

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ
НОВОСИБИРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ЭКОНОМИКИ И УПРАВЛЕНИЯ
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО И ХОЗЯЙСТВЕННОГО ПРАВА

Л.Л. Леонова
А.М. Чупина
А.С. Долгов

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебно-методический комплекс для специальностей
030301 «Психология», 030602 «Связи с общественностью»,
030701 «Международные отношения», 032301 «Регионоведение»,
040201 «Социология», 080104 «Экономика труда»,
080111 «Маркетинг», 080300 «Коммерция», 080500 «Менеджмент»,
080502 «Экономика и управление на предприятии»,
080505 «Управление персоналом»,
080507 «Менеджмент организации»,
080600 «Статистика», 080801 «Прикладная информатика»,
100103 «Социально-культурный сервис и туризм»,
230201 «Информационные системы и технологии»

НОВОСИБИРСК
2008

ББК 67.0
Л 47

Леонова Л.Л., Чупина А.М., Долгов А.С.

Л 47 Правоведение: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2008. – 136 с.

Данный учебно-методический комплекс разработан в соответствии с Государственным стандартом и включает программу учебной дисциплины, тексты лекций, список нормативных актов, рекомендуемую литературу, словарь терминов, задания для выполнения контрольных работ, тестовые задания.

Учебно-методический комплекс «Правоведение» ставит задачу помочь студенту заочнику методически правильно и эффективно организовать изучение дисциплины и выполнить контрольную работу.

УМК направлен на изучение основных положений права, повышение уровня правового сознания и правовой культуры студентов, выработку умений и навыков использования законодательства в практической работе и предназначен для студентов заочной формы обучения неюридических специальностей.

ББК 67.0

© НГУЭУ, 2008

РАБОЧАЯ ПРОГРАММА

Раздел 1. ОРГАНИЗАЦИОННО-МЕТОДИЧЕСКИЙ

1.1. Выписка из образовательного стандарта

Государство и право. Их роль в жизни общества. Норма права и нормативно-правовые акты. Основные правовые системы современности. Международное право как особая система права. Источники российского права. Закон и подзаконные акты. Система российского права. Отрасли права. Правонарушение и юридическая ответственность. Значение законности и правопорядка в современном обществе. Правовое государство. Конституция Российской Федерации – основной закон государства. Особенности федеративного устройства России. Система органов государственной власти в Российской Федерации. Понятие гражданского правоотношения. Физические и юридические лица. Право собственности. Обязательства в гражданском праве и ответственность за их нарушение. Наследственное право. Брачно-семейные отношения. Взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей. Ответственность по семейному праву. Трудовой договор (контракт). Трудовая дисциплина и ответственность за ее нарушение. Административные правонарушения и административная ответственность. Понятие преступления. Уголовная ответственность за совершение преступлений. Экологическое право. Особенности правового регулирования будущей профессиональной деятельности. Правовые основы защиты государственной тайны. Законодательные и нормативно-правовые акты в области защиты информации и государственной тайны.

1.2. Цели и задачи курса

Дисциплина «Правоведение» предназначена для выработки у студентов навыков применения законодательства и углубления правовых знаний.

В соответствии с профилем подготовки студентов содержание курса «Правоведение» ограничено рассмотрением правового регулирования отношений, складывающихся преимущественно в области управления хозяйством, в экономике и в области трудовых отношений.

Курс «Правоведение» охватывает проблемы теории государства и права, вопросы конституционного (государственного) права, гражданского права, трудового права и некоторых других отраслей.

Основными цели курса:

- 1) приобретение навыка использования правовой терминологии;
- 2) усвоение студентами информации о содержании действующего законодательства;
- 3) формирование практических навыков работы с законодательством.

В процессе изучения дисциплины решаются следующие задачи:

- формирование у студентов знаний об основных понятиях, категориях, институтах и подинститутах различных отраслей права;
- приобретение навыков практического применения норм права при решении различных практических ситуаций.

При изучении данной дисциплины учебным планом предусмотрены:

- теоретические занятия (лекции);
- семинарские занятия;
- внеаудиторные занятия в виде подготовки к семинарским и практическим занятиям;
- участие в научных конференциях.

1.3. Требования к уровню освоения дисциплины

По окончании курса обучения студенты должны:

- уметь последовательно и доказательно (с выделением главного) излагать правовой материал, подбирать правовую литературу, составлять конспекты и тезисы выступлений по правовым вопросам;
- иметь представление об основных принципах правового регулирования труда, отражающих направления действующего законодательства;
- знать содержание важнейших нормативных актов и разъяснять их содержание;
- применять правовые знания при оценке поступков и фактов реальной жизни, которые имеют юридическое значение.

1.4. Формы контроля

Итоговая аттестация. Для контроля усвоения дисциплины в зависимости от специальности учебными планами предусмотрены различные формы контроля (экзамен, зачет). Экзаменационная оценка является итоговой по дисциплине и проставляется в приложение к диплому.

Промежуточный контроль. Осуществляется на практических (семинарских) занятиях. При выставлении оценок текущего контроля учитывается как степень усвоения студентами теоретического материала, так и умение решать практические задачи. Студенты заочной формы обучения в течение семестра выполняют контрольную работу, результат которой является основанием для допуска к экзамену (зачету) по дисциплине.

Раздел 2. СОДЕРЖАНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

2.1. Тематический план

Наименование тем	Очная форма			Заочная форма	
	Лекции	Практ. занятия	Самост. работа	Лекции	Самост. работа
Тема 1. Происхождение и сущность государства	2	2	4	–	6
Тема 2. Понятие права и его система	2	2	2	–	6
Тема 3. Источники права. Норма права	2	2	2	–	6
Тема 4. Правовые отношения. Правонарушения и юридическая ответственность	2	2	4	–	6
Тема 5. Конституционное право Российской Федерации	2	3	4	2	6
Тема 6. Административное право	2	3	4	–	6
Тема 7. Гражданское право как отрасль права	2	2	2	–	6
Тема 8. Субъекты и объекты гражданского права	2	2	4	2	8
Тема 9. Сделки и сроки в гражданском праве	2	2	4	–	8
Тема 10. Общие положения о праве собственности	2	2	4	–	6
Тема 11. Общие положения об обязательствах	2	2	4	–	8
Тема 12. Отдельные виды обязательств	2	2	4	–	6
Тема 13. Наследственные правоотношения	2	2	4	–	8
Тема 14. Семейное право	2	2	4	2	8
Тема 15. Трудовое право	2	2	4	2	8
Тема 16. Уголовное право	2	2	4	–	8
Тема 17. Экологическое право	2	2	2	–	6
Тема 18. Гражданско-процессуальное право	2	–	4	–	6
Итого	36	36	64	8	128

2.2. Содержание отдельных тем

Тема 1. Происхождение и сущность государства. Отношения в первобытном обществе. Возникновение государства, его формы. Характеристика теорий происхождения государства. Понятие и сущность государства. Формы государства: форма правления, форма государственного устройства, политический режим. Государство и общество. Правовое государство.

Тема 2. Понятие права и его система. Понятие права. Публичное и частное право. Материальное и процессуальное право. Право как регулятор общественных отношений. Понятие системы права. Отрасли права. Правовые системы в истории общества.

Тема 3. Источники права. Норма права. Источники права: понятие, соотношение с сущностью права. Классификация источников права. Норма права, ее признаки и структура. Действие нормативно-правовых актов во времени в пространстве и по кругу лиц. Современное законодательство Российской Федерации.

Тема 4. Правовые отношения. Правонарушения и юридическая ответственность. Понятие правоотношения. Субъекты правоотношений. Понятие и виды правосубъектности. Объекты правоотношений. Основания возникновения правоотношений. Понятие и состав правонарушения. Понятие и виды юридической ответственности. Основания юридической ответственности. Законность и правопорядок.

Тема 5. Конституционное право Российской Федерации. Конституция Российской Федерации: понятие и основное содержание. Организация государственной власти Российской Федерации. Принципы организации местного самоуправления. Права и свободы граждан по Конституции Российской Федерации.

Тема 6. Административное право. Понятие, предмет, метод административного права, административные отношения. Правовой статус и виды органов исполнительной власти. Правовые акты сферы управления. Административные правонарушения. Административная ответственность.

Тема 7. Гражданское право как отрасль права. Предмет и метод гражданско-правового регулирования. Источники гражданского права. Возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Пределы осуществления гражданских прав и их защита.

Тема 8. Субъекты и объекты гражданского права. Правосубъектность граждан РФ. Имя и место жительства гражданина. Предпринимательская деятельность гражданина. Понятие и основные признаки юридического лица. Порядок образования юридических лиц и их индивидуализация. Ликвидация и реорганизация юридических лиц. Понятие и виды объектов гражданских прав.

Тема 9. Сделки и сроки в гражданском праве. Сделка как основание возникновения гражданского правоотношения. Форма сделок. Недействительные сделки. Последствия признания сделки недействительной. Понятие сроков и порядок их исчисления. Понятие и значение сроков исковой давности. Требования, на которые исковая давность не распространяется.

Тема 10. Общие положения о праве собственности. Общие положения о вещном праве. Собственность и право собственности. Формы и виды права собственности. Содержание правомочий собственника. Возникновение и прекращение права собственности. Ограниченные вещные права. Защита права собственности.

Тема 11. Общие положения об обязательствах. Понятие обязательственного правоотношения, основания его возникновения. Договор как основание возникновения обязательств. Исполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств. Гражданско-правовая ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Прекращение обязательств.

Тема 12. Отдельные виды обязательств. Обязательства по передаче имущества в собственность: договор купли-продажи, договор мены, договор дарения. Обязательства по передаче имущества в пользование: договор аренды, договор ссуды. Обязательства по выполнению работ и оказанию услуг: договор подряда, договор возмездного оказания услуг.

Тема 13. Наследственные правоотношения. Понятие наследования. Открытие наследства. Наследование по завещанию. Наследование по закону. Недостойные наследники. Принятие и отказ от наследства. Правовые последствия принятия наследства.

Тема 14. Семейное право. Семейное право как отрасль. Понятие брака и семьи. Порядок и условия заключения брака. Права и обязанности супругов. Недействительность брака и его расторжение. Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей. Обязанности родителей по воспитанию детей. Алиментные обязательства родителей и детей.

Тема 15. Трудовое право. Трудовое право как одна из отраслей российского права. Предмет трудового права, метод трудового права, трудовые правоотношения. Понятие трудового договора. Форма трудового договора. Стороны трудового договора. Содержание трудового договора. Общие основания расторжения трудового договора. Расторжение трудового договора по инициативе работника. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя. Прекращение трудового договора по обстоятельствам, независящим от воли сторон. Понятие дисциплинарной ответственности. Порядок наложения дисциплинарного взыскания. Виды дисциплинарной ответственности. Материальная ответственность сторон трудового договора. Условия материальной ответственности. Виды материальной ответственности. Определение размера ущерба и порядок его возмещения.

Тема 16. Уголовное право. Понятие, система и принципы уголовного права. Понятие и состав преступления. Понятие и цели наказания. Уголовная ответственность несовершеннолетних. Преступления против личности. Преступления против жизни и здоровья. Преступления против свободы, чести и достоинства личности. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Тема 17. Экологическое право. Понятие, предмет, метод экологического права. Экологические основы природопользования. Окружающая среда как объект правовой охраны. Организационно-правовые формы экологического контроля. Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

Тема 18. Гражданско-процессуальное право. Понятие гражданского процесса. Подведомственность гражданских дел. Понятие и сущность искового производства. Обжалование судебных решений. Понятие исполнительного производства.

Раздел 3. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

3.1. Вопросы для подготовки к экзамену

1. Понятие и признаки государства.
2. Формы правления.
3. Формы государственного устройства.
4. Политический режим, его виды.
5. Правовое государство: понятие, признаки.
6. Понятие и признаки права.
7. Система российского права.
8. Понятие источников права, их виды.
9. Понятие правоотношений. Правосубъектность. Юридические факты.
10. Правонарушение и его виды.
11. Понятие, основные виды и значение юридической ответственности.
12. Понятие законности правопорядка.
13. Конституция Российской Федерации: понятие и основное содержание.
14. Права человека в Конституции России и гарантии этих прав в действующем законодательстве.
15. Организация государственной власти в Российской Федерации.
16. Правовой статус Президента России.
17. Судебная власть в Российской Федерации.
18. Административное право как отрасль права.
19. Правовой статус и виды органов исполнительной власти.
20. Правительство – высший орган исполнительной власти РФ.
21. Административные правонарушения и административная ответственность.
22. Организация местного самоуправления в Российской Федерации.
23. Правовые акты сферы управления: понятие и признаки.
24. Понятие и система гражданского права. Источники гражданского права.
25. Субъекты гражданского права.
26. Классификация юридических лиц.
27. Объекты гражданского права.
28. Сделки.
29. Представительство и доверенность.
30. Сроки в гражданском праве. Исковая давность.
31. Понятие и содержание права собственности.
32. Защита права собственности.
33. Понятие и виды обязательств. Возникновение обязательств.
34. Исполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств.
35. Перемена лиц в обязательстве.
36. Гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательств. Прекращение обязательств.
37. Понятие и виды договоров.
38. Договор купли-продажи.
39. Общие положения об аренде.
40. Договор подряда.
41. Договор перевозки.
42. Договор займа.
43. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда.
44. Общие положения о наследовании.
45. Наследование по завещанию.
46. Наследование по закону.
47. Понятие, принципы и источники гражданского процессуального права.
48. Стороны в гражданском процессе.

49. Судебные доказательства.
50. Понятие и сущность искового производства.
51. Обжалование судебных решений.
52. Предмет, метод, источники трудового права.
53. Трудовой договор.
54. Расторжение трудового договора.
55. Дисциплинарная ответственность по трудовому праву. Порядок применения и снятия дисциплинарных взысканий.
56. Виды материальной ответственности сторон трудового договора. Порядок ее применения.
57. Семейное право как отрасль права.
58. Порядок и условия заключения брака.
59. Права и обязанности родителей и детей.
60. Алиментные обязанности родителей и детей. Алиментные обязательства других членов семьи.
61. Порядок расторжения брака.
62. Понятие уголовного права. Понятие преступления.
63. Понятие и цели наказания. Виды наказаний.
64. Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности.
65. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.
66. Преступления в сфере экономики.
67. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка.
68. Понятие, предмет, метод экологического права.
69. Окружающая среда как объект правовой охраны. Организационно-правовые формы экологического контроля.
70. Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

3.2. Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Российская газета. – 2001. – 31 декабря.
4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.
5. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 г. № 197-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Российская газета. – 2001. – 31 декабря.
6. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
7. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
8. Федеральный закон от 06.10.1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 1999. – № 42. – Ст. 5005.
9. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.
10. Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1995. – № 18. – Ст. 1589.
11. Федеральный закон от 21.12.1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 1996. – № 52. – Ст. 5880.
12. Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1997. – № 1. – Ст. 1.
13. Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1997. – № 1. – Ст. 1.
14. Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // СЗ РФ. – 1997. – № 47. – Ст. 5340.

15. Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации» // СЗ. – 1997. – № 51. – Ст. 5712.
16. Федеральный закон от 24.07.1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка» // СЗ РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.
17. Федеральный закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2002. – № 23. – Ст. 2102.
18. Федеральный закон от 10.01.2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2003. – № 2. – Ст. 171.
19. Указ Президента РФ от 09.03.2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ. – 2004. – № 314.

3.3. Литература

Основная

1. Административное право / Под ред. Л.Л. Попова. – М.: Юристъ, 2002.
2. Алексеев С.С. Теория права. – 2-е изд. – М., 1995.
3. Алехин А.П. Административное право Российской Федерации. – М., 2001.
4. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. – М., 1996.
5. Бабаев В.К. Теория государства и права. – СПб., 2003.
6. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник. – М., 1998.
7. Балашов А.И., Рудаков Г.П. Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
8. Бахрах Д.Н. Административное право России. – М., 2004.
9. Габричидзе Б.Н. Административное право Российской Федерации: Учебник. – М.: Дело и сервис, 2001.
10. Гражданский процесс в Российской Федерации: Учебник / А.А. Власов и др. – М.: Юрайт, 2004.
11. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. – М., 2003.
12. Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – 2-е изд., доп. и перераб. – М., 2000.
13. Гражданское процессуальное право России: Учебник / Под ред. П.В. Алексия, Н.Д. Амаглобели. – М., 2005.
14. Гришаев С.П. Гражданское право. – М., 2002.
15. Гусов К.Н., Толкунова В.Н. Трудовое право России: Учебник. – М., 2005.
16. Козлова Е.И. Конституционное право России: Учебник. – М., 2000.
17. Комарницкий Г.М. Экологическое право: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2005.
18. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ, части 1 / Под ред. О.Н. Садикова. – М., 1995.
19. Комментарий к части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под общ. ред. М.И. Брагинского. – М., 1995.
20. Конин Н.М. Административное право России. Общая и особенная части: Курс лекций. – М., 2004.
21. Кручинин А.С. Конституционное (государственное) право РФ: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2003.
22. Маурин С.П., Филиппова М.В., Хохлов Е.Б. Трудовое право России: Учебник. – СПб., 2005.
23. Марченко Н.М., Дерябина Е.М. Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
24. Молодцов М.В., Головина С.Ю. Трудовое право России: Учебник. – М.: Норма, 2003.
25. Некрасова Я.С. Гражданское процессуальное право (гражданский процесс): Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
26. Никонов Д.А., Стрелюхов А.В. Трудовое право. – М.: Норма, 2007.
27. Павленко В.В., Таганцова Е.И. Гражданское процессуальное право (гражданский процесс): Краткий курс. – М., 2003.
28. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
29. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.
30. Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник. – М., 2002.
31. Рягузова Т.А. Семейное право: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
32. Тарусина Н.Н. Семейное право: Учебное пособие. – М., 2001.
33. Трудовое право России: Учебник / Отв. ред. Ю.П. Орловский, А.Ф. Нуртдинова. – М., 2003.
34. Трудовое право: Учебник / Под ред. О.В. Смирнова, И.О. Смигиревой. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Велби, 2007.

35. *Угольникова Н.В., Скворцова С.А.* Конституционное право Российской Федерации: Курс лекций. – М., 2002.
36. Учебник по Гражданскому праву. Часть 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 1997.
37. Экологическое право: Учебник / Под ред. С.А. Боголюбова. – М.: Высшее образование, 2006.

Дополнительная

1. Административные правонарушения в торговле и финансах. – М., 2001.
2. Алименты. – М.: Приор, 1997.
3. *Анисимов Л.Н.* Трудовой договор: заключение, изменение и прекращение: Практические рекомендации. – М., 2005.
4. *Атаманчук Г.В.* Теория государственного управления: Курс лекций. – М., 1997.
5. *Багдасарян Л.А.* Теория возникновения государства // История государства и права. – 2004. – № 5.
6. *Бакина С.И.* Оформление трудовых отношений с работником // Аудиторские ведомости. – 2005. – № 2.
7. *Барциц И.Н.* О единстве государственной власти в Российской Федерации // Законодательство. – 2001. – № 9.
8. *Бахрах Д.Н.* О предмете административного права России // Государство и право. – 2003. – № 10.
9. *Боброва Н.А.* Конституционный строй и конституционализм в России. – М., 2003.
10. *Братусь С.Н.* Предмет и система гражданского права. – М., 1963.
11. *Бринчук М.М.* Экологическое право: Учебник. – М.: Юристъ, 2005.
12. *Ветров Н.И.* Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебное пособие. – М., 2000.
13. *Викторов И.С.* Исполнение законодательства о трудовом договоре // Трудовое право. – 2005. – № 4.
14. *Виноградов В.А.* Конституционно-правовые санкции // Законодательство. – 2001. – № 12.
15. *Винокуров А.Ю.* Экологическое право: Учебно-методический комплекс. – М.: Экзамен, 2006.
16. *Витрук Н.В.* Конституционное правосудие. Судебное конституционное право и процесс: Учебное пособие. – М., 1998.
17. *Вишняков В.Г.* Конституционное регулирование федеративных отношений // Государство и право. – 1998. – № 12.
18. *Гайсина А.В.* Гарантии при расторжении трудового договора по инициативе работника // Справочник кадровика. – 2006. – № 2.
19. *Гаухман Л.Д.* Квалификация преступлений: закон, теория, практика. – М., 2001.
20. *Гаухман Л.Д.* Ответственность за преступления против собственности. – М., 2001.
21. *Горлов В.* Правовое положение участников ООО // Хозяйство и право. – 2000. – № 5.
22. *Дубовик О.Л.* Экологическое право: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
23. *Духно Н.А., Чубуков Г.В.* Экологическое право России: Учебник. – М.: Экзамен, 2006.
24. *Еремичев И.А.* Семейное право (альбом схем): Учебное пособие. – М.: Инфра-М, 2002.
25. *Ерофеев Б.В.* Экологическое право России: Учебник. – М.: Юрайт, 2006.
26. *Ершова Е.А.* Расторжение трудового договора по инициативе работника // Трудовое право. – 2005. – № 3.
27. *Желваков Э.Н.* Экологические правонарушения и ответственность. – М., 1997.
28. *Зенкин И.В., Таль Г.К.* Банкротство коммерческих организаций. – М., 2000.
29. *Иванов А.Н.* Психически больной и гражданский закон. – М., 1992.
30. *Ивонин Ю.П.* Теория государства и права: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
31. *Игнатенко А.А.* Брачный договор. Законный режим имущества супругов. – М.: Филинь, 1997.
32. Информационное право / Под ред. Ю.М. Батурина. – СПб., 2002.
33. *Кабышев О.А.* Личные и имущественные права и обязанности супругов по российскому законодательству. – М.: Приор, 1998.
34. *Кабышев О.А.* Усыновление. Опекa и попечительство над детьми. – М., 1998.
35. *Кашанина Т.В.* Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности. – М., 1995.
36. *Козлова Н.В.* Юридические лица в современном российском гражданском праве: теория и практика // Законодательство. – 1996. – № 2.

37. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П.В. Крашенинникова, П.И. Седугина. – М., 2001.
38. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Общая часть / Под общ. ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. – М.: Инфра-М; Норма, 1996.
39. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. В.М. Лебедева, Ю.И. Скуратова. – М., 2002.
40. Комментарий к ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (постатейный) / Под ред. А.В. Гриненко. – М., 2003.
41. *Корнев А.П.* Административное право России. – М., 2001.
42. *Королев Ю.А.* Брачный контракт // Закон. – 2004. – № 4.
43. *Королев Ю.А.* Семья как субъект права // Журнал российского права. – 2000. – № 10.
44. *Косова О.Ю.* Соглашения об уплате алиментов: вопросы содержания и применения // Российская юстиция. – 2004. – № 2.
45. *Косова О.Ю.* Предмет семейного права и семейное законодательство // Государство и право. – 2000. – № 7.
46. *Кострова Н.М.* Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права. – 2000. – № 3.
47. *Кочергин Е.А.* Основы государственного и управленческого контроля. – М., 2000.
48. *Красавчикова Л.О.* Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. – Екатеринбург, 1994.
49. *Крусс В.И.* Право на предпринимательскую деятельность – конституционное полномочие личности. – М., 2003.
50. *Кудрявцев В.Н.* Общая теория квалификации преступлений. – М., 2001.
51. *Кулешова Т.И.* Административные споры // Арбитражная практика. – 2002. – № 3.
52. *Кутафин О.Е.* Предмет конституционного права. – М., 2001.
53. *Леонова Г.Б.* Категория вещных прав в советском гражданском праве // Вестник Московского университета. Серия «Право». – 1991. – № 5.
54. *Липчик Д.* Авторское право и смежные права. – М., 2002.
55. *Лунарев Е.Б.* Понятие и признаки административно-правового спора // Журнал российского права. – 2002. – № 2.
56. *Любимов А.П.* Конституция Российской Федерации: Альбом таблиц и схем. – М., 1998.
57. *Малиевский С.Д.* Общество с ограниченной ответственностью. – М., 1999.
58. *Марченко М.Н.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2005.
59. *Муратова С.А.* Семейное право (схемы, комментарии): Учебное пособие. – М.: Новый юрист, 1998.
60. *Назаренко Г.В.* Уголовное законодательство России: Учебное пособие. – М., 1998.
61. *Нечаева А.М.* Семейное право: проблемы и перспективы развития // Государство и право. – 1999. – № 3.
62. *Ноздрачев А.Ф.* Государственная служба: Учебник. – М., 1999.
63. *Перевалов В.Д.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Высшее образование, 2005.
64. *Полетаев Ю.Н.* Особенности трудового договора, заключаемого с материально-ответственными лицами // Трудовое право. – 2003. – № 5.
65. *Полетаев Ю.Н.* Трудовой договор с материально-ответственными лицами и договор о полной материальной ответственности // Трудовое право. – 2003. – № 6.
66. Правила трудового распорядка на предприятии. – М., 2003.
67. *Пчелинцева Л.М.* Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М.: Норма, 2004.
68. *Пчелинцева Л.М.* Практикум по семейному праву: Учебное пособие. – М.: Норма, 2003.
69. Российское уголовное право. Общая часть: Учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. – М.: Спарк, 2000.
70. *Рушайло В.Д.* Административно-правовые режимы. – М., 2000.
71. Семейное право: проблемы и перспективы развития (материалы «круглого стола») // Государство и право. – 1999. – № 9.
72. *Сергеев А.П.* Право на защиту репутации. – Л., 1989.
73. *Слепакова А.В.* Фактические брачные отношения и право собственности // Законодательство. – 2001. – № 10.
74. *Сосипатрова Н.Е.* Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. – 1999. – № 3.

75. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003.
76. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юристъ, 2006.
77. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. А.В. Малько. – М.: Кнорус, 2006.
78. *Тихомиров Ю.А.* Административное усмотрение и право // Журнал российского права. – 2000. – № 4.
79. Уголовный кодекс Российской Федерации: Структурно-логические схемы. – М., 1997.
80. *Фатьянов А.А.* Тайна как социальное и правовое явление. – М., 2001.
81. *Хныкин Г.В.* Правила внутреннего трудового распорядка // Законодательство. – 2005. – № 12.
82. *Хропанюк В.Н.* Теория государства и права. – М., 2001.
83. *Чалая Л.А.* Эволюция семейно-брачного права и особенности его развития в России (сравнительно-правовой экскурс) // История государства и права. – 2001. – № 1.
84. *Чиркин В.Е.* Политическая и государственная власть // Советское государство и право. – 1988. – № 1.
85. *Чубаров С.А.* Правопреемство при реорганизации юридических лиц // Законодательство. – 1998. – № 7.
86. *Шамба Т.М.* Национальная политика и национальное государственное устройство Российской Федерации. – М., 2000.
87. *Эрдилевский А.М.* Проблемы компенсации морального вреда в российском и зарубежном праве. – М., 2000.
88. *Ярошенко К.Б.* Жизнь и здоровье под охраной закона. Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав граждан. – М., 1990.

Составители рабочей программы обращают внимание студентов на постоянное обновление и совершенствование законодательства. В связи с этим рекомендуются учебные и научные работы, а также приведенные нормативно-правовые акты могут отставать от действующего законодательства. Поэтому студентам рекомендуется обращать внимание на публикации в средствах массовой информации, следить за периодическими специальными журналами, проверять нормативно-правовые акты на предмет их действия в информационно-поисковых системах «Кодекс» и «Консультант Плюс».

ТЕКСТЫ ЛЕКЦИЙ

Тема 1. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

1.1. Понятие и сущность государства

Термин «государство» используется в двух значениях: во-первых, для выделения страны как политико-географического образования и, во-вторых, для обозначения организации политической власти, системы институтов власти. Государство в первом смысле изучается разными науками: социологией, политической (социологической) географией и др. Предметом исследования науки правоведения является государство во втором (политико-правовом) смысле. Поэтому речь будет идти о государстве как организации политической власти, существующей в определенной стране.

Государство – сложное социальное образование, которое не поддается непосредственному эмпирическому восприятию, так как категории государства присущ высокий уровень абстрактности. Понятие государства можно дать путем указания на его существенные признаки.

Территория – пространственная основа государства, его физическая, материальная опора. Она включает сушу, недра, водное и воздушное пространство, континентальный шельф и др. Без территории государство не существует, хотя она может изменяться со временем (уменьшаться в результате поражения в войне или увеличиваться в процессе экспансии). Территория есть пространство государства, занятое его населением, где в полной мере действует власть политической элиты.

Население – человеческое сообщество, проживающее на территории государства. Население и народ (нация) – понятия не тождественные. Народ (нация) – это социальная группа, члены которой обладают чувством общности и принадлежности к государству благодаря общим чертам культуры и историческому сознанию. Население государства может состоять из одного народа или быть многонациональным.

Публичная власть. Термин «власть» означает способность влиять в нужном направлении, подчинять своей воле, навязывать ее подвластным, осуществлять над ними господство. В государстве такие отношения устанавливаются между населением и особой когортой (слоем) людей, которая им управляет. Иначе их еще называют чиновниками, управленцами, политической элитой и т.п.

Отличительными признаками государственной власти в отличие от других видов власти (политической, партийной, религиозной, экономической, производственной, семейной и т.д.) являются, во-первых, ее всеобщность, или публичность, т.е. распространение прерогатив на всю территорию, на все население, а также то, что она представляет все общество в целом; во-вторых, ее универсальность, т.е. способность решать любые вопросы, затрагивающие общие интересы; в-третьих, общеобязательность ее указаний.

Устойчивость государственной власти, ее способность принимать решения и проводить их в жизнь зависят от ее легитимности. Легитимность власти означает: а) ее законность, т.е. установление средствами и способами, которые признаются справедливыми, должными, правомерными, моральными; б) ее поддержку населением; в) ее международное признание. Существует множество средств обеспечения легитимности власти, среди которых многопартийность, выборы, уход в отставку, референдумы и др.

Право. Как система обязательных правил поведения право является мощным средством управления и начинает использоваться с появлением государственности. Государство осуществляет правотворчество, т.е. издает законы и другие нормативные акты, адресованные всему населению. Право позволяет власти делать свои веления непререкаемыми, общеобязательными для населения всей страны с тем, чтобы направить поведение масс в определенное русло.

Правоохранительные органы. Эта часть государственного аппарата достаточно разветвлена и образует свою подсистему, в которую входят судебные органы, прокуратура, милиция, органы безопасности, внешней разведки, налоговая инспекция, таможенные органы и др. Они необходимы любому государству, поскольку власть правителей осуществляется на основании норм права, приказов, т.е. имеет императивный характер. Строгая обязательность их выполнения может быть достигнута только с помощью мер государственного принуждения. Если к власти проявляется неуважение, то с помощью правоохранительных органов применяются санкции, предусмотренные правовой системой.

Армия. Одна из главных целей государства – сохранение его территориальной целостности. Хорошо известно, что пограничные споры между смежными государствами часто являются причиной

военных конфликтов. Оснащение армии современным вооружением делает возможным захват территории не только смежных государств. По этой причине вооруженные силы страны и сейчас являются необходимым атрибутом любого государства. Но применяются они не только для защиты территориальной целостности.

Налоги. Представляют собой обязательные и безвозмездные платежи, взыскиваемые в установленных размерах и в определенные сроки, необходимые для содержания органов управления, правоохранительных органов, армии, для поддержки социальной сферы (образования, науки, культуры, здравоохранения и т.п.), создания резервов на случай чрезвычайных происшествий, бедствий, а также для реализации других общих интересов.

Государственный суверенитет. Как признак государства государственный суверенитет означает, что власть, существующая в государстве, выступает как высшая власть, а в мировом сообществе – как самостоятельная и независимая. Иначе говоря, государственная власть юридически стоит над властью любых других учреждений, партий, находящихся на территории данного государства. В международных же отношениях суверенитет выражается в том, что власти данного государства юридически не обязаны выполнять приказы других государств.

Помимо основных можно указать и ряд дополнительных признаков, присущих уже современным государствам (единый государственный язык, единая дорожно-транспортная система, единая энергетическая система, единая денежная единица, единое экономическое пространство, единая информационная система, единая внешняя политика, государственные символы: флаг, герб, гимн).

На основании вышеуказанных признаков можно дать определение государства.

Государство – это организация суверенной политической власти, действующая в отношении всего населения на закрепленной за ним территории, использующая право и специальный аппарат принуждения.

1.2. Формы государства: форма правления, форма государственного устройства, политический режим

Форма государства. В мире существует около двухсот государств. Они могут быть классифицированы в зависимости от уровня экономического, политического развития, от идеологической, религиозной направленности, от того, какими средствами осуществляют международную политику, и т.д. Но и в пределах одной группы, имея единую сущность, одни и те же задачи, государства разнятся по своей форме.

Когда мы говорим о форме государства, мы имеем в виду его строение, которое проявляется в совокупности его внешних признаков.

Форма государства включает три взаимосвязанных элемента: форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

Форма правления характеризует организацию государственной власти, систему высших государственных органов, а также порядок их образования, взаимоотношения между собой и с гражданами.

При всем многообразии государств по форме правления их можно разделить на две группы: монархии и республики.

Монархия (в пер. с греч. – власть одного) как форма правления иначе может быть названа *персональное единовластие*. Ее отличают следующие признаки:

- 1) существование единоличного главы государства;
- 2) обладание монархом всей полнотой власти, которая является верховной, нераздельной и суверенной (независимой);
- 3) наследственный порядок передачи власти;
- 4) бессрочное правление монарха;
- 5) юридическая безответственность монарха.

Различают неограниченную (абсолютную) и ограниченную монархию.

Для абсолютной монархии характерно отсутствие представительных учреждений народа, сосредоточение всей государственной власти в руках монарха. Он издает законы, назначает чиновников, контролирует сбор налогов и расходует их по своему усмотрению. Карательная функция также находится в его руках.

Ограниченная монархия подразделяется на дуалистическую и парламентарную (конституционную) в зависимости от степени ограничения полномочий главы государства.

