовой занятости населения.

Согласно Конституции РФ и законодательству о занятости населения, Российское государство в лице федеральных, республиканских и региональных органов гарантирует гражданам, постоянно проживающим на территории России, свободу выбора вида занятости, в том числе работы с различными режимами труда; беспрепятственное содействие в подборе подходящей работы и трудоустройстве со стороны федеральной службы занятости, а также такие специальные социальные и правовые гарантии, как: предоставление организациями в соответствии с заранее поданными ими заявками подходящей работы выпускникам учебных заведений; бесплатное обучение новой профессии (специальности), повышение квалификации в системе службы занятости или по ее направлению в иных учебных заведениях с выплатой стипендии; компенсацию в соответствии с законодательством материальных затрат в связи с направлением на работу в другую местность по предложению службы занятости; возможность заключения срочных трудовых договоров (контрактов) на участие в оплачиваемых общественных работах, организуемых с учетом возрастных или иных особенностей граждан; - правовую защиту от необоснованных увольнений.

Нормы этого института регулируют время в процессе труда: рабочее и свободное. Рабочее время – это установленное законом (или на его основе) время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, трудовым договором, должностной инструкцией должен выполнять свои обязанности, трудовые функции. Рабочее время используется как естественная мера труда.

Рабочее время различается по видам рабочего дня и рабочей недели. Существуют нормальная продолжительность рабочего времени, сокращенное, неполное рабочее время, а также ненормированный и неполный рабочий день.

Законодательство устанавливает две нормы рабочего времени: ежедневную и еженедельную. Это семичасовой рабочий день и 40-часовая рабочая неделя. Кроме того, на основе еженедельной нормы рабочего времени высчитывается ежемесячная, ежеквартальная, полугодовая, годовая норма рабочего времени.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю. ТК РФ устанавливает два вида рабочей недели: пятидневную и шестидневную.

Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается для работников моложе восемнадцати лет: в возрасте от 6 до 18 лет не более 36 часов в неделю, в возрасте от 15 до 16 лет, а также для учащихся в возрасте от 14 до 15 лет в период каникул, не более 24 часов в неделю. Продолжительность рабочего времени учащихся, работающих в течение учебного года в свободное время от учебы, не может превышать половины норм, перечисленных ранее. Для работников, занятых на работах с вредными условиями труда, также устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени – не более 36 часов в неделю. Такое же сокращение устанавливается для отдельных категорий работников: учителей, врачей и других.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и работодателем, по инициативе одной из сторон, как при приеме на работу, так и впоследствии. Неполное рабочее время может существовать в виде неполного рабочего дня или неполной рабочей недели. Администрация обязана установить неполный рабочий день или неполную рабочую неделю по просьбе беременной женщины, женщины, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида до 16 лет), лица, в том числе находящегося на ее попечении, или лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением. Оплата труда в этих случаях производится пропорционально отработанному времени или от выработки.

Рабочий день может быть нормированным или ненормированным. Ненормированный рабочий день обязывает работника при выполнении нормы рабочего времени в случае необходимости выполнять работу за пределами рабочего дня или более интенсивно.

Повышенная нагрузка компенсируется предоставлением дополнительного времени для отдыха (отпуска) или дополнительной оплатой. Вид компенсации устанавливается по соглашению сторон.

В случае производственной необходимости рабочий день может быть разделен на части, с тем, чтобы продолжительность рабочего времени не превышала установленной продолжительности ежедневной работы. Следует также различать рабочий день и рабочую смену. Рабочий день – это продолжительность рабочего времени, установленная законодательством в течении суток. Рабочая смена – это продолжительность рабочего времени в течении суток, установленная на основании Правил внутреннего трудового распорядка (ПВТР) или графика сменности. Чередование смен устанавливается в графике сменности, который доводится до сведения работника, как правило, не позже, чем за один месяц до их введения в действие. Время начала и окончания работы (смены) предусматривается правилами внутреннего трудового распорядка и графиками сменности. В исключительных случаях при производстве работ, необходимых для обороны страны, при производстве общественно необходимых работ, при необходимости закончить начатую работу и т. д. администрация может привлечь работника к сверхурочным работам. Сверхурочная работа – это работа сверх установленной продолжительности рабочего времени. К сверхурочным работам не допускаются: беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, работники моложе восемнадцати лет, работники, обучающиеся без отрыва от производства в общеобразовательных школах и профессионально-технических учебных заведениях, в дни занятий, другие категории работников в соответствии с законодательством. Ряд работников привлекаются к сверхурочной работе только с их согласия. Закон устанавливает предельное количество сверхурочных часов.

В соответствии со статьей 37 Конституции России, каждый имеет право на отдых. Время отдыха, т. е. время, в течение которого работники свободны от выполнения своих служебных обязанностей и которое они могут использовать по своему усмотрению, предоставляется в течение рабочего дня, между рабочими днями, между неделями. Это также праздничные дни и отпуска. Работнику по трудовому договору гарантируются установленная федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

Дисциплина – важнейшая общечеловеческая ценность, объединяющая людей, это общественные отношения, складывающиеся по поводу соблюдения правовых технических норм в организации. Когда мы говорим о трудовой дисциплине человека или организации, то имеем в виду, как правило, степень исполнения возложенных на них трудовых обязанностей, то есть рассматриваем одну из разновидностей исполнительской дисциплины. Дисциплинированность – высокая, средняя, низкая, – это степень соблюдения обязанностей в процессе совместного труда. Дисциплина – часть трудовых отношений. Трудовые отношения – это отношения между людьми по поводу их участия в коллективном труде, который невозможен без единых норм дисциплины и их исполнения всеми. Трудовые отношения включают исполнение обязанностей, а также ответственность за нарушение трудовых обязанностей. Дисциплинарные отношения возникают между: администрацией и работником, трудовым коллективом и работником, администрацией и трудовым коллективом, общественной организацией и ее членом, администрацией и общественной организацией, работником и работником, органом самоуправления и работником, органом самоуправления и администрацией. Организация дисциплинарных отношений строится путем установления соответствующих обязанностей и прав работников, обязанностей и прав администрации; обязанностей и прав других участников дисциплинарных отношений: трудового коллектива, органов самоуправления и т. д. Кроме того, определяются методы обеспечения трудовой дисциплины. Таких методов три: убеждение, принуждение, поощрение. К ним примыкает еще один метод – организация труда. Дисциплинарные отношения закрепляются фактически во всех нормах трудового

права. В то же время каждая организация обязана принять правила внутреннего трудового распорядка, которые утверждаются общим собранием (конференцией) работников организации по представлению администрации. Такие правила (ПВТР) прямо создаются с целью регулирования дисциплинарных отношений. Организация дисциплинарных отношений включает и установление процедуры применения методов управления дисциплинарными отношениями: методов поощрения и взыскания.

Поощрение – это признание заслуг работника. Оно направлено на удовлетворение одной из важнейших потребностей человека – потребности в признании со стороны окружающих. Поощрение применяется при проявлении работником активности с положительным результатом. Виды трудовой активности: образцовое выполнение трудовых обязанностей, повышение производительности труда, улучшение качества продукции, продолжительная и безупречная работа, новаторство в труде и другие.

Администрация имеет право применить следующие меры поощрения: объявление благодарности; награждение ценным подарком; выдача премии; награждение Почетной грамотой; занесение в Книгу почета, на Доску почета. Кроме перечисленных, администрация может устанавливать в правилах внутреннего трудового распорядка и другие поощрения. Работникам, успешно и добросовестно выполняющим свои трудовые обязанности, администрация обязана в первую очередь предоставлять преимущества и льготы в области социально-культурного и жилищно-бытового обслуживания: путевки в санатории и дома отдыха, улучшение жилищных условий и т.д. Таким работникам предоставляется также преимущество при продвижении по работе. За особые трудовые заслуги работники представляются к награждению орденами, медалями, почетными грамотами, нагрудными значками и к присвоению почетных званий и звания лучшего работника по данной профессии. Поощрения применяются администрацией совместно или по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом организации. Поощрения заносятся в трудовую книжку работника.

За нарушения трудовой дисциплины администрация организации применяет следующие дисциплинарные взыскания: замечание; выговор; увольнение.

Нарушением трудовой дисциплины считается виновное: неисполнение работником обязанности; превышение прав, причиняющее ущерб другому человеку. Процедура наложения дисциплинарного взыскания установлена в ТК РФ. При обнаружении факта некачественного исполнения обязанностей или их нарушения администрация проводит дисциплинарное расследование нарушения. Правила дисциплинарного расследования установлены в статьях ТК РФ. Администрация, выявив нарушение, обязана затребовать от работника письменное объяснение. Дисциплинарное взыскание применяется непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения, не считая времени болезни работника или пребывания его в отпуске.

Взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности – позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу. За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание. Приказ (распоряжение) или постановление о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется (сообщается) работнику, подвергнутому взысканию, под расписку. При наложении дисциплинарного взыскания администрация обязана учитывать тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующее поведение работника, отношение к труду. Оно может быть обжаловано в порядке, установленном в законодательстве, вплоть до обращения в суд. Дисциплинарное взыскание действует, имеет силу в течение года со дня его наложения. Если в течение года работник не подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то считается, что он не имеет взыскания, то есть взыскание автоматически снимается. Взыскание может быть снято досрочно, если работник не совершил нового нарушения и проявил себя как

добропорядочный работник. Последствия взыскания: в течение действия взыскания работника нельзя поощрять, за второе неисполнение обязанностей его можно уволить.

Работники обязаны бережно относиться к имуществу организации. В случае причинения работником имущественного ущерба организации, он может его возместить добровольно с согласия администрации. Если работник не возместит добровольно причиненный ущерб, администрация может привлечь его к материальной ответственности. Такая ответственность может быть полной или частичной (ограниченной). Если работник при исполнении своих обязанностей причинил ущерб организации, то он обязан его возместить в пределах прямого действительного ущерба, но не более своего среднего месячного заработка.

Полная материальная ответственность устанавливается в следующих случаях:

- 1) когда ущерб причинен преступными действиями работника, установленными приговором суда;
- 2) когда в соответствии с законодательством на работника возложена полная материальная ответственность за ущерб, причиненный организацией при исполнении трудовых обязанностей;
- 3) когда между работником и организацией заключен письменный договор о принятии на себя работником полной материальной ответственности за необеспечение сохранности имущества и других ценностей, переданных ему для хранения или для других целей;
- 4) когда ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей;
- 5) когда имущество и другие ценности были получены работником под отчет по разовой доверенности или по другим разовым документам;
- 6) когда ущерб причинен недостачей, умышленным уничтожением или умышленной порчей материалов, полуфабрикатов, изделий (продукции), в том числе при их изготовлении, а также инструментов, выданных организацией работнику в пользование;
- 7) когда ущерб причинен работником, находящимся в нетрезвом состоянии.

Устанавливаются также правила заключения письменных договоров о полной материальной ответственности.