В дуалистической монархии существуют два политических учреждения: монарший двор (институт монархии), формирующий правительство, и парламент, который никакого влияния на правительство не оказывает. Монарх имеет сильное влияние на парламент: может наложить вето на принимаемые им законы, издавать чрезвычайные указы, имеющие силу закона, распустить парламент.

Парламентарной монархии (ее иногда называют конституционной) свойственно ограничение власти монарха как в законодательной, так и в исполнительной сфере. Несмотря на то, что формально главу правительства и министров назначает монарх, правительство несет ответственность не перед ним, а перед парламентом.

Республика (в пер. с лат. – дело общественное) как форма правления возникла позднее монархии и стала доминирующей в современном мире.

Республике присущи следующие признаки:

- 1) правление осуществляется коллективно, т.е. не одним лицом, а системой государственных органов;
- 2) республиканское правление основано на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- 3) в формировании власти участвует народ; в процессе выборов власти могут применяться различные избирательные системы, одни менее, другие более демократичные;
- 4) представительные органы власти и высшие должностные лица избираются на определенный срок;
- 5) высшие должностные лица несут ответственность перед органом, их избравшим, или народом.

Практике государственного строительства известны два основных вида республики.

Президентская республика характеризуется значительной ролью президента в системе государственных органов, соединением в его руках полномочий главы государства и главы правительства. Поскольку президент и правительство избираются внепарламентским путем, то эти институты власти в определенных ситуациях могут политически противостоять парламенту. Президентская республика создает благоприятные предпосылки для сосредоточения в руках президента больших полномочий, что стабилизирует государственную власть. Обычно это крайне необходимо на переходных этапах.

Парламентская республика характеризуется провозглашением принципа верховенства парламента, перед которым правительство несет всю полноту ответственности за свою деятельность. Участие президента в формировании правительства минимально: оно формируется партией, получившей большинство в парламенте. Хотя президент формально наделяется большими полномочиями.

Формы государственного устройства. Каждое государство обладает своей собственной территорией, на которой проживает его население. Государственная власть распространяется на каждого человека, регулирует в той или иной мере все стороны его поведения. Однако многие вопросы, возникающие на местах, трудно разрешить из Центра. Например, в Москве не могут знать всех проблем гражданина, живущего где-нибудь в Хабаровском крае. Поэтому возникает необходимость в распределении власти таким образом, чтобы одни вопросы решались централизованно, другие – на местах.

Существуют два способа распределения власти. Можно передать часть полномочий региональным органам государственной власти, оставив их в подчинении центральных органов. В этом случае территория государства остается единой, разделяющейся лишь на административные единицы (районы, провинции). Такие государства называются унитарными.

Однако возможен другой вариант, когда региональные органы государственной власти самостоятельны в решении некоторых государственных вопросов. В этом случае территория государства состоит из самостоятельных частей, обладающих государственностью и называющихся субъектами федерации, а само государство является федерацией.

Таким образом, *форма государственного устройства* – это способ организации государственной власти по территории, проявляющийся в статусе частей государства, в соотношении власти центра и мест.

Унитарное государство имеет такие основные признаки, как:

- 1) единая структура государственного аппарата на территории всей страны, распространяющего свою юрисдикцию в равной степени в отношении территориальных единиц;
- 2) в основном равный юридический статус административно-территориальных единиц по отношению к центральным органам;
- 3) единое гражданство;

- 4) единая система права, основу которой составляет единая для всего государства конституция;
- 5) единая судебная система;
- 6) одноканальная система налогов.

Федеративное государство – это добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в единое государство (США, ФРГ, Индия, Бразилия). Федеративная форма сложна и многолика. Тем не менее всем федерациям свойственны общие черты:

- 1) территория федерации состоит из территорий ее субъектов, которые, не являясь государствами в полном смысле, обладают определенной самостоятельностью. Степень суверенности отдельных субъектов федерации может быть разной;
- 2) в федерации существуют два уровня государственного аппарата: федеральный и республиканский (уровень штата, земли). Как правило, на высшем уровне федеративный характер государства проявляется в создании союзного (федеративного) парламента, одна из палат которого отражает интересы субъектов федерации;
- 3) наличие двойного гражданства, хотя чаще всего на практике особых юридических последствий не порождающего;
- 4) субъекты федерации имеют право создавать свою правовую систему, принимать свою конституцию, что, впрочем, не должно идти вразрез с общими правовыми началами, установленными федерацией;
- 5) субъекты федерации могут иметь собственную судебную систему, и в таких случаях рассмотрение апелляций заканчивается в высшем суде субъекта федерации, а высшая судебная инстанция федерации не рассматривает апелляции на решения судов их субъектов;
- 6) в федерации используется двухканальная система налогов – устанавливаются федеральные налоги и налоги ее субъектов.

Политический режим – это способ властвования, который характеризует взаимоотношения правящей элиты и населения и представляет собой совокупность методов практического осуществления государственной власти.

Политический режим определяет уровень политической свободы в обществе, правовое положение личности, дает ответы на вопросы о том, каким образом осуществляется государственная власть, в какой мере население допускается к управлению делами общества, в том числе к правотворчеству.

На протяжении многовековой истории существования государства как социального явления находили применение семь видов политического режима.

1. *Деспотический режим*. Этот режим характерен для абсолютной монархии. При деспотии власть осуществляется исключительно одним лицом. Но поскольку фактически деспот один управлять не может, он вынужден перепоручать некоторые управленческие дела другому лицу, пользующемуся у него особым доверием (в России это были Малюта Скуратов, Меншиков, Аракчеев). На Востоке это лицо называли визирем. За собой деспот непременно оставлял карательную и налоговую функции.

Воля деспота произвольна и иной раз проявляется не только как самовластие, но и как самодурство. Главное в деспотическом государстве – повиновение, исполнение воли правителя. Но есть сила, способная противостоять воле деспота, это религия, она является обязательной и для государя. Для деспотии характерно жестокое подавление любой самостоятельности, недовольства, возмущения и даже несогласия подвластных.

2. *Тиранический режим* устанавливается, как правило, на территории, подвергшейся военному завоеванию. Он основан на единоличном правлении, однако характеризуется наличием института наместника, а не института доверенного лица (визиря). Власть тирана жестокая. Стремясь подавить сопротивление, он казнит не только за выраженное неповиновение, но и за обнаруженный умысел на этот счет, т.е. превентивно, чтобы посеять страх среди населения.

3. *Тоталитарный режим* иначе можно назвать всеохватывающей властью. Экономической основой тоталитаризма является крупная собственность: феодальная, монополистическая, государственная. Тоталитарное государство характеризуется наличием одной официальной идеологии. Совокупность представлений о социальной жизни задается правящей элитой. Среди таких представлений выделяется главная «историческая» идея: религиозная (в Ираке, Иране), коммунистическая (в бывшем СССР: нынешнее поколение будет жить при коммунизме), экономическая (в Китае: догнать и перегнать путем большого скачка Запад), патриотическая или державная и др. Причем идея формулируется настолько популярно, просто, что ее могут понять и принять к руководству все слои общества, даже самые необразованные. Искренней поддержке власти населением способствует монополия государства на средства массовой информации. Существует одна правящая партия, которая объявляет

себя ведущей силой общества. Тоталитаризм характеризуется крайним центризмом. Центром же тоталитарной системы является вождь.

4. *Фашистский (расистский) режим* отличается от тоталитаризма тем, что он замешан на националистической (расистской, шовинистической) идеологии, которая возводится в ранг государственной. Главная посылка фашистской идеологии такова: люди отнюдь не равны перед законом, их права и обязанности зависят от национальности. Одна нация объявляется ведущей в государстве или даже в мировом сообществе, а посему достойной лучших жизненных условий. Существование других наций допускается, но на подсобных ролях.

В настоящее время фашизм в его классической форме нигде не существует. Однако всплески фашистской идеологии можно увидеть во многих странах.

5. *Авторитарный режим*, хотя по сравнению с рассмотренными выше видами этот режим и является более мягким, все же его нельзя отнести к режимам, при которых людям дышится свободно.

При авторитарном режиме власть не формируется и не контролируется народом. Несмотря на то, что существуют представительные органы, реально они в государстве никакой роли не играют, а существуют лишь для декора, придания власти некоей цивилизованности, выборы ее проводятся, но формально. Реально жизнь в стране направляется волей правящей элиты, которая себя не ограничивает правом, а живет по своим правилам. Внутри правящей элиты выделяется лидер. Его влияние очень значительно, однако он в отличие от вождя не склонен принимать решения единолично. Лидером обычно становится сильная личность.

6. *Либеральный режим* существует в тех странах, где получили развитие рыночные отношения. Исторически он возник как реакция на чрезмерную регламентацию общественной жизни и опирается на либеральную идеологию, основой которой является требование ограничения до минимума вмешательства государства в частную жизнь граждан.

Рыночные отношения, характерные для развитого буржуазного государства, могут существовать только между равными и самостоятельными субъектами. Либеральное государство как раз и провозглашает формальное равенство всех граждан. Фактического же равенства в условиях невмешательства государства в социальную сферу пока нет и быть не может. Провозглашается свобода слова. Плюрализм мнений выглядит часто как вольнодумство и даже как попустительство (отношение к сексуальным меньшинствам, к роли женщины в обществе).

Экономическую основу либерализма составляет частная собственность. Многопартийность – необходимый атрибут либерального общества.

Государственные органы формируются путем выборов, исход которых зависит не только от мнения народа, но и от финансовых возможностей тех или иных партий или отдельных кандидатов. Государственное управление осуществляется на основе принципа разделения властей.

Либеральный режим существует в развитых странах Европы, США и Японии и других, отличающихся высоким уровнем экономического, политического и социального развития. Россия же только начинает вступать в эпоху либерализма.

7. *Демократический режим* – это во многом режим будущего. Некоторые развитые страны (Швеция, Финляндия, Норвегия) подошли к нему вплотную. Он предоставляет гражданам широкие права и свободы, а также обеспечивает социально-экономическую основу их осуществления.

Представительные органы и должностные лица в государстве здесь также избираются, но критерием избрания являются не политические, а их профессиональные качества.

Нормативное регулирование приобретает качественно новый характер: наряду с правом как главным социальным регулятором жизни либерального общества все большее значение приобретает мораль. Гуманизм и нравственность – отличительные признаки демократического государства.

Демократия – это явление высокоорганизованного гражданского общества. Для ее установления необходимы соответствующие предпосылки: высокое экономическое развитие и высокий уровень благосостояния людей, большинство из которых – собственники; высокий уровень развития представительных учреждений и политического сознания людей, их значительный культурный уровень, готовность к сотрудничеству, компромиссу и согласию.

1.3. Гражданское общество и правовое государство

Гражданское общество – это спутник правового государства. Точнее, правовое государство появляется в той стране, в которой существует не просто сообщество людей, а гражданское общество. Это понятие можно определить следующим образом.

Гражданское общество – это общество с развитыми экономическими, политическими, правовыми, культурными отношениями между его членами, независимое от государства, но взаимодействующее с ним; это союз индивидов, обладающих развитой, целостной, активной личностью, высокими человеческими качествами (стремление к свободе, уважение права, морали, чувство долга, наличие собственности и др.).

Признаки (особенности) гражданского общества:

- высокое сознание людей;
- высокая материальная обеспеченность их на основе владения собственностью;
- широкие связи между членами общества;
- наличие подконтрольной государственной власти, преодолевшей отчуждение от общества. Носители такой власти – всего лишь наемные работники, обладающие соответствующей компетентностью, мастерством, способностью решать проблемы общества;
- децентрализация власти;
- передача части власти органам самоуправления;
- использование компромисса, согласования позиций в качестве основных способов решения конфликтов;
- развитое чувство коллективности (но не стадной), обеспеченное сознанием принадлежности к общей культуре, нации;
- личность гражданского общества – человек, ориентированный на созидание, духовность.

Становление гражданского общества – это непрерывный, бесконечный процесс, в котором одновременно цивилизуются и гражданин, и государство, и общество в целом. В этом процессе формируются более упорядоченные, менее конфликтные отношения.

Государство оказывает влияние на гражданское общество, его структуры. Но вместе с тем оно испытывает и обратное влияние.

Правовое государство – это продукт нового времени, а точнее – XX в. Раньше человечество его не знало, хотя, конечно же, существовавшие государства использовали право как средство управления. Правовое государство – это государство, приобретшее новые качества и занимающее более высокую ступень в развитии государственности.

Правовое государство – это государство, где право перестало быть средством воплощения воли правящей элиты, а стало мерилем жизни не только для граждан, но и для нее самой.

1. Господство (верховенство) права. Это понятие означает, что высшей формой выражения свободы людей должен быть закон. Но не всякий закон может считаться основой правового государства, а лишь тот, который отвечает сложившимся реалиям, жизненным потребностям людей, который воплощает принципы справедливости. Законы должны приниматься с соблюдением определенной процедуры, что позволяет их оценить с разных сторон и избежать ошибок. Принятые законы не должны противоречить конституции и международно-правовым нормам. Господство права выражается также в том, что законам должна подчиняться и сама государственная власть, которая создает законы.

2. Разделение властей. Человеческий опыт показывает, что концентрация власти в одних руках очень часто приводит к злоупотреблению властью. Вот почему очень важно, как государственная власть организована, в каких формах и какими органами она осуществляется.

Государственная власть должна быть единой. Однако сам процесс осуществления власти неоднороден. Он включает выработку общих правил существования государства (т.е. законотворчество), практическое осуществление этих законов, а также контроль за их выполнением. Для выполнения каждой функции создается особая ветвь власти: законодательная, исполнительная, судебная. Следовательно, речь идет о распределении функций в государственном управлении, о расщеплении, о распределении государственных дел. Однако этим теория разделения властей не исчерпывается. Для того чтобы предотвратить злоупотребление властью, предусматривается система сдержек и противовесов, или инструментов контроля ветвей друг за другом. Так, парламент при определенных условиях может быть досрочно распущен королем или президентом. Президент может наложить вето на законопроект, принятый парламентом. Правительство может быть досрочно отправлено в отставку по требованию парламента. Глава правительства, министры во многих странах назначаются с согласия парламента. Президент за совершение преступлений может быть отстранен парламентом от должности в порядке импичмента.

3. Широкие и реальные права и свободы личности. Право на жизнь, свободу, неприкосновенность личности и жилища, образование, социальное обеспечение, судебную защиту и др.

закрепляются в конституции. Но этого мало. В правовом государстве существуют реальные экономические, политические, духовные предпосылки для их реализации.

Согласно ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

5. Взаимная ответственность государства и личности. Отношения между государством как носителем политической власти и гражданином как участником ее формирования и осуществления должны строиться на началах равенства и справедливости. Определяя в законах меру свободы личности, государство в этих же пределах ограничивает и себя в собственных решениях и действиях. Оно берет на себя обязательство обеспечивать справедливость в отношениях с каждым гражданином. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушение или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают произвол с ее стороны. К ним относятся: ответственность депутатов перед избирателями; ответственность правительства перед представительными органами; импичмент президента; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за невыполнение своих обязанностей перед конкретными людьми; в некоторых случаях государство возмещает имущественный вред гражданам, причиненный незаконными действиями должностных лиц. На тех же правовых началах строится ответственность личности перед государством.

Контрольные вопросы

1. Что такое государство и каковы его признаки?
2. Какова роль государства в политической системе общества?
3. В чем различие между формой правления и формой государственного устройства?
4. Перечислите все виды политических режимов.
5. В чем выражаются особенности правового государства?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.

Литература

Основная

1. *Балашов А.И., Рудаков Г.П.* Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
2. *Марченко Н.М., Дерябина Е.М.* Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
3. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.
4. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.

Дополнительная

1. *Багдасарян Л.А.* Теория возникновения государства // История государства и права. – 2004. – № 5.
2. *Ивонин Ю.П.* Теория государства и права: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
3. *Марченко М.Н.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2005.
4. *Перевалов В.Д.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Высшее образование, 2005.
5. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003.
6. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юристъ, 2006.
7. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. А.В. Малько. – М.: Кнорус, 2006.
8. *Хропанюк В.Н.* Теория государства и права. – М., 2001.

Тема 2. ПОНЯТИЕ ПРАВА И ЕГО СИСТЕМА

2.1. Понятие права

Право возникает на определенном этапе человеческого развития. Люди первобытно-общинного строя не знали права и руководствовались в своей деятельности обычаями и традициями. Большую роль в их жизни играли мифы, ритуалы, обряды. В тот далекий период зарождались и религиозные нормы. Право появилось гораздо позднее, и его судьба в значительной мере связана с появлением государства.

Возникновение государства и права обусловлено общественными потребностями, а именно:

- необходимостью установления стабильности и единого порядка отношений новой общности людей – народа, населяющего ту или иную территорию;

- необходимостью поддержания единого порядка в условиях расслоения общества на социальные слои (касты, сословия, классы), имущественное и социальное положение которых стало существенно различным, что вызывало неустрашимые противоречия и конфликты;
- необходимостью ограничения и смягчения враждебного военного противостояния народов, нуждавшихся в развитии постоянного обмена и соседских взаимоотношений и защите своих интересов мирными средствами.

Праву присущи следующие специфические признаки.

1. **Право состоит из норм, т.е. из правил поведения, которые являются общеобязательными.** Суть данного признака заключается в констатации такого свойства права, как распространение его на всех физических и юридических лиц, на все государственные и муниципальные образования, находящиеся на территории государства. Это свойство права обусловлено верховенством и независимостью (суверенитетом) государственной власти, от которой в основном и исходят нормы права

2. **Исполнение норм права обеспечивается и охраняется государством.** Большинство правовых норм исполняется и соблюдается добровольно. Однако далеко не все из них претворяются в жизнь людьми в силу их внутреннего убеждения. Поэтому за каждой нормой потенциально стоит возможность государственного принуждения к исполнению, а также применения мер ответственности за ее нарушение. Иной раз правовые предписания реализуются лишь потому, что за ними стоит государство, которое может в любой момент применить санкции за нарушение правовых норм. Государство в прямом смысле охраняет право. Государственная охрана может быть разноплановой и выражаться не только в виде наложения мер юридической ответственности или санкций, но и в виде осуществления различных организационных, организационно-технических, превентивных, восстановительных, воспитательных и других мер государственных органов. Обеспеченность норм права государственным принуждением – главный признак, позволяющий отличить право от других социальных норм.

3. **Нормы права обязательно выражены в официальной форме.** Они закреплены в нормативных актах либо в других юридических документах (судебных решениях, договорах и др.). Значительная их часть облекается в законодательную форму. Иная часть права существует в других формах. Вот почему право никогда не может совпадать с законодательством. Оно шире законодательства по объему и соотносится с ним как целое и часть. Все же другие социальные нормы (обычай, традиции, нормы морали и др.) возникают и существуют чаще в форме стабильных убеждений людей или в форме общественного мнения.

4. **Нормы права образуют систему,** причем систему разветвленную и детализированную, отличающуюся внутренним единством, согласованностью и логической взаимосвязью. В отличие от права, нормы морали, обычаи закрепляют главным образом лишь общие принципы и эталоны поведения. Системность в право привносится именно законодателем. Существующие в сознании, в поведении нормативные установки этим свойством не обладают. Только в системе, во взаимосвязи правовые нормы могут проявить свои регулирующие свойства, поскольку общественные отношения, регулируемые правом, как правило, также взаимосвязаны. То есть *право* – это система обязательных правил поведения (норм), формально определенных и закрепленных в официальных документах, поддерживаемых силой государственного принуждения.

2.2. Система права

Одним из необходимых признаков права является его системность. В самом общем виде под системой понимается совокупность элементов, находящихся в отношениях и связях между собой и образующих определенную функциональную целостность, единство. При системном подходе к изучению явления акцент делается не столько на описании самих элементов системы, сколько на анализе их связей, поиске функций каждого элемента во всей системе, ведь именно самостоятельная функция элемента является основанием для его выделения в системе.

Система права отражает взаимосвязь между действующими в государстве правовыми нормами, а также разделение норм права на относительно самостоятельные группы (их специализацию).

В праве выделяют следующие элементы:

- **отрасль права** – это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений (отношения землепользования – земельное право, имущественные

отношения – гражданское право, управленческие отношения – административное право, отношения, связанные с совершением преступлений, – уголовное право и т.п.);

- **подотрасль права** – это совокупность правовых норм, регулирующих определенную область общественных отношений. Многие отрасли права имеют подотрасли. Обычно это отрасли «старые», где накоплен значительный массив правовых норм. Так, в финансовом праве выделяется подотрасль – банковское право. Военно-уголовное право – это подотрасль уголовного права;

- **институт права** – это совокупность правовых норм, регулирующих какой-либо вид общественных отношений. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Так, в уголовное право включаются институты преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности, институт преступлений против собственности, институт должностных преступлений и др. В трудовом праве можно, увидеть институты коллективного договора, трудового договора, дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и др.;

- **норма права** – обязательное правило поведения, охраняемое силой государственного принуждения, является самым дробным элементом системы права, так как только правовая норма, а не отдельные ее составляющие (гипотеза, диспозиция, санкция), может самостоятельно обеспечить выполнение основной функции права – правовое регулирование общественных отношений.

2.3. Материальное и процессуальное право

Выделяют материальное и процессуальное право.

Материальное право – это совокупность отраслей права, в которых основной упор делается на установление прав и обязанностей субъектов.

К отраслям материального права относятся:

- **конституционное право** – закрепляет основы конституционного строя страны, правового положения личности, систему государственных органов и их основные полномочия. Главным нормативным актом этой отрасли является Конституция РФ. Конституционное право в последние годы получило бурное развитие. Вот почему в его составе начинают просматриваться такие подотрасли, как гуманитарное право (основные права и свободы человека), избирательное право, парламентское право;

- **административное право** – регулирует общественные отношения, возникающие в процессе деятельности исполнительных органов государства. Основным нормативный акт – Кодекс РФ об административных правонарушениях (КоАП);

- **финансовое право** – в своем составе имеет три подотрасли (бюджетное, налоговое, банковское право), регулирует доходы и расходы государства (источники и порядок получения доходов, направления их использования). Основные нормативные акты – Бюджетный кодекс РФ (БК), Налоговый кодекс РФ (НК), законы о банковской деятельности;

- **гражданское право** – наиболее объемная отрасль системы права. Оно регулирует разнообразные имущественные отношения. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина. Гражданский кодекс РФ (ГК) – основной нормативный акт. Гражданское право имеет подотрасли: авторское право, патентное право, наследственное право, торговое право;

- **семейное право** – регулирует брачно-семейные отношения. Основным нормативный акт – Семейный кодекс РФ;

- **земельное право** – определяет порядок владения, пользования и распоряжения природными ресурсами землей (Земельный кодекс РФ), недрами (Закон о недрах), водой (Водный кодекс РФ), воздухом (Воздушный кодекс РФ), лесными богатствами (Лесной кодекс РФ);

- **экологическое право** – выделяется в самостоятельную отрасль, но этот процесс практически уже завершен. Оно регулирует защиту природных объектов и всей окружающей среды. Закон «Об охране окружающей среды» – основной нормативный акт. Охранительные нормы экологического права имеются также во многих нормативных актах (УК РФ, КоАП РФ, ГК РФ и др.);

- **трудовое право** – регулирует общественные отношения, связанные с применением наемного труда. Основным нормативный акт – Трудовой кодекс РФ (ТК РФ).

- **уголовное право** – система норм, которые устанавливают, какие деяния являются общественно опасными, т.е. преступлениями и какое наказание за их совершение применяется. Основным нормативный акт – Уголовный кодекс РФ (УК РФ).

Процессуальное право – это совокупность отраслей, основная задача которых – установление порядка осуществления и защиты прав и обязанностей субъектов.

К числу наиболее «старых» процессуальных отраслей относятся:

- *уголовно-процессуальное право* (уголовный процесс) – объединяет нормы, определяющие порядок назначения наказания. Основным нормативный акт – Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК РФ);
- *гражданско-процессуальное право* (гражданский процесс) – регулирует порядок рассмотрения споров, в которых хотя бы одной из сторон выступает гражданин (спору трудовые, жилищные, имущественные, семейные, наследственные и др.). Основным нормативный акт – Гражданский процессуальный кодекс РФ (ГПК РФ);
- *арбитражно-процессуальное право* (арбитражный процесс) – регулирует порядок рассмотрения споров между организациями, организациями и государственными органами. Основным нормативный акт – Арбитражный процессуальный кодекс РФ (АПК РФ).

В процессе становления находятся и некоторые другие отрасли процессуального права: конституционный процесс, административно-процессуальное право, налогово-процессуальное право, бюджетный процесс, избирательный процесс, дисциплинарный процесс и др.

Особую группу отраслей процессуального права составляют отрасли, регулирующие процесс исполнения решений юрисдикционных органов:

- *уголовно-исполнительное право* – регулирует процесс исполнения мер уголовного наказания в связи с исправительно-трудовым воздействием. Основным нормативный акт – Уголовно-исполнительный кодекс РФ (УИК РФ);
- *гражданско-исполнительное право* – регулирует вопросы принудительного исполнения решений судов в части имущественных взысканий, а также совершения в пользу граждан, юридических лиц определенных действий. Основные нормативные акты – Закон «Об исполнительном производстве», Закон «О судебных приставах».

Особое положение занимает *международное право* – система норм, регулирующих отношения между государствами в процессе их борьбы и сотрудничества. Оно делится на *международное публичное* и *международное частное право*. Вопрос о правовой природе норм международного права является спорным, так как им не свойственен основной системообразующий признак права – обеспечение норм права государственным принуждением. Исполнение же норм международного права, как правило, зависит от доброй воли самих государств.

С возникновением новых, прогрессивных отношений, требующих правового регулирования, система права пополняется новыми нормами, институтами, подотраслями, отраслями, становится более совершенной и эффективной.

Система права, как и общественная жизнь, находится в постоянном изменении и развитии.

Контрольные вопросы

1. Что такое право?
2. Каково соотношение норм права и иных социальных норм?
3. Что такое система права?
4. Что такое отрасль права?
5. В чем различие между материальным и процессуальным правом?
6. Каковы особенности международного права?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.

Литература

Основная

1. Алексеев С.С. Теория права. – 2-е изд. – М., 1995.
2. Бабаев В.К. Теория государства и права. – СПб., 2003.
3. Балашов А.И., Рудаков Г.П. Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
4. Марченко Н.М., Дерябина Е.М. Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
5. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
6. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.

Дополнительная

1. Алексеев С.С. Структура советского права. – М., 1975.
2. Багдасарян Л.А. Теория возникновения государства // История государства и права. – 2004. – № 5.
3. Ивонин Ю.П. Теория государства и права: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
4. Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2005.
5. Перевалов В.Д. Теория государства и права: Учебник. – М.: Высшее образование, 2005.
6. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003.

7. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юристъ, 2006.
8. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. А.В. Малько. – М.: Кнорус, 2006.
9. *Хропанюк В.Н.* Теория государства и права. – М., 2001.

Тема 3. ИСТОЧНИКИ ПРАВА. НОРМА ПРАВА

3.1. Понятие нормативных актов, их виды

Источник права – это форма выражения воли государства, форма, в которой содержится правовое решение государства.

Выделяют три основные формы (источника) права.

Правовой обычай – правило, которое вошло в привычку народа, в силу его многократного применения в течение длительного времени, обеспеченное государственным принуждением.

Государство признает не всякий обычай, а только тот, который выражает какую-то общественную закономерность.

Судебный прецедент – это придание нормативного характера судебному решению по конкретному делу.

Нормативный акт – это официальный документ правотворческого органа, в котором содержатся правовые нормы и который имеет ряд преимуществ.

1. Нормативный акт может быть издан оперативно, в любой части изменен, что позволяет оперативно реагировать на социальные процессы.

2. Они систематизированы, что позволяет легко осуществлять поиск и применение нужного документа.

3. Нормативные акты позволяют точно фиксировать содержание правовых норм, что помогает проводить единую политику, не допускать произвольного толкования и применения норм.

4. Они поддерживаются государством и им охраняются. Нарушение нормативных актов преследуется и наказывается на основании закона.

В зависимости от юридической силы нормативные акты делятся на две группы: законы и подзаконные акты.

Законы – это нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие наиболее важные общественные отношения и обладающие наибольшей юридической силой. К категории законов относятся: Конституция РФ, Кодексы, отдельные текущие (федеральные) законы (например, Закон об обществах с ограниченной ответственностью).

К **подзаконным нормативным актам** относятся: указы Президента, постановления Правительства, инструкции министерств и ведомств, акты субъектов Федерации, акты органов местного самоуправления, корпоративные нормативные акты.

3.2. Действие нормативных актов во времени, в пространстве, по кругу лиц

Говоря о пределах действия нормативного акта **во времени**, учитывают три существенных обстоятельства: момент вступления его в законную силу, момент прекращения его действия и применение установленных им юридических норм к отношениям, возникшим до его вступления в законную силу («обратная сила закона»).

Вступают в силу нормативные акты несколькими способами:

- в результате указания в тексте нормативного акта на календарную дату, с которой документ вступает в действие;
- в результате указания на иные обстоятельства, с которыми связывается вступление в действие документа («с момента подписания», «с момента опубликования» и т.д.);
- в результате применения общих правил, согласно которым нормативные акты высших представительных органов вступают в действие по истечении 10 дней с момента опубликования.

Изданиями, в которых официально публикуются нормативно-правовые акты, являются «Российская газета» и Собрание законодательства Российской Федерации.

Прекращение действий нормативных актов происходит в результате:

- истечения срока, на который был принят юридический документ;
- объявления об утрате им юридической силы;

- принятия нового юридического документа равной или большей юридической силы, регулирующего те же общественные отношения.

Нормативно-правовой акт, как правило, не имеет обратной силы. Он действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие. Исключение составляет уголовное законодательство, в котором из-за гуманных мотивов действует правило «Уголовный закон имеет обратную силу, если им смягчается или устраняется наказуемость деяния».

Действие нормативных актов **в пространстве** предполагает его применение на той территории, на которую распространяется суверенитет государства или компетенция конкретных органов. Поэтому акты федеральных органов распространяются на территорию всей Российской Федерации, акты субъектов Федерации – на территории этих государственных образований и т.д.

К территории, ограниченной границами государства, относятся: суша (в том числе недра), континентальный шельф, территориальные воды, воздушное пространство.

К государственной территории приравниваются морские, речные и воздушные суда, находящиеся под флагом государства.

Действие нормативных актов **по кругу лиц** обусловлено следующим обстоятельством: все граждане, лица без гражданства, иностранцы и юридические лица, находящиеся на территории государства, подпадают под действие законодательства государства, в котором они пребывают.

3.3. Понятие нормы права и ее структура

Под нормой права понимается общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное обществом и государством, закрепленное и опубликованное в официальных актах, направленное на регулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей их участников.

Будучи «клеточкой» права, норма в то же время есть сложное образование, имеющее собственную структуру. Традиционно считается, что норма права состоит из трех элементов: гипотезы, диспозиции, санкции.

Гипотеза указывает на конкретные жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых и реализуется норма.

Диспозиция содержит само правило поведения, согласно которому должны действовать участники правоотношений. Диспозиция есть мера должного поведения.

Санкция указывает на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции правовой нормы. Санкция есть мера ответственности.

Контрольные вопросы

1. В чем различие между нормой права и иными источниками права?
2. Назовите основные признаки нормы права?
3. Что такое судебный прецедент?
4. Как прекращает свое действие норма права?
5. Что такое «Обратная сила закона»?
6. Определите составные элементы нормы права.

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.

Литература

Основная

1. *Бабаев В.К.* Теория государства и права. – СПб., 2003.
2. *Балашов А.И., Рудаков Г.П.* Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
3. *Марченко Н.М., Деябина Е.М.* Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
4. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
5. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.

Дополнительная

1. *Алексеев С.С.* Структура советского права. – М., 1975.
2. *Алексеев С.С.* Теория права. – 2-е изд. – М., 1995.
3. *Багдасарян Л.А.* Теория возникновения государства // История государства и права. – 2004. – № 5.
4. *Ивонин Ю.П.* Теория государства и права: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
5. *Марченко М.Н.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2005.
6. *Перевалов В.Д.* Теория государства и права: Учебник. – М.: Высшее образование, 2005.

7. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003.
8. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юрист, 2006.
9. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. А.В. Малько. – М.: Кнорус, 2006.
10. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. – М., 2001.

Тема 4. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ. ПРАВОНАРУШЕНИЯ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

4.1. Понятие правоотношения

Правоотношение – охраняемая государством связь между лицами, характеризующаяся наличием у них корреспондирующих прав и обязанностей.

Элементами правоотношения являются: субъекты, объекты и содержание.

Субъекты – это непосредственные участники правоотношения, т.е. кто вступает в правоотношения.

Объектами правоотношений являются разнообразные социальные блага: материальные (вещи, деньги, ценные бумаги, результаты действий), нематериальные (жизнь, здоровье, доброе имя и др.), интеллектуальные (учеба в вузе, создание научного произведения, изобретения и др.), политические (выборы достойных в депутаты, участие в митинге и др.) и т.д.

Содержание – это распределение прав и обязанностей между участниками правоотношений. Субъективные права и юридические обязанности – это как бы две стороны одной медали: они взаимонаправлены, корреспондируют друг другу, не могут существовать друг без друга.

Субъективное право – это мера возможного или дозволенного поведения.

Юридическая обязанность – это мера необходимого или должного поведения.

Обязанность логически соответствует субъективному праву, на него направлена и осуществляется в интересах управомоченного лица. В правоотношении именно управомоченный является центральной фигурой. Без соответствующей обязанности субъективное право превратилось бы в фикцию. Обязанность определяется как должное поведение потому, что от выполнения ее нельзя отказаться, тогда как субъективным правом можно и не воспользоваться.