Материальная ответственность может быть и коллективной. Порядок возмещения ущерба состоит в следующем:

- a) если ущерб не превышает среднего месячного заработка, то администрация издает распоряжение и удерживает сумму ущерба из заработной платы работника.

Распоряжение администрации об удержании должно быть сделано администрацией не позднее 2-х недель со дня обнаружения причиненного ущерба и обращено к исполнению не ранее семи дней со дня сообщения об этом работнику. Если работник не согласен с вычетом, то он обращается с заявлением в орган по рассмотрению трудового спора.

- б) если ущерб превышает средний личный заработок работника, то администрация обращается с иском в районный (городской) народный суд.

Законодательство защищает заработную плату работника от необоснованного удержания и от полного удержания с тем, чтобы дать работнику возможность обеспечить свою жизнь. При каждой выплате заработной платы общий размер всех удержаний не может превышать 20%, а в случаях, особо предусмотренных законодательством, – 50% заработной платы, причитающихся к выплате работнику. Эти ограничения не распространяются на два случая:

- а) если удержание производится при отбывании исправительных работ;
- б) при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей.

1. Социальное партнерство – это система взаимоотношений между работниками или их представителями, органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных, непосредственно связанных с ними отношений.

Цель социального партнерства – согласование интересов работников и работодателей в правовом регулировании труда.

Субъектами социального партнерства являются работники и их представительные органы, с одной стороны, и работодатель, и его представители, с другой Стороны.

Социальное партнерство осуществляется в формах: коллективных переговоров по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению; взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства; участия работников, их представителей в управлении организаций; участия представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

2. Коллективный договор – это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей.

Социально-трудовые отношения включают в себя трудовые отношения, отношения по социальному обеспечению и бытовому обслуживанию.

Сторонами коллективного договора являются работники, т.е. трудовой коллектив, от имени которого выступают его представители, и работодатель, представителем которого по уставу является руководитель организации. В коллективный договор могут включаться взаимные обязательства работников и работодателя по вопросам: формы, системы и размеры оплаты труда; выплата пособий, компенсаций; механизм регулирования оплаты труда с учетом роста цен, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных коллективным договором; занятость, переобучение, условия высвобождения работников; рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков; экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве; соблюдение интересов работников при приватизации организации ведомственного жилья; гарантии и льготы работникам, совмещающим работу с обучением; оздоровление и отдых работников и членов их семей; контроль за выполнением коллективного договора, порядок внесения в него изменений и дополнений, ответственность сторон, обеспечение нормальных условий деятельности представителей работников; отказ от забастовок при выполнении соответствующих условий коллективного договора; другие вопросы, определенные сторонами. Коллективный договор заключается на срок не более трех лет и вступает в силу со дня подписания его сторонами либо со дня, установленного коллективным договором. Действие коллективного договора распространяется на всех работников данной организации, ее филиала, представительства и иного обособленного структурного подразделения.

Соглашение – это правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях в пределах их компетенции.

Содержание и структура соглашения определяются по договоренности между представителями сторон. В соглашение могут включаться взаимные обязательства сторон по вопросам: оплаты труда; условия и охрана труда; режимы труда и отдыха; развитие социального партнерства и другие вопросы, определенные сторонами.

Виды соглашений в зависимости от сферы регулируемых социально-трудовых отношений: генеральное соглашение – устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на федеральном уровне; региональное соглашение – устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на уровне субъекта Российской Федерации; отраслевое (межотраслевое) соглашение – определяет общие условия оплаты труда, трудовые гарантии и льготы работникам отрасли (отраслей); территориальное соглашение – устанавливает общие условия труда, трудовые

гарантии и льготы работникам на территории соответствующего муниципального образования. Все эти виды соглашений по договоренности сторон могут быть двусторонними и трехсторонними. Заключенное соглашение вступает в силу со дня его подписания сторонами либо со дня, установленного соглашением. Срок действия соглашения не может превышать трех лет. Коллективный договор, соглашение в течение семи дней со дня их подписания направляются на уведомительную регистрацию в соответствующий орган по труду. Контроль за выполнением коллективного договора, соглашения осуществляется сторонами социального партнерства, их представителями, соответствующими органами по труду.

3. Возникновению трудовых споров, как правило, предшествуют правонарушения в сфере труда, являющиеся непосредственным поводом спора.

Индивидуальный трудовой спор – неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора, о которых заявлено в орган по рассмотрению трудовых споров.

Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами.

Комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя.

Заявление работника, поступившее в комиссию по трудовым спорам, подлежит обязательной регистрации и обязано быть рассмотрено в присутствии заявителя в течение десяти календарных дней со дня подачи.

Решение комиссии принимается тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Заседание комиссии считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя.

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае, если индивидуальный трудовой спор не рассмотрен комиссией по трудовым спорам в десятидневный срок, работник вправе перенести его рассмотрение в суд.

Работник имеет право обратиться в суд за решением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении – в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Коллективный трудовой спор – неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права, в организациях.

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из следующих этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже. Если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель уклоняется от примирительных процедур, не выполняет соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора, то работники или их представители вправе приступить к организации забастовки.

1.8. Лекция № 8

Тема: Основы административного права.

1.8.1. Вопросы лекции:

1. Понятие, предмет, источники, субъекты административного права.
2. Система административного права.
3. Административные правоотношения.
4. Административная ответственность. Виды административных наказаний.
5. Понятие, предмет, задача уголовного права.
6. Преступление: понятие, признаки, состав.
7. Уголовно-правовая ответственность.
8. Освобождение от ответственности и от наказания.

Краткое содержание вопросов:

1. Административное право – совокупность правовых норм, регулирующих определенные сферы общественных отношений. «Администрация» (с лат.) – управление. Административное право обеспечивает:
 1. рамки правовых стандартов, внутри которых осуществляется управление государством и обществом;
 2. оптимальный уровень управления государством и обществом с использованием административно-правовых институтов;
 3. законное и справедливое обращение с гражданами, создание условий для реализации прав и свобод личности в управлении.

Составляющие административного права:

1. общественные отношения, возникающие в процессе реализации исполнительной власти на всех уровнях;
2. внутриорганизационные отношения, возникающие во всех государственных органах;
3. деятельность судов по рассмотрению дел об административных правонарушениях;
4. общественные отношения, возникающие в деятельности исполнительных органов местного самоуправления;
5. деятельность общественных объединений, участвующих в выполнении государственных функций и наделенных соответствующими полномочиями.

Административное правонарушение – противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ установлена административная ответственность.

Признаки административного правонарушения: действие или бездействие; противоправность; деяние, совершенное виновно; влечет именно административную ответственность.

2. Система административного права – это совокупность взаимосвязанных правовых институтов, норм, которые регулируют однородные общественные отношения, входящие в предмет отрасли права. Группировка однородных административных норм позволяет обеспечивать целостность системы административного права. Система административного права включает в себя общую и особенную части.

Общая включает в себя нормы, охватывающие управление в целом, а особенная часть состоит из норм, действующих в пределах отдельных сфер деятельности исполнительной власти (образование, охрана общественного порядка и др.).

Каждая из частей включает в себя несколько административно-правовых институтов. В общую часть входят институты, регулирующие:

- административно-правовые статусы субъектов управленических отношений;
- основы организации и деятельности исполнительной власти (аппарата государственного управления), формы и методы государственного управления, административно-правовые режимы;
- административно-правовой статус негосударственных организаций;
- административное принуждение;
- обеспечение законности в государственном управлении.

Особенную часть составляют административно-правовые институты, регулирующие управленческие отношения в конкретных отраслях и сферах: в экономической, социально-культурной, административно-политической, межотраслевых сферах.

Административное право – одна из самых сложных отраслей правовой системы России, что предопределено большим числом и разнообразием управленческих отношений.

Глубокая связь имеется между административным правом и другими отраслями.

Так, например, административное право, конкретизируя нормы конституционного права, которые определяют принципы организации государственной власти, определяет административно-правовой статус органов исполнительной власти.

Если гражданское право регулирует имущественные отношения, основанные на равенстве сторон, то административное право учитывает наличие властного субъекта в этих отношениях. Уголовное и административное право граничат при определении общественной опасности деяния, при определении границы между административным правонарушением и уголовным преступлением. В сфере государственной службы мы находим связи административного права с трудовым правом.

3. Административные правоотношения - разновидность правоотношений и потому обладают всеми общими признаками, присущими последним¹. Как известно, правоотношение: а) является важнейшей составной частью механизма правового регулирования, средством и продуктом правового регулирования; б) существует как реальное (жизненное) общественное отношение; в) приобретает правовую природу благодаря тому, что регулируется правом; г) возникает, преобразуется и прекращается на основе определенных юридических фактов, установленных в праве; д) имеет в своем составе четыре компонента (стороны, представленные участниками, субъектами; индивидуализированную связь, взаимодействие между сторонами; объекты, т.е. материальные и нематериальные блага, ради приобретения, использования или охраны которых стороны стремятся к взаимодействию либо вынуждены взаимодействовать; содержание юридическое в форме корреспондирующих нрав и обязанностей сторон и содержание фактическое в форме определенного поведения, действий сторон); е) обеспечено защитой государства.

Административные правоотношения являются отраслевой разновидностью правоотношений и существуют наряду с другими аналогичными видами правоотношений (конституционными, гражданскими, трудовыми, финансовыми и т.д.).

2. Административные правоотношения функционируют в сфере деятельности государственной администрации. Они складываются там, где действует государственная административная власть, наделенные ею субъекты (исполнительные органы государственной власти, государственные служащие, администрация государственных органов и государственных организаций). Административные правоотношения существуют и там, где субъекты государственной администрации отсутствуют, но действует, соблюдается установленный ими и административным правом порядок поведения в местах общественного значения.

Административные отношения имеют место и в сфере деятельности администрации государственных органов законодательной и судебной власти. Администрация указанных органов осуществляет государственную административную власть, поэтому в процессе выполнения функций этой власти могут возникать административные правоотношения. Однако важно понимать, что администрация органов законодательной и судебной власти в данном своем качестве занята выполнением организационных функций, а не законодательной и судебной деятельностью. Когда конкретные лица, входящие в администрацию таких органов, осуществляют законодательную и судебную деятельность, они имеют иное правовое качество и реализуют полномочия депутатов или судей, а не субъектов административной власти.

3. Административные правоотношения урегулированы административным правом. Правоотношения приобретают отраслевую природу, характер в связи с тем, что

подвержены регулированию со стороны определенной отрасли права. Общественные отношения становятся административно-правовыми благодаря регуляции со стороны административного права. Следовательно, административное право является непременным и обязательным условием возникновения, изменения и прекращения административных правоотношений.

Организация и деятельность государственной администрации урегулированы многими отраслями права, начиная с права конституционного. Значительный сегмент ее деятельности, и особенно организации, подвержен административно-правовому регулированию. Например, положения о государственных органах исполнительной власти, их многочисленные административные регламенты, еще более многочисленные должностные регламенты государственных служащих носят административно-правовой характер. Издаваемые субъектами государственной администрации в огромном множестве правоприменительные акты являются по своей сущности административно-правовыми, потому что в них реализуется переданная им государством административная власть.

4. Административные правоотношения основаны на административно-правовых юридических фактах. Они возникают при наличии специфических для административных правоотношений юридических фактов (действий и событий). Наиболее распространенным видом юридических фактов, относимых в административном праве к правомерным действиям, являются индивидуальные правовые акты, принятые субъектами государственной администрации. Примером такого акта является приказ о назначении гражданина на должность государственной гражданской службы. Он порождает служебные административные правоотношения, а его стороны приобретают сложный комплекс взаимных административных прав и обязанностей.

В ряду административно-правовых правомерных действий как разновидности юридических фактов выделим многочисленные обращения граждан и организаций за решением определенных вопросов к органам (должностным лицам) административной власти, которые могут быть выражены в предложениях, заявлениях, жалобах.

Среди неправомерных действий (бездействия) административному праву известны два вида юридических фактов - служебно-дисциплинарные и административные правонарушения. Они обусловливают возникновение административных правоотношений, связанных с возбуждением, рассмотрением и разрешением дел по ним, исполнением назначенных служебно-дисциплинарных или административных наказаний. Административные правоотношения порождают не только правомерные и неправомерные действия (бездействие), но и события как определенный вид юридических фактов (рождение ребенка, стихийное бедствие, эпидемия, эпизоотия, смерть). Например, в связи с рождением ребенка возникает административное правоотношение между его родителями и органом ЗАГС.

5. Административные правоотношения имеют типичное для правоотношений строение (состав). Оно включает следующие определенным образом индивидуализированные компоненты: стороны, связи между ними, объекты, содержание.

Стороны административных правоотношений представлены субъектами административного права. Их называют также участниками. Субъектами (участниками) административных правоотношений могут быть любые физические и юридические лица. Самым характерным видом субъектов административных правоотношений являются исполнительные органы государственной власти, их должностные лица, государственные служащие, составляющие государственную администрацию. Субъекты, вступая в правоотношения, предусмотренные административным правом, приобретают в соответствии с ним субъективные права и юридические обязанности на совершение определенных административно-правовых действий или воздержание от них.

Связи в административных правоотношениях отражают характер административно-правового взаимодействия между их сторонами (субъектами, участниками). Указанное

взаимодействие позволяет удовлетворять сторонам общественные и личные потребности, интересы, обеспечивает приобретение, использование или охрану определенных и необходимых для них материальных и нематериальных благ. Гражданин, желающий поступить на государственную службу, должен прежде вступить во взаимодействие с конкретным представителем нанимателя. Гражданин, решивший получить статус индивидуального предпринимателя, направляется с необходимыми документами в орган, осуществляющий государственную регистрацию таких предпринимателей, чтобы вступить во взаимодействие с ним. Полицейский, проявивший свою волю к исполнению служебной обязанности по пресечению административного правонарушения и использованию принадлежащего ему по службе права, не сможет этого сделать, если не вступит во взаимодействие с правонарушителем.

Роль связей (взаимодействий) между сторонами, участниками правоотношения настолько значительна и рельефна, что в литературе нередко определяют правоотношение как общественную связь, т.е. рассматривают эти понятия как синонимы.

Объекты административных правоотношений - это материальные и нематериальные блага (имущество, предметы, результаты деятельности, иные ценности), способные удовлетворять потребности, интересы сторон, участников правоотношений и установленные в качестве таковых административным правом. Их невероятно много. Например, в Правилах создания и регулирования деятельности федеральных казенных предприятий, утвержденных постановлением Правительства РФ от 15 декабря 2007 г. № 872 [404], перечислены следующие объекты административных правоотношений, существующих между казенным предприятием и федеральным органом исполнительной власти, в ведении которого находится такое предприятие: 1) имущество предприятия; 2) произведенная предприятием продукция; 3) доходы и чистая прибыль предприятия; 4) утвержденный разделительный баланс; 5) передаточный акт; 6) годовая бухгалтерская отчетность предприятия; 7) аудиторское заключение.

Содержание административных правоотношений, как и всех иных отраслевых правоотношений, является одновременно юридическим и фактическим, т.е. имеет двойственную природу. Юридическое содержание выражается в тех субъективных правах и обязанностях, обладателями которых становятся стороны (участники) административных правоотношений.

Носитель административного субъективного права управомоченная сторона административного правоотношения, а носитель административной юридической обязанности - его обязанная сторона. Управомоченному всегда противостоит обязанное лицо. Обе стороны в административном правоотношении связаны между собой взаимными правами и обязанностями, т.е. праву одной из них корреспондирует обязанность другой и наоборот. Нередко каждая из сторон является и управомоченной, и обязанной.

Фактическое содержание административных правоотношений состоит в самом поведении участников, основанном на их административных правах и обязанностях.

Рассмотрим особенности юридического и фактического содержания административного правоотношения на конкретном примере. Между лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, и органом (судьей, должностным лицом), рассматривающим дело, существует административное процессуальное отношение со сложным юридическим содержанием. У сторон такого отношения имеются многочисленные субъективные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ. Соответственно, каждую из них можно рассматривать в качестве и управомоченной, и обязанной. Согласно закону лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ [45. Ст. 25.1, ч. 1]. Если указанное

лицо в процессе разбирательства по делу воспользуется принадлежащими ему правами, то другая сторона обязана обеспечить первой стороне возможность реализации этих прав. Неисполнение такой обязанности является правонарушением.

Фактическим содержанием данного административного правоотношения будут любые правомерные действия лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, связанные с реализацией принадлежащих ему прав (ознакомление с материалами дела, дача объяснений, представление доказательств, заявление ходатайств и т.д.). Фактическое содержание административного правоотношения со стороны органа (судьи, должностного лица), рассматривающего дело, может выразиться в вынесении определений по ходатайствам другой стороны.

В сфере деятельности государственной администрации наряду с административными правоотношениями существуют правоотношения и других отраслевых видов (информационные, земельные, финансовые, экологические). Административные правоотношения обеспечивают в основном организацию системы государственной административной власти, сопровождают решение в ней властно-организационных, управлеченческих задач, административно-правовое регулирование. Они создают базовые организационные условия для иных видов отраслевых правоотношений. Благодаря институтам административного контроля (надзора) и административной ответственности поддерживается функционирование многих иных правоотношений (трудовых, налоговых, градостроительных и даже конституционных).

В учебной литературе рассматриваются и иные признаки административных правоотношений, не вошедшие в приведенное выше определение: а) административное правоотношение возникает по инициативе любой из его сторон, но желание или согласие другой стороны не требуется; б) разрешение споров между сторонами административного правоотношения осуществляется, как правило, в административном (внесудебном) порядке; в) нарушение административного правоотношения влечет применение к виновной стороне (участнику) мер служебно-дисциплинарного либо административного принуждения, при этом виновная сторона несет юридическую ответственность не перед другой его стороной, как в гражданском правоотношении, а перед государством в лице полномочного органа (должностного лица) исполнительной власти либо судьи.

В течение многих десятилетий остро дискутируется вопрос о том, существуют ли административные правоотношения между гражданами или в них на одной стороне всегда присутствует субъект государственной администрации. Пока административисты далеки от скорого разрешения спора. Наиболее обоснованной представляется позиция К. С. Вельского, который провел детальный анализ противоположных позиций по данному вопросу. Он сделал общий вывод о том, что административно-управленческие правоотношения невозможны без участия органа исполнительной власти. Напротив, административно-полицейские (охранительные) правоотношения вполне допустимы без органа полиции, так как порядок в общественных местах урегулирован административным правом, обязанность соблюдать запрет и не нарушать его возложена на всех граждан. В случае нарушения административного правопорядка и отсутствия полиции у граждан есть административно-правовое основание потребовать от правонарушителя прекратить неправомерные действия. Здесь перед нами пример административного правоохранительного отношения, где на одной его стороне гражданин-правонарушитель, а на другой - граждане, предъявившие ему законное требование о прекращении административного правонарушения.

4. Административная ответственность – применение установленных законом административных наказаний за совершение административных правонарушений.

Меры административной ответственности:

1. предупреждение – вынесение письменного постановления или в иной установленной законодательством форме.
2. административный штраф – денежное взыскание.

3. лишение специальных прав – права, предоставленные решением компетентного органа персонально лицу.
4. конфискация – принудительное безвозмездное отчуждение в пользу государства вещи, явившейся предметом совершения правонарушения.
5. административный арест – кратковременное лишение свободы.

Уголовное право – одна из основных отраслей права в гражданском обществе. Оно представляет собой совокупность юридических норм, установленных высшими органами государственной власти, определяющих преступность и наказуемость деяний, основание и принципы уголовной ответственности, цели наказания и систему наказаний, общие начала и условия их назначения, а также освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Предмет уголовного права составляют общественные отношения, возникающие между лицами, совершившими преступления, и государством. Эти общественные отношения в результате их юридического регулирования приобретают вид уголовных правоотношений. Уголовное правоотношение – следствие определенного события (факта), с которым закон связывает наступление правовых последствий. Юридическим фактом, порождающим уголовно-правовое отношение, является совершение преступления.

Задачами уголовного права являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Для осуществления названных задач Уголовный кодекс устанавливает основание, общие условия и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера, подлежащие применению к лицам, совершившим преступления.

Объекты уголовно-правовой охраны: личность, ценности общества и государства, мир и безопасность человечества.

Закрепленные в Уголовном кодексе принципы уголовной ответственности представляют собой основные руководящие начала, на которых основывается деятельность правоохранительных органов и судов по борьбе с преступностью. В качестве таковых уголовный закон закрепляет: принцип законности, принцип равенства граждан перед законом, принцип вины, принцип справедливости, принцип гуманизма.

Уголовный закон – это нормативно-правовой акт высшего законодательного органа власти, включающий в себя взаимосвязанные юридические нормы, одни из которых закрепляют основание, общие условия и принципы уголовной ответственности и содержат общие положения Уголовного кодекса, другие – определяют какие общественно опасные для личности, общества, государства, мира и человечества деяния признаются преступлениями, и устанавливают виды наказания за их совершение, указывают условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Источниками уголовного законодательства России являются: Конституция РФ и нормы международного права, ратифицированные РФ.

Уголовное законодательство РФ представлено Уголовным кодексом. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в Уголовный кодекс.

Уголовный закон является формой выражения уголовно-правовых норм, совокупность которых и составляет уголовное право. Понятия эти неразделимы. Закон и норма права соотносятся между собой как форма и содержание: закон – форма, норма – содержание.