Правоотношения, а стало быть, и субъективные права и обязанности, являющиеся их содержанием, возникают, функционируют, изменяются и прекращают свое существование под влиянием определенных условий. В теории их обозначают понятием «юридические факты».

Юридические факты – это такие конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Без юридических фактов невозможны правоотношения. Юридические факты содержатся в гипотезе правовой нормы. Многообразные юридические факты в зависимости от оснований можно классифицировать по следующим видам: события и действия. События не связаны с волей людей (наводнения, стихийные бедствия, самовозгорание имущества), действия же зависят от воли участников правоотношения и бывают правомерными и неправомерными.

Таким образом, правоотношение, как и норма права, – важнейшее юридическое средство. Норма права сама по себе никаких изменений в реальной жизни не порождает. Изменения наступают лишь в том случае, если нормы права воплощаются в человеческих поступках.

4.2. Субъекты правоотношений

Субъекты правоотношений – это индивиды, организации, государство в целом. Индивиды делятся на четыре группы: граждане, иностранные граждане, лица без гражданства (апатриды), лица, имеющие двойное гражданство (бипатриды). В реальной жизни далеко не все из вышеперечисленных могут быть субъектами всех возможных правоотношений, что объясняется различными факторами: физиологическими, психологическими, экономическими и др.

К организациям – коллективным субъектам правоотношений – относятся государственные органы, юридические лица.

Государственные органы как субъекты права весьма существенно отличаются от юридических лиц. Во-первых, они осуществляют какую-либо управленческую деятельность. Во-вторых, имеют властные полномочия, что выражается в праве издавать государственно-правовые акты (нормативные и индивидуальные), а также в возможности материальными, организационными и принудительными средствами обеспечивать их соблюдение и исполнение. Например, Государственная дума принимает законы, исполнительные органы организуют работу торговых, транспортных, жилищно-комму-

нальных и иных предприятий, органы милиции привлекают правонарушителей к ответственности, суд выносит приговоры и решения, таможенные органы осуществляют досмотр перемещаемого груза через границу и т.п.

Юридические лица (коммерческие и некоммерческие) осуществляют хозяйственную, социально-культурную деятельность, основанную на имеющемся у них имуществе. Они могут распоряжаться им по собственной воле, заключать договоры, отвечать по своим обязательствам этим имуществом.

Государство в целом, Россия, вступает во многие виды правоотношений: международно-правовые – с другими государствами, государственно-правовые – с субъектами Федерации (республиками, краями, областями) по поводу заключения трансфертов и т.д.; гражданско-правовые – по поводу использования федеральной государственной собственности, присвоения бесхозяйного имущества; уголовно-правовые – при применении мер наказания и др.

4.3. Понятие и виды правосубъектности

Чтобы быть субъектом права, надо обладать правосубъектностью, т.е. быть правоспособным, дееспособным и деликтоспособным.

Правоспособность – это способность в силу норм права иметь субъективные права и юридические обязанности.

Каждый из нас обладает правоспособностью, которая означает абстрактную, теоретическую возможность иметь права и обязанности. Если человек не обладает правоспособностью, он даже теоретически не сможет иметь права, и никакое другое лицо не сможет своими действиями помочь ему осуществить их. Так, право вступить в брак появляется у каждого из нас только в 18 лет, право на пенсию – в случае нетрудоспособности. И никто нам не может помочь приобрести эти права ранее. Правоспособность у индивидов нарастает постепенно, по мере взросления. Так, уже с момента рождения возникает множество конституционных, а также имущественных прав.

В нашей стране правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Никто не имеет никаких привилегий и преимуществ в способности обладать правами перед другими лицами. Только суд в определенных случаях может допустить ограничение правоспособности (например, запретить заниматься определенной деятельностью в качестве наказания за совершение преступления).

Однако для того чтобы быть самостоятельным субъектом отношений, необходимо помимо правоспособности обладать дееспособностью.

Дееспособность – это способность субъекта самостоятельно и осознанными действиями осуществлять юридические права и обязанности.

У государства как субъекта права и организаций правоспособность и дееспособность всегда возникают одновременно в момент их образования. Применительно к государственным органам мы говорим в этом плане о компетенции.

Деликтоспособность – это способность лица отвечать за свои поступки.

В принципе ее можно было бы считать элементом дееспособности (обязанность отвечать – это разновидность обязанностей). Содержание правоотношений составляют субъективные права и юридические обязанности.

4.4. Понятие и состав правонарушения

В подавляющем большинстве люди добровольно исполняют нормы права, и в этом случае мы говорим о том, что они поступают правомерно. Правомерное поведение – это социально полезное явление, и оно справедливо считается предпосылкой нормального функционирования общества, содействуя его благополучию и эффективному развитию.

Антиподом правомерного поведения является правонарушение.

Правонарушение – это общественно опасное виновное деяние, противоречащее нормам права и наносящее вред обществу.

Правонарушение характеризуется следующими признаками.

1. Правонарушение – это такое поведение человека, которое выражается в действии или бездействии. Правонарушениями не могут быть мысли, чувства людей, до тех пор, пока они не выразились в конкретных противоправных действиях. Бездействие является правонарушением в том случае, если человек должен был совершить определенные обязанности, предусмотренные нормой права, но не совершил (не оказал помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни состоянии, если он обязан был это сделать, не выполнил служебные обязанности, не заплатил налоги и т.п.).

2. Правонарушения противоречат нормам нрава и совершаются вопреки им. На что посягает правонарушение? Прежде всего на интересы других лиц, находящихся под защитой закона. Однако не все интересы человека охраняются законом, поэтому их нарушение не всегда может быть противоправным. Так, добросовестная конкуренция умаляет чьи-то частные экономические интересы, но правонарушения здесь нет.

3. Правонарушения совершаются только людьми. Это верно и тогда, когда ответственность несут организации, поскольку противоправные поступки от их имени совершают люди, находящиеся в коллективе организаций. Истории известны случаи, когда субъектами правонарушений признавали животных (свиней, мышей, крыс, собак и т.д.) и судили их по всей строгости закона. Однако не всякий человек может быть признан правонарушителем, а лишь тот, кто отдает отчет в своих действиях и может собой руководить. Не является поэтому правонарушением деяние, совершенное невменяемым (или недееспособным) лицом или малолетним.

4. Правонарушением признается только виновное поведение субъектов права. Если вина отсутствует, то деяние правонарушением не признается. Хотя внешне оно и противоречит существующему правопорядку (например, случайное лишение жизни). Виновным человек будет признан, если установят, что в момент совершения общественно опасного противоправного деяния у него был выбор: совершать его или воздержаться от этого, что свидетельствует о том, что лицо осознанно совершило правонарушение, разумно руководило в этот момент своими действиями.

5. Правонарушения обладают общественно опасным характером, т.е. наносят вред или создают опасность такого вреда для личности, собственности, государства или общества в целом. Наиболее опасные из них признаются законом преступлениями. Общественная опасность отдельно взятого проступка может быть неочевидной. В самом деле, что произошло, если пешеход перешел улицу на красный свет светофора или в ненадлежащем месте? Опасных (вредных) последствий вроде и нет. Но если взять такие проступки в совокупности, то налицо дезорганизация дорожного движения.

6. Правонарушение влечет за собой применение к правонарушителю мер государственного принуждения.

Виды правонарушений. Все виды правонарушений по степени их общественной опасности подразделяются на преступления и проступки.

Самым опасным видом правонарушений являются *преступления*. Что есть преступление, определяет закон (Уголовный кодекс РФ). Законодатель, решая вопрос, отнести ли деяние к категории преступлений, руководствуется такими критериями, как:

- а) значимость объекта посягательства (жизнь, здоровье, честь, достоинство личности, собственность, государственная безопасность, порядок управления обществом, основные права и свободы граждан и др.);
- б) размер причиненного ущерба. Так, если в результате дорожно-транспортного происшествия имеется имущественный ущерб, но нет причинения вреда жизни, здоровью людей, то деяние не будет считаться преступлением;
- в) способ, место и время совершения противоправного деяния;
- г) личность правонарушителя.

Вторую (очень многочисленную) группу правонарушений составляют *проступки*. Они характеризуются меньшей степенью общественной опасности по сравнению с преступлениями. Проступки как разновидность правонарушений крайне неоднородны и в зависимости от сферы общественных отношений, на которые они посягают, делятся на восемь разновидностей.

1. *Административные* – это правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области осуществления исполнительной и распорядительной деятельности государства. Административными проступками, например, являются различные нарушения правил дорожного движения (превышение скорости, несоблюдение сигналов светофора, и др.), правил пожарной безопасности, санитарной гигиены и др.

2. *Дисциплинарные* – правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и нарушают порядок работы предприятий, учреждений, организаций. Ослабляя трудовую дисциплину (служебную, воинскую, учебную), дисциплинарные проступки способствуют дезорганизации работы организаций и снижению ее эффективности. Примерами таких проступков могут быть опоздания на службу, прогулы, невыполнение распоряжений администрации и др.

3. *Материальные* – правонарушения, имеющие место также в сфере трудовых правоотношений. Они возникают в результате причинения вреда организации, в которой правонарушитель является работником (порча инструментов, недостача материальных ценностей, их неправильное хранение и др.).

4. *Гражданские* – правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность (честь, достоинство, авторство) и защищаются с помощью средств гражданского права. Гражданские правонарушения выражаются в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного или морального вреда (неисполнение договорных обязательств, причинение вреда источником повышенной опасности, распространение сведений, порочащих честь и достоинство гражданина и др.).

5. *Финансовые* – правонарушения в области сбора и распределения денежных ресурсов государства (сокрытие налогов, нарушение финансовой отчетности, правил ведения кассовых операций и др.).

6. *Семейные* – правонарушения в области брачно-семейных отношений (невыполнение супружеских обязанностей, отказ от воспитания детей и др.).

7. *Конституционные* – нарушения, выражающиеся, в частности, в издании государственными органами таких нормативных актов, которые противоречат Конституции.

8. *Процессуальные* – нарушения установленной законом процедуры осуществления правосудия, прохождения юридического дела в правоприменительном органе. Примером такого проступка может быть неявка свидетеля по вызову следователя, прокурора, суда, за что может последовать наложение штрафа.

4.5. Понятие и виды юридической ответственности

Юридическая ответственность – это применение мер государственного принуждения к правонарушителю за совершенное им противоправное деяние.

Она характеризуется следующими признаками.

1. Юридическая ответственность выражается в несении правонарушителем определенных неблагоприятных для него последствий, иначе, ограничений, лишений, страданий. Важно отметить, что эти последствия ложатся дополнительным бременем на его плечи. Если, к примеру, взявшего деньги в долг принуждают их отдать или самовольно занявшего жилую площадь выселяют, то здесь нельзя вести речь о юридической ответственности. Если же правонарушитель несет дополнительно какой-либо урон, обременение, а не просто принудительно исполнит свою обязанность, которую он по каким-либо причинам добровольно не выполнял, то налицо будет юридическая ответственность.

2. Юридическая ответственность налагается от имени государства (им устанавливается и применяется). Добровольное исполнение виновным вынесенного государством решения или возмещение причиненной им ущерба не меняет принудительный характер этих мер. У государства всегда остается возможность принудить виновного к исполнению тех ограничений, которые предусмотрены законом.

3. Юридическая ответственность налагается только за правонарушение, т.е. деяние противоправное и к тому же осознанное, т.е. виновно совершенное правонарушителем.

4. Юридическая ответственность сочетается с государственным осуждением, порицанием поведения правонарушителя. Именно государственное осуждение помогает вызвать у него такие чувства, которые могут оказать существенное воспитательное воздействие на лиц, допустивших противоправное деяние. Например, таможенный досмотр лиц, пересекающих границы государств, или изъятие имущества его собственником у добросовестного приобретателя не сопровождаются осуждением, порицанием этих лиц, хотя и носят не совсем благоприятный для них характер.

Контрольные вопросы

1. Каковы составные элементы правоотношения?
2. Кто может выступать участником правоотношений?
3. Что такое правосубъектность?
4. Назовите элементы правонарушения.
5. Каковы основания юридической ответственности?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.

Литература

Основная

1. *Балашов А.И., Рудаков Г.П.* Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
2. *Марченко Н.М., Дерябина Е.М.* Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
3. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
4. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.

Дополнительная

1. Алексеев С.С. Структура советского права. – М., 1975.
2. Алексеев С.С. Теория права. – 2-е изд. – М., 1995.
3. Багдасарян Л.А. Теория возникновения государства // История государства и права. – 2004. – № 5.
4. Ивонин Ю.П. Теория государства и права: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
5. Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2005.
6. Перевалов В.Д. Теория государства и права: Учебник. – М.: Высшее образование, 2005.
7. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003.
8. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юрист, 2006.
9. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. А.В. Малько. – М.: Кнорус, 2006.
10. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. – М., 2001.

Тема 5. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

5.1. Конституция Российской Федерации: понятие и основное содержание

Термин «конституция» означает установление, учреждение. В современном мире конституция – основной закон, имеющий высшую юридическую силу.

Конституционное право – одна из основополагающих отраслей публичного права. Всем отраслям публичного права свойственна в ярко выраженной форме функция обеспечения общественного интереса.

Конституционное право – это совокупность правовых норм, охраняющих права и свободы человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти.

Предмет конституционного права составляют:

- 1) принципы, или основы, государственного устройства. Они могут касаться как отношений в области экономики (плюрализм форм собственности, охрана права собственности и др.), так и организации и осуществления власти. В них выражаются основные характеристики государства – суверенитет, форма государственного устройства, принадлежность власти, субъекты государственной власти и способы ее реализации, общие основы функционирования всей политической системы;
- 2) основы правового статуса личности, принципы взаимодействия государства и гражданина;
- 3) основы федерализма, т.е. взаимоотношения между федерацией в целом и ее субъектами;
- 4) основы построения государственного аппарата. Конституционные нормы закрепляют основные принципы построения системы органов государственной власти и органов местного самоуправления; виды органов; правовой статус органов законодательной, исполнительной и судебной власти, порядок их образования, компетенцию, формы деятельности;
- 5) основы политического режима. Посредством такой правовой регламентации закрепляется народовластие, т.е. отношения, связанные с участием граждан в управлении государством, с формированием системы представительных органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Особенности российской Конституции. Основным источником, т.е. нормативным актом, в котором содержатся нормы конституционного права, является Конституция РФ.

Конституционное развитие России является хотя и не столь длительным, как, допустим, в США, где Конституция принята более двухсот лет назад, однако достаточно бурным. В истории Российской Федерации насчитывается пять конституций – соответственно 1918, 1925, 1937, 1978 и 1993 гг. Ныне действующая Конституция существенно отличается от предыдущих. Она была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. и вступила в действие 25 декабря 1993 г. Ей присущи следующие особенности.

1. Это правовой документ, в котором высшей ценностью объявляются права и свободы человека.
2. Конституция имеет структуру, подобную структуре конституций многих стран. Она состоит из девяти глав: «Основы конституционного строя», «Права и свободы человека и гражданина», «Федеративное устройство», «Президент», «Федеральное Собрание», «Правительство», «Судебная власть», «Местное самоуправление» и, наконец, «Конституционные поправки и пересмотр Конституции».
3. В Конституции провозглашается принцип разделения властей, но вместе с тем в ней устанавливается сильная роль Президента.
4. Конституция РФ устанавливает юридическое равенство субъектов Федерации во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти. Это положение декларирует равный подход федеральных органов к любому субъекту.

5. В Конституции устанавливается довольно сложный порядок изменения и пересмотра ее положений. Такой порядок установлен сознательно: главная цель любой конституции – стабилизировать общество, но прежде всего сама конституция должна быть относительно стабильным правовым документом.

6. Конституция РФ – это документ, рассчитанный на перспективу. В ней находят отражение ориентиры развития государства. Общество должно видеть путь, по которому оно движется.

Юридические свойства Конституции:

1) *верховенство Конституции*. То есть Конституция занимает первое место или верхнюю ступень в иерархии нормативных актов России, является первичным актом народного волеизъявления или актом народного суверенитета. Это правовая база существования всех ветвей власти. Она конституирует ветви власти, регулирует основные параметры их деятельности;

2) *высшая юридическая сила Конституции*. Юридическая сила нормативного акта – это степень его обязательности, которая зависит от местоположения государственного органа, принявшего нормативный акт, в иерархии органов государства. Конституция обязательна для всех граждан, организаций и государственных органов, потому что она есть акт народного волеизъявления в отличие, допустим, от инструкции министерства или законодательного акта субъекта Федерации. Все другие нормативные акты не должны противоречить Конституции, в противном случае они должны считаться недействительными;

3) *прямое действие Конституции*. Многие конституционные положения находят дальнейшую конкретизацию в других нормативных актах, так как ими регулируются стороны жизни людей, не урегулированные в Конституции. И тогда, когда для упорядочения какой-либо ситуации не находится конкретной нормы права либо когда имеется коллизия между нормами закона и Конституции, нормы Конституции могут применяться прямо и непосредственно;

4) *Конституция – ядро правовой системы*. Принципы и положения Конституции играют определяющую роль для всей системы текущего законодательства. Принятие новой Конституции обычно стимулирует значительное изменение и обновление всего законодательства;

5) *стабильность Конституции*. Стабильность Конституции напрямую связана и зависит от стабильности регулируемых ею общественных отношений.

Обобщив рассмотренные выше черты Конституции, можно дать ее определение. *Конституция* – это нормативный документ, обладающий особыми юридическими признаками, определяющий основные принципы устройства общества и государства, закрепляющий основные права и свободы человека и гражданина.

5.2. Организация государственной власти Российской Федерации

Конституционный строй – это способ организации государства.

Элементы конституционного строя России закреплены в главе первой Конституции Российской Федерации.

1. Россия – демократическое государство (ст. 1). Это значит, что источником государственной власти России является ее многонациональный народ.

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

России присущи и некоторые черты парламентской республики: наличие должности председателя Правительства, возможность, хотя и ограниченная, отстранения парламентом Правительства от власти и роспуска парламента Президентом. Именно поэтому Россия может быть названа президентской республикой с некоторыми чертами республики парламентской.

3. Россия – суверенное государство. Суверенитет это свойство государства самостоятельно и независимо от власти других государств осуществлять свои функции на своей территории и за ее пределами. Состояние суверенности исключает и наличие рядом какой-либо иной государственной власти.

Однако, будучи единственной властью подобного рода, государственная власть не может быть неограниченной. По крайней мере, можно указать на два ее ограничения. Первым является воля народа, которую он выражает в процессе формирования представительной власти или при принятии решений на референдумах. Вторым ограничителем выступает право, которое распространяется не только на подвластных, но и на саму государственную власть.

4. Россия – социальное государство. В это понятие вкладывается следующий смысл: это государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Имеется в виду не фактическое равенство, которое приводит к равенству в нищете, а всего лишь равномерное содействие благу всех граждан и максимально возможному равномерному распределению жизненных тягот. Задача социального государства – обеспечить своим гражданам следующие условия:

- а) каждый гражданин должен иметь достойный человек прожиточный минимум;
- б) каждый трудоспособный человек должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание всей семьи;
- в) нетрудоспособные или граждане, не имеющие по каким-либо причинам возможности трудиться (дети, больные, инвалиды, пенсионеры, безработные, беженцы и переселенцы), должны иметь возможность поддерживать обычный жизненный стандарт за счет перераспределения государством средств, накопленных субъектами, участвующими в экономической жизни страны.

5. Россия – светское государство. Это означает, что Россия такое государство, в котором не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается ни обязательным, ни предпочтительным.

В светском государстве религиозные объединения, принадлежащие к любым вероисповеданиям, не вправе оказывать влияние на государственный строй, деятельность государственных органов и их должностных лиц, на систему государственного образования и другие сферы деятельности государства.

6. Экономическая основа России – частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности. В Российской Федерации, указывается в ст. 8 Конституции, гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансов, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Из этого можно заключить, что в Конституции устанавливается курс на рыночное хозяйство, хотя прямо этот термин не употребляется.

Человек, его права и свободы – высшая ценность. Это конституционное установление свидетельствует о том, что в новой Конституции сменились приоритеты. Уважение к личности, защита ее прав и свобод вменяются в обязанность государства. Права и свободы личности должны защищаться государством с помощью всех юридических средств, а не только с помощью судебных органов, которым в этом деле отводится основное место.

Правовой статус Президента России. Согласно ст. 50 Конституции РФ Президент Российской Федерации является главой государства. Глава государства – это должностное лицо, занимающее высшее место в системе органов государства.

Президент в России, обладая реальными и сильными полномочиями, не возглавляет исполнительную власть, вообще не входит ни в одну ветвь власти, а занимает особое место.

При последовательном проведении принципа разделения властей необходима координация деятельности ветвей власти (законодательной, исполнительной и судебной). В России этим занимается Президент. Он координирует работу всех ветвей власти, для чего ему предоставляются полномочия по отношению к другим государственным органам. Особенно сильными полномочиями Президент обладает в отношении исполнительной ветви власти. В частности, он назначает Председателя Правительства (с согласия Государственной думы), единолично назначает всех остальных членов Правительства. Таким образом, Президент РФ, сконцентрировав в своих руках важнейшие полномочия, является как бы арбитром в государственном аппарате, дирижером в оркестре, где музыкантами являются ветви власти. Однако ни одна ветвь власти ему не подчиняется, они лишь должны считаться с полномочиями Президента, которые он осуществляет не на основе ничем не связанной воли, а в соответствии с Конституцией и федеральными законами.

В Конституции заложена необходимая система «сдержек и противовесов» властей, система гарантий против узурпации государственной власти Президентом.

Функции Президента России связаны важнейшими основами жизнедеятельности государства, и общества (ст. 80 Конституции РФ).

1. Президент – гарант Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина.
2. Президент – гарант суверенитета Российской Федерации.
3. Президент – гарант согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти. Он осуществляет координацию деятельности ветвей власти и для этого наделяется соответствующими полномочиями.

4. Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Она формируется в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и не может им противоречить.
5. Президент представляет Россию внутри страны и в международных отношениях.

Компетенция Президента России довольно обширна. Все полномочия Президента можно классифицировать следующим образом.

1. Полномочия, связанные с функционированием федеральных органов государственной власти. Важно заметить, что Президент здесь действует не единолично, а совместно с парламентом, который либо одобряет назначение Президентом высших должностных лиц, либо назначает их, избрав из предложенных Президентом кандидатур. Президент назначает Председателя Правительства, заместителей Председателя Правительства, министров; принимает решения об отставке Правительства; предлагает кандидатуры судей судов высших инстанций и т.д.

2. Полномочия в военной области. Президент утверждает военную доктрину, является Верховным Главнокомандующим Вооруженными силами. Ему предоставлено право в случае агрессии против России или непосредственной угрозы агрессии вводить на территории страны или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной думе. С соблюдением последнего условия Президент уполномочен объявлять и о введении чрезвычайного положения на территории России.

3. Полномочия во внешнеполитической области. Помимо того, что Президент определяет основные направления внешней политики страны, он осуществляет руководство внешней политикой, ведет переговоры и подписывает международные договоры.

4. Полномочия по отношению к гражданам: решает вопросы гражданства; предоставляет политическое убежище; награждает государственными наградами Российской Федерации; присваивает почетные звания, высшие воинские и высшие специальные звания; решает вопросы помилования.

5. Правотворческие полномочия Президента. Согласно ст. 90 Конституции РФ Президент издает указы и распоряжения. Они обязательны для исполнения на всей территории России. Акты Президента имеют особое значение для функционирования единой системы государственной власти и наряду с Конституцией и федеральными законами являются базой для нормотворческой деятельности Правительства. Акты Президента не должны противоречить Конституции и федеральным законам.

Порядок выборов Президента России определяется ст. 81 Конституции, а также Федеральным законом «О выборах Президента Российской Федерации» (1999 г.).

Федеральное собрание – парламент Российской Федерации; оно совместно с Президентом, Правительством, судами РФ и другими государственными органами осуществляет государственную власть и является законодательным органом в системе разделения властей. Однако Федеральное собрание является не единственным законодательным органом в стране. Во-первых, наиболее важные законы, например действующая Конституция, могут приниматься и избирательным корпусом (народом, участвующими в голосовании лицами). Во-вторых, в России также действуют законодательные органы субъектов Федерации. Законодательная функция Федерального собрания не является единственной его функцией. Парламент осуществляет и иную деятельность (контрольную и т.п.).

Общая характеристика Федерального собрания содержится в гл. 5 Конституции РФ.

Парламент имеет представительный характер. Это означает, что он рассматривается как выразитель интересов и воли народа, а не только лиц, участвовавших в избрании депутатов. Считается, другими словами, что парламент сам знает, чего хочет народ, и выражает его волю в законах и иных актах, не будучи никому подконтролен (разумеется, в рамках Конституции). В Федеральном собрании представлены все граждане (в Государственной думе) и все субъекты Федерации (в Совете Федерации). Федеральное собрание не является вышестоящим органом для иных представительных органов (субъектов Федерации, органов местного самоуправления и др.), так как в России не установлен принцип единства системы представительных органов.

Федеральное собрание состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной думы. Несмотря на то, что Совет Федерации состоит из членов, призванных выражать интересы отдельных местностей, регионов, субъектов Федерации, он является государственным органом всей Федерации, и его решения адресуются не отдельным субъектам Федерации, а государству в целом, т.е. всей России. Государственная дума представляет все население Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации. Высшим органом исполнительной власти является Правительство России. Это коллегиальный орган, имеющий общую компетенцию и осуществляющий руководство исполнительной и распорядительной (или административной) деятельностью в стране. Правовой статус Правительства установлен Конституцией и Законом о Правительстве Российской Федерации.

Правительство действует в пределах срока полномочий Президента и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом РФ. Правительство может подать в отставку, которую Президент принимает или отклоняет. Государственная дума может выразить недоверие Правительству, после чего Президент решает, согласиться ли с решением Государственной думы и объявить об отставке Правительства либо не согласиться. Если Государственная дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную думу.

Компетенция Правительства определяется в самом общем виде в Конституции, преимущественно в виде указания на направления деятельности Правительства.

Правительству принадлежит право законодательной инициативы, и надо отметить, что оно им активно пользуется. Помимо этого Правительство вправе направлять в палаты Федерального собрания свои официальные отзывы на любые рассматриваемые парламентом законопроекты и предложения по поправкам к ним. Но есть круг вопросов, по которым законопроекты не могут быть приняты без предварительной оценки их Правительством. Речь идет о тех из них, для реализации которых требуются дополнительные расходы, покрываемые за счет государственного бюджета.

На Правительство возлагается обеспечение нормальной работы всех органов исполнительной власти на территории России. Особую его заботу составляют министерства и иные федеральные органы исполнительной власти, выполняющие весьма ответственные функции. В отношении исполнительных органов субъектов Федерации Правительство осуществляет руководство и координацию их работы по предметам ведения Федерации и совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ. На него также возлагается и разрешение споров и разногласий между федеральными органами исполнительной власти и органами власти субъектов Федерации.

Реализация полномочий Правительства облекается, как правило, в официальную форму. По наиболее важным вопросам оно издает постановления, имеющие нормативный характер. Акты по оперативным и иным текущим вопросам издаются в форме распоряжений.

Акты Правительства вступают в силу с момента их подписания, если при принятии их не установлен другой срок введения в действие.

Постановления и распоряжения в случае их противоречия Конституции, федеральным законам и указам Президента могут быть отменены Президентом Российской Федерации.

Органы судебной власти Российской Федерации. Из трех властей, существующих в обществе, судебная власть не опирается на волеизъявление избирателей и не может найти у них поддержки; она не располагает, как исполнительная власть, значительными финансовыми и силовыми средствами. Сила судебной власти имеет нематериальный характер и состоит в уважении цивилизованного общества к праву и суду.

Судебная власть осуществляется только судом. Это означает, что в России нет и не может быть, кроме судов, никаких государственных, общественных и иных органов, которые бы разрешали и рассматривали гражданские, административные, уголовные и другие дела. Существующие в нашей стране различные товарищеские, третейские суды, суды чести, информационные суды и прочие, не предусмотренные Конституцией и федеральными законами, не входят в судебную систему, судебной властью не обладают и не могут применять меры государственного принуждения.

Судьи независимы и подчиняются только закону. Гарантиями независимости судей являются: исключение постороннего воздействия на судей в момент вынесения судебного решения (тайна совещательной комнаты); преследование по закону любого вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия; освобождение судей от обязанности отчитываться перед кем бы то ни было о своей деятельности и др.

Судьи несменяемы. Это означает, что после наделения судьи полномочиями в установленном порядке деятельность судьи не ограничивается определенным сроком, судья не подлежит переводу на другую должность или в другой суд без его согласия, судью нельзя освободить от должности без его доброй воли. В законе устанавливаются исчерпывающие основания прекращения или приостановления полномочий судьи, которые допускаются по решению квалификационной коллегии судей.

Судьи неприкосновенны. Неприкосновенность распространяется на личность судьи, его жилище, служебное помещение, корреспонденцию, имущество и документы, используемые им транспорт и средства связи. Судья не может быть привлечен к уголовной, административной, дисциплинарной ответственности иначе как и особом порядке, установленном федеральным законом.

Судебное разбирательство является открытым. Любые граждане могут свободно войти в зал судебного заседания и находиться в нем во время слушания дела. Рассмотрение дела в закрытом заседании может допускаться только в случаях необходимости и в строгом соответствии с законом. Но даже по этим делам приговор провозглашается публично.

Судопроизводство осуществляется в случаях, предусмотренных федеральным законом, с участием присяжных заседателей. Речь идет о наиболее тяжких преступлениях, за которые может быть назначена смертная казнь. Обычно такие дела рассматривают суды субъектов Федерации (областные, краевые, республиканские).

Судебная власть в Российской Федерации состоит из трех ветвей.

1. *Конституционные суды.* Конституционный суд России и конституционные суды в республиках, а также уставные суды в краях и областях составляют первую ветвь судебной власти. Их основная задача состоит в проверке на соответствие Конституции РФ актов органов государственной власти.

Компетенция Конституционного суда весьма широка. Ею суд наделяется для защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции РФ на всей территории России.

2. *Суды общей юрисдикции.* Эти суды осуществляют уголовное, гражданское, административное и иные виды судопроизводства в отношении граждан.

Основным звеном второй ветви судебной власти являются районные (городские) суды. Они рассматривают все дела, кроме тех, которые переданы в ведение вышестоящих судов.

Суды среднего звена – суды субъектов Федерации (республиканские, областные, краевые, окружные, городов Москвы и Санкт-Петербурга). Они рассматривают по первой инстанции дела о наиболее опасных преступлениях, выступают в роли судов второй (кассационной) инстанции, а также осуществляют проверку решений судов нижнего звена (в порядке надзора). Военные суды – это специализированные суды, но они являются органичной частью судебной системы, о чем свидетельствует тот факт, что высшей инстанцией для военных судов является Верховный суд России.

При судах общей юрисдикции организована структура мировых судей. Они назначаются субъектами Федерации. Рассматривают основную массу дел, кроме тех, которые переданы судам общей юрисдикции.

3. *Арбитражные суды.* Эти суды разрешают споры с участием юридических лиц, граждан-предпринимателей, государственных органов.

Основную нагрузку в рассмотрении дел, относящихся к ведению арбитражных судов, несут арбитражные суды субъектов Федерации. Они являются нижним звеном в системе арбитражных судов.

Федеральные окружные арбитражные суды являются судами по проверке законности и обоснованности решения арбитражных судов субъектов Федерации в кассационной инстанции.

Высшей инстанцией для арбитражных судов является Высший арбитражный суд России.

5.3. Принципы организации местного самоуправления

Местное самоуправление – это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения исходя из интересов населения.

Суть местного самоуправления заключается в автономности от других органов государственной власти, самостоятельности населения в решении местных проблем. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, а значит, последние не могут давать обязательных указаний муниципальным органам. В самом деле, ведь местное население наверняка лучше разбирается в своих проблемах и сможет найти лучшие пути их разрешения. Следовательно, вполне допустимо власть местного самоуправления назвать «четвертой властью», существующей в нашем обществе.

Однако такое положение отнюдь не означает, что местное самоуправление – это государство в государстве, что оно абсолютно отделено от государства. Дело в том, что Российская Федерация и ее субъекты обладают определенными правами по отношению к местному самоуправлению. Местное самоуправление осуществляется на всей территории Российской Федерации – в городских, сельских

поселениях, сельских округах (волостях, сельсоветах), районах (уездах), в районах города. Эти территории называются муниципальными образованиями, границы которых устанавливаются и изменяются органом государственной власти субъекта РФ с учетом мнения населения соответствующих территорий. В целях защиты конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства федеральным законом на отдельных территориях может быть ограничено право граждан на осуществление местного самоуправления.

5.4. Права и свободы граждан по Конституции Российской Федерации

В Конституции Российской Федерации конституционному статусу целиком посвящена вторая глава, которая состоит из 48 статей. Расположены они в определенной системе, отражающей специфику характера прав и свобод, тех сфер жизнедеятельности человека и гражданина, которых они касаются. На первое место выдвинуты личные, или гражданские, права и свободы. Для того чтобы человек активно и плодотворно проявил себя в экономической или политической сфере, прежде всего ему необходимо найти себя как личность, осознать свое достоинство, самостоятельность и ответственность за то, что он является одним из участников общественной жизни. На втором месте стоят права политические. Именно они отражают положение человека в обществе и показывают, что он является отнюдь не винтиком в общественном механизме, а полноправным субъектом, участвующим в управлении делами государства. Экономические права занимают третье место и касаются таких важных сфер жизни человека, как собственность, труд, отдых. Выделяются также социальные права граждан, позволяющие человеку проявить себя не только участником экономических отношений, но и полноправным субъектом во всем многообразии социальных связей и потребностей (например право на материнство и детство). И, наконец, можно особо выделить культурные права граждан, позволяющие человеку осознать себя частицей не только прошлого (право на доступ к культурным ценностям), но и будущего (свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества).