Уголовный кодекс представляет собой совокупность разнообразных по своему конкретному содержанию и непосредственному назначению норм. Одни нормы устанавливают общие положения о преступлении и наказании, другие – уголовную ответственность за конкретные виды преступлений. И тем не менее, Уголовный кодекс представляет собой единый, внутренне согласованный, завершенный законодательный

акт. Это достигается благодаря строгой системе расположения норм и определенных принципов его построения. Так, в соответствии с характером и назначением содержащихся в Уголовном кодексе норм одни из них объединяются в Общую, другие – в Особенную части уголовного права. Как Общая, так и Особенная части пронизаны едиными принципами уголовного права. Нормы Общей части имеют обязательную силу для всех остальных норм Общей и Особенной частей Уголовного кодекса. Поэтому вне положений Общей части правильное применение норм Особенной части невозможно.

Общая часть включает нормы, определяющие общие положения, задачи, принципы, основные институты и понятия уголовного права, устанавливающие основание, условия и пределы уголовной ответственности и применения наказания. В нормах Общей части регламентируются наиболее важные вопросы, относящиеся к трем основным понятиям уголовного права: уголовный закон, преступление и наказание. Общая часть Уголовного кодекса состоит из 6 разделов, 15 глав и 104 статей.

Уголовный кодекс принимается Государственной Думой, одобряется Советом Федерации, подписывается Президентом РФ.

С точки зрения их содержания в институтах и нормах уголовного права находит закрепление политика Российского государства в области борьбы с преступностью. Применение норм уголовного закона означает проведение в жизнь уголовной политики государства.

2. Преступное поведение – разновидность человеческого поведения. Уголовное право формулирует понятие преступления, беря за основу его определения указание на то, что преступление представляет собой не просто деяние, запрещенное законом, а действие или бездействие, по своему содержанию опасное для личности, интересов общества, государства. Поэтому важнейшим признаком преступления уголовное право считает не формальный признак – запрещенность законом, а материальный – его общественную опасность. Понятие преступления, которое раскрывает его сущность, а не основано лишь на его формальной характеристике, называется материальным понятием преступления. Материальное понятие преступления – ведущий принцип уголовного права России.

Понятие преступления дано в ст. 14 УК: «Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания». Опираясь на законодательное определение понятия преступления, наука уголовного права устанавливает, что для любого преступления характерна совокупность обязательных признаков:

1. общественная опасность.

Общественная опасность означает, что деяние вредоносно для личности, общества, государства. Иными словами, общественная опасность деяния состоит в том, что оно причиняет или создает угрозу причинения определенного вреда общественным отношениям, охраняемым законом. Определяя задачи Уголовного кодекса, законодатель в ст. 2 УК дал перечень объектов, посягательства на которые представляют общественную опасность. Общественная опасность различается по характеру и степени. Характер общественной опасности определяет качественное своеобразие преступления. Степень общественной опасности – это количественное выражение опасности деяния.

2. уголовная противоправность.

Уголовная противоправность состоит в запрещенности преступления соответствующей уголовно-правовой нормой Особенной части под угрозой применения к виновному наказания.

3. виновность.

Вина – это отношение психики лица к совершающему им общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла или неосторожности. Важно уяснить, что при всех опасных последствиях, лицо может быть привлечено к уголовной ответственности только при наличии в его действиях вины. Если деяние совершено невиновно, лицо не может нести уголовную ответственность. Виновным может быть признано только лицо,

способное как по своему возрасту, так и психическому состоянию осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Поэтому не могут рассматриваться в качестве преступления действия малолетних, а также общественно опасные поступки невменяемых.

Лица, находившиеся во время совершения общественно опасного деяния в состоянии невменяемости, уголовной ответственности не подлежат. Таким лицам судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера.

Уголовным кодексом установлена ограниченная вменяемость. Согласно ст. 22 УК вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности. Такое психическое расстройство, не исключающее вменяемости, учитывается судом при назначении наказания и может служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера.

4. наказуемость.

Наказание – необходимое правовое последствие преступления. Наказуемость выражается в угрозе, возможности применения наказания за деяния, предусмотренные уголовным законом. Установленное Уголовным кодексом наказание не всегда подлежит применению. В законе есть ряд оснований освобождения от наказания лиц, совершивших преступление. Но и этих случаях деяния не теряют своего уголовно-противоправного характера.

Преступление – это общественно опасное, уголовно-противоправное, виновное и наказуемое деяние (действие или бездействие), совершенное лицом вменяемым (ограниченно вменяемым) и достигшим возраста, установленного Уголовным кодексом.

В зависимости от характера и степени общественной опасности Уголовный кодекс в ст. 15 различает четыре группы преступлений:

1. преступления небольшой тяжести;

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает двух лет лишения свободы.

2. преступления средней тяжести;

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает пяти лет лишения свободы.

3. тяжкие преступления;

Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает десяти лет лишения свободы.

4. особо тяжкие преступления.

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Уголовная статистика фиксирует случаи, когда одно и то же лицо или группа совершила несколько преступлений. В целях дифференциации ответственности и наказания таких лиц Уголовный кодекс устанавливает ответственность за неоднократность и совокупность преступлений.

Неоднократностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи УК. Совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями УК, может признаваться неоднократным в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК. Если лицо было освобождено от уголовной ответственности за ранее совершенное преступление или судимость была погашена или снята, то преступление не признается совершенным неоднократно.

Совокупность преступлений имеет место тогда, когда лицо совершило два или более преступлений, ни за одно из которых оно не было осуждено. Совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями УК.

Повышенная уголовная ответственность и наказание установлены УК для лиц, совершивших преступление и имевших судимость за ранее совершенное преступление. Уголовный кодекс различает опасный рецидив преступлений и особо опасный рецидив преступлений.

Наиболее выраженной формой преступного поведения является совершение преступления в группе. Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК). В качестве соучастников преступления Уголовный кодекс выделяет исполнителя, организатора, подстрекателя, пособника (ст. 33 УК.). Наиболее опасной формой группового преступного поведения считается совершение преступления группой по предварительному сговору, организованной группой и преступным сообществом (преступной организацией).

Преступление – один из видов правонарушения. Другими его видами являются: гражданско-правовые, административные, трудовые правонарушения и дисциплинарные проступки. Различие между ними заключается в степени их общественной опасности, что вытекает из ч. 1 ст. 14 УК. Кроме того, ч. 2 ст. 14 УК дополнительно оттеняет признак общественной опасности следующим положением: «Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, то есть не причинившее вреда и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству». Следовательно, преступлением может быть признано лишь деяние с высокой степенью общественной опасности.

Преступность – социальное явление. Она складывается из совокупности всех преступлений, совершенных в данном регионе за определенный период времени. Как социальное явление, преступность относительно массовое явление, поскольку состоит из совокупности деяний, совершаемых определенной, относительно массовой частью общества.

Историческая обусловленность и изменчивость преступности связана с постоянно меняющимся кругом деяний, признаваемым преступлениями в сменяющих друг друга общественно-экономических формациях. Преступность – явление уголовно-правового характера. Это совокупность деяний, предусмотренных Уголовным кодексом, т.е. в момент совершения деяний, признаваемых преступлениями.

Состав преступления – совокупность установленных Уголовным кодексом объективных и субъективных признаков, характеризующих определенное общественно опасное деяние как преступление. Конкретное преступление и его состав относятся друг к другу как явление и понятие о нем. Преступление – определенное явление реальной действительности, обладающее множеством индивидуальных признаков. Состав преступления – это совокупность предусмотренных законом лишь наиболее существенных и типичных признаков, необходимых для признания определенного общественно опасного деяния преступлением. Состав преступления – юридическое понятие преступления.

Элементы преступления: объект; объективная сторона; субъект; субъективная сторона.

Классификация составов преступлений по степени общественной опасности:

1. простой состав, без отягчающих и смягчающих обстоятельств, указанных в Уголовном кодексе (например, ч. 1 ст. 105 УК);
2. состав преступления с отягчающими обстоятельствами (например, ч. 2 ст. 105 УК);
3. состав преступления со смягчающими обстоятельствами (например, ст. 107, 108 УК);
4. состав с особо отягчающими обстоятельствами (ч. 3 ст. 213 УК).

Такая классификация составов преступлений по степени общественной опасности имеет значение при квалификации преступления и назначении наказания, соразмерного тяжести совершенного деяния.

3. Уголовная ответственность наступает только за действие или бездействие человека, содержащие признаки состава преступления, а не за состав преступления как таковой. В ст. 8 УК установлено, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом. Уголовная ответственность – это элемент уголовного правоотношения, которое порождается юридическим фактом в виде действия или бездействия. Уголовная ответственность предполагает право и обязанность государства в лице его правоохранительных органов применить к лицу, совершившему преступление, норму Уголовного кодекса в соответствии с ее содержанием и смыслом, а для лица, совершившего преступление – понести ответственность и наказание за содеянное и право подвергнуться наказанию на основании и в пределах именно той нормы Уголовного кодекса, которая им нарушена.

Уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящие Кодексом (ст. 19 УК).

Уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. За отдельные, особо тяжкие преступления (на день принятия Уголовного кодекса таких преступлений было двадцать), уголовная ответственность наступает с четырнадцатилетнего возраста (ч. 2 ст. 20). Уголовный кодекс определяет несовершеннолетнего как лицо, которому ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет. Несовершеннолетний не подлежит уголовной ответственности, если он вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч. 3 ст. 20 УК).

Уголовная ответственность предполагает применение к виновному наказания, за исключением случаев освобождения от наказания, предусмотренных Уголовным кодексом. К несовершеннолетним, совершившим преступления, может быть назначено наказание либо к ним могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия. В последнем случае он освобождается и от уголовной ответственности. Условиями такого освобождения являются совершение преступления небольшой или средней тяжести впервые и признание возможности его исправления путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

4. Уголовная ответственность прекращается в том случае, если устраниется уголовное правоотношение. Условия устраниния уголовного правоотношения:

1. отбытие наказания;
2. освобождение от уголовной ответственности;
3. снятие или погашение судимости.

Жизнь свидетельствует о случаях, когда деяние, внешне сходное с преступлением, в конкретной обстановке имеет иное содержание, а потому является общественно полезным. По этим причинам оно не признается преступлением. Применительно к такого рода ситуациям можно говорить об обстоятельствах, исключающих преступность деяния. Уголовный кодекс включает в себя шесть таких обстоятельств: необходимая оборона (ст. 37 УК); причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК), крайняя необходимость (ст. 39 УК), физическое или психическое принуждение (ст. 40 УК), обоснованный риск (ст. 41 УК), исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК).

1.9. Лекция № 9

Тема: Правовые основы будущей профессиональной деятельности.

1.9.1. Вопросы лекции:

1. Защита трудовых прав работников. Роль государственного регулирования в обеспечении занятости населения.
2. Защита нарушенных прав и судебный порядок разрешения споров.
3. Нормативно-правовые акты в области информации. Ответственность за разглашение сведений, составляющих государственную тайну.

Краткое содержание вопросов:

1. Государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства

Органы государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства: государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, всеми работодателями на территории Российской Федерации осуществляют федеральная инспекция труда.