Контрольные вопросы

1. Что составляет предмет конституционного права?
2. Назовите основные юридические свойства Конституции.
3. В какую ветвь власти входит Президент?
4. Что такое Федеральное собрание?
5. В течение какого срока действует Правительство?
6. Какие органы судебной власти вы знаете?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.
3. Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1995. – № 18. – Ст. 1589.
4. Федеральный закон от 10.01.2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2003. – № 2. – Ст. 171.
5. Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации» // СЗ. – 1997. – № 51. – Ст. 5712.
6. Федеральный закон от 06.10.1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1999. – № 42. – Ст. 5005.
7. Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1997. – № 1. – Ст. 1.
8. Указ Президента РФ от 09.03.2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ. – 2004. – № 314.

Литература

Основная

1. *Баглай М.В.* Конституционное право Российской Федерации: Учебник. – М., 1998.
2. *Угольникова Н.В., Скворцова С.А.* Конституционное право Российской Федерации: Курс лекций. – М., 2002.
3. *Козлова Е.И.* Конституционное право России: Учебник. – М., 2000.
4. *Кручинин А.С.* Конституционное (государственное) право РФ: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2003.

Дополнительная

1. *Боброва Н.А.* Конституционный строй и конституционализм в России. – М., 2003.
2. *Кутафин О.Е.* Предмет конституционного права. – М., 2001.
3. *Шамба Т.М.* Национальная политика и национальное государственное устройство Российской Федерации. – М., 2000.
4. *Чиркин В.Е.* Политическая и государственная власть // Советское государство и право. – 1988. – № 1.
5. *Барциц И.Н.* О единстве государственной власти в Российской Федерации // Законодательство. – 2001. – № 9.
6. *Виноградов В.А.* Конституционно-правовые санкции // Законодательство. – 2001. – № 12.
7. *Вишняков В.Г.* Конституционное регулирование федеративных отношений // Государство и право. – 1998. – № 12.
8. *Витрук Н.В.* Конституционное правосудие. Судебное конституционное право и процесс: Учебное пособие. – М., 1998.
9. *Любимов А.П.* Конституция Российской Федерации: Альбом таблиц и схем. – М., 1998.

Тема 6. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

6.1. Понятие, предмет и метод административного права, административно-правовые отношения

Административное право – самостоятельная отрасль права, которая представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих правоотношения в сфере реализации исполнительной власти.

Административное право как одна из важнейших базовых отраслей публичного права имеет своим предметом государственное регулирование отношений в области организации и функционирования публичного управления, т.е. осуществляемого от имени общества и государства.

Для административного права характерен императивный метод правового регулирования.

Основным источником права, регулирующим административные правоотношения в Российской Федерации, является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

Главной особенностью административно-правовых отношений является то, что они регулируют организационно-управленческие отношения. Они чрезвычайно многообразны и носят всеобъемлющий характер.

Существуют многочисленные виды административно-правовых отношений по различным классификационным основаниям:

- по своему характеру – материальные и процессуальные;
- по характеру взаимоотношений участников этих отношений – вертикальные (между министерством и подведомственными организациями, руководителем и подчиненным), горизонтальные (между двумя министерствами);
- по характеру порождающих их юридических фактов – отношения, порождаемые правомерными действиями и неправомерными действиями;
- по продолжительности действия – бессрочные, срочные и краткосрочные;
- по объему и месту в системе административно-правового регулирования – общие, отраслевые и межотраслевые административно-правовые отношения федерального, регионального и местного уровней.

6.2. Правовой статус и виды органов исполнительной власти

Система федеральных органов исполнительной власти включает в себя Правительство, министерства и ведомства (государственные комитеты, федеральные службы и т.д.). Президент не входит в систему федеральных органов исполнительной власти.

Правительство Российской Федерации является высшим федеральным органом исполнительной власти общей компетенции, т.е. руководит большинством сфер и отраслей управления, обеспечивает общее экономическое, социально-культурное развитие страны. Правительство состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров. В последнее время получила распространение практика включения в Правительство председателей госкомитетов на том основании, что их статус официально приравнивается к статусу федеральных министров.

Основными направлениями деятельности Правительства являются разработка, представление Государственной думе федерального бюджета и его исполнение; обеспечение проведения в России единой финансовой, кредитной, денежной политики, политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения; управление федеральной собственностью и др.

Решения Правительства оформляются постановлениями и распоряжениями, причем первые носят нормативный характер, а вторые – индивидуальный.

Нормальным вариантом прекращения полномочий Правительства является сложение полномочий перед вновь избранным Президентом. Кроме того, Правительство может прекратить свои полномочия досрочно:

- в случае если оно само подает в отставку и Президент ее примет;
- если Президент сочтет нужным отправить Правительство и отставку, причем перечень оснований для этого нигде не определен;
- в случае если Президент примет решение об отставке Правительства после того, как оно получит вотум недоверия Государственной думы.

Министерства РФ – это центральные органы исполнительной власти. Свою деятельность они осуществляют на основе единоначалия, руководят порученными им отраслями экономики или сферами деятельности.

Федеральные службы – федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны страны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы.

Федеральные агентства – федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции за исключением функций по надзору и контролю.

Система органов исполнительной власти субъектов РФ. Субъекты РФ устанавливают свою систему органов государственной власти (в том числе и систему органов исполнительной власти) самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленных федеральными законами. Поэтому системы органов исполнительной власти достаточно разнообразны. Однако такое изобилие форм систем органов не исключает некоторых общих черт в построении исполнительной власти субъектов.

6.3. Правовые акты сферы управления

Правовой акт управления – это основанное на законе одностороннее юридически властное волеизъявление полномочного субъекта исполнительной власти по вопросам компетенции данного органа, направленное на установление правовых норм или возникновение, изменение или прекращение административных правоотношений в целях реализации задач и функций государственного управления.

Правовым актам управления присущи следующие признаки:

- правовой акт является подзаконным актом, т.е. издается на основе и во исполнение Конституции РФ, законов, любых других актов, обладающих более высокой юридической силой;
- опирается на властные полномочия органов государственного управления, а потому предстает в виде одностороннего юридически властного волеизъявления, а точнее – предписания, носит императивный и обязательный характер, определяет правила должного поведения людей. При несоблюдении этого акта применяются меры государственного принуждения (например меры административной ответственности);
- издается только полномочным органом государственного управления и от имени государства, а потому носит официальный характер;
- оформляется установленным способом. По форме акты могут быть письменные (большинство), устные, в форме конклюдентных действий (например, жест инспектора ГИБДД). Кроме того, для правовых актов характерно соблюдение определенной процедуры принятия;
- основной конституирующей чертой правового акта является его правовой характер, т.е. направленность на достижение юридических последствий.

Индивидуальные акты управления также являются юридическими актами. Данные акты носят правоприменительный характер и издаются в отношении определенных, указанных в акте лиц, разрешая конкретные административные дела (например, приказ о назначении на должность, постановление о наложении взыскания и т.п.).

Смешанные акты управления – это такие акты, в которых переплетаются нормы и индивидуальные установления (например, акт устанавливает статус какого-либо государственного органа, и в нем же назначается руководитель этого органа).

6.4. Административное правонарушение и административная ответственность

Административная ответственность – это предусмотренная законодательством правовая ответственность за совершенное административное правонарушение, связанная с применением административных наказаний (санкций).

Применение административной ответственности – это привлечение виновных в совершении административных правонарушений физических лиц к административной ответственности, применение к ним предусмотренных законом административных наказаний судьями, государственными органами и их должностными лицами, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях.

Существуют три тесно взаимосвязанных основания административной ответственности: юридическое, фактическое и процессуальное.

Юридическое основание административной ответственности – это предусмотренность ее за конкретные правонарушения в действующем законодательстве. *Фактическим основанием административной ответственности* служит конкретное в полном составе составляющих его элементов административное правонарушение, совершенное соответствующим субъектом. *Процессуальным основанием административной ответственности* является составленный уполномоченным на то должностным лицом органов государственной исполнительной власти протокол об административном правонарушении, совершенном данным субъектом.

Административным правонарушением как основанием административной ответственности признается противоправное, действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (п. 1 ст. 2.1 КоАП РФ).

Условиями привлечения к административной ответственности являются наличие следующих обстоятельств: умышленной или неосторожной вины; возраста, по достижении которого наступает административная ответственность; соблюдения давностных сроков привлечения к административной ответственности; состояния крайней необходимости, невменяемость правонарушителя (ст. 2.8), смягчающие и отягчающие административную ответственность обстоятельства, а по некоторым составам административных правонарушений также причинная связь между противоправным действием и наступившими последствиями.

Признаваемое административным правонарушением действие (бездействие) по своей объективной стороне является антиобщественным вредоносным деянием, дезорганизующим систему общественных отношений.

Субъектами административной ответственности могут быть как физические лица, так и юридические.

Административные наказания являются установленной государством мерой ответственности за уже совершенные административные правонарушения и применяются в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами (ст. 3.1 КоАП РФ). В ст. 3.2 КоАП РФ дается исчерпывающий перечень конкретных видов административных наказаний, которые могут применяться к совершившим те или иные административные правонарушения физическим и юридическим лицам:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) возмездное изъятие орудия преступления или предмета административного правонарушения;
- 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 5) лишение специального права, предоставленного данному физическому лицу (права управления транспортными средствами);
- 6) административный арест;

- 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 8) дисквалификация.

В отношении юридического лица могут применяться первые четыре вида административных наказаний.

При наложении административного взыскания существует следующее правило: административное взыскание может быть наложено только на лицо, которое совершило административное правонарушение. Обстоятельствами, смягчающими ответственность за административное правонарушение, признаются:

- раскаяние виновного;
- предотвращение виновным вредных последствий правонарушения;
- добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда;
- совершение правонарушения под влиянием сильного душевного волнения либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- несовершеннолетний возраст;
- совершение правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Этот перечень является открытым: законодательством и правоприменителями могут быть признаны смягчающими и другие обстоятельства.

Перечень обстоятельств, отягчающих ответственность, является закрытым и может быть изменен только законом Российской Федерации.

Освобождение от административной ответственности возможно по основанию малозначительности.

При совершении лицом двух и более административных правонарушений по общему правилу административное взыскание налагается за каждое правонарушение в отдельности. Однако если дела об этих правонарушениях одновременно рассматриваются одним и тем же органом, то взыскание налагается в пределах санкции, установленной за более серьезное нарушение, допущенное этим лицом.

Обстоятельством, препятствующим привлечению виновного к ответственности, может быть истечение сроков наложения административного взыскания. По общему правилу административное взыскание может быть наложено не позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения.

Лицо, подвергнутое административному взысканию, которое в течение года со дня окончания исполнения взыскания не совершило нового административного правонарушения, считается не подвергавшимся административному взысканию.

Контрольные вопросы

1. Каков предмет и метод административного права?
2. Что такое исполнительная власть?
3. В чем особенности административно-правовых отношений?
4. Назовите виды органов исполнительной власти.
5. Каков состав Правительства России?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2002. – № 1 (часть I). – Ст. 1.

Литература

Основная

1. Административное право / Под ред. Л.Л. Попова. – М.: Юристъ, 2002.
2. *Алехин А.П.* Административное право Российской Федерации. – М., 2001.
3. *Бахрах Д.Н.* Административное право России. – М., 2004.
4. *Габричидзе Б.Н.* Административное право Российской Федерации: Учебник. – М.: Дело и сервис, 2001.
5. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
6. *Конин Н.М.* Административное право России. Общая и особенная части: Курс лекций. – М., 2004.

Дополнительная

1. *Атаманчук Г.В.* Теория государственного управления: Курс лекций. – М., 1997.
2. *Кочергин Е.А.* Основы государственного и управленческого контроля. – М., 2000.
3. *Ноздрачев А.Ф.* Государственная служба: Учебник. – М., 1999.

4. *Рушайло В.Д.* Административно-правовые режимы. – М., 2000.
5. Административные правонарушения в торговле и финансах. – М., 2001.
6. *Бахрах Д.Н.* О предмете административного права России // Государство и право. – 2003. – № 10.
7. *Коренев А.П.* Административное право России. – М., 2001.
8. *Кулешова Т.И.* Административные споры // Арбитражная практика. – 2002. – № 3.
9. *Тихомиров Ю.А.* Административное усмотрение и право // Журнал российского права. – 2000. – № 4.
10. *Лунарев Е.Б.* Понятие и признаки административно-правового спора // Журнал российского права. – 2002. – № 2.

Тема 7. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

7.1. Предмет и метод гражданско-правового регулирования

Гражданское право – это самостоятельная отрасль права, представляющая собой систему правовых норм, регулирующих на началах равноправия товарно-денежные имущественные отношения и личные неимущественные, связанные с имущественными, отношения между юридически равными и неподчиненными друг другу субъектами.

В современных правовых системах, в том числе и российской, гражданским правом обозначают отрасль права, нормы которой регулируют имущественные и некоторые неимущественные отношения. В соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК) к предмету гражданско-правового регулирования относятся прежде всего имущественные отношения, которые могут возникать с участием физических, юридических лиц, государства, муниципальных образований по поводу обладания, присвоения материальных благ (так называемые отношения собственности, отношения вещного характера) либо по передаче имущества от одного лица другому (отношения обязательственного характера).

Особо следует обратить внимание на положение ГК о гражданско-правовом регулировании отношений между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, под которой следует понимать самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров или оказания услуг.

Согласно ст. 2 ГК в предмет гражданского права включены и личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. Это отношения, складывающиеся в сфере творческой деятельности по поводу результатов интеллектуального труда (изобретения, произведения литературы, искусства и т.д.). Например, автор обладает правом на авторское имя своего произведения, правом на его неприкосновенность, на воспроизведение и т.д. Данные отношения лишены экономического содержания и потому не относятся к имущественным. Вместе с тем авторы обладают и имущественными правами, например на получение авторского вознаграждения при внедрении изобретения в производство и др. Данные отношения по поводу так называемой интеллектуальной собственности регулируются нормами гражданского права.

Наряду с рассмотренными отношениями, составляющими предмет гражданского права, особо следует выделить личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными. Они могут складываться по поводу таких нематериальных благ, как достоинство, деловая репутация лица, жизнь и здоровье гражданина, неприкосновенность частной жизни и др. Гражданское законодательство исключает их из предмета правового регулирования, обеспечивая лишь защиту данных прав в случае их нарушения (п. 2 ст. 150 ГК).

Для определения понятия гражданского права, кроме предмета правового регулирования, необходимо рассмотреть особенности метода гражданско-правового регулирования. Метод отвечает на вопрос, как нормы гражданского права воздействуют на экономические отношения. Как известно, воздействие их может быть различным. Правовые нормы могут запрещать либо предписывать участникам отношений вполне определенный вариант поведения, либо разрешать самим субъектам самостоятельно определять взаимоотношения друг с другом.

Большинство норм гражданского права, в отличие от других отраслей права, например финансового, – это нормы дозволения, посредством которых участники имущественного оборота наделяются возможностью иметь разнообразные гражданские права и приобретать гражданские обязанности. Более того, в гражданском праве содержится правило о недопустимости их ограничения иначе как в случаях и в порядке, установленных законом.

7.2. Источники гражданского права

Согласно п. 2 ст. 3 ГК гражданское законодательство (в узком смысле слова) состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним федеральных законов. Поскольку ст. 71 Конституции Российской Федерации, разграничивая компетенцию между Федерацией и ее субъектами, четко определила, что гражданское законодательство находится исключительно в ведении Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Федерации, муниципальные образования не правомочны принимать нормативные акты, содержащие гражданско-правовые нормы.

Особое место среди источников гражданского права занимают нормы *Конституции Российской Федерации*, определившие базисные положения рыночной экономики и гражданского оборота. Согласно Конституции все субъекты права собственности юридически равны перед законом. Каждое лицо имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для осуществления предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности. Конституция закрепила свободу частной собственности и ее всемерную защиту.

Гражданский кодекс – федеральный кодифицированный закон, состоящий из трех частей – обладает наиболее полным набором средств, обеспечивающих оптимальное функционирование товарно-денежных отношений. Это закон прямого действия.

Гражданский кодекс является основополагающим стержневым законом, которому должны соответствовать все другие гражданско-правовые законы и иные нормативные акты. Основная цель закона – обеспечить нормальное функционирование товарно-денежных отношений в условиях рыночной экономики, предоставить надежные гарантии всем субъектам по защите их нарушенных прав и возмещении имущественных потерь.

Кроме самого кодекса к источникам гражданского права относятся и другие *федеральные законы*. Многие статьи ГК предусматривают принятие таких законов, конкретизирующих нормы гражданского права. В частности, речь идет о разработке новых транспортных уставов, законов об осуществлении поставок, о регистрации недвижимого имущества и многих других.

Важное место среди иных источников гражданского права занимают *указы Президента РФ*. Данные нормативные акты достаточно многочисленны и касаются весьма широкого круга вопросов имущественного оборота. К источникам гражданского права относятся также *Постановления Правительства РФ*. Однако, учитывая новую тенденцию в формировании гражданского законодательства, согласно которой основным уровнем регулирования имущественных отношений должен стать уровень закона, постановления Правительства принимаются лишь в целях развития и конкретизации законов, указов Президента. Указы Президента и постановления Правительства РФ в гражданском праве не включаются в понятие «гражданское законодательство».

Нормы гражданского права могут быть выражены и в ведомственных актах, принимаемых федеральными органами исполнительной власти (например Центробанком России, Министерством финансов РФ и др.). Гражданский кодекс признает, что ни одно министерство не вправе без соответствующего поручения Президента и Правительства РФ принять акт, содержащий нормы гражданского права.

Впервые в Гражданском кодексе определено, что *деловые обычаи* относятся к источникам права. Обычаями делового оборота признаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе. Обычаи делового оборота не должны противоречить закону, условиям договора, в противном случае они не применяются. Такие обычаи изучаются национальными Торгово-промышленными палатами и публикуются для использования.

В юридической литературе обращалось внимание на необходимость различать обычаи делового оборота и деловые обыкновения. *Деловые обыкновения* – это не исторически сложившиеся традиции, а наиболее целесообразные правила поведения в деловых взаимоотношениях, которые в отличие от обычаев могут изменяться. В статьях ГК нередко встречается словосочетание «обычно предъявляемым требованиям», здесь как раз речь и идет о деловых обыкновениях.

Контрольные вопросы

1. Определите круг общественных отношений, составляющих предмет гражданского права.
2. Что такое предпринимательская деятельность?
3. В чем состоит разница между имущественными и личными неимущественными отношениями?
4. Какая основная особенность метода гражданско-правового регулирования?

5. Назовите основные источники гражданского права.
6. Что такое обычаи делового оборота?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11.06.1964 г., введен в действие с 01.10.1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964 г.

Литература

Основная

1. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.
2. Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого – 2-е изд., доп. и перераб. – М., 2000.

Дополнительная

1. *Братусь С.Н.* Предмет и система гражданского права. – М., 1963.
2. *Красавчикова Л.О.* Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. – Екатеринбург, 1994.
3. *Крусс В.И.* Право на предпринимательскую деятельность – конституционное полномочие личности. – М., 2003.
4. *Леонова Г.Б.* Категория вещных прав в советском гражданском праве // Вестник Московского университета. Серия «Право». – 1991. – № 5.
5. *Липчик Д.* Авторское право и смежные права. – М., 2002.

Тема 8. СУБЪЕКТЫ И ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

8.1. Правосубъектность граждан РФ

Правовое положение гражданина в качестве участника (субъекта) гражданских отношений носит название гражданской правосубъектности.

Пункт 1 ст. 17 ГК определяет гражданскую правоспособность как способность иметь гражданские права и нести юридические обязанности, которая признается в равной мере за всеми гражданами. В соответствии с п. 2 той же статьи правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

Статья 18 ГК раскрывает примерное содержание правоспособности граждан: «Практически гражданин может иметь любые имущественные и неимущественные права и нести любые обязанности, кроме тех, иметь которые ему запрещено законом».

Дееспособность гражданина ст. 21 ГК определяет как его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает у гражданина в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении восемнадцатилетнего возраста.

ГК установлен ряд исключений из этого правила. До достижения 18 лет дееспособность в полном объеме наступает в случаях:

- вступления несовершеннолетнего гражданина в брак (со времени вступления в брак – п. 2 ст. 21 ГК);
- эмансипации (со времени вынесения решения органа опеки или попечительства либо вступления в законную силу решения суда – п. 1 ст. 27 ГК).

Виды дееспособности граждан. Несовершеннолетние, обладающие определенным объемом дееспособности, в ГК разделены на две возрастные группы: от 6 до 14 лет – малолетние; от 14 до 18 лет – несовершеннолетние.

Дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет. В соответствии с п. 2 ст. 28 ГК малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки. «Традиционно такими признаются сделки на небольшую сумму, направленные на удовлетворение личных потребностей, исполняемые при их заключении и совершаемые за наличный расчет», «это сделки, потребительская цель которых соответствует возрасту малолетнего, совершившего такую сделку»;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Иные сделки, кроме поименованных в п. 2 ст. 28 ГК, за малолетних могут совершать от их имени только их родители, усыновители, опекуны (п. 1 ст. 28 ГК).

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно, без согласия законных представителей, совершать все сделки, которые вправе самостоятельно совершать малолетние, а также вправе самостоятельно:

- распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Остальные сделки совершаются несовершеннолетним с согласия своих законных представителей. Следует обратить внимание на то, что Кодексом впервые определена форма, в которой такое согласие должно быть выражено: простая письменная форма.

Признание гражданина полностью недееспособным и ограничено дееспособным. Случаи и порядок ограничения дееспособности гражданина (в том числе и абсолютного ограничения, т.е. признания недееспособным) в соответствии со ст. 22 ГК могут быть установлены только федеральным законом.

Статья 29 ГК в качестве единственного основания признания гражданина недееспособным устанавливает психическое состояние гражданина – наличие у него психического расстройства, в силу которого он либо не может понимать значения своих действий, либо может понимать, но не может руководить ими.

Наличие психического расстройства у гражданина должно быть подтверждено заключением судебно-психиатрической экспертизы. На основании решения суда о признании гражданина недееспособным над ним устанавливается опека (п. 1 ст. 29 ГК), и ему назначается опекун, который от его имени и в его интересах совершает все необходимые сделки (п. 2 ст. 29, ст. 32 ГК).

Основания ограничения дееспособности гражданина установлены в п. 1 ст. 30 ГК:

- гражданин злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами;
- такими действиями гражданина его семья ставится в тяжелое материальное положение.

Ограничение дееспособности гражданина и отмена ее ограничения производятся в порядке, установленном гражданским законодательством, который во многом схож с порядком признания гражданина недееспособным.

Над гражданином, ограниченным в дееспособности, устанавливается опека (п. 1 ст. 30 ГК), ему назначается попечитель.

Объем дееспособности гражданина, ограниченного в дееспособности, уже, чем даже объем дееспособности малолетних. Самостоятельно он вправе совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя (п. 3 ст. 30 ГК).

В то же время такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам.

8.2. Понятие и основные признаки юридического лица

Жизнь современного общества немыслима без объединения людей в группы, союзы разных видов, без соединения их личных усилий и капиталов для достижения тех или иных целей. Основной правовой формой такого коллективного участия лиц в гражданском обороте и является конструкция юридического лица.

В приведенном в ст. 48 ГК определении юридического лица закреплены признаки соответствующей конструкции. Решающий из них – имущественная обособленность. Именно ее выражает содержащееся в ст. 48 ГК указание на то, что юридическое лицо «имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество». Данная норма предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества его учредителей, а если речь идет об организации, построенной на началах членства, т.е. корпорации – от имущества ее членов. Юридическое лицо в зависимости от его вида должно иметь либо самостоятельный баланс (коммерческая организация), либо самостоятельную смету (некоммерческая организация).

Второй признак юридического лица, включенный в его определение, – самостоятельная имущественная ответственность. Юридическое лицо «отвечает по своим обязательствам обособ-

ленным имуществом». Если иное не предусмотрено в законе или в учредительных документах, ни учредители, ни участники юридического лица не отвечают по его долгам и точно так же юридическое лицо не отвечает по долгам учредителей (участников).

Третий признак – это организационное единство. Из него следует, что юридическое лицо обладает соответствующей устойчивой структурой. Выступление юридического лица как единого целого обеспечивается тем, что во главе соответствующего образования стоят наделенные весьма определенной компетенцией органы, которые осуществляют внутреннее управление юридическим лицом и действуют от его имени вовне.

Четвертый признак юридического лица – самостоятельное выступление в гражданском обороте от своего имени. Он означает, что «юридическое лицо может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности».

Пятый признак юридического лица – способность быть истцом и ответчиком в суде.

Каждое юридическое лицо должно создаваться и действовать на основе определенных, составленных в соответствии с законом учредительных документов.

Законом установлена обязательная государственная регистрация юридических лиц. Включение того или иного образования в единый реестр юридических лиц (ст. 51 ГК) служит необходимым, достаточным и вместе с тем бесспорным доказательством того, что данное образование признано в установленном порядке юридическим лицом.

Как и физические лица, юридические лица, являясь участниками гражданских правоотношений, должны обладать полной правосубъектностью. Правоспособность и дееспособность юридических лиц возникает одновременно с момента создания юридического лица. Законодатель выделяет для юридических лиц два вида правоспособности: полную, которую можно определить выражением «разрешено все, что не запрещено законом», и специальную.

Специальная правоспособность определяется:

- законом;
- учредительными документами;
- лицензией.

В соответствии со ст. 49 принцип специальной правоспособности действует в отношении только прямо указанных в законе видов юридических лиц. Все они могут совершать только такие действия, которые соответствуют целям их деятельности, предусмотренным в уставе или ином учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Учредители (участники) юридического лица, на которое не распространяются правила о специальной правоспособности, могут вместе с тем сами, но непременно достаточно определенно, ограничить его правоспособность путем соответствующего указания в учредительных документах.

Для осуществления весьма широкого набора разнообразных видов деятельности признано необходимым иметь выдаваемые компетентными органами соответствующие разрешения (лицензии).

8.3. Классификация юридических лиц

Все юридические лица имеют определенную организационно-правовую форму. Но изначально они делятся на две большие группы: коммерческие и некоммерческие.

В зависимости от целей создания и деятельности различаются коммерческие и некоммерческие организации. Коммерческими называются такие юридические лица, целью которых является извлечение прибыли путем осуществления любой не запрещенной законом деятельности. Некоммерческими называются организации, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Цель подобного разделения юридических лиц на коммерческие и некоммерческие состоит том, что коммерческие организации могут создаваться только в формах, прямо предусмотренных Гражданским кодексом, а именно: полного товарищества, товарищества на вере (коммандитного), общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, открытого или закрытого акционерного общества, акционерного общества работников, производственного кооператива, государственного (в том числе федерального казенного) или муниципального унитарного предприятия. Этот перечень является исчерпывающим (ст. 50, 114 ГК, п. 1 ст. 6 Закона о введении в действие части первой ГК).

Хозяйственные товарищества. Товарищество – это объединение двух или более лиц, основанное на договоре, которые, объединяя свои усилия и материальные средства, способствуют извлечению прибыли из совместной деятельности.

Товариществам присущи определенные признаки.

1. Это добровольное объединение субъектов. Основные участники товарищества называются полными товарищами и таковыми могут стать только юридические лица и предприниматели. Количество участников может быть минимум два, максимальное количество не ограничено. Товарищей связывает единство интересов, совместная выгода, вера в то, что только в единении, в содействии друг другу состоит залог преуспевания всего предприятия и каждого из них.

2. Это договорное объединение. Договор об объединении может быть только письменным и подписывается всеми его полными товарищами.

3. Объединение лиц основывается на доверии. Предпринимательская деятельность его участников считается деятельностью самого товарищества, а по его долгам любой участник отвечает всем своим имуществом.

4. Фирменное наименование должно содержать имена всех его товарищей, но если товарищей много, то законодатель разрешает указать имя одного или нескольких товарищей с добавлением слов «и компания».

5. Усиленная ответственность товарищей по всем обязательствам товарищества. В законе определено, что участники товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность.

Выделяются два вида товариществ. *Полное товарищество* и *товарищество на вере* (коммандитное товарищество). Разница между ними заключается лишь в том, что в коммандитное товарищество могут привлекать капитал участников-вкладчиков (коммандитистов). Коммандитисты не участвуют в делах товарищества и не отвечают по его долгам. Они несут риск утраты своего вклада, а при положительной деятельности товарищества могут претендовать на получение дивидендов.

Хозяйственные общества. Любое общество может быть создано одним или несколькими лицами. Круг лиц, способных его создать, не ограничен. Общества имеют органы управления, высшим из которых является общее собрание участников. Кроме него могут создаваться советы директоров, правления и избираться или назначаться руководители.

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) – это коммерческая организация, образованная одним или несколькими лицами. Уставный капитал организации состоит из определенных долей, внесенных ее участниками, ответственность которых ограничена этими долями. Основным источником, регулирующим деятельность ООО, является Закон РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

ООО – это объединение прежде всего капиталов. Самых участников общества не беспокоит мысль о том, что в случае неудачи придется лишиться многого и это существенно скажется на их благополучии. Они рискуют лишь своей долей, внесенной при вступлении в общество.

Учредительными документами являются устав и учредительный договор.

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) похоже по своему правовому регулированию на ООО. Различие состоит в следующем. В ОДО участники при нехватке имущества общества отвечают по обязательствам своим личным имуществом.

Акционерные общества (АО). Основными источниками, регулирующими деятельность АО, являются специальные законы: Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и Федеральный закон от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)». В форме АО в Российской Федерации действуют различные юридические лица, функционирующие в разнообразных сферах.

Уставный капитал АО разделен на определенное число акций. Акция – это ценная бумага, удостоверяющая имущественные права акционера. По общему правилу, в бухгалтерском учете АО отражается величина уставного капитала, зафиксированная в учредительных документах как совокупность принадлежащих учредителям и другим акционерам акций по номинальной стоимости.

В качестве акционера может выступать любой субъект гражданских правоотношений, ограничений на этот счет никаких в законе нет. Все они являются самостоятельными участниками гражданского оборота.

Имущество акционеров обособлено от имущества АО, и при убыточной деятельности акционеры рискуют лишь в пределах стоимости принадлежащих им акций, т.е. ответственность акционеров ограничена долей имущественного участия. Можно сказать, что акционеры не отвечают по долгам АО и АО не отвечает по долгам акционеров.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) распределяет акции между заранее определенным кругом лиц. Число акционеров не может превышать пятидесяти. Акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Открытое акционерное общество (ОАО) распространяет свои акции среди неопределенного круга лиц. Акционеры вправе отчуждать свои акции без согласия других участников общества.

Акционерное общество работников (народное предприятие) (АОР(НП)) может иметь неограниченное законом количество акционеров, но основной процент участников должны составлять работники общества. Отчуждение акций посторонним лицам возможно только по истечении срока, отведенного для выкупа акций другими акционерами или самим обществом. При увольнении работник обязан продать акции. Распределение прибыли осуществляется по трудовому и имущественному участию акционера.

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

Участниками производственного кооператива являются прежде всего граждане, непосредственно участвующие в трудовой деятельности коллектива. Их количество не может быть менее пяти. Участниками могут быть и юридические лица, если это предусмотрено Уставом – учредительным документом кооператива.

Независимо от величины паевого взноса каждый член кооператива имеет один голос на общем собрании участников. Распределение прибыли и ликвидационного остатка между членами кооператива обычно производится в соответствии с их трудовым участием. При выходе из кооператива его член имеет право лишь на выплату ему пая, но ни доли во всем имуществе.

Члены кооператива несут субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и в размерах, установленных уставом и Законом «О производственных кооперативах».

Передача пая другому члену кооператива не требует согласия остальных участников. Переход пая к третьим лицам означает их прием в члены кооператива и поэтому возможен лишь по решению общего собрания.

Унитарные предприятия. Принцип унитарности предприятия означает, что соответствующая коммерческая организация не наделяется правом собственности на закрепленное за ней имущество. Собственником этого имущества остается учредитель такой организации.

Имущество унитарного предприятия является неделимым и ни при каких условиях не может быть распределено по вкладкам, долям или паям, в том числе между работниками унитарного предприятия. В этом заключается главное отличие унитарного предприятия от других коммерческих организаций: хозяйственных товариществ, обществ, производственных кооперативов.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Значит, собственником их имущества является государство (Российская Федерация или субъект Российской Федерации) либо муниципальное образование. Указанные собственники, естественно, не могут непосредственно ни создавать унитарные предприятия, ни управлять их имуществом. Решение этих вопросов возлагается на уполномоченные государством или муниципальным образованием органы.

В зависимости от того, на каком ограниченном вещном праве имущество закрепляется собственником за унитарным предприятием, в ГК РФ выделяются два вида таких предприятий: унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения и унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие).

Некоммерческие юридические лица. Действующим законодательством предусмотрено создание следующих видов некоммерческих организаций:

- 1) потребительский кооператив (ст. 50, 116 ГК, Закон РФ от 19.06.1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации в РФ»). При этом нужно учитывать, что деятельность всех видов сельскохозяйственных кооперативов, как потребительских, так и производственных, а также их союзов регулируется специальным Законом от 08.12.1995 г. № 119-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»;
- 2) общественная организация (объединение), деятельность которых регламентируется ст. 117 ГК, Законом от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», а также Законом от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях», в котором перечислено пять видов общественных объединений: общественная организация (ст. 8), общественное движение (ст. 9), общественный фонд (ст. 10), общественное учреждение (ст. 11) и орган общественной самодеятельности (ст. 12);
- 3) религиозная организация (ст. 117 ГК, ст. 6 Закона «О некоммерческих организациях»);
- 4) фонд (ст. 118, 119 ГК, ст. 7 Закона «О некоммерческих организациях»);

- 5) учреждение (ст. 120 ГК, ст. 9 Закона «О некоммерческих организациях»);
- 6) объединение юридических лиц – ассоциация или союз (ст. 121 ГК, ст. 11, 12 Закона «О некоммерческих организациях»);
- 7) некоммерческое партнерство (ст. 8 Закона «О некоммерческих организациях»);
- 8) автономная некоммерческая организация (ст. 10 Закона «О некоммерческих организациях») и др.

8.4. Реорганизация и ликвидация юридических лиц

Прекращение юридического лица возможно двумя способами: реорганизацией и ликвидацией.

Реорганизация представляет собой прекращение юридического лица с переходом прав и обязанностей. При ней деятельность подвергшегося реорганизации юридического лица продолжают другие лица.

Статьи 57 и 58 ГК различают пять видов реорганизации: слияние (два и более юридических лиц превращаются в одно), присоединение (одно или несколько юридических лиц присоединяются к другому), разделение (юридическое лицо делится на два или более юридических лиц), выделение (из состава юридического лица выделяются одно или несколько юридических лиц, при этом юридическое лицо, из которого произошло выделение, продолжает существовать) и преобразование (юридическое лицо одного вида трансформируется в юридическое лицо другого вида).

ГК (ст. 60) закрепляет определенные гарантии для кредиторов реорганизуемого юридического лица, имея в виду, что их интересы могут быть задеты при любом из видов реорганизации. Так, в частности, на учредителей (участников) или орган, которые приняли решение о реорганизации, возлагается обязанность уведомить, притом письменно, всех кредиторов реорганизуемого юридического лица. Реальное значение этой обязанности состоит в том, что каждому из кредиторов принадлежит право потребовать прекращения обязательства, в котором реорганизованное юридическое лицо является должником. Во всех таких случаях кредиторы вправе также требовать возмещения им убытков (имеются в виду убытки, причиненные досрочным прекращением обязательства).

Ликвидация представляет собой прекращение юридического лица без правопреемства (п. 1 ст. 61 ГК). Тем самым предполагается, что с момента ликвидации права и обязанности юридического лица к другим субъектам не переходят.

Ликвидация может быть добровольной или принудительной. В первом случае она производится по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Сам Кодекс (п. 2 ст. 61) содержит примерный перечень обстоятельств, при которых возникает потребность в такой ликвидации:

- истечение срока, на который создано юридическое лицо;
- достижение поставленной при его создании цели.

Особо выделена принудительная ликвидация, осуществляемая по решению суда. В п. 2 ст. 61 ГК названы лишь некоторые из оснований принудительной ликвидации:

- осуществление юридическим лицом деятельности, либо запрещенной законом, либо без необходимого разрешения (лицензии);
- иное систематическое, неоднократное или даже однократное, но грубое нарушение закона либо иных правовых актов;
- признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании неустранимыми нарушениями законодательства.

Лица, выступившие с инициативой ликвидации, сами назначают ликвидационную комиссию или наделяют ее функциями так называемого ликвидатора. Персональный состав ликвидационной комиссии, а также порядок и сроки проведения ликвидации должны быть согласованы с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

Работа комиссии начинается с извещения о предстоящей ликвидации, которое должно включать информацию о порядке и сроках обращения кредиторов со своими требованиями.

Задача комиссии состоит в том, чтобы собрать долги юридического лица и рассчитаться с его кредиторами. В этой связи, не ограничиваясь общим извещением, комиссия должна направить персональное уведомление всем выявленным ею кредиторам, включая и тех, у кого срок требования не наступил.

После истечения указанного в извещении срока (он не может быть менее двух месяцев) ликвидационная комиссия составляет промежуточный баланс, который утверждается учредителями

(участниками) или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с органом, который осуществляет государственную регистрацию юридических лиц.

Требования кредиторов удовлетворяются за счет имеющихся у юридического лица денежных средств, а при недостаточности этих средств – из сумм, вырученных от продажи принадлежащего юридическому лицу имущества. Такая продажа производится с публичных торгов в порядке, предусмотренном для исполнения судебных решений процессуальным законодательством.

После погашения долгов юридического лица комиссия составляет ликвидационный баланс, которым завершает расчеты с кредиторами. После утверждения ликвидационного баланса в единый государственный реестр вносится запись о ликвидации юридического лица. Именно с этого момента юридическое лицо признается прекратившим свое существование в качестве субъекта гражданского права (п. 8 ст. 63 ГК).

Имущество, оставшееся после удовлетворения всех требований кредиторов, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами, должно быть передано тем юридическим или физическим лицам, которые имеют на него вещные или обязательственные права (п. 7 ст. 63 ГК).

Статья 64 ГК устанавливает обязательную для всех юридических лиц очередность удовлетворения требований кредиторов.

8.5. Понятие и виды объектов гражданских прав

Вещи, а именно предметы материального мира, являются объектами внимания участников гражданских правоотношений. Следует обратить внимание на то, что юридическое понимание вещей не совпадает с обыденным представлением о них. С точки зрения действующего законодательства вещами признаются не только традиционные предметы быта, но и живые существа, различные виды энергии, сложные материальные объекты и др.

Основной классификацией вещей является отнесение их к категории движимых или недвижимых. Законодатель определяет круг вещей, являющихся недвижимым и обращает к ним особый режим правового регулирования:

- земельные участки;
- участки недр;
- леса и многолетние насаждения;
- водные объекты;
- здания и сооружения;
- предприятие, как имущественный комплекс;
- вещи, подлежащие государственной регистрации: воздушные, морские, речные, озерные суда, космические объекты;
- иное имущество, отнесенное законом к недвижимому.

Вещи, не отнесенные к недвижимым, являются движимыми.

В зависимости от возможности их участия в гражданском обороте делятся на:

- неограниченные в обороте (могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому);
- ограниченные в обороте (могут принадлежать не всем или с разрешения);
- изъятые из оборота (определяются в законе).

Результаты интеллектуальной деятельности и творчества по иному называются интеллектуальной собственностью. Они, в отличие от вещей, представляют собой блага нематериальные. Так, произведение литературы есть совокупность новых образов, изобретение – техническое решение задачи и т.д. Но объектами гражданских правоотношений они становятся лишь тогда, когда облекаются в форму, обеспечивающую их восприятие другими людьми. Так, например, литературное произведение может быть зафиксировано в виде рукописи, книги, компьютерной записи и т.д. Материальный носитель выступает в качестве вещи и может передаваться в собственность другим лицам, но сам результат творческой деятельности сохраняется за его создателем и может быть использован другими лицами лишь по согласованию с ним, за исключением случаев, предусмотренных в законе.

Работы и услуги – это действия лиц, которые тоже являются объектом гражданских прав. Эти действия направлены на достижение определенного полезного результата, который может быть выражен в материальном предмете (результат работы) и не являться материальным результатом (услуга). Материальные результаты могут быть отделены от самих действий, вследствие чего они

рассматриваются в качестве самостоятельных объектов гражданских правоотношений. Действия, результаты которых неотделимы от самой деятельности и потребляются в процессе этой деятельности, именуются услугами.

Нематериальные блага составляют особую группу объектов гражданских прав. Они не имеют экономического содержания и неотделимы от личности их носителя. К их числу относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства право авторства и т.д. Нарушение личных неимущественных прав влечет за собой, как правило, неблагоприятные имущественные последствия для лица, нарушившего их, в силу этого они отнесены к сфере действия гражданского права.

Контрольные вопросы

1. Что такое дееспособность граждан?
2. Могут ли сделки, совершенные малолетними, быть действительными?
3. Каковы основания признания гражданина ограниченно дееспособным?
4. В чем особенности предпринимательской деятельности граждан?
5. Назовите признаки юридического лица.
6. Что такое специальная правоспособность юридического лица?
7. Назовите виды реорганизации юридического лица.
8. Определите порядок удовлетворения требований кредиторов при ликвидации юридического лица.
9. Перечислите все разновидности коммерческих юридических лиц.
10. В чем различие между обществом с ограниченной ответственностью и обществом с дополнительной ответственностью?
11. Назовите все три вида акционерных обществ.
12. Могут ли некоммерческие организации заниматься предпринимательской деятельностью?
13. Как законодатель определяет понятие недвижимого имущества.
14. Какими признаками должна обладать информация, чтобы она могла быть коммерческой тайной?
15. Что относится к категории личных неимущественных благ?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Федеральный закон от 26.12.1999 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».
4. Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».
5. Закон РФ от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».
6. Закон РФ от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».
7. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».
8. Закон РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» // Ведомости РФ. – 1993. – № 32. – Ст. 1227.
9. Положение об органах опеки и попечительства РСФСР. Утверждено Постановлением Совета министров РСФСР от 30.04.1986 г. № 175 // СП РСФСР. – 1986. – № 15. – Ст. 123.
10. Постановление Верховного суда РФ от 04.05.1990 г. № 4 «О практике рассмотрения судами дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами» // Бюллетень Верховного суда РФ. – 1990. – № 7.

Литература

Основная

1. Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого – 2-е изд., доп. и перераб. – М., 2000.
2. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.
3. Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под общ. ред. М.И. Брагинского. – М., 1995.
4. Комментарий к части первой Гражданского кодекса РФ / Под ред. О.Н. Садикова. – М., 1995.
5. Учебник по Гражданскому праву. Часть 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 1997.

Дополнительная

1. *Иванов А.Н.* Психически больной и гражданский закон. – М., 1992.
2. *Горлов В.* Правовое положение участников ООО // Хозяйство и право. – 2000. – № 5.
3. *Зенкин И.В., Таль Г.К.* Банкротство коммерческих организаций. – М., 2000.
4. Информационное право / Под ред. Ю.М. Батурина. – СПб., 2002.

5. *Кашанина Т.В.* Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности. – М., 1995.
6. *Козлова Н.В.* Юридические лица в современном российском гражданском праве: теория и практика // Законодательство. – 1996. – № 2.
7. *Красавчикова Л.О.* Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. – Екатеринбург, 1994.
8. *Малиевский С.Д.* Общество с ограниченной ответственностью. – М., 1999.
9. *Чубаров С. А.* Правопреемство при реорганизации юридических лиц // Законодательство. – 1998. – № 7.
10. *Сергеев А.П.* Право на защиту репутации. – Л., 1989.
11. *Ярошенко К.Б.* Жизнь и здоровье под охраной закона. Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав граждан. – М., 1990.
12. *Фатьянов А.А.* Тайна как социальное и правовое явление. – М., 2001.
13. *Эрдилевский А.М.* Проблемы компенсации морального вреда в российском и зарубежном праве. – М., 2000.

Тема 9. СДЕЛКИ И СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

9.1. Понятие и форма сделки

Легальное определение сделки дается в ст. 153 ГК: «Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей». Анализируя легальное определение сделки, можно выделить следующие ее признаки:

- это всегда волевой акт, т.е. действие субъекта права;
- направлена на достижение определенной правовой цели, т.е. на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений;
- это правомерное действие.

Сделки всегда совершаются по воле участников гражданского оборота и являются актами осознанных, целенаправленных, волевых действий физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий. Сущность сделки составляют внутренняя воля и волеизъявление сторон.

Внутреннюю волю можно определить как намерение лица породить определенные юридические права и обязанности. Однако одной внутренней воли для совершения сделки недостаточно, необходимо довести ее до сведения других лиц. Способы, которыми внутренняя воля выражается вовне, называются волеизъявлением.

1. Устные сделки – это сделки, которые совершаются путем словесного выражения воли. При таком выражении воли участник сделки на словах выражает готовность совершить сделку. Понятие устной сделки вводится в ст. 158 ГК и более детально регламентируется в ст. 159 ГК.

В п. 1 ст. 159 ГК содержится общее положение, согласно которому в устной форме могут совершаться любые сделки, для которых не установлена письменная форма. Однако в последующих статьях ГК (ст. 161, 163, 164 и пр.) довольно широко определен круг сделок, которые должны совершаться в письменной форме.

2. Письменные сделки – сделки, в которых выражение воли контрагентов осуществляется путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного ее участниками.

В письменной форме всегда должны заключаться сделки:

- между юридическими лицами, а также между юридическими лицами и гражданами (кроме случаев, когда момент заключения сделки совпадает с моментом ее исполнения);
- между гражданами на сумму свыше 10 минимальных размеров оплаты труда (однако, как и в предыдущем случае, такая сделка может быть совершена устно, если исполняется в момент заключения);
- в иных случаях, предусмотренных законом.

В соответствии со ст. 163 ГК нотариальное удостоверение сделок признается обязательным в двух случаях:

- по закону;
- по соглашению сторон (даже если по закону для сделок данного вида эта форма не требуется).

В случаях, предусмотренных законом, сделки подлежат обязательной государственной регистрации.

9.2. Недействительные сделки

Условия действительности сделки вытекают из ее определения в ГК как правомерного юридического действия субъектов гражданского права, направленного на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Недействительность означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает юридических последствий, которые соответствуют ее содержанию, т.е. не влечет возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, кроме тех, которые связаны с ее недействительностью. Недействительная сделка является неправомерным юридическим действием.

Сделки с пороками в субъекте. В законодательстве строго прослеживается разделение всех участников гражданского оборота на физических и юридических лиц. Основываясь на этом, сделки с пороками в субъекте можно подразделить на две группы: первая связана с порочностью дееспособности граждан, а вторая – с пороком правоспособности юридических лиц.

Сделки с пороками дееспособности граждан – это сделки, совершаемые:

- гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК);
- гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК);
- несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК);
- несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК).

Дееспособная сторона обязана возместить другой (недееспособной) стороне реальный ущерб, понесенный в результате заключения недействительной сделки. Такая обязанность возлагается на дееспособную сторону в случае, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны

Сделки с пороком правоспособности юридических лиц делятся на два вида:

- сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК);
- сделки, совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК).

Сделки с пороками в субъективной стороне. Сделки с пороками в субъективной стороне (сделки с пороками воли) можно подразделить на два вида: сделки, совершенные без внутренней воли на их совершение, и сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно, т.е. под определенным внешним воздействием.

К сделкам, совершенным при отсутствии внутренней воли, теория гражданского права относит сделки:

- заключенные гражданином, неспособным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК);
- заключенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК);
- заключенные под влиянием насилия, угрозы насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или сделки, заключенные вследствие стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК).

Сделки с пороками формы. Признание сделки недействительной вследствие порока ее формы может основываться на форме, установленной законом или соглашением сторон для совершения той или иной сделки. Несоблюдение устной формы сделки не может быть основанием для признания ее недействительной.

Сделки с пороками содержания. Сделки с пороками содержания признаются недействительными вследствие расхождения условий сделки с требованиями закона и иных правовых актов.

Среди отдельных составов недействительных сделок с пороками содержания следует назвать сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК), а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК).

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает юридических последствий. Недействительная сделка является неправомерным юридическим действием.

Закон (п. 1 ст. 166 ГК) подразделяет все недействительные сделки на два общих вида: ничтожные и оспоримые.

Ничтожная сделка недействительна в силу нормы права в момент ее совершения, поэтому судебного решения о признании ее недействительной не требуется. Ничтожная сделка не подлежит исполнению. На ничтожность сделки вправе ссылаться и требовать в судебном порядке применения последствий ее недействительности любые заинтересованные лица.

Гражданский кодекс предусматривает следующие виды ничтожных сделок в зависимости от оснований их недействительности:

- а) сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК);
- б) сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК);
- в) мнимая и притворная сделки (ст. 170 ГК);
- г) сделка, совершенная лицом, признанным недееспособным (ст. 171 ГК), и сделка, совершенная малолетним (ст. 172 ГК);
- д) сделка, совершенная с несоблюдением установленной законом или соглашением сторон обязательной формы сделки в случаях, когда такое несоблюдение влечет ничтожность сделки.

Оспоримая сделка в момент ее совершения порождает свойства действительной сделке правовые последствия, но они носят неустойчивый характер, так как по требованию исчерпывающе определенного в законе круга лиц такая сделка может быть признана судом недействительной по основаниям, установленным законом. В этом случае правовой результат сделки может оказаться полностью аннулированным, поскольку недействительная сделка недействительна с момента ее совершения, и решение суда по этому вопросу будет иметь обратную силу, если только из содержания сделки не следует, что ее действие может быть прекращено лишь на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК).

Рассмотрим виды и последствия оспоримых сделок, предусмотренных Гражданским кодексом.

К категории оспоримых сделок относятся:

- а) сделка юридического лица, выходящая за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК);
- б) сделка, совершенная лицом или органом с ограниченными полномочиями (ст. 174 ГК);
- в) сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК);
- г) сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК);
- д) сделка, совершенная гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК);
- е) сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК);
- ж) сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК).

Основные последствия недействительности сделки связаны с определением правовой судьбы, полученного сторонами по сделке. Общее правило, регулирующее правовую судьбу полученного сторонами по сделке, установлено п. 2 ст. 167 ГК. Это правило, именуемое в науке гражданского права двусторонней реституцией, предусматривает возвращение сторонами друг другу всего полученного по сделке, а в случае невозможности возвращения полученного в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возмещение его стоимости в деньгах.

Для последствий некоторых видов недействительных сделок (ст. 169 и 179 ГК), которые более подробно будут рассмотрены ниже, применяются иные правила: односторонняя реституция, т.е. восстановление в первоначальном состоянии лишь невиновной стороны путем возвращения этой стороне исполненного ею по сделке, и взыскание в доход государства полученного виновной стороной или причитавшегося этой стороне в возмещение исполненного ею по сделке, или недопущение реституции, т.е. взыскание в доход государства всего полученного сторонами по сделке и, в случае исполнения сделки не всеми сторонами, причитавшегося к получению.

9.3. Представительство

Институт представительства в гражданском обороте имеет широкую сферу применения. Представительство – это правоотношение, в силу которого одно лицо – представитель выступает от имени и в интересах другого лица – представляемого перед третьими лицами. В качестве представляемого может быть любой субъект, а в качестве представителя может выступать только дееспособное лицо. В отношении третьего лица, которому также необходимо быть дееспособным, закон вводит следующее правило: третьим лицом в сделке не может быть сам представитель либо иное лицо, от имени которого данный представитель является также представителем. А если данное ограничение зафиксировано в законе, значит, все сделки, заключенные с такими третьими лицами, признаются недействительными, как противоречащие положению закона.

Однако в определенных случаях допускается выступление одного представителя от имени различных третьих лиц в сфере предпринимательской деятельности. В этом случае речь идет о *коммерческом представительстве*. Оно возникает в случае, если в сфере предпринимательства в сделках участвует постоянно представляющее лицо. Коммерческий представитель при этом обязан исполнять поручение с заботливостью обычного предпринимателя. Такой представитель должен быть зарегистрирован в качестве предпринимателя. Кроме того, коммерческое представительство осуществляется на основании договора. Значит, для соединения представляемых между собой предприниматель должен иметь от каждого из них договор с указанием в нем его полномочий, а при отсутствии таковых в договоре – еще и доверенности.

Выражая свою волю, представляемый определяет круг полномочий, в пределах которых должен действовать представитель. При превышении полномочий, т.е. совершая действия от имени представляемого, не указанные последним, сделка считается заключенной в случае ее последующего одобрения представляемым. Если же представляемый такую сделку не одобрит, то стороной сделки будет считаться представитель, как лицо подписавшее ее. Соответственно, все обязательства и ответственность за исполнение сделки также несет представитель.

Согласно ст. 182 ГК полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. Согласно ст. 184 ГК можно выделить еще одно основание возникновения представительства – договор.

Правоведы выделяют различные виды классификации отношений представительства. Наиболее распространенной считается деление представительства в зависимости от основания его возникновения: законное представительство (родители являются законными представителями своих детей); основанное на административном акте (директор фирмы участвует в сделках в силу того, что издан приказ о его назначении); основанное на договоре (коммерческое представительство); основанное на доверенности.

Доверенность – это письменный документ, содержащий круг полномочий, выдаваемый представителю для представительства перед третьими лицами. Она должна иметь определенные реквизиты: дату совершения доверенности, полное имя (наименование) представителя и представляемого, круг полномочий, срок действия доверенности, подпись представляемого.

Доверенность может быть выдана на совершение только правомерных действий; воля представляемого должна формироваться свободно; форма доверенности только письменная, а в случаях, предусмотренных законом, она должна иметь нотариальное удостоверение. Так, например, ст. 187 ГК требует нотариально удостоверить передоверие.

Максимальный срок действия доверенности – три года. Если в доверенности не указан срок ее действия, она считается действительной в течение одного года. Если же в доверенности нет никаких дат, она ничтожна.

Действие доверенности прекращается в таких случаях, как:

- истечение срока ее действия;
- отмена доверенности лицом, выдавшим ее;
- отказ лица, которому выдана доверенность;
- прекращение юридического лица или смерть физического лица, от имени которого выдана доверенность либо которому она выдана.

9.4. Понятие и значение сроков исковой давности

Под сроком защиты гражданских прав понимается срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, может требовать принудительного осуществления или защиты своего права. Поскольку основным средством защиты нарушенного гражданского права является иск, указанный срок получил наименование срока исковой давности.

Будучи сроком принудительной защиты нарушенного права, исковая давность тесным образом связана с процессуальным понятием права на иск. Право на иск есть обеспеченная законом возможность заинтересованного лица обратиться в суд с требованием о рассмотрении и разрешении спора с ответчиком в целях защиты нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса лица. Право на иск состоит из двух правомочий: права на предъявление иска и права на удовлетворение иска. Право на предъявление иска, которое часто именуется правом на иск в процессуальном смысле – это право требовать от суда рассмотрения и разрешения возникшего спора в определенном процессуальном порядке. Условия и предпосылки осуществления данного права определяются гражданско-процессуальным законодательством. В данном случае важно подчеркнуть,

что право на иск, в процессуальном смысле, по общему правилу, не зависит от истечения каких бы то ни было сроков. Обратиться в суд с иском можно в любое время независимо от истечения срока исковой давности (ч. 1 ст. 199 ГК).

По-иному обстоит дело с правом на удовлетворение иска или, другими словами, правом на иск в материальном смысле, под которым понимается возможность принудительного осуществления требования истца через суд. Истечение исковой давности погашает именно эту возможность и служит основанием для отказа в рассмотрении иска по существу (ч. 2 ст. 199 ГК).

Срок исковой давности рассматривается судом только в случае заявления ходатайства о его рассмотрении заинтересованной стороной.

Законодатель определяет два вида сроков исковой давности: общий и специальный. Общий срок исковой давности составляет три года. Специальные сроки могут быть удлиненными или укороченными. В любом случае он определяется только законом и не может быть изменен соглашением сторон.

В соответствии со ст. 200 ГК исковая давность начинает течь со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

По общему правилу, исковая давность распространяется на все гражданские правоотношения. В виде исключения срок исковой давности не применяется к ряду требований, которые прямо указаны в законе (ст. 208 ГК).

Контрольные вопросы

1. Будет ли нарушением формы сделки отсутствие государственной регистрации, если она предусмотрена законом?
2. Какие сделки являются оспоримыми?
3. Каковы последствия признания сделки недействительной?
4. Что такое коммерческое представительство?
5. Как прекращается действие доверенности?
6. Могут ли стороны в договоре изменить срок исковой давности?
7. Как определить, какой срок исковой давности распространяется на данное требование?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11.06.1964 г., введен в действие с 01.10.1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964 г.

Литература

Основная

1. *Бошко С.В.* Правоведение. – М., 2002.
2. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.
3. *Калтин А.Г., Масляев А.И.* Гражданское право. Часть первая. – М., 2000.
4. Правоведение: Учебник для вузов / Под ред. О.Е. Кутафина. – М., 2001.
5. *Садиков О.Н.* Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. – М., 1999.

Дополнительная

1. *Андреев В.К.* Представительство в гражданском праве. – Калинин, 1978.
2. *Брагинский М.* Сделки. Представительство. Сроки. Исковая давность // Хозяйство и право. – 1995. – № 6.
3. *Витрянский В.В.* Недействительность сделок в арбитражно-судебной практике // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сборник памяти С.А. Хохлова / Отв. ред. А.Л. Маковский. – М., 1998.
4. *Грибанов В.П.* Пределы осуществления и защиты гражданских прав. – 2-е изд. – М., 1992.
5. *Кириллова М.Я.* Исковая давность. – М., 1966.
6. *Невзгодина Е.Л.* Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск, 1976.
7. *Новицкий И.Б.* Сделки. Исковая давность. – М., 1954.
8. *Рабинович Н.В.* Недействительность сделок и ее последствия. – Л., 1960.
9. *Сарбаш С.* Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. – 2000. – № 4.
10. *Томилин А.Ф.* Ничтожные и оспоримые сделки. – М., 1998.
11. *Фаршатов И.* Сокращенные сроки исковой давности // Хозяйство и право. – 2001. – № 12.
12. *Хейфец Ф.С.* Недействительность сделок по российскому гражданскому праву. – М., 2000.
13. *Эйдинова Э.Б.* Сделки в нотариальной и судебной практике. – М., 1980.

Тема 10. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ

10.1. Понятие и содержание права собственности

Приступая к изучению права собственности, следует быть готовым к восприятию довольно сложных положений, выходящих достаточно далеко за рамки предмета гражданско-правовой науки и вообще правового регулирования. Правовую регламентацию отношений собственности невозможно понять, не вникая в их экономическую сущность. Поэтому необходимо обращение к экономическим аспектам данной проблемы: начинать надо с рассмотрения собственности как экономической категории.

Единственным источником появления всех материальных благ, необходимых для существования человека, служит процесс общественного производства (если не считать землю и другие природные ресурсы, данные человеку самой природой). Такое производство, состоящее в отвоевании у природы материальных благ, как показывает весь опыт человечества, невозможно осуществить в одиночку. Людям приходится вступать во взаимоотношения (общественные отношения) прежде всего производственного характера. А «всякое производство, – по словам К. Маркса, – есть присвоение индивидуумом предметов природы в пределах определенной общественной формы и посредством нее» (Соч. – Т. 12. – С. 713).

Следовательно, суть производства состоит в присвоении, т.е. в отношении к материальным благам как к собственным. Ведь слово «присваиваться» и означает поступить кому-то в собственность, т.е. данное материальное благо кому-то становится своим, а кому-то чужим.

Следовательно, собственность представляет собой отношения между лицами по поводу материальных благ, заключающиеся в присвоенности или в принадлежности их одним лицам и соответственно в отчужденности этих же благ от всех других лиц.

Состояние присвоенности или принадлежности материальных благ – это возможность независимо от чьей бы то ни было воли, исключительно по своему усмотрению использовать материальные блага для собственных нужд, отстраняя всех прочих лиц или допуская их исключительно по своему волеизъявлению.

Однако «хозяйственное господство» собственника над принадлежащим ему имуществом не исчерпывается «приятным благом» обладания, возможностью получения доходов и удовлетворения соответствующих потребностей. Неизбежно появляется «бремя» собственности. Оно состоит в необходимости нести расходы по содержанию, ремонту, охране имущества, уплате государственных налогов. Именно сочетание «блага» и «бремени» характеризует настоящего собственника.

Право собственности регулирует статику имущественных отношений собственности как состояние принадлежности (присвоенности) материальных благ. Динамика этих отношений, т.е. переход материальных благ от одного лица к другому, опосредуется другим институтом, институтом обязательственного права.

Гражданско-правовой институт права собственности охватывает нормы, устанавливающие: 1) характер и содержание правомочий собственника, 2) гражданско-правовой режим объектов права собственности (в том числе правила о возможности и порядке приобретения и прекращения права собственности на эти объекты); 3) формы права собственности, признаваемые правопорядком; 4) гражданско-правовые способы защиты права собственности. В совокупности перечисленные нормы гражданского права составляют право собственности в объективном смысле – как особый гражданско-правовой институт, закрепляющий, регулирующий и охраняющий состояние принадлежности (присвоенности) материальных благ определенным лицом.

Содержание субъективного права собственности принято характеризовать через составляющие его правомочия. Выделяются три правомочия собственника: владение, пользование и распоряжение.

Под *правомочием владения* понимается основанная на законе возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (числить на балансе); под *правомочием пользования* – аналогичная возможность эксплуатации имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления; под *правомочием распоряжения* – соответствующая возможность определить судьбу имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения.

В соответствии со ст. 8 Конституции России и п. 1 ст. 212 ГК признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. В свою очередь, частная собственность подразделяется на такие виды, как частная собственность граждан и юридических лиц, государственная – на федеральную собственность и собственность субъектов РФ, муниципальная – на собственность городских, сельских поселений и собственность иных муниципальных образований.

10.2. Возникновение и прекращение права собственности

Важное практическое значение имеет четкое определение момента, с которого возникает право собственности у приобретателя по договору. Как известно новый ГК закрепил систему традиции, в соответствии с которой право собственности у приобретателя по договору обычно возникает в момент его фактической передачи. Но это правило диспозитивно и может быть изменено соглашением сторон. Если же договор требует регистрации, то именно с момента регистрации у приобретателя возникает право собственности независимо от того, когда фактически к нему перейдет данное имущество.

Значение данного правила (о моменте возникновения права собственности) обусловлено не только необходимостью четкого установления момента перехода прав и обязанностей, но и тем обстоятельством, что именно собственник несет риск случайной гибели или повреждения имущества и бремя его содержания в целом.

Основания возникновения (приобретения) права собственности – это юридические факты, обобщающий перечень которых содержится в ст. 8 ГК. В качестве юридических фактов, влекущих возникновение права собственности, могут выступать как действия лиц, так и события. К первым, например, можно отнести сделки, которые требуют выражения воли участников, ко вторым – смерть гражданина, вызывающая наследственные правоотношения.

Основания приобретения права собственности по иному называются титулами собственности. Титульное владение – это владение, основанное на каком-либо праве, вытекающем из соответствующего юридического факта – титула (договор мены). В отличие от этого беститульное (фактическое) владение не опирается на правовое основание.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые делятся на две группы: первоначальные и производные. *Первоначальные* – не зависят от прав предшествующего собственника и включают случаи, когда такого собственника ранее не было вообще. *Производные способы возникновения права собственности* определяются волей предшествующего собственника (чаще всего по договору с ним). То есть различие первоначальных и производных способов приобретения права собственности сводится к отсутствию или наличию правопреемства.

К первоначальным способам возникновения права собственности относятся:

- создание новой вещи (построенный дом из своих материалов);
- переработка вещи (вещь создается из материалов одного лица трудом другого);
- плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования вещи;
- обращение в собственность общедоступных для сбора вещей;
- присвоение бесхозяйного имущества (клад, находка и т.д.);
- приобретение права собственности в результате приобретательной давности.

К производным способам возникновения права собственности относятся:

- договоры;
- наследование;
- реорганизация и др.

Можно выделить дополнительные способы возникновения государственной собственности: конфискация (истребование имущества за совершенное преступление) и реквизиция (истребование имущества в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и т.п. исключительно в интересах общества с частичной или полной компенсацией).

Существует также особый способ возникновения частной формы собственности – приватизация (безвозмездный переход имущества из государственной и муниципальной собственности в частную).

Основания прекращения права собственности можно классифицировать следующим образом:

- прекращение существования объекта прав собственности (полное потребление или гибель);
- прекращение существования самого собственника (смерть гражданина или признание его умершим, ликвидация или реорганизация юридического лица);
- отчуждение имущества по договору;
- отказ от прав собственности;
- принудительное изъятие имущества у собственника.

Циркуляция вещей в гражданском обороте, которая в условиях рыночной экономики резко возрастает, означает и смену их владельца. А это влечет прекращение права собственности у одних лиц и возникновение его у других. Поэтому основания прекращения права собственности, как правило, совпадают с основаниями его возникновения.

10.3. Ограниченные вещные права

Ранее уже отмечалось, что экономические отношения собственности юридически опосредуются не только с помощью права собственности. Хозяйственная практика уже давно показала возможность и целесообразность осуществления «хозяйственного господства» над имуществом в иных организационно-правовых формах, нежели право собственности. Например, в тех случаях, когда такое господство необходимо лишь в ограниченном объеме. Иными словами, для того чтобы должным образом удовлетворить хозяйственные и иные нужды и потребности, в ряде случаев необязательно становиться собственником (что может оказаться невозможным или невыгодным), а достаточно получить правомочия иного законного владельца имущества и соответствующую правовую защиту.

Само право собственности является разновидностью вещных прав. Суть конструкции вещного права заключается в том, что оно позволяет не дробить единое право собственности, сохраняя его, и вместе с тем юридически четко и надежно фиксирует права иных, кроме собственников, участников экономических отношений присвоения.

Это обстоятельство особенно важно для крупных собственников, поскольку позволяет им организовать эффективное хозяйствование и управление своим имуществом путем создания новых самостоятельных субъектов права с экономическими и иными интересами (следовательно, экономически заинтересованных в результатах своего хозяйствования), но при сохранении права собственности на выделенное им имущество.

Чем же вещные права отличаются от права собственности, каковы их основные черты? Во-первых, речь идет о правах на чужое имущество, уже присвоенное собственником. Следовательно, такие права не могут приравниваться к правам собственника, совпадать с ними полностью, а всегда являются ограниченными по содержанию, прежде всего волей самого собственника либо прямым предписанием закона. Осуществление этих прав происходит в пределах, установленных собственником и законом. Во-вторых, вещные права возникают либо по воле самого собственника (по договору), либо по прямому указанию закона (сервитут).