Государственный надзор за соблюдением правил по безопасному ведению работ в отдельных отраслях и на некоторых объектах промышленности наряду с федеральной инспекцией труда осуществляют соответствующие федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности.

Внутриведомственный государственный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, в подведомственных организациях осуществляют федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, а также органы местного самоуправления в порядке и на условиях, определяемых федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Государственный надзор за точным и единообразным исполнением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, осуществляют Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры в соответствии с федеральным законом (ст. 353 ТК РФ).

Федеральная инспекция труда - единая централизованная система, состоящая из федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, и его территориальных органов (государственных инспекций труда).

Руководство деятельностью федеральной инспекции труда осуществляют руководитель федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, - главный государственный инспектор труда Российской Федерации, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Правительством Российской Федерации (ст. 354 ТК РФ).

Принципы деятельности и основные задачи федеральной инспекции труда:

деятельность федеральной инспекции труда и ее должностных лиц осуществляется на основе принципов уважения, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина, законности, объективности, независимости и гласности.

Основными задачами федеральной инспекции труда являются:

обеспечение соблюдения и защиты трудовых прав и свобод граждан, включая право на безопасные условия труда;

обеспечение соблюдения работодателями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

обеспечение работодателей и работников информацией о наиболее эффективных средствах и методах соблюдения положений трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

доведение до сведения соответствующих органов государственной власти фактов нарушений, действий (бездействия) или злоупотреблений, которые не подпадают под действие трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права (ст. 355 ТК РФ).

В соответствии с возложенными на нее задачами федеральная инспекция труда реализует следующие основные полномочия:

осуществляет государственный надзор и контроль за соблюдением работодателями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, посредством проверок, обследований, выдачи обязательных для исполнения предписаний об устранении нарушений, составления протоколов об административных правонарушениях в пределах полномочий, подготовки других материалов (документов) о привлечении виновных к ответственности в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

анализирует обстоятельства и причины выявленных нарушений, принимает меры по их устранению и восстановлению нарушенных трудовых прав граждан;

осуществляет в соответствии с законодательством Российской Федерации рассмотрение дел об административных правонарушениях;

направляет в установленном порядке соответствующую информацию в федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, правоохранительные органы и в суды;

осуществляет надзор и контроль за соблюдением установленного порядка расследования и учета несчастных случаев на производстве;

обобщает практику применения, анализирует причины нарушений трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, готовит соответствующие предложения по их совершенствованию;

анализирует состояние и причины производственного травматизма и разрабатывает предложения по его профилактике, принимает участие в расследовании несчастных случаев на производстве или проводит его самостоятельно;

принимает необходимые меры по привлечению в установленном порядке квалифицированных экспертов в целях обеспечения применения положений трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, относящихся к охране здоровья и безопасности работников во время их работы, а также получения информации о влиянии применяемых технологий, используемых материалов и методов на состояние здоровья и безопасность работников;

запрашивает у федеральных органов исполнительной власти и их территориальных органов, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, органов прокуратуры, судебных органов и других организаций и безвозмездно получает от них информацию, необходимую для выполнения возложенных на них задач;

ведет прием и рассматривает заявления, письма, жалобы и иные обращения граждан о нарушениях их трудовых прав, принимает меры по устранению выявленных нарушений и восстановлению нарушенных прав;

осуществляет информирование и консультирование работодателей и работников по вопросам соблюдения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

информирует общественность о выявленных нарушениях трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, ведет разъяснительную работу о трудовых правах граждан;

готовит и публикует ежегодные доклады о соблюдении трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, в

установленном порядке представляет их Президенту Российской Федерации и в Правительство Российской Федерации; осуществляет надзор и контроль за реализацией прав работников на получение обеспечения по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также за назначением, исчислением и выплатой пособий по временной нетрудоспособности за счет средств работодателей; иные полномочия в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации (ст. 356 ТК РФ).

Порядок инспектирования работодателей: порядок проведения проверок должностными лицами федеральной инспекции труда определяется ратифицированными Российской Федерацией конвенциями Международной организации труда по вопросам инспекции труда, Трудовым кодексом, иными федеральными законами, а также решениями Правительства Российской Федерации (ст. 360 ТК РФ).

Государственные инспекторы труда в целях осуществления государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, инспектируют на всей территории Российской Федерации любых работодателей (организации независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, а также работодателей - физических лиц) в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

При инспекционной проверке государственный инспектор труда может уведомлять о своем присутствии работодателя или его представителя, если только не считает, что такое уведомление может нанести ущерб эффективности контроля.

Организации Вооруженных Сил Российской Федерации, органы безопасности, органы внутренних дел, Государственная противопожарная служба, другие правоохранительные органы, исправительные учреждения, организации атомной и оборонной промышленности и другие подлежат инспекционным проверкам с особым порядком их проведения, который предусматривает:

доступ для государственных инспекторов труда, получивших заблаговременно соответствующий допуск;

проведение проверок в назначенное время;

ограничение на проведение проверок во время маневров или учений, объявленных периодов напряженности, боевых действий.

Особый порядок проведения инспекционных проверок устанавливается федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Ответственность за нарушение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права: руководители и иные должностные лица организаций, а также работодатели - физические лица, виновные в нарушении трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, несут ответственность в случаях и порядке, которые установлены Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

- Индивидуальные трудовые споры

Индивидуальный трудовой спор - неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Индивидуальным трудовым спором признается спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора (ст. 381 ТК РФ).

Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами (ст. 382 ТК РФ).

Порядок рассмотрения трудовых споров:

1) Рассмотрение споров комиссией по трудовым спорам: комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников (представительного органа работников) и (или) работодателя (организации, индивидуального предпринимателя) из равного числа представителей работников и работодателя. Работодатель и представительный орган работников, получившие предложение в письменной форме о создании комиссии по трудовым спорам, обязаны в десятидневный срок направить в комиссию своих представителей.

Представители работодателя в комиссию по трудовым спорам назначаются руководителем организации, работодателем - индивидуальным предпринимателем. Представители работников в комиссию по трудовым спорам избираются общим собранием (конференцией) работников или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников.

По решению общего собрания работников комиссии по трудовым спорам могут быть образованы в структурных подразделениях организации. Эти комиссии образуются и действуют на тех же основаниях, что и комиссии по трудовым спорам организации. В комиссиях по трудовым спорам структурных подразделений организаций могут рассматриваться индивидуальные трудовые споры в пределах полномочий этих подразделений.

Комиссия по трудовым спорам имеет свою печать. Организационно-техническое обеспечение деятельности комиссии по трудовым спорам осуществляется работодателем. Комиссия по трудовым спорам избирает из своего состава председателя, заместителя председателя и секретаря комиссии (ст. 384 ТК РФ).

Индивидуальный трудовой спор рассматривается комиссией по трудовым спорам, если работник самостоятельно или с участием своего представителя не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем (ст. 385 ТК РФ).

Срок обращения в комиссию по трудовым спорам: работник может обратиться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

В случае пропуска по уважительным причинам установленного срока комиссия по трудовым спорам может его восстановить и разрешить спор по существу (ст. 386 ТК РФ).

Порядок рассмотрения индивидуального трудового спора в комиссии по трудовым спорам: заявление работника, поступившее в комиссию по трудовым спорам, подлежит обязательной регистрации указанной комиссией.

Комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления.

Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. Рассмотрение спора в отсутствие работника или его представителя допускается лишь по письменному заявлению работника. В случае неявки работника или его представителя на заседание указанной комиссии рассмотрение трудового спора откладывается. В случае второй неявки работника или его представителя без уважительных причин комиссия может вынести решение о снятии вопроса с рассмотрения, что не лишает работника права подать заявление о рассмотрении трудового спора повторно в пределах срока, установленного Трудовым кодексом.

Комиссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов. По требованию комиссии работодатель (его представители) обязан в установленный комиссией срок представлять ей необходимые документы.

Заседание комиссии по трудовым спорам считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя.

На заседании комиссии по трудовым спорам ведется протокол, который подписывается председателем комиссии или его заместителем и заверяется печатью комиссии (ст. 387 ТК РФ).

Комиссия по трудовым спорам принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии.

В решении комиссии по трудовым спорам указываются:

наименование организации либо фамилия, имя, отчество работодателя - индивидуального предпринимателя, а в случае, когда индивидуальный трудовой спор рассматривается комиссией по трудовым спорам структурного подразделения организации, - наименование структурного подразделения, фамилия, имя, отчество, должность, профессия или специальность обратившегося в комиссию работника;

даты обращения в комиссию и рассмотрения спора, существо спора;

фамилии, имена, отчества членов комиссии и других лиц, присутствовавших на заседании;

существо решения и его обоснование (со ссылкой на закон, иной нормативный правовой акт);

результаты голосования.

Копии решения комиссии по трудовым спорам, подписанные председателем комиссии или его заместителем и заверенные печатью комиссии, вручаются работнику и работодателю или их представителям в течение трех дней со дня принятия решения (ст. 388 ТК РФ).

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование.

В случае неисполнения решения комиссии по трудовым спорам в установленный срок указанная комиссия выдает работнику удостоверение, являющееся исполнительным документом. Работник может обратиться за удостоверением в течение одного месяца со дня принятия решения комиссией по трудовым спорам. В случае пропуска работником указанного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам может восстановить этот срок. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

На основании удостоверения, выданного комиссией по трудовым спорам и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения, судебный пристав приводит решение комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке.

В случае пропуска работником установленного трехмесячного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок (ст. 389 ТК РФ).

В случае, если индивидуальный трудовой спор не рассмотрен комиссией по трудовым спорам в десятидневный срок, работник имеет право перенести его рассмотрение в суд.

Решение комиссии по трудовым спорам может быть обжаловано работником или работодателем в суд в десятидневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии.

В случае пропуска по уважительным причинам установленного срока суд может восстановить этот срок и рассмотреть индивидуальный трудовой спор по существу (ст. 390 ТК РФ).

2) Рассмотрение индивидуальных трудовых споров в судах: в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профессионального союза, защищающего интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам либо когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии

по трудовым спорам не соответствует трудовому законодательству и иным актам, содержащим нормы трудового права.

Непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям:

работника - о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, о неправомерных действиях (бездействии) работодателя при обработке и защите персональных данных работника; работодателя - о возмещении работником ущерба, причиненного работодателю, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Непосредственно в судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры: об отказе в приеме на работу;

лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, и работников религиозных организаций;

лиц, считающих, что они подверглись дискриминации (ст. 391 ТК РФ).

Работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении - в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Работодатель имеет право обратиться в суд по спорам о возмещении работником ущерба, причиненного работодателю, в течение одного года со дня обнаружения причиненного ущерба.

При пропуске по уважительным причинам сроков, они могут быть восстановлены судом (ст. 392 ТК РФ)

- Коллективные трудовые споры

Коллективный трудовой спор - неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов (ст. 398 ТК РФ).

Правом выдвижения требований обладают работники и их представители.