Таким образом, вещные права можно определить как абсолютные правомочия по владению, пользованию и распоряжению чужим имуществом, производные от прав собственника и возникшие по его воле (либо по прямому указанию закона), имеющие ограниченное по сравнению с правом собственности содержание, но защищаемое законом наравне с ним.

В качестве иных вещных прав законодатель называет право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право постоянного пользования земельным участком, сервитуты и др.

10.4. Защита права собственности и иных вещных прав

Важнейшим способом защиты права собственности является *виндикация*, т.е. истребование собственником своей вещи из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК).

Незаконным владельцем следует считать не только лицо, самостоятельно завладевшее вещью (например похищение или присвоение), но также и того, кто приобрел вещь у лица, не управомоченного распоряжаться ею.

Незаконное владение означает, что лицо владеет имуществом без какого-либо основания или владеет им по порочному основанию, не охраняемому законом.

Незаконный приобретатель вещи считается добросовестным, если он не знал и не мог знать, что лицо, которое передало ему вещь (имущество) не имело на это право. Если же он об этом знал или по обстановке должен был знать, что он приобрел вещь не у собственника, то он признается недобросовестным приобретателем. По господствующему в литературе мнению, для признания приобретателя недобросовестным недостаточно простой неосмотрительности, а требуется умысел или грубая неосторожность.

Законодатель решает вопрос об истребовании вещи у добросовестного приобретателя в зависимости от того, как приобретена вещь – возмездно или безвозмездно. Согласно ч. 2 ст. 302 ГК РФ при безвозмездном приобретении имущества от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

Действующее право исходит из презумпции добросовестности приобретателя, т.е. приобретатель признается добросовестным до тех пор, пока его недобросовестность не будет доказана. У недобросовестного приобретателя вещь изымается во всех случаях, т.е. действует принцип неограниченной виндикации.

Собственник может требовать *устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения* (ст. 304 ГК).

Нарушение прав собственника, не связанных с лишением владения, касаются двух других его правомочий – права пользования и права распоряжения. Защита этих прав от нарушений, устранение препятствий к их осуществлению производятся с помощью негаторного иска.

Примером такого рода требований являются споры по осуществлению прав владельцев соседствующих строений и земельных участков (когда, в частности, один из них своими действиями создает помехи для осуществления прав другого, например, возводит строение или сооружение, закрывающее доступ света в окна соседа и т.п.).

Для негаторного иска не устанавливается срока исковой давности. Истцу достаточно доказать, что препятствия в осуществлении им права собственности существуют на момент рассмотрения.

Законодатель определил нормативно только два способа защиты права собственности – истребование имущества из чужого незаконного владения (ст. 301–303 ГК) и защиту прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения (ст. 304 ГК). Глава 20 ГК «Защита права собственности и других вещных прав» не содержит даже упоминания о третьем способе защиты права собственности – *признании права собственности*. Между тем он широко используется на практике. Правда, в ст. 12 ГК РФ сказано, что защита гражданских прав осуществляется путем признания права.

Истцом здесь выступает собственник индивидуально-определенной вещи, как владеющий, так и не владеющей ею (если при этом не ставится вопрос о ее возврате). Его права оспариваются, отрицаются или не признаются третьим лицом, не находящимся с собственником в обязательственных или иных отношениях по поводу спорной вещи. В соответствии со ст. 305 ГК правом на предъявление такого иска обладает и титульный владелец имущества.

Предметом иска является лишь констатация факта принадлежности истцу права собственности, иного вещного права на имущество, но не выполнение ответчиком каких-либо конкретных обязанностей.

Контрольные вопросы

1. Назовите «триаду» полномочий, составляющих содержание права собственности.
2. В чем различие между добросовестным и недобросовестным владением?
3. Является ли перечень первоначальных способов приобретения права собственности исчерпывающим?
4. Кто становится собственником клада?
5. Что такое «реквизиция» и «конфискация» в гражданском праве?
6. Есть ли различие между понятиями «вещные права» и «ограниченные вещные права»?
7. Определите круг полномочий по распоряжению имуществом владельца, обладающего этим имуществом на праве хозяйственного ведения.
8. Что является объектом сервитута?
9. Как решается вопрос об истребовании имущества от добросовестного владельца?
10. Как защищаются права собственника, если их нарушение не связано с лишением владения вещью?
11. В чем различие между обязательно-правовыми и гражданско-правовыми способами защиты права собственности?
12. Можно ли в суде констатировать факт права собственности?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11.06.1964 г., введен в действие с 01.10.1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964 г.

Литература

Основная

1. *Бошко С.В.* Правоведение. – М., 2002.
2. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.
3. *Калтин А.Г., Масляев А.И.* Гражданское право. Часть первая. – М., 2000.
4. Правоведение: Учебник для вузов / Под ред. О.Е. Кутафина. – М., 2001.
5. *Садиков О.Н.* Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. – М., 1999.

Дополнительная

1. *Гребенникова В.В.* Институт собственности в условиях рыночной экономики социального государства. – М., 1996.
2. *Донцов С.Г.* Гражданско-правовые внедоговорные способы защиты социалистической собственности. – М., 1980.
3. *Зевайкина А.* Иски о признании права собственности // Российская юстиция. – 2001. – № 8.
4. *Мисник Н.Н.* Правовая природа общей собственности // Правоведение. – 1993. – № 1.

5. *Мозолин В.П.* Право собственности в Российской Федерации в период перехода к рыночной экономике. – М., 1992.
6. *Полуйчик Н.Е.* Споры о праве собственности // Гражданин и право. – 2001. – № 5, 6.
7. *Сергеев А.П.* Вопросы истребования имущества из чужого незаконного владения // Проблемы гражданского права. – Л., 1987.
8. *Суханов Е.А.* Лекции о праве собственности. – М., 1991.
9. *Хохлов С.А.* Право собственности и другие вещные права // Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. – 1995. – № 8.

Тема 11. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

11.1. Понятие обязательств, основания его возникновения

Все многочисленные отношения, регулируемые обязательственным правом, охватываются понятием отношений экономического оборота. Отношениями экономического оборота опосредуется перемещение только таких материальных благ, которые выступают в форме товара. Именно эти отношения составляют предмет обязательственного права.

В результате правового регулирования отношения экономического оборота приобретают правовую форму и становятся обязательственными правоотношениями. Обязательственные правоотношения тесно связаны с правоотношениями собственности, и в реальной жизни наблюдается их постоянное взаимодействие. Реализация собственником правомочия распоряжения имуществом ведет к возникновению обязательственного правоотношения, например, по передаче этого имущества другому лицу, а исполнение обязательств нередко вызывает к жизни правоотношения собственности, например на переданное имущество.

Как и в любом правоотношении, в обязательстве участвуют две стороны: управомоченная и обязанная. Поскольку перемещение материальных благ невозможно без активных действий, управомоченная сторона наделена правом требовать от обязанной стороны совершения определенных активных действий. В свою очередь, на обязанную сторону в обязательственном правоотношении возлагается обязанность совершить эти активные действия. Например, договор о выполнении работ: одна сторона обязана выполнить работу, а другая вправе требовать этого выполнения. В правоотношении же собственности управомоченная сторона (собственник) может требовать от обязанных лиц лишь пассивного воздержания от каких-либо действий в отношении его имущества. Обязанная сторона в обязательствах именуется *должником*, а лежащая на нем обязанность – *долгом*.

Таким образом, *обязательство* – это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, оказать услугу, выполнить работу и т.д.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

В зависимости от основания возникновения все обязательства делятся на два типа: договорные и внедоговорные. Значение разграничения всех обязательств на два типа состоит в том, что содержание договорных обязательств определяется не только законом, но и соглашением лиц, участвующих в обязательстве. Содержание же внедоговорных обязательств зависит только от закона или закона и воли одной из сторон.

Договорные обязательства делятся на следующие группы: обязательства по реализации имущества, обязательства по предоставлению имущества в пользование, обязательства по выполнению работ, обязательства по оказанию услуг и др.

Основания возникновения обязательств совпадают с основаниями возникновения гражданских правоотношений:

- договоры и иные сделки, не противоречащие законам;
- акты государственных органов и органов местного самоуправления;
- судебные решения;
- создание произведений науки, искусства, литературы, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- причинение вреда другому лицу;
- иные действия субъектов и события и др.

Множественность лиц в обязательствах. Стороны в обязательстве – кредитор и должник – могут быть представлены как одним лицом, так и несколькими (п. 1 ст. 308 ГК). В тех случаях, когда

хотя бы одна из сторон представлена двумя и более лицами, речь идет о множественности лиц в обязательствах. Она предполагает право стороны в обязательстве обращаться с требованиями или производить исполнение нескольким лицам одновременно. Однако права и обязанности лиц различаются по объему прав и обязанностей, принадлежащих каждому участнику. В связи с этим выделяют несколько видов обязательств.

Долевая множественность означает, что каждый из участников обладает правами и несет обязанности в обязательстве лишь в пределах определенной доли. Каждый из кредиторов вправе требовать от каждого из должников исполнения обязательств в определенной доле. При этом должник, исполнивший обязательство в своей доле, выбывает из обязательства, и для него обязательство считается погашенным. Для остальных лиц обязательства сохраняются в соответствующих долях. Статья 321 ГК определяет долевую множественность в качестве общего правила, если иное не установлено законом или договором.

Солидарная множественность возникает только в случаях, предусмотренных законом или договором. Обратим внимание на то, что если обязательство с множественностью лиц связано с предпринимательской деятельностью, то общее правило перевернуто: обязательство считается солидарным, если иное не установлено законом или договором (п. 2 ст. 322 ГК).

Солидарное обязательство предоставляет любому из кредиторов право требовать от любого должника (должников) исполнения обязательств в полном объеме. Исполнивший обязательства должник имеет право регрессного требования к остальным должникам в долях.

Субсидиарные обязательства предполагают, что субсидиарный должник исполняет обязательства только в той части, которая не исполнена основным должником. Кредитор в первую очередь обязан предъявить требования об исполнении основному должнику. При недостаточности средств у последнего погашения оставшейся части долга кредитор вправе требовать от субсидиарного должника. По-иному субсидиарные обязательства можно определить как дополнительные.

По общему правилу, субсидиарный должник, исполнивший обязательства за основного должника, не имеет регрессного требования к основному должнику.

11.2. Договор как основание возникновения обязательств

Договор – это соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. То есть это инструмент, с помощью которого стороны устанавливают друг для друга права и обязанности, имеющие юридическую значимость. Эта юридическая значимость возникает в силу того, что исполнение обязательств обеспечивается гражданским законодательством и, соответственно, силой государственного принуждения. Поэтому договор справедливо считается «законом для двоих».

В гражданском законодательстве закрепляется принцип свободы договора. Это предполагает ряд правил, направленных на обеспечение этого принципа.

1. Свобода договора предполагает, что субъекты гражданского права свободны в решении вопроса, заключать или не заключать договор.
2. Свобода договора предусматривает свободу выбора партнера при заключении договора.
3. Свобода договора предполагает свободу участников в выборе вида договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иным правовым актом.
4. Свобода договора предполагает свободу определения условий договора.

Содержание договора – это совокупность его условий. Существует несколько разновидностей условий. Существенные условия имеют особую юридическую значимость, так как они являются необходимыми для заключения договора. При отсутствии хотя бы одного существенного условия в договоре он считается незаключенным. К существенным условиям всегда относится предмет договора, а также иные условия, названные существенными законом или признанные таковыми по заявлению одной из сторон. Обычные условия закреплены в законе, но по тем или иным причинам продублированы в договоре. Случайные условия изменяют или дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

Действие договора во времени продолжается от момента его заключения и до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств. При неисполнении обязательств окончание срока договора не влечет прекращения договорных обязательств, кроме случаев прямого указания на это в законе или в договоре.

Порядок заключения договора. В законодательстве выделяют две стадии достижения соглашения: предложение заключить договор – оферта; согласие заключить договор – акцепт.

Оферта делается одному или нескольким конкретным лицам. Однако существуют ситуации, когда в предложении усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. Такое предложение признается публичной офертой. В отличие от публичной оферты реклама рассматривается, как предложение делать оферту.

Оферта должна быть достаточно определенной, т.е. должна содержать существенные условия договора или хотя бы порядок их определения. Оферта не может быть беспредметной.

Оферта должна содержать наименование оферента (лица, сделавшего предложение).

Акцепт не должен содержать каких-либо условий и оговорок, он должен быть полным и безоговорочным. Если акцептант в принципе согласен на предложение, но хотел бы изменить некоторые условия, то такой ответ не считается акцептом, а признается новой офертой. Молчание не является акцептом, зато акцептом считаются действия, направленные на выполнение оферты.

Изменение условий и расторжение договора. Общим правилом является исполнение договора в том виде, в котором он был заключен. Но бывают случаи, когда для достижения поставленных целей возникает необходимость изменить договор, дополнить его или вообще прекратить его действие. Изменение и расторжение договора возможны только по взаимному соглашению сторон или если это предусмотрено законом. В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто соглашение об этом, договор может быть изменен или расторгнут только по решению суда и только в следующих случаях:

- при существенном нарушении договора другой стороной (существенным признается нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора);
- при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (существенным признается изменение обстоятельств, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли разумно это предвидеть, договор бы вообще не был ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях);
- в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Соглашение об изменении и расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора, обычаев делового оборота. Заявление в суд об изменении или расторжении договора направляется после получения отказа на предложение об изменении или расторжении договора и неполучении ответа в срок, указанный в предложении, а при его отсутствии в предложении – в тридцатидневный срок.

При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, при расторжении – обязательства сторон прекращаются. Обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора или с момента вступления в законную силу решения суда.

11.3. Исполнение обязательств

Исполнением обязательств достигается их цель – удовлетворение прав и интересов кредиторов, и надлежащим исполнением обязательство прекращается. Этому вопросу посвящена гл. 22 ч. 1 ГК РФ (ст. 309–329).

Исполнение обязательств подчинено определенным общим правилам (принципам), распространяющимся как на договорные обязательства, так и на обязательства, основанные на иных юридических фактах. Важнейший из них – принцип надлежащего исполнения, в силу которого обязательства должны исполняться в точном соответствии с условиями и требованиями, предъявляемыми к предмету (объекту) исполнения, субъектам, месту, сроку, способу исполнения. Малейшее отступление должника от перечисленных условий и требований влечет за собой нарушение принципа надлежащего исполнения, и это нарушение становится основанием для привлечения должника к гражданско-правовой ответственности.

Надлежащее исполнение предполагает реальное исполнение, т.е. исполнение обязательства в натуре. Например, по договору подряда обязательство реально исполняется, когда результаты работы передаются подрядчиком заказчику. Обязательство может быть исполненным реально, но не надлежащим образом (например, работа сдана с просрочкой). Если предложено исполнение с явными недостатками, обнаруженными при сдаче работы подрядчиком заказчику, последний может принять работу, потребовав, например, уменьшения цены. Тогда обязательство считается исполненным, хотя

и ненадлежащим образом (ст. 723 ГК). Но он может просто не принимать работу, назначив подрядчику срок для устранения недостатков. Уплата неустойки, возмещение убытков при ненадлежащем исполнении не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено в договоре или законе (п. 1 ст. 396 ГК).

11.4. Обеспечение исполнения обязательств

Исполнению обязательств способствуют специальные нормы, именуемые способами обеспечения исполнения обязательств. Они состоят в возложении на должника дополнительных бремени.

Большинство из способов обеспечения исполнения обязательств носит зависимый от основного обязательства характер, и при недействительности основного обязательства или прекращения его действия обеспечение прекращает свое существование.

Способы, стимулирующие надлежащее исполнение сторонами возложенных на них обязательств, определяются законодательством или устанавливаются соглашением сторон.

В качестве способов обеспечения исполнения законодательства законодатель предлагает следующие: неустойку, залог, удержание, задаток, поручительство, банковскую гарантию и др. Предложенный перечень не является исчерпывающим, и стороны могут воспользоваться правом на создание нового способа, не предусмотренного ГК.

Неустойка – определенная денежная сумма, определенная законом или договором, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Неустойка может исчисляться в виде определенной денежной суммы и тогда она называется *штрафом*. Неустойка, растущая, в зависимости от какого-либо обстоятельства, именуется *пеней*.

Неустойка может устанавливаться законом – *законная неустойка* и договором – *договорная неустойка*.

Соглашение о неустойке должно быть только в письменной форме независимо от формы основного обязательства.

Задаток – это способ обеспечения обязательств, при котором одно лицо передает другому денежную сумму в счет причитающихся с нее денежных платежей.

Соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме независимо от суммы задатка. И здесь необходимо напомнить, что договор задатка сам по себе существовать не может. Он должен быть обязательно привязан к основному обязательству.

Задаток выполняет несколько функций:

- платежную – выдается в счет причитающихся платежей по основному обязательству;
- удостоверительную – передачей задатка должник подтверждает наличие основного обязательства;
- компенсационную – сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором;
- обеспечительную – засчитывается в счет основного обязательства и в этой части гарантирует, обеспечивает его исполнение.

При неисполнении основных обязательств задаткодателем, задаток остается у задаткополучателя. При неисполнении основных обязательств задаткополучателем задаток должен быть возвращен в двойном размере.

Залог – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право получить удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества при неисполнении должником своих обязательств.

Стороны в залоговых отношениях называются *залогодатель* и *залогодержатель*. В качестве того и другого могут выступать любые дееспособные лица. Залогодателем может быть не только должник по основному обязательству, но и любое третье лицо, согласное передать свое имущество в залог.

Законодатель допускает существование залога с передачей имущества залогодержателю и без передачи имущества залогодержателю. Выбор зависит от соглашения сторон.

Предметом залога может быть любое имущество, за исключением вещей, изъятых из оборота. Основным требованием, предъявляемым к предмету, являются принадлежность его на праве собственности (хозяйственного ведения или оперативного управления) залогодателю либо наличие у последнего полномочий по распоряжению имуществом на иных основаниях.

Существенными условиями договора залога являются: предмет залога; существо, размер и срок исполнения основного обязательства; указание на то, у кого находится предмет залога.

Основной обязанностью обладателя заложенным имуществом является обеспечить сохранность этого имущества. Риск случайной гибели или повреждения заложенного имущества несет залогодатель, если иное не предусмотрено договором о залоге. Залогодержатель отвечает за полную или частичную утрату или повреждение переданного ему предмета залога при наличии вины, а при осуществлении предпринимательской деятельности – при отсутствии непреодолимой силы.

Залогодатель или залогодержатель в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан, если иное не предусмотрено законом или договором:

- страховать за счет залогодателя заложенное имущество;
- принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества за свой счет;
- немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

Основаниями для обращения взыскания на заложенное имущество являются неисполнение или ненадлежащее исполнение должником обеспеченного залогом обязательства.

Законодатель определил довольно строгую тактику по удовлетворению требований из стоимости заложенного недвижимого имущества.

Во-первых, необходимо получить разрешение на реализацию заложенного имущества. Это можно сделать двумя путями: путем обращения с иском в суд; путем составления нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, после возникновения оснований для обращения взыскания.

Во-вторых, реализация заложенного имущества производится путем продажи с публичных торгов. При продаже заложенного имущества залогодержатель вправе удовлетворить требования в полном объеме, включая проценты, неустойку и убытки, которые возникли не только при неисполнении обязательств, но и в результате судебных расходов, проведения публичных торгов и т.д. Если после такого удовлетворения требований залогодержателя деньги остались, они подлежат возврату залогодателю. Если денежной суммы не хватило для погашения всей задолженности, залогодержатель имеет право предъявить требования на оставшуюся сумму.

В-третьих, при объявлении первичных торгов несостоявшимися (никто не купил имущество) объявляются повторные торги.

В-четвертых, при объявлении несостоявшимися повторных торгов предмет залога переходит в собственность залогодержателя.

При удовлетворении требований из стоимости движимого имущества порядок должен быть предусмотрен в договоре, в противном случае он будет таким же, как и при реализации недвижимости.

Удержание – это способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или третьему лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения основного обязательства удерживать ее, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника может обеспечиваться и исполнение других обязательств. Эти правила применяются, если иное не предусмотрено договором. Удерживаемое имущество должно находиться у держателя на законных основаниях. И еще одно требование необходимо выполнять, пользуясь удержанием, – требование о соразмерности нарушения и ответственности. В противном случае, при их несоразмерности, собственник удерживаемого имущества вправе предъявить требования о возмещении ущерба.

Удерживаться имущество может в течение разумного срока. И если собственник или лицо, которому предназначалось это имущество, не исполнит основное обязательство, то удерживаемая имущество сторона вправе получить удовлетворение из стоимости этого имущества. Порядок удовлетворения требований будет таким же, как и в залоговых отношениях.

Поручительство – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства в целом или в части.

При поручительстве ответственным лицом перед кредитором за неисполнение основного обязательства становится наряду с должником еще и поручитель. Поручительство возникает из договора. Действующее законодательство устанавливает ограничения для лиц, которые могут выступать в качестве поручителя. В частности, не могут быть поручителями бюджетные организации, казенные предприятия, филиалы, представительства. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, если иное не предусмотрено договором. Поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность.

Форма договора поручительства должна быть только письменной.

В случае предъявления к поручителю требований кредитора поручитель вправе выдвигать против требований возражения, которые мог бы представить должник.

Банковская гарантия – это способ обеспечения исполнения обязательства, при котором банк, иное кредитное учреждение или страховое учреждение (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) денежную сумму по представлении бенефициаром требования о ее оплате. Необходимо обратить внимание на четко определенный состав лиц, которые могут выступать в качестве гаранта, и на предмет, определенный только денежными обязательствами.

За выдачу банковской гарантии гарант получает вознаграждение. За рубежом банки, специализирующиеся на выдаче гарантий, процветают, так как в чистом виде это должно выглядеть следующим образом. Кредитор удовлетворен тем, что у него есть возможность получить исполнение обязательства от гаранта. Должник с помощью гаранта получил возможность реализовать себя в основном обязательстве и исполнить его (что чаще всего и бывает). А гарант, выдав письменную гарантию, получил за нее вознаграждение (и чаще всего ему не приходится платить по этой гарантии).

В отличие от других обеспечительных обязательств предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит от основного обязательства, в обеспечение которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. Банковская гарантия сохраняет силу и после прекращения основного обязательства или признания его недействительным. Предмет основного обязательства не важен для гаранта. Однако к реализации обеспечительных обязательств кредитор вправе приступить в случае неисполнения обязательств должником. По закону, исполнивший обязательства гарант не имеет права регрессных требований, это можно предусмотреть только в договоре.

Банковская гарантия прекращает свое действие:

- фактом уплаты бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- окончанием определенного в гарантии срока ее действия;
- вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту;
- вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии.

11.5. Прекращение обязательств

Наиболее распространенным и благоприятным способом прекращения обязательств является *надлежащее их исполнение*.

Кредитор обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения, которая может быть заменена надписью на возвращаемом долговом документе. Соответственно, если у кредитора находится долговой документ, то он должен его вернуть. Если кредитор отказывается вернуть долговой документ, должник вправе задержать исполнение.

Если участники обязательства нарушают хотя бы одно из условий его надлежащего исполнения, обязательство не прекращается, а усложняется, «обрастая» новыми обременениями.

Отступное. По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Все вопросы, связанные с условиями отступного, определяются соглашением сторон.

Зачет. Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил, не указан или определен моментом востребования. Зачет должен быть произведен по заявлению одной из сторон.

Прощение долга. Кредитор освобождает должника от лежащих на нем обязанностей. Никаких ограничений на этот счет законодатель не делает, за исключением того, что это прощение не должно нарушать права третьих лиц.

Невозможность исполнения. Невозможность исполнения должна быть вызвана обстоятельством, за которое не одна из сторон не отвечает. То есть нет вины сторон. И отсутствие вины доказывает сторона, нарушившая обязательство. Если одна из сторон исполнила свои обязательства, а другая не успела до наступления факта невозможности, то исполненное обязательство должно быть ей возмещено.

Новация. Это соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения.

Новацию характеризуют следующие признаки:

- наличие соглашения сторон;
- прекращение прежнего обязательства;

- прекращение всех дополнительных обязательств, обеспечивающих исполнение прежнего обязательства;
- возникновение между теми же лицами нового обязательства, содержащего условие об ином предмете или об ином способе исполнения.

Совпадение должника и кредитора в одном лице. Прекращение стороны в обязательстве. Правила о прекращении обязательства смертью гражданина рассчитаны на обязательства, носящие личный характер, ибо обязательственные правоотношения имущественного характера, не связанные с личностью кредитора или должника, не прекращают своего существования, а переходят к его наследникам.

Обязательства прекращаются ликвидацией юридического лица, кроме случаев, когда законом или иным правовым актом исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое юридическое лицо, смертью или признанием гражданина умершим.

Издание акта государственного органа. Изданием акта обязательство прекращается полностью или частично. Законность акта государственного органа может быть оспорена в судебном порядке.

Стороны, понесшие в результате издания незаконного акта убытки, вправе требовать их возмещения от органа, издавшего этот акт.

Контрольные вопросы

1. Что является основанием обязательственных правоотношений?
2. В чем различие между солидарными и субсидиарными обязательствами?
3. В чем выражается юридическая значимость существенных условий договора?
4. Каков порядок расторжения договора по инициативе одной стороны договора?
5. Что включает в себя принцип надлежащего исполнения обязательств?
6. Назовите основные особенности исполнения денежных обязательств.
7. Какие функции выполняет задаток?
8. Становится ли заложенная вещь собственностью залогодержателя в случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства?
9. В каких случаях законодатель дает возможность удерживать чужую вещь?
10. Любое ли лицо может выступать в качестве поручителя?
11. Сохраняет ли силу банковская гарантия после прекращения основного обязательства?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11.06.1964 г., введен в действие с 01.10.1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964 г.
4. Федеральный закон от 16.07.1998 г. № 108-ФЗ «Об ипотеке» // СЗ РФ. – 1998. – № 29.
5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 г. № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров» // Хозяйство и право. – 1997. – № 9.

Литература

Основная

1. Бошко С.В. Правоведение. – М., 2002.
2. Гришаев С.П. Гражданское право. – М., 2002.
3. Калпин А.Г., Масляев А.И. Гражданское право. Часть первая. – М., 2000.
4. Правоведение: Учебник для вузов / Под ред. О.Е. Кутафина. – М., 2001.
5. Садииков О.Н. Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. – М., 1999.

Дополнительная

1. Андреева Л. Форма договора и последствия ее несоблюдения // Российская юстиция. – 1999. – № 2.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. – М.: Статус, 2001.
3. Витрянский В.В. Банковская гарантия // Хозяйство и право. – 1998. – № 10.
4. Витрянский В.В. Новые типы гражданско-правовых договоров // Закон. – 1996. – № 6.
5. Витрянский В.В. Существование условия договора // Хозяйство и право. – 1998. – № 7.
6. Вишневский А.А. Залоговое право. – М., 1995.
7. Голованов Н.М. Обязательственное право. – СПб., 2002.
8. Гонгало Б.М. Обеспечение исполнения обязательств. – М., 1999.
9. Ефимова Л.Г. Банковская гарантия и договор // Хозяйство и право. – 2000. – № 10.
10. Иоффе О.С. Обязательственное право. – М., 1975.
11. Кабалкин А. Изменение и расторжение договора // Российская юстиция. – 1996. – № 10.
12. Кабалкин А. Заключение договора // Российская юстиция. – 1999. – № 9.

13. *Каранетов А.Г.* Иск о присуждении к исполнению обязательства в натуре. – М., 2003.
14. *Колесник О., Зубарева О.* Условия соглашения о предоставлении банковской гарантии // *Хозяйство и право.* – 2001. – № 9.
15. *Лавров Д.Г.* Денежные обязательства в российском гражданском праве. – М., 2001.
16. *Новиков В.Н.* Залоговое право. – М., 2000.
17. Общие положения об обязательствах и договорах. – М., 1998.
18. *Толстой В.С.* Исполнение обязательств. – М., 1973.
19. *Шляпников С.А.* Краткий курс обязательственного права. – М., 1998.

Тема 12. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

12.1. Обязательства по передаче имущества в собственность: договор купли-продажи

Договор купли-продажи – это соглашение, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную сумму (цену).

Для договора купли-продажи характерны следующие признаки:

1) это возмездный и взаимный договор. Каждая сторона договора обладает и правами, и обязанностями, за исполнение которых она должна получить встречное предоставление от другой стороны;

2) правовой целью одной стороны (покупателя) является приобретение имущества в собственность, а другой – получение платы за продаваемую вещь. Сторонами по договору купли-продажи, кроме случаев, установленных в законе, могут быть только собственники имущества (товара и денег). Право собственности у приобретателя по договору, по общему правилу, переходит в момент передачи вещи, а если договор подлежит нотариальному удостоверению или государственной регистрации, – соответственно в момент совершения данных актов. В этот момент, по общему правилу, на приобретателя переходит и риск случайной гибели вещи (одна из составляющих бремени собственности);

3) договор купли-продажи – консенсуальный договор. Таким образом, после достижения в необходимой форме соглашения по существенным условиям данного договора (а им, как правило, является только условие о предмете договора, для согласования которого необходимо определить наименование и количество товара) у каждой из сторон возникают права и обязанности по договору.

Продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи, а также, если иное не предусмотрено договором, ее принадлежности, относящиеся к ней документы. Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи, т.е. от исполнения основной своей обязанности – уплатить предусмотренную в договоре покупную цену и всех остальных (если таковые установлены в договоре, например, совершить действия, которые необходимы для осуществления платежа, для обеспечения передачи и получения соответствующего товара). Если же в договоре цена не предусмотрена и не может быть определена из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары. Если покупатель в нарушение договора купли-продажи отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи (с соблюдением правил об оборотоспособности), причем как имеющиеся в наличии в момент заключения договора, так и вещи, которые будут созданы или приобретены продавцом в будущем.

Продавец должен передать покупателю товар, свободный от прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Действительно, в отношении вещи помимо права собственности могут существовать иные права, например, вещь может быть передана в аренду на длительный срок, в продаваемой квартире могут проживать иные лица, помимо собственника. Таким образом, продавец должен предупредить покупателя о таких правах в момент заключения договора. Неисполнение этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

Если в договоре купли-продажи отсутствует условие о качестве товара, то продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если же продавец был осведомлен о конкретных целях приобретения товара, товар

должен быть пригоден для использования в соответствии с этими целями. Кроме того, на товар может быть установлен гарантийный срок (срок, в течение которого товар должен соответствовать требованиям качества и который предназначен для обнаружения недостатков товара, за которые продавец несет ответственность). Покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок, возмещения своих расходов на устранение недостатков товара, а если нарушение требования к качеству было существенным, то он может вообще отказаться от исполнения договора либо потребовать замены товара.

Купля-продажа – это родовое понятие, объединяющее несколько разновидностей договоров по передаче права собственности на имущество за деньги: розничная купля-продажа, договор поставки, контрактации (поставка сельскохозяйственной продукции), энергоснабжения, купли-продажи недвижимости и др.

12.2. Обязательства по передаче имущества в пользование: договор аренды

Как известно, собственник имущества вправе не только передать другому лицу все право собственности, но и каждое отдельное правомочие в отдельности, а также попарно. Договор, регулирующий передачу правомочия пользования (и, как правило, правомочия владения) другому лицу за плату на время, называется договором аренды (имущественного найма).

Договор аренды (имущественного найма) – это соглашение, по которому арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Объектом имущественного найма могут быть только такие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе использования, т.е. непотребляемые вещи. Это требование обусловлено самим характером обязательства, предусматривающим передачу вещи для ее временного использования, а также последующий возврат вещи, что невозможно в отношении потребляемых вещей.

Кроме того, объектом имущественного найма могут быть только индивидуально-определенные вещи, что обусловлено теми же обстоятельствами. Отношения по передаче потребляемых вещей и вещей, определенных родовыми признаками, с условием последующего возврата вещей того же рода регулируются договором найма.

Обязательство имущественного найма носит срочный характер. В договоре, устанавливающем данное обязательство, должен быть указан срок. Если же такого указания не содержится, считается, что договор аренды заключен на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон имеет право отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимости – за три месяца, если иной срок не установлен в договоре.

Предметом договора аренды является предоставление за плату имущества в самостоятельное использование. Поэтому плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. Если в договоре не определены условия пользования имуществом, арендатор обязан использовать имущество в соответствии с его целевым назначением, в противном случае арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Права и обязанности наймодателя и нанимателя носят взаимный характер.

Арендодатель обязан предоставить нанимателю имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, частично или полностью препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора аренды он не знал о них. Однако правило об ответственности арендодателя не действует, если арендатор заранее знал о недостатках имущества или должен был их обнаружить во время осмотра имущества. Из основной обязанности арендодателя вытекает и другая: он обязан за свой счет производить капитальный ремонт вещи.

В свою очередь, арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом. Арендная плата может устанавливаться в виде:

- 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или одновременно;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;

- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной в договоре вещи в собственность или аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

В случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы (но не более чем за два срока подряд).

Кроме того, арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не предусмотрено в договоре.

Особенностью арендного обязательства является то, что оно следует за имуществом: при изменении личности собственника, сдавшего в аренду имущество, все условия договора аренды остаются в силе, а в случае смерти арендатора права и обязанности по договору аренды, как правило, переходят к его наследникам. Арендатор, при условии надлежащего исполнения обязанностей по договору, по истечении договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед иными лицами право на заключение договора аренды на новый срок. Если арендатор продолжает пользоваться имуществом по истечении срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

В гражданском обороте выделились различные разновидности договора аренды, некоторые из них нашли отражение в ГК РФ: прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятия, наем жилого помещения.

12.3. Обязательства по выполнению работ и оказанию услуг: договор подряда, договор перевозки, договор займа

Договор подряда – это соглашение, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Обычно, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами, а также за его риск.

Договор подряда заключается на изготовление или переработку вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. Таким образом, результатом работы исполнителя, регулируемой договором подряда, может быть только овеществленная (материальная) услуга. Услуги нематериального характера, например хранение вещи, исполнение поручений и т.п., регулируются соответствующими договорами по оказанию услуг. Именно материальный характер услуги обусловил многие особенности договора подряда: регулирование самого процесса выполнения работы, вопросов сохранения материалов и т.п.

Как видно из определения договора подряда, заказчик прежде всего интересуется приобретением права собственности или иного права на имущество, являющееся результатом работы. Поэтому, казалось бы, данные отношения могут быть урегулированы с помощью договора купли-продажи, также являющегося средством передачи права собственности за деньги. Однако договор подряда необходимо строго отграничивать от купли-продажи, так как объектом договора подряда является не просто вещь, а результат работы, выполненной именно данным подрядчиком. Поэтому договор подряда регулирует не только передачу права на вещь, но и сам процесс работы.

Договор подряда может быть заключен с любым лицом, кроме случаев, когда для осуществления определенных видов деятельности необходимо получение лицензии. Кроме того, если из договора не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, он, оставаясь ответственным перед заказчиком, может привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц (субподрядчика). Таким образом, при невыполнении условий договора подряда подрядчик не может ссылаться на недобросовестность или нерасторопность субподрядчика.

Договор подряда предполагается возмездным, поэтому при отсутствии в договоре условий о цене результат работы оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные работы. Цена договора включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение и может быть как твердой, так и приблизительной, разница между которыми заключается в различных по простоте способах повышения цены в случае существенного возрастания стоимости материалов и используемых подрядчиком работ и услуг. Если же фактические расходы подрядчика на выполнение работ при том же качестве оказались меньше запланированных, он, по общему правилу, имеет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором.

Срок – важное существенное условие договора подряда. Он определяется указанием на начальный и конечный моменты выполнения работы. При этом могут быть также предусмотрены сроки выполнения отдельных этапов работы. Если подрядчик не приступает своевременно к выполнению работы или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно, расчетливо, а после окончания работы представить заказчику отчет о расходовании материала.

Заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы, если иное не предусмотрено договором, отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально выполненной работе.

Заказчик с участием подрядчика обязан осмотреть и принять выполненную работу. При уклонении заказчика от принятия результата работы подрядчик, по истечении месяца со дня истечения срока сдачи работы и при условии последующего двукратного предупреждения, может продать результат работы, а из вырученной суммы удовлетворить свои требования.

Качество работы должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии таковых – требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Для обнаружения недостатков работы может быть установлен гарантийный срок, а при его отсутствии недостатки должны быть обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи результата работы. Срок исковой давности для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, составляет один год.

Договор перевозки относится к группе договоров об оказании услуг, которая весьма многочисленна. В нее входят перевозка и страхование, расчетные и кредитные договоры, поручение, комиссия, хранение и др. Их объединяет то, что объектом данных договоров являются услуги нематериального (неовещественного) характера (например, перемещение имущества на расстояние, осуществление платежа, совершение юридических действий и др.), что отличает их от наиболее близкого к ним договора подряда.

Перемещение людей и имущества на расстояние – результат в общем-то полезный, но нематериальный. Важно знать, что отношения по перевозке грузов и пассажиров чаще всего регулируются не столько ГК РФ и даже не договором перевозки, сколько транспортными уставами и кодексами: Уставом железных дорог, Уставом автомобильного транспорта, Уставом внутреннего водного транспорта, Воздушным кодексом, Кодексом торгового мореплавания. Именно в данных актах находит отражение большинство вопросов, связанных с перевозкой.

Законодательство выделяет следующие разновидности договоров перевозки: договор перевозки груза и договоры перевозки пассажира, и если в первом случае объектом исполнения служит груз, то во втором – пассажир и его багаж, и если схема отношений при перевозке пассажиров проста и ясна, то заключение и исполнение договора перевозки груза вызывают дополнительные трудности.

Рассмотрим подробнее договор перевозки грузов.

Для оформления данных отношений используется несколько договоров:

а) договоры об объемах перевозок, из которых перевозчик черпает необходимую ему информацию для планирования перевозок. На разных видах транспорта предусмотрено множество разновидностей договоров (годовые, квартальные, месячные, декадные). Чаще всего такие договоры оформляются заявкой грузоотправителя и сообщением о принятии заявки;

б) договоры об организации перевозки грузов, которые помимо вопросов объемов перевозки регулируют проблемы эксплуатации подъездных железнодорожных путей (если ветка находится на балансе клиента), подачи и уборки вагонов, а также определяют места сдачи грузов, меры по охране грузов, порядок расчетов, виды экспедиционных услуг и др.;

в) договоры о перевозке конкретной партии товара, порождающие трехстороннее обязательство между грузоотправителем, перевозчиком и грузополучателем, причем обязанности последнего (принять и вывезти груз, прибывший в его адрес, очистить вагоны, контейнеры) возникают в силу прямого указания закона. Именно поэтому даже в случае прибытия груза, поставка которого не предусмотрена, грузополучатель, указанный в транспортных документах, должен принять груз на ответственное хранение, а также меры к обеспечению сохранности товара, известив поставщика о поставке. Прибывшие грузы хранятся на станции назначения бесплатно в течение 24 часов, по истечении которых за хранение груза на станции взыскивается плата. Кроме того, при простое невыгруженных вагонов взыскивается штраф за простой.

Грузоотправитель обязан в обусловленный договором срок представить груз в надлежащем для перевозки виде (в таре, маркированный, с необходимыми сопроводительными документами), а также погрузить груз на транспортное средство (договор может переложить эту обязанность на перевозчика). Здесь также возможно взыскание штрафа за простой вагонов.

На перевозчике лежит обязанность обеспечения сохранности груза в пути. За несохранность груза перевозчик несет ответственность при условии, что утрата, недостача или повреждение груза не произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело. ГК РФ устанавливает пониженную ответственность перевозчика за несохранность груза: в размере стоимости утраченного груза или багажа, в размере суммы, на которую понизилась его стоимость при повреждении груза (багажа), а в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере его объявленной стоимости.

За оказание услуг по перевозке перевозчику должно быть уплачено вознаграждение, которое, как правило, определяется установленным на данном виде транспорта тарифом. Перевозчик имеет право удерживать переданные ему для перевозки грузы и багаж в обеспечение причитающейся ему провозной платы и других платежей по перевозке.

В законе предусмотрены особые правила привлечения перевозчика к ответственности. Установлена презумпция ответственности перевозчика. Размер ответственности перевозчика ограничен ГК РФ и транспортными уставами и кодексами.

Договор займа – это соглашение, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму долга) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа является реальным, т.е. считается заключенным с момента передачи заемщику денег или других вещей, являющихся объектом договора, а ими могут быть только вещи, определяемые родовыми признаками. Временное пользование индивидуально-определенными вещами регулируется договором имущественного найма.

Объект договора займа после передачи заемщику становится его собственностью. У заимодавца остается только обязательственное право требования возврата такого же количества вещей такого же рода. Заемщик же, став собственником объекта, приобретает право использовать и распоряжаться им по своему усмотрению (за исключением так называемого целевого займа, т.е. договора с условием использования полученных средств на определенные цели). Действительно, ведь обычно берут деньги в долг совсем не для того, чтобы хранить купюры в ящике стола, а для того, чтобы ими распорядиться.

Договор займа предполагается возмездным. Если в договоре не определен процент на сумму займа и ни из договора, ни из закона не следует, что данный договор является безвозмездным, размер процентов определяется существующей в месте жительства заимодавца ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования).

Договор займа предполагается безвозмездным в случаях, если: договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон.

По договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определяемые родовыми признаками.

Договор между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае, когда заимодавцем является юридическое лицо, – независимо от суммы. Достаточно часто заемные отношения оформляются выдачей ценных бумаг (векселя или облигации).

Договор займа является односторонним договором: права по договору принадлежат только одной стороне (кредитору), а обязанности лежат только на должнике. Кредитор имеет право требовать, а должник обязан возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. Если же срок не определен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена в течение 30 дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом.

Контрольные вопросы

1. Назовите основные обязанности продавца.
2. Каковы последствия передачи товара ненадлежащего качества?
3. Какие виды договора купли выделяет законодатель?
4. Что такое аренда?

5. Как складываются отношения между арендатором и новым собственником арендованного имущества?
6. Может ли быть договор подряда безвозмездным?
7. Что такое субподряд?
8. Определите основные права и обязанности сторон, вытекающие из договора перевозки.
9. Договор займа – реальный договор, что это означает?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).
3. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11.06.1964 г., введен в действие с 01.10.1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964 г.
4. Постановление Правительства РФ от 15.08.1997 г. № 1025 «Об утверждении правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 23. – Ст. 3979.

Литература

Основная

1. *Бошко С.В.* Правоведение. – М., 2002.
2. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.
3. *Калтин А.Г., Масляев А.И.* Гражданское право. Часть первая. – М., 2000.
4. Правоведение: Учебник для вузов / Под ред. О.Е. Кутафина. – М., 2001.
5. *Садиков О.Н.* Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. – М., 1999.

Дополнительная

1. *Гришаев С.П.* Все о недвижимости (регистрация прав, купля-продажа, мена, дарение, аренда, наем жилого помещения, ипотека, наследование): Учебно-практическое пособие. – М., 2001.
2. *Куликов А.Б.* Твои права, потребитель. – М., 2001.
3. *Парций Я.Е.* Ненадлежащее качество продукции. – М., 2001.
4. *Рябченко Л.Н.* Договоры. Анализ арбитражной практики. – Новосибирск, 1993.
5. *Сафиуллин Д.Н.* Общие положения об аренде // Хозяйство и право. – 1990. – № 3.
6. *Шерстобитов А.Е.* Защита прав потребителей. – М., 1992.

Тема 13. НАСЛЕДСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

13.1. Понятие наследования

Наследственное право – подотрасль гражданского права, регулирующая отношения по поводу перехода гражданских прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам. Смерть прекращает существование человека в физическом смысле и как субъекта правоотношений. В связи с этим возникает необходимость урегулировать судьбу тех прав и обязанностей, которые с его смертью не прекращаются.

Наследственное право регулирует переход имущественных прав и обязанностей от умершего человека к его преемникам.

Основной массив норм наследственного права сосредоточен в части третьей ГК РФ, вступившей в силу 1 марта 2002 г. и регулирующей наследственные отношения, возникшие после указанной даты.

Наследственное правопреемство имеет следующие особенности:

- 1) имеет значение только для имущества, принадлежащего гражданам;
- 2) является универсальным (общим). К наследнику переходит весь комплекс имущественных прав и обязанностей, он не может принять одни права и обязанности, а от других отказаться;
- 3) всегда непосредственно. Наследник получает права и обязанности прямо от наследодателя, без участия третьих лиц. Если же наследодатель обязывает наследника передать часть имущества какому-либо лицу, то это лицо уже будет не наследником, а сингулярным правопреемником (отказополучателем).

Наследодатель – лицо, чье имущество переходит в порядке наследственного правопреемства. Это умершие граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, причем необязательно дееспособные.

Наследник – лицо, к которому переходит имущество наследодателя в порядке наследственного правопреемства. Им может быть находящийся в живых на день открытия наследства гражданин, юридическое лицо, государственное или муниципальное образование. Наследником может быть также лицо, зачатое при жизни наследодателя и родившееся после его смерти. Не могут быть наследниками

граждане, которые своими противозаконными действиями против наследодателя, других наследников способствовали призванию наследства на себя, если эти обстоятельства подтверждены судом. Не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они лишены родительских прав. Кроме того, по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Наследство (наследственная масса) – это совокупность принадлежавших наследодателю на день открытия наследства вещей, иного имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей, переходящих от наследодателя к наследнику.

Открытие наследства – это возникновение наследственных правоотношений. Временем открытия наследства считаются тот день и час, когда лицо умерло, что подтверждено медицинской справкой, либо момент вступления в силу решения суда об объявлении гражданина умершим.

Особую сложность представляет ситуация, когда связанные между собой лица умирают с маленьким промежутком времени, один за другим. Так, супруги попадают в автокатастрофу, где один умирает на месте происшествия, а другой через несколько часов в больнице. Как решить вопрос об имуществе: признать, что переживший супруг унаследовал имущество после первого, либо разделить их общее имущество и открыть наследство после каждого из них по отдельности? В соответствии с законодательством лицами, умершими одновременно, считаются граждане, которые умирают в рамках одних календарных суток. Соответственно, наследство открывается после кончины каждого из них в отдельности.

Выделяются два вида наследования: наследование по завещанию, наследование по закону.

13.2. Наследование по завещанию

Наследование по завещанию – это переход прав и обязанностей в порядке наследственного правопреемства к лицам, указанным самим наследодателем в особом распоряжении (завещании), которое он делает при жизни на случай своей смерти.

Завещание выражает одностороннюю волю наследодателя по распоряжению имуществом на случай смерти, а потому является односторонней сделкой, порождающей права и обязанности после открытия наследства.

Завещание носит личный характер, так как представляет собой выражение личной воли завещателя. Это означает, что: а) завещание должно быть совершено лично, при совершении завещания невозможно представительство, в том числе и законное (не могут завещать имущество недееспособные и частично дееспособные граждане, закон не признает за ними право распоряжаться имуществом); б) завещание должно быть собственноручно подписано наследодателем (если же он не сможет этого сделать в силу физических недостатков, болезни и т.п., то завещание по просьбе наследодателя может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица другим гражданином, с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно).

Завещание носит строго формальный характер. Ему требуется обязательное нотариальное удостоверение. К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются завещания граждан, находящихся в больницах, санаториях, домах престарелых, удостоверенные главврачами или директорами этих учреждений, их заместителями либо дежурными врачами; завещания граждан, находящихся во время плавания на судах РФ, удостоверенные капитанами; завещания граждан, находящихся в экспедиции, удостоверенные начальниками этих экспедиций, и др. При отпадении данных обстоятельств последующее нотариальное удостоверение составленных таким образом завещаний не требуется.

Как правило, лишь в случае нотариального удостоверения завещание считается действительным и может породить правовые последствия. Однако из данного правила есть два исключения.

Первое касается денежных средств граждан, находящихся на счетах в банках, которые могут быть завещаны путем составления завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. Такое распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Второе исключение представляет собой завещание, составленное гражданином, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, лишен возможности удостоверить завещание нотариально. В такой ситуации лицо может изложить

последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Однако юридическую силу такое завещание приобретает при наличии нескольких дополнительных условий:

- а) завещатель должен собственноручно написать и подписать свое завещание;
- б) он должен это сделать в присутствии двух свидетелей;
- в) по требованию заинтересованных лиц суд впоследствии должен подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Завещание – распорядительная сделка с особым содержанием, а именно направленная на установление наследственного преемства, а поэтому в ней обязательно должно содержаться распоряжение имуществом на случай смерти, должен устанавливаться круг наследников.

Завещатель свободен в определении содержания завещания. Он вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, отменить или изменить совершенное завещание. Кроме того, завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Наконец, завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. В свою очередь, нотариус, переводчик, исполнитель завещания, свидетели не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав.

ГК РФ также предоставляет завещателю право составить закрытое завещание, т.е. совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Изменение и отмена завещания. При жизни завещатель может в любой момент, не указывая причины и не спрашивая чьего-либо согласия, изменить либо отменить завещание. Наследодатель своим завещанием не связан.

Новое завещание может отменить прежнее в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных завещательных распоряжений, отменяет прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Такое распоряжение должно быть составлено в форме, установленной для совершения завещания.

Право на обязательную долю в наследстве. В Российской Федерации действует принцип свободы завещания, согласно которому завещатель может завещать все свое имущество или его часть любому лицу. Вот почему потенциально возможно нарушение интересов особо нуждающихся наследников по закону: несовершеннолетних либо совершеннолетних, но нетрудоспособных детей, либо нетрудоспособного супруга (инвалида или пенсионера), нетрудоспособных родителей, других нетрудоспособных иждивенцев. Поэтому указанные лица независимо от содержания завещания имеют право на обязательную долю в наследстве.

Обязательная доля равна 1/2 доли, которая причиталась бы нуждающимся наследникам при наследовании по закону.

13.3. Наследование по закону

Наследование по закону – это наследование на условиях и в порядке, определенных законом и не отмененное волей наследодателя.

Порядок наследования по закону применяется, если после смерти наследодателя остается имущество, которое не может перейти к наследникам по завещанию. Такая ситуация имеет место, когда:

- 1) наследодатель не оставил завещания или его завещание признано недействительным;
- 2) завещание касается только части имущества либо завещание признано частично недействительным. Часть наследственной массы, не распределенная согласно завещанию, наследуется по закону;
- 3) наследник по завещанию умер ранее открытия наследства либо отказался от принятия наследства.

Законом определяется круг наследников по закону. Всех их закон делит на восемь групп, на восемь очередей. Наследники каждой последующей очереди наследуют только тогда, когда нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей отсутствуют либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства. Наследники одной очереди наследуют в равных долях.

К наследникам первой очереди относятся наиболее близкие родственники.

- а) дети наследодателя: рожденные в зарегистрированном браке; рожденные вне брака при наследовании после матери; рожденные вне брака при наследовании после отца, если отцовство установлено в законном порядке; усыновленные дети. Наследниками первой очереди также являются дети наследодателя, родившиеся после его смерти. Не обладают правом наследования родные дети, усыновленные другим лицом, кроме случаев, когда в соответствии с СК РФ усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению;
- б) супруг наследодателя. Бывший супруг права на наследство не имеет;
- в) родители умершего, из которых мать наследует всегда, а отец, если состоял с матерью в зарегистрированном браке, либо когда отцовство установлено в законном порядке;
- г) внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления, т.е. призываются к наследованию за своих родителей, которых ко времени открытия наследства нет в живых, и как бы представляют в наследственном правопреемстве.

Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления. Важно отметить, что братья и сестры должны иметь кровное родство, т.е. у них должен быть хотя бы один общий родитель.

По мере уменьшения родственных связей распределяются все остальные пять очередей.

Совершенно особую группу наследников представляют нетрудоспособные граждане, находившиеся на иждивении умершего не менее одного года до его смерти (иждивенцы). Ими признаются лица, которые, будучи нетрудоспособными, находились на полном обеспечении наследодателя или получали от него помощь, являвшуюся основным и постоянным источником их существования. Нетрудоспособными признаются пенсионеры, инвалиды, несовершеннолетние в возрасте до 16 лет, и ученики – до 18 лет.

Особый случай наследования. Это наследование по основанию выморочности имущества. В случае если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

Необходимо заметить, что государство является особым наследником: оно не может отказаться от наследства, поэтому именно оно в случае выморочности имущества будет рассчитываться по долгам наследодателя, естественно, в пределах перешедшего имущества.

13.4. Принятие и отказ от наследства

Лицо, имеющее в соответствии с завещанием или законом право на получение наследства, должно совершить активные действия по осуществлению своего права, т.е. принять наследство.

Принятие наследства – это одностороннее действие гражданина, имеющего право на наследство, направленное на приобретение всего комплекса прав и обязанностей наследодателя.

Решение о вступлении в наследство не должно сопровождаться какими-либо условиями и оговорками. Существуют два способа принятия наследства.

1. Подача заявления в нотариальную контору о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство.

2. Совершение действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, в частности, вступление во владение наследственным имуществом, т.е. совершение действий по управлению имуществом: уплата налогов, иных платежей, ремонт наследуемой квартиры, фактическое вселение в квартиру, принятие мер по сохранению наследуемого имущества и т.п. Кроме того, действием, свидетельствующим о фактическом принятии наследства, считается оплата за свой счет долгов наследодателя либо получение причитавшихся наследодателю денежных средств. Другими словами, эти действия должны свидетельствовать о том, что наследник относится к наследуемому имуществу, как к своему. Для надлежащего оформления получения наследства необходимо у нотариуса получить свидетельство о праве на наследство. Без такого свидетельства новый собственник не сможет распорядиться имуществом, поскольку не сможет доказать свое право собственности в отношениях с другими участниками гражданского оборота.

Сделка по принятию наследства должна быть совершена в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Однако, если лицо пропустило срок для принятия наследства по уважительной причине, он может быть восстановлен судом. Наследство может быть принято после истечения указанного срока и без обращения в суд при условии согласия на это всех остальных наследников, принявших наследство.

Отказ от наследства. Лицо, которое согласно завещанию либо в соответствии с законом имеет право на наследство, может отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Поскольку наследственное правопреемство является универсальным, отказаться можно только от всего наследства, отказ же от части наследства либо отказ с условиями и оговорками не допускается.

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство.

Контрольные вопросы

1. Что означает универсальное наследование?
2. В какой форме совершается завещание?
3. Как осуществляется отмена завещания?
4. Назовите наследников первой очереди.
5. Что влечет за собой отказ от наследства?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 08.12.1999 г.). Часть вторая от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.12.1999 г.).

Литература

Основная

1. *Бошко С.В.* Правоведение. – М., 2002.
2. *Гришаев С.П.* Гражданское право. – М., 2002.

Дополнительная

1. *Пиляева В.В.* Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья (в схемах и определениях): Учебное пособие. – М., 2002.
2. *Саломатова Т.В.* Наследование по завещанию и по закону. Защита наследственных прав в суде. – М., 2002.
3. Самое новое в законодательстве о наследовании: Гражданский кодекс РФ: Ч. 3 и Федеральный закон о введении ее в действие. – М., 2001.
4. *Сучков А.А.* Завещание, вступление в наследство и раздел имущества. – М., 2002.

Тема 14. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

14.1. Семейное право как отрасль

В нашей стране отношения, составляющие предмет семейного права, традиционно регулируются обособленной сферой законодательства, т.е. отдельными кодексами (в настоящее время действует Семейный кодекс РФ, принятый в 1995 г.). С другой стороны, общеизвестно, что семейное право «отпочковалось» от гражданского права. Более того, во многих странах (например, во Франции, Германии) отношения, возникающие из брака и принадлежности к семье, охватываются регулированием соответствующих глав гражданских кодексов этих стран. Вследствие этого до сих пор не утихают споры по поводу определения семейного права: то ли это подотрасль гражданского права, то ли это самостоятельная отрасль права, а может быть, это комплексная отрасль законодательства, т.е. отрасль, состоящая из норм разных отраслей права.

На первый взгляд, предмет регулирования гражданского и семейного права совпадает: имущественные и личные неимущественные отношения. Вместе с тем в семейном праве имеются свои особенности.

1. Отношения, составляющие предмет регулирования семейного права, характеризуются особым субъектным составом: супруги, родители, дети, усыновители, усыновленные, опекун, попечитель и т.п.

2. Семейно-брачные правоотношения возникают из специфических юридических фактов: брак, родство, материнство, отцовство, усыновление и т.п. Для семейного права в большей мере, чем для других отраслей права, характерны юридические факты-состояния, хотя не исключены и такие юридические факты, которые характерны для гражданского права, например сделки (брачный контракт, соглашение о размере алиментов).

3. Семейно-брачные отношения в основном носят личный характер; имущественные отношения являются вторичными, производными от личных отношений. Более того, большинство имущественных прав и обязанностей неотделимы от личности управомоченного лица и поэтому непередаваемы другим лицам (например право на получение алиментов).

Семейное право лишь очерчивает внешние границы личных отношений, не претендуя на их регламентацию, и только в случае злоупотреблений в этой области право позволяет себе воздействовать на субъектов. Поэтому семейное право преимущественно направлено на регулирование не личных, а имущественных отношений в семье.

4. Участники семейных правоотношений формально юридически равноправны, однако фактически равны далеко не всегда. Такое положение складывается прежде всего, когда одной из сторон оказывается нетрудоспособное и недееспособное лицо, которое нуждается в повышенной защите со стороны государства. Поэтому семейному праву в большей степени, чем гражданскому, свойствен элемент императивности, регулирования отношений с помощью предписаний и запретов.

Исходя из вышесказанного, можно дать следующее определение семейного права.

Семейное право – отрасль права, регулирующая личные и имущественные отношения между гражданами, возникающие из брака, рождения детей и принятия детей на воспитание в условиях семьи (усыновление, приемная семья, опека, попечительство).

14.2. Порядок и условия заключения брака

Заключение брака. В нашей стране признается и защищается только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния. Только с момента регистрации брака возникают права и обязанности супругов.

В Российской Федерации не допускается использование института представительства при заключении брака. Желаящие заключить брак должны подать заявление об этом лично. Само заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления в органы записи актов гражданского состояния и обязательно в присутствии лиц, вступающих в брак. Месячный срок установлен для проверки серьезности намерений будущих супругов. При наличии уважительных причин орган загса может разрешить заключение брака до истечения месяца, а также увеличить этот срок, но не более чем на один месяц. При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон и др.) брак может быть заключен в день подачи заявления.

При заключении брака стороны должны быть осведомлены о состоянии здоровья друг друга. Они могут пройти медицинское обследование, а также проконсультироваться по медико-генетическим

вопросам, проблемам планирования семьи в учреждениях здравоохранения по месту жительства (причем бесплатно!). Однако это может быть сделано только с согласия лиц, вступающих в брак. При этом необходимо иметь в виду, что наличие у одной из сторон венерической болезни или ВИЧ-инфекции, скрытой от другой стороны, может послужить основанием для признания брака недействительным.

Основная цель семейного права – это защита слабого в семье, которым чаще всего оказывается женщина. Такая защита осуществляется в форме предоставления супругам определенных личных и имущественных прав. Другое следствие брака – это упрощенный порядок установления происхождения ребенка, родившегося в браке.

Фактический брак, т.е. такие отношения между мужчиной и женщиной, когда они живут вместе, ведут общее хозяйство, зачастую рожают и воспитывают детей, но брак по каким-либо причинам не регистрируют, в нашей стране защитой не пользуется. Брак, заключенный с соблюдением церковных обрядов, также не порождает правовых последствий и приравнивается к фактическому.

Как представляется, такое положение вещей можно отнести только к недостаткам отечественного законодательства. Отсутствие признания фактического брака выливается в абсолютную правовую незащищенность фактического супруга, что является особенно несправедливым в случае, если такой супруг вел домашнее хозяйство, воспитывал детей, но не участвовал в создании семейного имущества. В случае раздела их имущества применяются правила об общей долевой собственности. Доли определяются сообразно вложениям. Нетрудоспособный фактический супруг не имеет право на получение алиментов. Происхождение ребенка от фактического отца, отказывающегося признать свое отцовство, может быть установлено только в судебном порядке.

Условия заключения брака и препятствия к вступлению в брак. Для того чтобы брак породил юридические последствия, необходимо соблюсти определенные условия, указанные в законодательстве.

1. Взаимное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Прежде всего из текста данной нормы следует, что в Российской Федерации может быть зарегистрирован брак только между разнополыми лицами. Согласие вступающих в брак проявляется в том, что жених и невеста лично подают в орган загса совместное заявление о желании вступить в брак. Кроме того, согласие вступить в брак выясняется во время самой процедуры заключения брака.

2. Достижение брачного возраста. В России брачный возраст устанавливается в 18 лет. При наличии уважительных причин органы местного самоуправления по просьбе лиц, желающих вступить в брак, вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет. Законами субъектов РФ могут быть предусмотрены случаи, когда с учетом особых обстоятельств может быть разрешено вступление в брак до достижения 16 лет. В ряде субъектов РФ соответствующие нормативные акты уже приняты.

Закон также предусматривает ряд препятствий к вступлению в брак.

1. Лицо, вступающее в брак, не должно состоять в другом зарегистрированном браке. Брак, заключенный при наличии другого нерасторгнутого брака, является недействительным. Данные положения составляют основу принципа моногамии.

2. Не допускается заключение брака между близкими родственниками. Семейный кодекс в данном случае под близкими родственниками понимает родственников по прямой восходящей и нисходящей линии (родителей и детей, бабушку, дедушку и внуков), полнородных и неполнородных братьев и сестер. Под полнородными братьями и сестрами понимаются такие братья и сестры, которые имеют общими и отца, и мать, а под неполнородными – единокровных, имеющих общими только мать.

В основе данного запрета лежит распространенная практически у всех народов культурная традиция, основанная на наблюдении о биологической нежизнеспособности детей, рождающихся в близкородственных браках.

3. Не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными. Такое положение обуславливается тем фактом, что усыновленные дети по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям приравниваются к родственникам по происхождению. Однако теоретически возможно заключение брака между бывшими усыновителем и усыновленным при отмене усыновления.

4. Обстоятельством, препятствующим заключению брака, является также недееспособность одного из лиц, вступающих в брак, установленная вступившим в законную силу решением суда. Важно отметить, что лицо должно быть признано недееспособным еще до вступления в брак, только в этом случае суд может признать заключенный брак недействительным по этому основанию. Если лицо признано недееспособным уже после вступления в брак, то в этом случае другой супруг получает право на развод в упрощенном порядке в органах загса по одностороннему заявлению.

14.3. Признание брака недействительным

При нарушении любого из перечисленных условий заключения брака либо при наличии указанных препятствий брак признается недействительным.

Кроме того, брак может быть признан недействительным в следующих случаях:

- 1) если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции. В этом случае брак может быть признан недействительным по требованию другого, потерпевшего лица;
- 2) при заключении фиктивного брака.

Фиктивный брак – это брак, зарегистрированный супругами либо одним из них без намерения создать семью.

При этом, как представляется, закон имеет в виду семью в социологическом смысле, как определенного рода духовную общность. Цель заключения фиктивного брака, как правило, меркантильна: получение жилплощади, наследства, прописки, гражданства, уклонение от налогов и т.д. При этом, однако, отсутствие намерения создать семью следует отличать от брака, в который супруги вступают пусть и по разного рода корыстным мотивам, но, тем не менее, преследуя цель создать семью (так называемый брак по расчету).

Признание брака недействительным производится только судом. Суд, в свою очередь, может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению.

Чем отличается признание брака недействительным от расторжения брака?

Развод является способом прекращения супружеских отношений на будущее время. При этом СК РФ предоставляет бывшему супругу ряд прав, в частности право на раздел совместно нажитого имущества, по правилам, предусмотренным брачным договором или Семейным кодексом, при определенных обстоятельствах – право на получение алиментов, право пользоваться общей фамилией, жилищем и т.п.

Признание же брака недействительным прекращает супружеские отношения не только на будущее, но и на прошлое время, т.е. обладает обратной силой. Брачные отношения прекращаются с момента регистрации брака, их как бы вообще не существовало. Другими словами, брак, признанный судом недействительным, вообще не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных Семейным кодексом. К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются правила Гражданского кодекса РФ об общей долевой собственности.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным. В этом случае устанавливается презумпция отцовства недействительного супруга. Таким образом, дети сохраняют право на воспитание, материальное содержание, наследство после смерти родителя, родители являются законными представителями ребенка и др.

14.4. Расторжение брака

Расторжение брака (развод) – это юридический акт, который, за некоторыми исключениями, прекращает на будущее время права и обязанности супругов.

Современное российское законодательство признает согласие супругов на развод главным основанием для расторжения брака. В СК РФ осталось лишь одно непреодолимое ограничение: муж не имеет права без согласия жены возбудить дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Семейный кодекс предусматривает два способа расторжения брака: в суде либо через органы загса.

Расторжение брака в органах загса. Существуют две процедуры расторжения брака в органах загса.

Обычный порядок. Брак расторгается в органах загса в обычном порядке при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругами, не имеющими общих несовершеннолетних детей. При этом присутствие обоих супругов необязательно. В случае отсутствия одного из них от его имени должно быть представлено надлежащим образом заверенное заявление, подтверждающее согласие на расторжение брака. Расторжение брака и выдача свидетельства производятся органом загса по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Значение срока аналогично значению срока ожидания при вступлении в брак.

Упрощенный порядок. В данном случае брак расторгается органом загса по одностороннему заявлению одного из супругов. Однако применение упрощенной процедуры развода допускается лишь в трех случаях: если другой супруг а) признан судом безвестно отсутствующим; б) признан судом недееспособным; в) осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет. Однако в этом случае орган загса принимает меры к защите другого супруга: извещает места лишения свободы или опекуна недееспособного супруга о намерении другого супруга расторгнуть брак и выясняет наличие спора по поводу детей или имущества. Спор по поводу самого факта развода во внимание не принимается. Независимо от наличия спора брак расторгается органом загса, а спорные вопросы рассматриваются в судебном порядке.

Расторжение брака в судебном порядке. Судебный порядок развода применяется в том случае, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети, при отсутствии согласия одного из супругов на развод, а также если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах загса (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и др.).

При наличии взаимного согласия супругов на расторжение брака суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Роль суда в данном случае сводится к принятию мер по защите интересов несовершеннолетних детей.

При отсутствии взаимного согласия супругов расторжение брака возможно лишь в случае, если суд установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В такой ситуации суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

При расторжении брака в суде супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного супруга, о разделе общего имущества и т.п. Если такое соглашение нарушает интересы детей или супруга, а также если оно отсутствует, суд обязан определить место проживания несовершеннолетних детей, размер алиментов на детей, по требованию супруга произвести раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, и др.

Брак считается расторгнутым с момента вступления решения суда в законную силу. Суд самостоятельно, в течение трех дней направляет выписку из решения суда в орган загса.

14.5. Права и обязанности супругов

При регистрации брака у супругов возникают определенные права и обязанности. Все права и обязанности супругов можно разделить на личные и имущественные. Имущественные, в свою очередь, делятся на права, вытекающие из отношений собственности, и алиментные права и обязанности супругов.

С точки зрения правового регулирования личных прав и обязанностей супругов можно сказать следующее.

Во-первых, законодательство подчеркивает равенство супругов в решении вопросов семейной жизни, свободу супругов в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства.