Требования, выдвинутые работниками и (или) представительным органом работников организации (филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения), индивидуального предпринимателя, утверждаются на соответствующем собрании (конференции) работников, излагаются в письменной форме и направляются работодателю.

Собрание работников считается правомочным, если на нем присутствует более половины работающих. Конференция считается правомочной, если на ней присутствует не менее двух третей избранных делегатов.

Работодатель обязан предоставить работникам или представителям работников необходимое помещение для проведения собрания (конференции) по выдвижению требований и не вправе препятствовать его (ее) проведению.

Требования профессиональных союзов и их объединений выдвигаются и направляются соответствующим сторонам социального партнерства.

Копия требований может быть направлена в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров. В этом случае государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров обязан проверить получение требований другой стороной коллективного трудового спора (ст. 399 ТК РФ).

Работодатель обязан принять к рассмотрению направленные ему требования работников. О принятом решении работодатель сообщает в представительный орган работников организации (филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения), индивидуального предпринимателя в письменной форме в течение трех рабочих дней со дня получения указанных требований.

Представители работодателей (объединений работодателей) обязаны принять к рассмотрению направленные им требования профессиональных союзов (их объединений) и сообщить в письменной форме профессиональным союзам (их объединениям) о принятом решении в течение одного месяца со дня получения указанных требований (ст. 400 ТК РФ).

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из следующих этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

1) Рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией является обязательным этапом.

Каждая из сторон коллективного трудового спора в любой момент после начала этого спора имеет право обратиться в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров для уведомительной регистрации спора. Ни одна из сторон коллективного трудового спора не имеет права уклоняться от участия в примирительных процедурах.

Представители сторон, примирительная комиссия, посредник, трудовой арбитраж, государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров обязаны использовать все предусмотренные законодательством возможности для разрешения возникшего коллективного трудового спора (ст. 401 ТК РФ).

Примирительная комиссия создается в срок до трех рабочих дней со дня начала коллективного трудового спора.

Решение о создании примирительной комиссии при разрешении коллективного трудового спора на локальном уровне социального партнерства оформляется соответствующим приказом (распоряжением) работодателя и решением представителя работников. Решения о создании примирительных комиссий при разрешении коллективных трудовых споров на иных уровнях социального партнерства оформляются соответствующими актами (приказом, распоряжением, постановлением) представителей работодателей и представителей работников.

Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора на равноправной основе.

Стороны коллективного трудового спора не имеют права уклоняться от создания примирительной комиссии и участия в ее работе.

Работодатель создает необходимые условия для работы примирительной комиссии.

Коллективный трудовой спор должен быть рассмотрен примирительной комиссией в срок до пяти рабочих дней со дня издания соответствующих актов о ее создании. Указанный срок может быть продлен при взаимном согласии сторон. Решение о продлении срока оформляется протоколом.

Решение примирительной комиссии принимается по соглашению сторон коллективного трудового спора, оформляется протоколом, имеет для сторон этого спора обязательную силу и исполняется в порядке и сроки, которые установлены решением примирительной комиссии.

При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора приступают к переговорам о приглашении посредника и (или) создании трудового арбитража (ст. 402 ТК РФ).

2) Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника: после составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны коллективного трудового спора могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника. При

необходимости стороны коллективного трудового спора могут обратиться в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров за рекомендацией кандидатуры посредника. Если в течение трех рабочих дней стороны коллективного трудового спора не достигли соглашения относительно кандидатуры посредника, то они приступают к переговорам о создании трудового арбитража.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием посредника определяется соглашением сторон коллективного трудового спора с участием посредника. Посредник имеет право запрашивать у сторон коллективного трудового спора и получать от них необходимые документы и сведения, касающиеся этого спора.

Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника осуществляется в срок до семи рабочих дней со дня его приглашения (назначения) и завершается принятием сторонами коллективного трудового спора согласованного решения в письменной форме или составлением протокола разногласий (ст. 403 ТК РФ).

3) Рассмотрение коллективного трудового спора в трудовом арбитраже: трудовой арбитраж представляет собой временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора, который создается в случае, если стороны этого спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений.

Трудовой арбитраж создается сторонами коллективного трудового спора и соответствующим государственным органом по урегулированию коллективных трудовых споров в срок не позднее трех рабочих дней со дня окончания рассмотрения коллективного трудового спора примирительной комиссией или посредником.

Создание трудового арбитража, его состав, регламент, полномочия оформляются соответствующим решением работодателя, представителя работников и государственного органа по урегулированию коллективных трудовых споров.

Коллективный трудовой спор рассматривается в трудовом арбитраже с участием представителей сторон этого спора в срок до пяти рабочих дней со дня его создания.

Трудовой арбитраж рассматривает обращения сторон коллективного трудового спора; получает необходимые документы и сведения, касающиеся этого спора; информирует в случае необходимости органы государственной власти и органы местного самоуправления о возможных социальных последствиях коллективного трудового спора; принимает решение по существу коллективного трудового спора.

Решение трудового арбитража по урегулированию коллективного трудового спора передается сторонам этого спора в письменной форме (ст. 404 ТК РФ).

Соглашение, достигнутое сторонами коллективного трудового спора в ходе разрешения этого спора, оформляется в письменной форме и имеет для сторон коллективного трудового спора обязательную силу. Контроль за его выполнением осуществляется сторонами коллективного трудового спора.

В соответствии со статьей 37 Конституции Российской Федерации признается право работников на забастовку как способ разрешения коллективного трудового спора.

Если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель (его представители) или представители работодателей уклоняются от участия в примирительных процедурах, не выполняют соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора, или не исполняют решение трудового арбитража, имеющее обязательную для сторон силу, то работники или их представители имеют право приступить к организации забастовки.

Участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в забастовке.

Лица, принуждающие работников к участию или отказу от участия в забастовке, несут дисциплинарную, административную, уголовную ответственность.

Представители работодателя не вправе организовывать забастовку и принимать в ней участие.

2. У каждого из субъектов права, ведущих предпринимательскую деятельность, есть свои собственные интересы, преследуя которые они могут вступить в конфликт друг с другом. Для разрешения конфликта нужна третья сторона, объективная и независимая. Такой стороной выступает арбитражный суд, который разрешает споры между организациями. Порядок рассмотрения дел арбитражными судами устанавливается Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации (АПК РФ).

Экономические споры – это разногласия, возникшие между участниками экономической жизни, которыми являются юридические лица, а также граждане, зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Экономические споры довольно многочисленны по количеству. Многообразны и виды экономических споров. Рассмотрим основные виды экономических споров встречающихся на практике.

1. Преддоговорные споры. Они возникают в самом начале договорных отношений, когда еще и договор-то сторонами не подписан. Спорят стороны о договорных условиях. От того, как эти условия будут определены, потом будет зависеть очень многое. Если стороны вдруг поссорятся, то суд, рассматривая их спор, будет неукоснительно исходить из условий договора точно так же, как если бы это был закон.

2. Договорные споры. Это споры о правах и обязанностях сторон, вытекающих из уже заключенного договора. Именно они чаще всего и встречаются в арбитражном суде. Как правило, это споры о неисполнении или ненадлежащем исполнении договорных обязательств. В этих случаях закон дает право взыскать все убытки, причиненные срывом договорных обязательств, или заставить исполнить обязательство в натуре, или взыскать долг с уплатой процентов, или применить иные меры гражданско-правовой ответственности.

Гораздо реже стороны договора спорят об изменении или расторжении договорных обязательств. Однако здесь стороне, пожелавшей изменить или расторгнуть договор, нужно доказать, что обстоятельства существенно изменились и в момент заключения договора их нельзя было предусмотреть. Например, в связи с повышением курса доллара поездки за товаром в другие страны стали невыгодными, и поэтому поставщик хочет расторгнуть договорные отношения с торговым предприятием. Разумеется, можно потребовать расторжения договора, если контрагент нарушает договор.

3. Споры о нарушении прав собственника (законного владельца). В этих спорах истец может требовать либо устраниТЬ препятствия в пользовании принадлежащим ему имуществом или истребовать свое имущество у того, кто каким-либо образом завладел им незаконно.

4. Споры, связанные с причинением убытков. Убытки могут причиняться как в результате исполнения договоров, так и в случаях, когда между сторонами спора договор не заключался.

5. Споры с государственными органами. Государство в определенной мере регулирует бизнес. Но иногда государственные органы делают это с нарушением норм законодательства. Множество споров связано с местными органами власти, допустим, отказывающими в государственной регистрации или уклоняющимся от регистрации предприятий в определенный срок. Помочь бизнесменам может арбитражный суд, если они в него обратятся. Часто приходится спорить с налоговыми органами. Например, если они взыскивают с банковского счета предприятия излишнюю сумму или незаконно накладывают штрафы. Возвратить свои деньги можно через арбитражный суд.

6. Споры о деловой репутации, товарных знаках.

- Система и функции арбитражных судов в Российской Федерации

Зашиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Для субъектов предпринимательской деятельности

основными органами, разрешающими возникшие споры, являются арбитражные и третейские суды.

Судебная форма защиты нарушенных или оспариваемых прав в настоящее время все же остается основной и наиболее эффективной, так как исполнение принятого судебного решения обеспечивается принудительной силой государства.

Система арбитражных судов Российской Федерации закреплена в ст. 127 Конституции РФ, Федеральном конституционном законе «О судебной системе Российской Федерации» и Федеральном конституционном законе «Об арбитражных судах в Российской Федерации». Порядок рассмотрения споров в системе арбитражных судов регулируется Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

Арбитражный суд представляет собой орган государственной власти, призванный рассматривать и разрешать в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом экономические, а также иные подведомственные ему споры в основном между предприятиями, учреждениями, организациями, а также между гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке.

Правосудие осуществляется арбитражными судами в строго определенной законом процессуальной форме, т.е. последовательном порядке рассмотрения и разрешения спора, включающем в себя систему гарантий прав и законных интересов участников процесса. Арбитражный процесс – это урегулированная норма арбитражного процессуального законодательства деятельность суда, участвующих в деле лиц и других участников процесса, а также органов исполнения судебных постановлений.

Арбитражные суды строят свою деятельность на основе принципов законности, гласности, осуществления правосудия только судом, сочетания единоличного и коллегиального начал в рассмотрении дел, независимости судей, равенства граждан и организаций перед законом, диспозитивности, состязательности, процессуального равенства сторон, сочетания устности и письменности, непосредственности и непрерывности судопроизводства.

- Подведомственность дел арбитражному суду

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

К подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства,

осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

К охраняемым законами объектам относятся не только сами программы для ЭВМ, но также еще подготовительные материалы, полученные в ходе их разработки, и порождаемые ими аудиовизуальные отображения.

Программа для ЭВМ охраняется законом на всех этапах ее создания, включая материалы, полученные при разработке программы, независимо от объективной формы ее выражения - будь то занесение в память компьютера, запись на бумаге или иной способ фиксации.

Алгоритмы как последовательность действий, приводящая к решению задачи, не признаются охраняемыми объектами. Объективная форма реализации алгоритма в виде программы для ЭВМ получает охрану в соответствии с Законом от 23.09.92 г., однако это не препятствует другим лицам самостоятельно разрабатывать свои программы на основе данного алгоритма.

Интерфейс пользователя представляет собой совокупность средств, с помощью которых осуществляется взаимодействие человека и программы. Можно выделить такие элементы интерфейса, как изображения на экране компьютера, звуковое сопровождение и средства управления программой (комбинации управляющих клавиш, система меню, функции манипулятора "мышь").

Интерфейс пользователя также можно отнести к охраняемым объектам, но только при определенных условиях. Во-первых, охраняется именно объективная реализация интерфейса, а не идеи и принципы, положенные в его основу, т.е. сами по себе ниспадающие меню, всплывающие, накладывающиеся окна и окна с изменяемыми размерами и комбинации управляющих клавиш, которым приписаны определенные действия, не могут получить правовую охрану. Во-вторых, интерфейс должен отвечать общему требованию охраноспособности произведения: деятельность по его созданию должна носить творческий характер.

Документация и оформление программных продуктов являются самостоятельными объектами авторского права и охраняются как литературные и изобразительные произведения. На них не распространяется действие специальных норм авторского права, регулирующих создание и использование компьютерных программ.

2. *Субъекты авторского права.* Основными субъектами авторских прав являются автор программы и правообладатель.

Автору принадлежат все права на созданные программы в течение всей его жизни и 50 лет после его смерти. Для произведений, выпущенных анонимно или под псевдонимом, срок охраны авторских прав составляет 50 лет с момента публикации.

Под *правообладателем* понимается автор, его наследник, а также любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительными имущественными правами, полученными в силу закона или договора.

Автор может практически полностью передать правообладателю все экономически значимые правомочия на весь срок их существования. Причем, если программа создана по служебному заданию, то правообладателем изначально становится работодатель, и все имущественные права принадлежат ему.

3. *Виды авторских прав на программы для ЭВМ.* Авторские права подразделяются на имущественные и личные неимущественные права.

К *личным*, т.е. неотъемлемым, непередаваемым правам авторов относятся:

- 1) право авторства, т.е. право считаться автором программы для ЭВМ;
- 2) право на имя, т.е. право определять форму указания имени автора в программе;
- 3) право на неприкосновенность (целостность), т.е. право на защиту программы от искажений, способных нанести ущерб чести и достоинству автора;
- 4) право на обнародование, т.е. действие, впервые делающее произведение доступным для всех путем опубликования или публичного показа;

5) право на отзыв, т.е. право отказа от принятого решения об обнародовании произведения.

К имущественным правам, которые могут передаваться другим лицам, относятся права:

- 1) на воспроизведение программы для ЭВМ в любой форме и любыми способами;
- 2) распространение программы для ЭВМ;
- 3) модификацию программы для ЭВМ, в том числе перевод ее с одного языка на другой. Данное право применимо только в том случае, если вносимые в программу изменения не затрагивают честь и достоинство ее автора.

4. *Регистрация программ для ЭВМ* осуществляется Российским агентством по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (далее - Агентство). Эта процедура не является обязательной и не влияет на возникновение, сроки действия и объем авторского права. Однако осуществление регистрации может значительно усилить позицию зарегистрированного правообладателя в случае возникновения судебного спора.

Для регистрации программы правообладатель (физическое или юридическое лицо) лично или через своего представителя подает заявку на русском языке. В заявке должны быть приведены сведения не только об обладателе имущественных прав, но и об авторе программы. К заполненному бланку прилагаются идентифицирующие программу материалы (распечатка текста программы, фотографии, видеозапись, звукозапись включенных в программу аудиовизуальных отображений, если они подлежат охране по нормам авторского права). Агентство принимает решение о регистрации программы и внесении ее в Государственный реестр в 2-месячный срок.

За регистрацию взимается плата в соответствии с "Положением о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем", которое утверждено постановлением Правительства РФ от 12.08.93 г. № 793. Для российских юридических лиц-правообладателей размер сборов составит около 400 руб., а для физических лиц-авторов - около 150 руб. Размеры сборов для иностранных юридических и физических лиц значительно выше - от 100 USD.

В Агентстве можно зарегистрировать не только саму программу для ЭВМ, но и договоры на уступку как исключительных, так и неисключительных имущественных прав на нее.

5. *Охрана произведений российских авторов за рубежом.* Российские программы для ЭВМ охраняются в других странах в соответствии со Всемирной конвенцией об авторском праве (Universal Copyright Convention), за исключением случаев, когда они были впервые обнародованы на территории стран-участниц Бернской конвенции (в этом случае произведение получает защиту на основании норм Бернской конвенции).

В настоящее время широко распространена "оффшорная" разработка программного обеспечения, т.е. привлечение иностранными фирмами для создания отдельных частей или законченного программного продукта российских программистов (это им очень выгодно, так как средняя месячная зарплата программиста в США составляет 4 тыс.USD, а в России программисту такого же класса можно платить 300-400 USD). Как правило, подобные соглашения носят характер не трудового контракта, а договора авторского заказа (сходного с договором подряда) по российскому законодательству.

Это вполне законно: в соответствии с действующим законодательством российские граждане могут выступать как одна из сторон в подобном договоре подряда с международным элементом. Прежде всего, стороны могут выбрать любое материальное право для регулирования своих отношений по данному договору. Если положение о подлежащем применению праве не включено в договор, применяется российское законодательство как право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение договора. В этом случае договор следует заключать с учетом императивных норм, содержащихся в статьях 30-34 Закона "Об авторском праве и смежных правах". Так, имущественные права, переданные по авторскому договору, могут впоследствии передаваться другим лицам без согласия

автора, только если это прямо предусмотрено договором (п. 4 ст. 31). Условия договора, ограничивающие автора в будущем при создании произведения на ту же тему, являются недействительными (п. 6 ст. 31).

Следует отметить, что, поскольку согласно положениям п. 1 ст. 5 Закона "Об авторском праве и смежных правах", произведения авторов-граждан России охраняются указанным Законом непосредственно (а не в соответствии с международными соглашениями), российский автор, создавший произведение как работник по найму, во всех случаях будет признаваться автором произведения и, следовательно, именно он, а не работодатель, сможет реализовывать все личные неимущественные права, гарантированные законодательством.

Чем грозит разглашение сведений составляющих государственную тайну?

Деяние следует относить к преступлениям против государства. Виды ответственности за разглашение государственной тайны предусматривается в статье 283 Уголовного Кодекса РФ. Это понятие является довольно сложным в трактовке, так как с объективной стороны оно вбирает в себя самые разнообразные способы.

В разные времена конструкция понятия разглашение гостайны была различной. Об этом свидетельствует анализ специализированной литературы. Одни ученые подразумевают под разглашением государственной тайны противоправные поступки виновного, в результате которых сведения, являющиеся государственной тайной, стали доступны другим людям.

Другие авторы полагают, что под этим понятием следует понимать не только уже совершенное разглашение гостайны, но и возможность ее разглашения. Только появление Уголовного Кодекса внесло ясность в определение понятия «разглашение государственно тайны».

Статья 283 Уголовного Кодекса устанавливает меры ответственности за разглашение информации, являющейся тайной страны.

Согласно данной статье виновным является человек, которому по долгу службу была доверена гостайна, и она стала известна иным людям. Понятие разглашение государственной тайны. Разглашением государственной тайны не будет являться ситуация, когда сведения могли бы оказаться достоянием других лиц, но не стали. К сведениям, составляющим гостайну, относятся следующие категории: внешняя политика, экономика, техника, наука, военная, оперативно-розыскная, контрразведывательная и разведывательная деятельность. Само понятие «государственная тайна» рассматривает статья 275 УК России.

Статья 283. Разглашение государственной тайны Разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе, работе, учебе или в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных статьями 275 и 276 настоящего Кодекса, — наказывается арестом на срок от четырех до шести месяцев либо лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового. То же деяние, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия, — наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Формы разглашения такой тайны могут быть абсолютно разными: письменная (письма, печать в СМИ), устная (при частной беседе публичном выступлении), при демонстрации различных предметов, составляющих государственную тайну (различных предметов, схем и чертежей, изделий), нарушение способа распространения таких сведений, утеря документов, содержащих секретную информацию. Уголовно-правовая характеристика Разглашение сведений составляющих государственную тайну может повлечь уголовное наказание. Важно отличать разглашение от выдачи гостайны, которая производится

заведомо, чтобы навредить безопасности государства. Предметом преступления будут являться сведения, которые составляют тайну государства.

Объективная сторона. Основным объектом разглашения государственной тайны является конституционный строй и его безопасность. Дополнительным объектом данного деяния являются социальные отношения, которые возникают в результате соотнесения сведений, являющихся государственной тайной и обеспечения их безопасности.

Объективная сторона разглашения государственной тайны является как действие, так и бездействие, в результате чего тайная информация попадает к гражданам, не имеющим права на доступ к ней.

Под бездействие понимается несоблюдение правил доступа в места, где хранятся документы, составляющие гостайну, непринятые меры по прикрытию специальных предметов, нарушение правил засекречивания определенной информации, нарушение присвоения пометки «совершенно секретно». В форме действия разглашение осуществляется в частных беседах и публичных выступлениях, в виде публикации в СМИ и т.д.

Субъективная сторона, Субъектом состава разглашения государственной тайны может выступать физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет. Лицо имеет право на доступ к информации, являющейся государственной тайной. Это должно быть оформлено в соответствующем порядке. Субъективная сторона гостайны Субъективную сторону разглашения государственной тайны характеризует вина по прямому умыслу или неосторожности. Прямой умысел имеет место быть, когда лицо понимает, что коррупция и разглашение государственной тайны недопустимо, что сведения попадут к другим лицам и осознанно желает этого. Разглашение государственной тайны примера примера можно привести, когда человек рассказывает о новейшей разработке своего предприятия постороннему лицу. Косвенным будет являться умысел, когда лицо понимает, что произойдет разглашение государственной тайны, осознает, что они попадут к третьим лицам, не делает этого, но осознанно допускает это. Лицо может проявлять безразличие или допустить ознакомление с тайными сведениями третьих лиц.

Преступление будет окоченным, когда сведения попали к третьим лицам, и последние поняли и осознали их смысл.

Мотивацию данного преступления составляет желание придать важность собственной персоне, помочь в создании научной работы и т.д. Цель и мотив не играют никакой роли при квалификации деяния. Наказание Сегодня многие работодатели включают в трудовой договор пункты, предусматривающие ответственность за разглашение тайны, охраняемой государством. Такую возможность предусматривает 57 статья Трудового Кодекса. Правовым последствием этого пункта в договоре, за разглашение государственной тайны работнику грозит увольнение за разглашение сведений содержащих государственную тайну, которая стала известна работнику при выполнении служебных обязанностей. Что грозит работнику за разглашение государственной тайны? В Трудовом Кодексе содержится полный перечень оснований для увольнения сотрудников. Одним из подобных оснований является разглашение гостайны. Перечень информации, которая считается тайной государства предусмотрен в 5 статье закона «О государственной тайне». К этим сведениям относится информация из области военной техники, промышленности, экономики, оперативно-розыскной, разведывательной деятельности.

Квалифицирующие признаки. Часть 2 статьи 283 УК РФ предусматривает следующий квалифицирующий признак – умышленное разглашение гостайны, которое повлекло за собой тяжкие последствия. Они признаются тяжкими исключительно в ходе судебного заседания при учете сопутствующих обстоятельств. Отличие от государственной измены Разглашение государственной тайны совершается только умышленно с прямым или косвенным умыслом. При совершении деяния с прямым умыслом возникает вопрос, в чем же состоит отличие разглашения государственной тайны от гос. измены, которая выражается в форме шпионажа.

Отличие государственной измены от разглашения государственной тайны В первую очередь, отличие заключается в содержании умысла и характере деяния. При измене виновный осознает, что сдает секретную информацию иностранному лицу, представителю иностранного государства, и осознано желает сделать это, чтобы провести враждебную деятельность для причинения вреда Российскому государству. В случае с разглашением гостайны, виновный осознает, что сдает секретную информацию постороннему лицу (не представителю другой страны).

Наказание и ответственность В Уголовном кодексе Российской Федерации 283 статья регламентирует различные меры ответственности за разглашение государственной тайны. В статье 26 закона «О государственной тайне» предусматривается не только уголовная, но и административная и дисциплинарная ответственность за разглашение тайны государства. При отсутствии признаков государственной измены гражданину, разгласившему государственную тайну, грозит арест на период от 4 месяцев до полугода, или лишение свободы до четырех лет, без возможности занимать определенные должности на период до трех лет. Если это же деяние повлекло тяжкие последствия, виновному предусмотрено лишение свободы на срок от трех до семи лет, без возможности занимать определенные должности на срок до трех лет.

2. За нарушение законодательства о государственной тайне предусмотрено три вида ответственности: дисциплинарная, административная и уголовная.

Дисциплинарная ответственность заключается в применении мер дисциплинарного характера к должностным лицам, нарушившим законодательство о государственной тайне. Например, Федеральный закон «О государственной и гражданской службе РФ» предусматривает возможность увольнения государственного служащего при однократном нарушении им своих обязанностей по защите государственной тайны.

Административная ответственность применяется к гражданам РФ, должностным лицам и юридическим лицам за нарушение правил защиты информации, незаконную деятельность в области защиты информации, а также за разглашение информации с ограниченным доступом на основании ст. 13.12, 13.13 и 13.14 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Уголовная ответственность устанавливается за преступления, связанные с государственной тайной, в соответствии со ст. 275, 276, 283, 284 Уголовного кодекса РФ. К таким преступлениям относятся: государственная измена, шпионаж, разглашение государственной тайны, утрата документов, содержащих государственную тайну.

Правоотношения в сфере охраны прав авторов программного обеспечения для ЭВМ регулируются Федеральным законом "Об авторском праве и смежных правах" № 5352-1 от 9.07.93 г. и Федеральным законом "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" № 3523-1 от 23.09.92 г.

2. МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ

ПО ПРОВЕДЕНИЮ ПРАКТИЧЕСКИХ (СЕМИНАРСКИХ) ЗАНЯТИЙ

Практическое (семинарское) занятие № 1 (2 часа).

Тема: «Общие положения теории государства».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, признаки и функции государства.
2. Формы правления и государственного устройства.
3. Политический режим.
4. Механизм государства.
5. Правовое государство.
6. Гражданское общество.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Политическая система.
 2. Государственная власть.
 3. Форма государства.
4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 1 (ИДЗ-1): дать толкование понятиям: монархия, республика, суверенитет, нормы морали, закон, нормативно-правовой акт, нормы традиции, подзаконный акт, правовой обычай, юридический прецедент.

Практическое (семинарское) занятие № 2 (2 часа).

Тема: «Общие положения теории права».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, сущность и признаки права
2. Норма права.
3. Система права..
4. Источники права.
5. Реализация права: понятие, формы
6. Правовые отношения: понятие, признаки, виды
7. Правонарушения и юридическая ответственность
8. Законность и правопорядок

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Основные правовые системы современности.
 2. Соотношение национальной правовой системы с международным правом.

Практическое (семинарское) занятие № 3 (2 часа).

Тема: «Основы конституционного права».

Вопросы к занятию:

- 1.Общая характеристика Конституции РФ.
- 2.Основы конституционного строя России.
- 3.Понятие и принципы федеративного устройства РФ.
- 4.Система органов государственной власти РФ.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Законодательные органы власти республик в составе РФ.
 - 2.Органы исполнительной власти республик в составе РФ.

Практическое (семинарское) занятие № 4 (2 часа).

Тема: «Основы конституционного права».

Вопросы к занятию:

- 1.Гражданство Российской Федерации
- 2.Конституционно-правовой статус личности.
- 3.Конституционные гарантии прав и свобод..

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Законодательные органы власти республик в составе РФ.
 - 2.Органы исполнительной власти республик в составе РФ.

Практическое (семинарское) занятие № 5 (2 часа).

Тема: «Основы гражданского права».

Вопросы к занятию:

- 1.Понятие, предмет, метод и источники гражданского права.
2. Гражданские правоотношения.
- 3.Физические и юридические лица как субъекты гражданских правоотношений.
4. Представительство. Доверенность.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Понятие вещного права.
 - 2.Защита права собственности.

Практическое (семинарское) занятие № 6 (2 часа).

Тема: «Основы гражданского права».

Вопросы к занятию:

- 1.Понятие права собственности.
2. Виды права собственности..
3. Право наследования.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.

2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Понятие вещного права.
 2. Защита права собственности.

Практическое (семинарское) занятие № 7 (2 часа).

Тема: «Обязательственное право».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, стороны, признаки и виды обязательств
2. Основания возникновения обязательств
3. Исполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств
4. Прекращение обязательств

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:

1. Порядок заключения договора.

4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 2 (ИДЗ-2): составить гражданско-правовой договор (по выбору студента).

Практическое (семинарское) занятие № 8 (2 часа).

Тема: «Обязательственное право».

Вопросы к занятию:

1. Договор: понятие виды.
2. Договор купли-продажи.
3. Договор аренды.
4. Иные виды договоров.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:

1. Порядок заключения договора.

4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 2 (ИДЗ-2): составить гражданско-правовой договор (по выбору студента).

Практическое (семинарское) занятие № 9 (2 часа).

Тема: «Основы семейного права».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, источники и принципы семейного права.
2. Понятие брака. Порядок оформления и расторжения брака.
3. Взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей.
4. Брачный договор.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.

2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Установление происхождения детей.
 2. Права несовершеннолетних детей.

Практическое (семинарское) занятие № 10 (2 часа).

Тема: «Основы семейного права».

Вопросы к занятию:

1. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.
2. Усыновление (удочерение).
3. Опека и попечительство.
4. Приемная семья.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Установление происхождения детей.
 2. Права несовершеннолетних детей.

Практическое (семинарское) занятие № 11 (2 часа).

Тема: «Основные положения трудового права».

Вопросы к занятию:

1. Понятие и источники трудового права. Трудовые отношения.
2. Понятие, содержание и виды трудового договора.
3. Рабочее время и время отдыха.
4. Трудовая дисциплина. Дисциплинарные взыскания.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Испытание при приеме на работу.
 2. Трудовая книжка.
 3. Перевод на другую работу.
4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 3 (ИДЗ-3): составить схему «Наследование по закону».

Практическое (семинарское) занятие № 12 (2 часа).

Тема: «Основные положения трудового права».

Вопросы к занятию:

1. Социальное партнерство в сфере труда.
2. Коллективный договор.
3. Трудовые споры: понятие, виды, порядок рассмотрения.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.

2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Испытание при приеме на работу.
 2. Трудовая книжка.
 3. Перевод на другую работу.
4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)
Индивидуальное домашнее задание 3 (ИДЗ-3): составить схему «Наследование по закону».

Практическое (семинарское) занятие № 13 (2 часа).

Тема: «Основы административного и уголовного права».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, предмет, источники, субъекты административного права.
2. Система административного права.
3. Административные правоотношения.
4. Административная ответственность. Виды административных наказаний.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Административное принуждение.
 2. Административное взыскание.

Практическое (семинарское) занятие № 14 (2 часа).

Тема: «Основы административного и уголовного права».

Вопросы к занятию:

1. Понятие, предмет, задача уголовного права.
2. Преступление: понятие, признаки, состав.
3. Уголовно-правовая ответственность.
4. Освобождение от ответственности и от наказания.

Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.
2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)
3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:
 1. Стадии совершения преступлений.
 2. Соучастие в преступлении.

Практическое (семинарское) занятие № 15 (2 часа).

Тема: «Правовые основы будущей профессиональной деятельности».

1. Вопросы к занятию:

1. Защита трудовых прав работников. Роль государственного регулирования в обеспечении занятости населения.
2. Защита нарушенных прав и судебный порядок разрешения споров.

2. Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.

2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)

3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:

1. Антимонопольное законодательство.

2. Лицензирование отдельных видов деятельности.

4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 4 (ИДЗ-4): решить ситуационную юридическую задачу: Петухов решил ограбить магазин бытовой техники. Пообещав младшему брату подарить мопед, вовлек его в совершение преступления. На момент совершения преступления младший брат Петухова достиг 14 лет. Как должно квалифицироваться деяние братьев Петуховых и каков его юридический состав? Какие виды наказаний за совершение преступлений предусмотрены уголовным законодательством РФ? Какое наказание должно быть вынесено им судом?

Практическое (семинарское) занятие № 16 (2 часа).

Тема: «Правовые основы будущей профессиональной деятельности».

1. Вопросы к занятию:

1. Нормативно-правовые акты в области информации.

2. Ответственность за разглашение сведений, составляющих государственную тайну.

2. Краткое описание проводимого занятия:

1. Ответы на вопросы семинарского (практического) занятия.

2. Проведение текущего контроля успеваемости (Задания для проведения текущего контроля успеваемости представлены в Фонде оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся)

3. Выборочная проверка самостоятельного изучения вопросов:

1. Антимонопольное законодательство.

2. Лицензирование отдельных видов деятельности.

4. Выборочная проверка индивидуального домашнего задания (ИДЗ)

Индивидуальное домашнее задание 4 (ИДЗ-4): решить ситуационную юридическую задачу: Петухов решил ограбить магазин бытовой техники. Пообещав младшему брату подарить мопед, вовлек его в совершение преступления. На момент совершения преступления младший брат Петухова достиг 14 лет. Как должно квалифицироваться деяние братьев Петуховых и каков его юридический состав? Какие виды наказаний за совершение преступлений предусмотрены уголовным законодательством РФ? Какое наказание должно быть вынесено им судом?