Во-вторых, в Семейном кодексе закреплены нормы-декларации об обязанностях супругов строить свои отношения на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благополучии и развитии своих детей.

В-третьих, законодательство детально регулирует вопросы, связанные с выбором супругами своей фамилии.

Если личные неимущественные отношения супругов практически не поддаются регламентации и потому их правовое регулирование предельно лаконично, то имущественные отношения между супругами могут быть эффективно урегулированы с помощью норм права. Это определяется прежде всего возможностью принудительно исполнить решение суда, касающееся имущества супругов.

По действующему законодательству существуют два режима имущества супругов: договорный, когда супруги могут самостоятельно решить вопросы супружеской собственности в брачном договоре; законный, если брачный договор отсутствует или признан недействительным.

Законный режим имущества супругов. Законным режимом имущества супругов является режим супружеского имущества, установленный диспозитивными нормами законодательства.

В соответствии с гл. 7 СК РФ законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. При этом, однако, российское законодательство признает право каждого из супругов на личную собственность.

Личной собственностью супруга является:

1) все то имущество, которое супруг нажил до регистрации брака. Личным будет также имущество, приобретенное каждым из супругов хотя и во время брака, но на средства, принадлежавшие ему до брака;

2) имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам. В частности, безвозмездной сделкой можно считать и бесплатную приватизацию квартиры одним из супругов. Однако супруг должен доказать факт совершения безвозмездной сделки именно с ним, так как законодательством установлена презумпция общего имущества;

3) толкование приведенной выше нормы позволяет признавать личной собственностью супруга поощрительные премии, получаемые супругом за выдающиеся научные и производственные успехи. Речь, конечно, идет не об обычных премиях, получаемых на работе, а об экстраординарных (например Нобелевской);

4) предметы индивидуального пользования, приобретенные ими в зарегистрированном браке (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши. К предметам роскоши практика относит и дорогостоящие предметы профессиональной деятельности, находящиеся в пользовании одного из супругов (например, компьютер, музыкальные инструменты и т.п.), так как в эти предметы вкладывались общие семейные деньги;

5) суд также может признать личной собственностью имущество супруга, нажитое им хотя и в зарегистрированном браке, но после фактического прекращения супружеских отношений. Однако в данном случае суд должен учитывать причину этого: было ли это результатом ухудшившихся отношений или объективного хода обстоятельств (например, когда муж постоянно находился в геологических экспедициях).

Общее имущество супругов. В состав имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, входит все имущество, нажитое супругами во время брака, за исключением того, что относится к личной собственности каждого из супругов.

Раздел общей совместной собственности супругов. Потребность в разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, может возникнуть при расторжении брака, при необходимости обратиться взыскание кредитора на долю одного из супругов в общем имуществе. Кроме того, супруги вправе произвести раздел общего имущества в любой другой момент, не приводя никаких обоснований такого шага, так как закон не устанавливает закрытого перечня поводов к разделу общего имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов. Такой раздел может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов.

Существуют два способа раздела общей совместной собственности супругов: добровольный и судебный.

1. *Добровольный порядок раздела*, когда раздел имущества производится путем составления договора о разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, в котором определяется юридическая судьба каждой вещи.

2. *Судебный порядок раздела* применяется при наличии спора между супругами о разделе имущества. Судья требует составления детальной описи имущества, в которой указывается перечень предметов, составляющих общее имущество супругов, и их стоимость. В том случае, если возникает спор по поводу стоимости той или иной вещи, судья назначает экспертизу, откладывая дело слушанием до получения результатов. Этот срок может быть достаточно ощутимым. В опись не включаются:

- предметы, относящиеся к личной собственности супругов. В частности, личной собственностью признается имущество, принадлежащее каждому из супругов после раздела совместной собственности, имевшего место ранее;
- вещи, принадлежащие детям, причем независимо от возраста детей, так как законодательство не устанавливает общности имущества родителей и детей.

В дальнейшем детские вещи перейдут к тому супругу, с кем останутся проживать дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

Объем делимых вещей, включаемых в опись, определяется на момент прекращения фактических супружеских отношений (если раздел производится при расторжении брака).

При разделе общего имущества суд определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация.

Договорный режим имущества супругов. Договорным режимом имущества супругов является режим супружеского имущества, установленный в брачном договоре. По общему правилу, имущество, приобретенное в зарегистрированном браке, является общей совместной собственностью супругов, если брачным договором между ними не установлено иное. Таким образом, брачный договор имеет приоритет при регулировании имущественных отношений между супругами. Законный же режим имущества супругов применяется в субсидиарном, т.е. в дополнительном, порядке.

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

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Брачный договор, заключаемый до регистрации брака, вступает в силу с момента государственной регистрации заключения брака. Брачный договор обязательно должен быть составлен в письменной форме и нотариально удостоверен.

14.6. Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей

Права и обязанности родителей и детей можно аналогично правам и обязанностям супругов разделить на две группы: личные и имущественные, а в составе последних их подразделяют на: а) права и обязанности по поводу имущества и б) алиментные права и обязанности.

Новый СК РФ кардинальным образом улучшает правовое регулирование личных отношений между родителями и детьми, усиливает гарантии правильного и человеческого воспитания ребенка, закрепляя его право на защиту и на выражение своего мнения. Права родителей по отношению к ребенку (которым считается лицо, не достигшее 18 лет) обладают рядом особенностей:

- они имеют срочный характер и могут существовать только в отношении несовершеннолетних детей. Кроме того, права родителей прекращаются при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях приобретения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия (на сегодняшний день это эмансипация);

- в правах родителей гармонично сочетаются интересы родителей и детей. Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей. Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке. Впервые в отечественном законодательстве выделена отдельная глава «Права несовершеннолетних детей», где предусмотрен достаточно широкий круг гарантий правильности воспитания детей.

Ответственность родителей за ненадлежащее воспитание детей. Речь в данном случае идет о лишении родительских прав, которое имеет своей целью уберечь здоровье и психику ребенка, а также создать ему нормальные условия жизни; является семейно-правовой санкцией, мерой юридической ответственности за их общественно-вредное поведение, т.е. выполняет карательную функцию. Кроме того, имеет своей целью предупредить подобные правонарушения в других семьях.

Закон устанавливает исчерпывающий перечень ситуаций, когда родители могут быть лишены родительских прав.

Лишение родительских прав можно применить как в отношении всех детей родителя, так и в отношении одного ребенка. Однако оно всегда применяется по отношению к конкретным, реально существующим детям. Дети, родившиеся от родителей, в отношении старших детей которых применена данная санкция, являются полноценными детьми своих родителей, которые, в свою очередь, обладают полным комплексом родительских прав и обязанностей по отношению к этим детям. Другими словами, нельзя лишить родительских прав в отношении будущих детей.

Лишение родительских прав применяется только в судебном порядке с участием органа опеки и попечительства.

Было бы неверным сказать, что решением суда о лишении родительских прав прерывается всякая юридическая связь родителя и ребенка. Дело в том, что лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка. Кроме того, ребенок сохраняет все имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, например право на получение наследства.

Лишение родительских прав – санкция обратимая. Родитель, коренным образом изменивший свое поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка, имеет право просить суд восстановить его в родительских правах.

Меры защиты детей, применяемые по отношению к родителям. В данном случае речь идет об ограничении родительских прав, суть которого заключается в отобрании ребенка от родителей без лишения родительских прав. В этом случае родители утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей, но не освобождаются от обязанностей по содержанию ребенка. Юридическая связь в данном случае не рвется, поэтому усыновить такого ребенка нельзя.

В отличие от лишения родительских прав ограничение родительских прав, не являясь мерой ответственности, допускается, если оставление ребенка с родителями опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и др.), т.е. при отсутствии вины родителей.

Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родительских прав. Если родители не изменяют своего поведения, орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев со дня вынесения решения об ограничении родительских прав, а если это будет в интересах ребенка, то и до истечения этого срока, обязан предъявить иск о лишении родительских прав.

Контрольные вопросы

1. Каков порядок заключения брака?
2. Какие препятствия устанавливает законодательство для заключения брака?
3. Каков порядок совершения супругами сделок в отношении общего имущества?
4. Какую цель преследует регистрация брака?
5. Что вы знаете об обязательствах супругов по взаимному содержанию?
6. В каких случаях взыскиваются алименты с совершеннолетних детей в пользу родителей?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.
3. Федеральный закон от 21.12.1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 52. – Ст. 5880.
4. Федеральный закон от 24.07.1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка» // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.
5. Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 47. – Ст. 5340.

Литература

Основная

1. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. – М., 1996.
2. Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник. – М., 2002.
3. Рягузова Т.А. Семейное право: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
4. Тарусина Н.Н. Семейное право: Учебное пособие. – М., 2001.

Дополнительная

1. Алименты. – М.: Приор, 1997.
2. Еремичев И.А. Семейное право (альбом схем): Учебное пособие. – М.: Инфра-М, 2002.
3. Игнатенко А.А. Брачный договор. Законный режим имущества супругов. – М.: Филинь, 1997.
4. Кабышев О.А. Личные и имущественные права и обязанности супругов по российскому законодательству. – М.: Приор, 1998.
5. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П.В. Крашенинникова, П.И. Седугина. – М., 2001.
6. Королев Ю.А. Брачный контракт // Закон. – 2004. – № 4.
7. Королев Ю.А. Семья как субъект права // Журнал российского права. – 2000. – № 10.
8. Косова О.Ю. Соглашения об уплате алиментов: вопросы содержания и применения // Российская юстиция. – 2004. – № 2.
9. Косова О.Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство // Государство и право. – 2000. – № 7.

10. *Кострова Н.М.* Процессуальные правила разбирательства семейных дел в Семейном кодексе РФ // Журнал российского права. – 2000. – № 3.
11. *Муратова С.А.* Семейное право (схемы, комментарии): Учебное пособие. – М.: Новый юрист, 1998.
12. *Нечаева А.М.* Семейное право: проблемы и перспективы развития // Государство и право. – 1999. – № 3.
13. *Пчелинцева Л.М.* Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М.: Норма, 2004.
14. *Пчелинцева Л.М.* Практикум по семейному праву: Учебное пособие. – М.: Норма, 2003.
15. Семейное право: проблемы и перспективы развития (материалы «круглого стола») // Государство и право. – 1999. – № 9.
16. *Слепакова А.В.* Фактические брачные отношения и право собственности // Законодательство. – 2001. – № 10.
17. *Сосипатрова Н.Е.* Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. – 1999. – № 3.
18. *Чалая Л.А.* Эволюция семейно-брачного права и особенности его развития в России (сравнительно-правовой экскурс) // История государства и права. – 2001. – № 1.

Тема 15. ТРУДОВОЕ ПРАВО

15.1. Трудовое право как одна из отраслей российского права

Из теории государства и права известно, что все отрасли права различаются между собой по трем основаниям: предмету, методу правового регулирования, источнику.

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

Под трудовыми отношениями в соответствии со ст. 15 ТК РФ понимаются отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), о подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. К трудовым относятся также отношения, непосредственно связанные с организацией труда и управлением трудом; трудоустройством у данного работодателя; профессиональной подготовкой; социальным партнерством; участием работников в установлении условий труда; материальной ответственностью работодателей и работников в сфере труда; надзором и контролем за соблюдением трудового законодательства; разрешением трудовых споров; обязательным социальным страхованием.

Однако нормы трудового права не распространяются на:

- военнослужащих при исполнении ими обязанностей военной службы;
- членов советов директоров (наблюдательных советов) организаций;
- лиц, работающих на основании договоров гражданско-правового характера;
- других лиц, если это установлено федеральным законом.

Для трудового права характерен метод правового регулирования, имеющий комплексный характер, который предполагает наличие диспозитивности и императивного воздействия в сочетании с участием работников в регулировании трудовых и непосредственно связанных с ними общественных отношений.

Метод трудового права – это комплекс способов правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними общественных отношений.

Основным источником трудового права является Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 г. № 197-ФЗ, который содержит более 400 статей, объединенных в 62 главы, 14 разделов и 6 частей. Кодекс вступил в силу 1 февраля 2002 г. Наиболее существенной переработке Трудовой кодекс подвергся в результате принятия Федерального закона от 30.06.2006 г. № 90-ФЗ.

Таким образом, *трудовое право* – это самостоятельная отрасль российского права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих трудовые отношения работников с работодателями и иные непосредственно связанные с ними отношения.

Система трудового права делится на Общую, Особенную и Специальные части. В Общую часть входят нормы, распространяющиеся на все общественные отношения, регулируемые трудовым правом. Особенная часть включает институты, регулирующие вопросы заключения, изменения и прекращения трудового договора, рабочего времени, времени отдыха, оплаты и нормирования труда,

гарантийных и компенсационных выплат, трудовой дисциплины, охраны труда. Специальная часть трудового права регулирует вопросы международно-правового регулирования трудовых отношений.

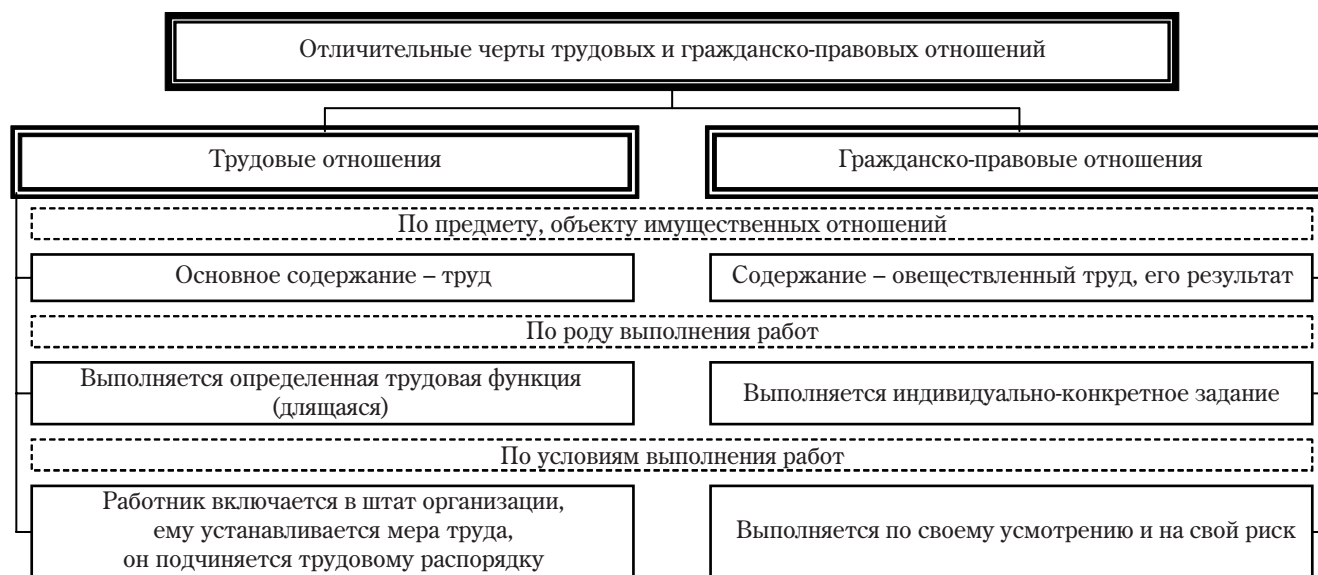
Одной из особенностей трудового права является то, что в регулировании трудовых правоотношений большое место занимают локальные нормативные акты. Это акты, разрабатываемые и принимаемые на предприятии и распространяющиеся на коллектив данного предприятия (например, Правила внутреннего трудового распорядка, Положение о приеме на работу, Положение о премировании, и т.п.). Как правило, они лучше учитывают условия и особенности конкретного предприятия и более точно регулируют трудовые отношения, нежели законодательные нормативные акты.

15.2. Трудовой договор

Институт трудового договора является одним из важнейших как в отрасли трудового права, так и в законодательстве о труде.

Трудовой договор – соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя (ст. 56 ТК РФ).

В практической деятельности следует различать трудовые и гражданско-правовые отношения. Отличительные черты указанных отношений представлены на схеме. Они служат основанием для разграничения трудового договора от смежных договоров гражданского права.



В целом отличие трудового договора от гражданско-правовых договоров, связанных с применением труда, имеет не только теоретическое, но и существенное практическое значение. Заключая трудовой договор, гражданин подпадает под действие трудового законодательства и ему должны предоставляться соответствующие социальные гарантии. Работающие по гражданско-правовым договорам такими гарантиями не пользуются.

Сторонами трудового договора являются работник и работодатель. В качестве работника может выступать только физическое лицо. По общему правилу, возраст, с которого возможно заключение трудового договора, – 16 лет, и лишь в установленных законом случаях он может составлять 15, 14 (ст. 63 ТК РФ).

Работодателем может выступать как физическое (в случае выполнения работы в личном домашнем хозяйстве работодателя или работы у индивидуального предпринимателя), так и юридическое лицо, имеющее право принимать и увольнять работников.

Содержание трудового договора. Под содержанием трудового договора следует понимать совокупность его условий, определяющих права и обязанности сторон, а также сведений о сторонах договора.

Согласно ст. 57 ТК РФ в трудовом договоре указываются следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя – физического лица);
- сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя – физического лица;
- идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);
- сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;
- место и дата заключения трудового договора.

Все условия трудового договора подразделяются на две группы:

- условия, по которым стороны должны достичь соглашения, – *обязательные (необходимые) условия*;
- условия, которые устанавливаются в трудовом договоре по инициативе либо работника, либо работодателя, – *дополнительные (факультативные) условия*.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

- место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, – место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;
- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы);
- дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с ТК РФ или иным федеральным законом;
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);
- другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

В трудовом договоре также могут предусматриваться дополнительные условия.

Все условия трудового договора не должны ухудшать положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями и локальными нормативными актами.

От работника запрещается требовать выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами (ст. 60 ТК РФ). Таким образом, работнику законодательно гарантируются те условия договора, которые были оговорены при его заключении, и их одностороннее изменение не допускается. Изменение трудовой функции, обусловленной трудовым договором, обычно связано с переводом на другую работу, условия и порядок которого регулируются гл. 12 ТК РФ.

Виды трудовых договоров. Различные авторы выделяют разные основания классификации трудовых договоров. Одни считают, что трудовые договоры подразделяются на виды по сроку (договоры для постоянной работы и срочные трудовые договоры), которые, в свою очередь, классифицируются по содержанию и порядку заключения. Трудовые договоры могут заключаться на неопределенный срок; на определенный срок не более пяти лет. Другие предлагают более сложную систему дифференциации трудовых договоров, классифицируя их по следующим основаниям: специфика субъектного состава (личности работника или работодателя); содержание; действие договора.

Срочный трудовой договор может заключаться в двух случаях:

- а) когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения (перечень таких обстоятельств установлен ч. 1 ст. 59 ТК РФ и расширительному толкованию не подлежит);
- б) по соглашению сторон трудового договора без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения (ч. 2 ст. 59 ТК РФ).

Поскольку основным видом трудовых договоров являются договоры, заключаемые на неопределенный срок, то в случае, когда ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением срока его действия и работник продолжает работу после истечения срока действия договора, условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и договор считается заключенным на неопределенный срок.

В целях защиты прав и интересов работника ТК РФ установлено, что трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных судом, считается заключенным на неопределенный срок.

Перечень оснований, при наличии которых возможно заключение срочного трудового договора, содержится в ст. 59 ТК РФ.

Порядок заключения трудового договора (прием на работу). Порядок заключения трудового договора (приема на работу) условно может быть подразделен на несколько стадий. В рамках первой стадии стороны осуществляют предварительные переговоры об условиях трудового договора, производят определенные дополнительные действия (в случаях, особо оговоренных в законодательстве), а также представляют документы, необходимые для заключения договора.

Вторая стадия характеризуется оформлением достигнутого соглашения.

Третья стадия (испытание при приеме на работу) является факультативной, так как условие о предварительном испытании относится к числу дополнительных условий трудового договора.

Первая стадия. При предварительных переговорах о заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, должно представить работодателю необходимые документы, которые можно разделить на две группы.

К первой группе относятся документы, предъявляемые каждым лицом, желающим поступить на любую работу:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовая книжка (за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства);
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

Запрещается требовать от лица, поступающего на работу, документы помимо предусмотренных Трудовым кодексом.

Вторая стадия – оформление на работу регламентируется ст. 67 и 68 ТК РФ. Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой – хранится у работодателя. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться подписью работника на экземпляре договора, хранящемся у работодателя.

Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе.

Работодатель – физическое лицо, не являющийся индивидуальным предпринимателем, обязан в уведомительном порядке зарегистрировать трудовой договор с работником в органе местного самоуправления по месту своего жительства (в соответствии с регистрацией) (ст. 303 ТК РФ).

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под роспись в трехдневный срок со дня фактического начала работы.

При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

Трудовой договор вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем, если иное не установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя (ст. 61 ТК РФ).

Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором. Если в трудовом договоре не оговорен день начала работы, то работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу. В случае, если работник не приступил к работе в установленный день начала работы, работодатель имеет право аннулировать трудовой договор. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным. Необоснованный отказ в приеме на работу запрещен.

Третья стадия процесса приема на работу является факультативной. Она заключается в прохождении предварительного испытания. Согласно ст. 70 ТК РФ при заключении трудового договора в нем по соглашению сторон может быть предусмотрено условие об испытании работника в целях проверки его соответствия поручаемой работе. При этом условие об испытании обязательно должно быть указано в трудовом договоре. Отсутствие в договоре этого условия означает, что работник принят без испытания. В период испытания на работника распространяются все положения трудового законодательства.

Закон устанавливает перечень лиц, которым при приеме на работу испытательный срок не устанавливается.

Срок испытания устанавливается сторонами, однако он не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций – шести месяцев, если иное не установлено федеральным законом. При заключении трудового договора на срок от двух до шести месяцев испытание не может превышать двух недель. В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе, например время выполнения государственных или общественных обязанностей.

При неудовлетворительном результате испытания работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником, предупредив его об этом в письменной форме не позднее чем за три дня с указанием причин, послуживших основанием для признания этого работника не выдержавшим испытание (ст. 71 ТК РФ). Это решение работодателя работник имеет право обжаловать в суд. Прекращение трудового договора в данном случае производится без учета мнения соответствующего профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия. Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях.

15.3. Расторжение трудового договора

Общие основания прекращения трудового договора предусмотрены ст. 77 ТК РФ. В зависимости от воли, по которой трудовой договор прекращается выделяют основания прекращения трудового договора по инициативе работника; по инициативе работодателя; по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

Прекращение трудового договора по инициативе работника (увольнение по собственному желанию). Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за две недели. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления работника об увольнении (ст. 80 ТК РФ). Данное положение отражает принцип свободы труда и трудового договора.

Если работодатель не дал согласия на расторжение трудового договора до истечения срока предупреждения, работник обязан отработать установленный срок. Досрочное прекращение работы в этом случае нарушает трудовую дисциплину. Однако по соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

Подача работником заявления о расторжении трудового договора по собственному желанию не является для работодателя безусловным основанием для прекращения с ним трудовых отношений, так как работник, предупредивший о расторжении трудового договора, вправе до истечения срока предупреждения отозвать свое заявление, и увольнение в таком случае не производится, если на его место не приглашен (в письменной форме) другой работник, которому в соответствии с законом не может быть отказано в заключении трудового договора.

Если по истечении срока предупреждения трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, действие договора считается продолженным.

Прекращение трудового договора по инициативе работодателя. Перечень оснований расторжения трудового договора по инициативе работодателя (его представителей) установлен в ст. 81 ТК РФ. В ней содержатся как основания, которые распространяются на всех работников, так и основания, применимые лишь к определенной их категории. Одни из них связаны с *виной работника* (п. 5–11 ч. 1), другие – с *обстоятельствами производственно-экономического характера* (п. 1, 2, 4 ч. 1), третьи – с *личностными качествами работника* (п. 3 ч. 1). Установление в законе исчерпывающего перечня соответствующих оснований является одной из существенных гарантий права на труд. Особо следует указать на такую гарантию, как недопущение увольнения работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем) в период временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске. К основаниям расторжения трудового договора по инициативе работодателя относятся:

- 1) ликвидация организации либо прекращение деятельности индивидуальным предпринимателем;
- 2) сокращение численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя;
- 3) несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;
- 4) смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);
- 5) неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;
- 6) однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей:
 - а) прогул, т.е. отсутствия на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены), независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены);
 - б) появление работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации – работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
 - в) разглашение охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашение персональных данных другого работника;
 - г) совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
 - д) установленное комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда нарушением работником требований охраны труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;
- 7) совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;
- 8) совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;
- 9) принятие необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;
- 10) однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;
- 11) представление работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора.

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. В соответствии со ст. 83 ТК РФ трудовой договор подлежит прекращению по следующим обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

1. Призыв работника на военную службу или направление на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу.

2. Восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда. Работнику, подлежащему увольнению, работодатель обязан предложить другую имеющуюся работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации работника, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу). И только в том случае, если работодатель не имеет возможности перевести его на другую работу или работник отказывается от перевода, прекращение трудового договора будет правомерным. При увольнении работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка.

3. Неизбрание на должность. Данное основание прекращения трудового договора применяется лишь к тем работникам, с которыми трудовой договор был заключен в связи с избранием их на должность на определенный срок, в том числе по результатам конкурса.

4. Осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу. Осуждение работника служит основанием прекратить с ним трудовой договор только при наличии следующих условий: работник осужден к наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы (лишение права занимать определенные должности (ст. 47 УК РФ); арест (ст. 54 УК РФ); лишение свободы (ст. 56, 57 УК РФ) и т.д.); приговор суда, которым работник осужден к такому наказанию, вступил в силу.

5. Признание работника неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ.

6. Смерть работника либо работодателя – физического лица, а также признание судом работника либо работодателя – физического лица умершим или безвестно отсутствующим. Признание работника либо работодателя – физического лица умершим или безвестно отсутствующим осуществляется судом в соответствии со ст. 42, 45 ГК РФ.

7. Наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария и др.), если данное обстоятельство признано решением Правительства РФ или органа государственной власти ее соответствующего субъекта РФ.

8. Дисквалификация или иное административное наказание, исключающее возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

9. Истечение срока действия, приостановление действия на срок более двух месяцев или лишение работника специального права (лицензии, права на управление транспортным средством, права на ношение оружия, другого специального права), если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

10. Прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска.

11. Отмена решения суда или отмена (признание незаконным) решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе.

15.4. Дисциплинарная ответственность

Обязательными условиями повышения производительности труда и эффективности рыночного производства являются четкий трудовой распорядок, надлежащая организация управления и дисциплина. К нарушителям трудовой дисциплины трудовое законодательство устанавливает меры дисциплинарного воздействия.

Дисциплинарная ответственность работников является одним из видов юридической ответственности, которая предусмотрена законодательством за неправомерное поведение. Она представляет собой обязанность работника понести наказание, предусмотренное нормами трудового права, за виновное, противоправное неисполнение своих трудовых обязанностей. К дисциплинарной ответственности могут привлекаться работники, совершившие дисциплинарный проступок. Таким образом, основанием дисциплинарной ответственности служит дисциплинарный проступок, совершенный конкретным работником.

Дисциплинарный проступок – это неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей (ст. 192 ТК РФ).

Законодательство не устанавливает перечня нарушений трудовой дисциплины, поэтому, какие действия работника являются нарушением требований дисциплины труда – решает работодатель. Как следует из постановления Пленума Верховного суда РФ от 17.03.2004 г. № 2 (п. 35, 36), к нарушениям трудовой дисциплины, в частности, относятся:

- отсутствие работника без уважительных причин на работе либо на рабочем месте;
- отказ работника без уважительных причин от выполнения трудовых обязанностей в связи с изменением в установленном порядке норм труда;
- отказ или уклонение без уважительных причин от медицинского освидетельствования работников некоторых профессий, а также отказ работника от прохождения в рабочее время специального обучения и сдачи экзаменов по охране труда, технике безопасности и правилам эксплуатации, если это является обязательным условием допуска к работе.

Дисциплинарное взыскание может применяться лишь за нарушения трудовой дисциплины в процессе труда. В случае причинения ущерба интересам работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени или не при исполнении обязанностей по трудовому договору работник не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности.

Состав дисциплинарного проступка включает четыре элемента, таких как: субъект, субъективная сторона, объект, объективная сторона.

Субъект дисциплинарного проступка – гражданин, состоящий в трудовых правоотношениях с конкретным работодателем.

Субъективная сторона – отношение работника к своему проступку. Ответственность наступает, если его вина выражена в виде умысла или неосторожности. Неосторожность возможна в форме легкомыслия и небрежности.

Объект дисциплинарного проступка – это то, на что посягает нарушитель. К объектам можно отнести права и обязанности сторон трудового правоотношения, интересы организации, государства, имущество работодателя, правила внутреннего трудового распорядка и т.п.

Объективная сторона дисциплинарного проступка – это форма (действия или бездействие). В объективной стороне должна быть установлена причинная связь между проступком и вредными последствиями. В объективную сторону включается время, место, обстановка, средства проступка.

Действующее трудовое законодательство предусматривает два вида дисциплинарной ответственности работников: общую и специальную.

Общая дисциплинарная ответственность предусматривается правилами внутреннего трудового распорядка на основе ТК и распространяется на всех работников, кроме тех, для которых предусмотрена специальная дисциплинарная ответственность.

За нарушение трудовой дисциплины работодатель может применять дисциплинарные взыскания, установленные ст. 192 ТК РФ.

Дисциплинарные взыскания – это предусмотренная нормативном правовом акте мера принудительного воздействия, применяемая к работнику работодателем (его представителем) в соответствии с его компетенцией за совершенный дисциплинарный проступок. Работодатели не имеют права изменять виды дисциплинарных взысканий по своему усмотрению.

В настоящее время ТК РФ установлены следующие взыскания:

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующим основаниям.

При этом увольнение с работы как мера взыскания допускается только в случаях, прямо предусмотренных в законе.

Перечень дисциплинарных взысканий, закрепленный в ст. 192 ТК РФ, является исчерпывающим. Это означает, что применение любого другого взыскания незаконно. Незаконным будет, например, перевод работника на нижеоплачиваемую работу в порядке дисциплинарного взыскания или взимание штрафа.

Применение взысканий – это не обязанность, а право работодателя. Его обязанностью следует считать необходимость зарегистрировать нарушение и применить к нарушителю меру, которая наиболее обоснованна и эффективна в данных обстоятельствах.

Специальную дисциплинарную ответственность несут те работники, на которых распространяется действие специальных уставов и положений о дисциплине. От общей дисциплинарной ответственности она отличается: по кругу лиц, подпадающих под действие соответствующих норм; по мерам дисциплинарного взыскания (они, как правило, более строгие); по кругу лиц и органов,

наделенных дисциплинарной властью. Согласно ст. 193 ТК РФ до применения дисциплинарного взыскания с работника должно быть затребовано письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не представлено, то составляется соответствующий акт. Однако непредставление работником объяснения не может служить препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

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, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Днем обнаружения проступка считается день, когда лицу, которому по работе (службе) подчинен работник, стало известно о совершении проступка, независимо от того, наделено ли оно правом наложения дисциплинарных взысканий.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. При этом в указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый проступок работодатель имеет право применить лишь одно дисциплинарное взыскание, указанное в ст. 192 ТК РФ, уставе, или положении о дисциплине. Однако если неисполнение или ненадлежащее исполнение по вине работника возложенных на него трудовых обязанностей продолжалось, несмотря на дисциплинарное взыскание, допустимо применить к нему новое дисциплинарное взыскание, в том числе увольнение. При причинении работником ущерба работодателю возможно сочетание дисциплинарных и материальных санкций, поскольку дисциплинарная и материальная ответственность имеют разное целевое назначение и могут совмещаться.

Применяя меру дисциплинарного взыскания, работодатель обязан издать приказ (распоряжение), который объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. При этом отказ работника удостоверить своей подписью факт объявления ему соответствующего приказа (распоряжения) на действительность объявленного взыскания не влияет. В случае отказа работника подписать указанный приказ составляется акт. В трудовую книжку работника сведения о наложении взыскания не заносятся. Не вносятся они и в личную карточку работника, исключение составляет увольнение работника как дисциплинарное взыскание.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в федеральную инспекцию труда и (или) органы по рассмотрению трудовых споров. Орган, рассматривающий трудовой спор, может отменить наложенное взыскание, однако заменить другим он не вправе.

Порядок снятия дисциплинарных взысканий установлен ст. 194 ТК РФ. Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Оно снимается «автоматически»: дополнительного акта работодателя (приказа, распоряжения) для этого не требуется.

Дисциплинарное взыскание может быть снято работодателем по истечении года по просьбе самого работника, по ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников. При этом ТК РФ не устанавливает какого-либо минимального срока, по истечении которого может ставиться вопрос о снятии дисциплинарного взыскания: он определяется исходя из конкретных обстоятельств, поведения работника и т.д. О досрочном снятии дисциплинарного взыскания издается приказ (распоряжение) того должностного лица (представителя работодателя), которое это взыскание наложило.

15.5. Материальная ответственность

Сторона трудового договора (работодатель или работник), причинившая вред другой стороне, обязана возместить его в размере и в порядке установленном Трудовым кодексом РФ. Эта обязанность возмещения ущерба называется материальной ответственностью по трудовому праву.

В зависимости от субъекта, причинившего ущерб, различают материальную ответственность работника перед работодателем и материальную ответственность работодателя перед работником.

Материальная ответственность работника есть обязанность возместить полностью или частично ущерб, причиненный его противоправными виновными действиями имуществу работодателя, в порядке и пределах, установленных законодательством. Основанием привлечения работника к материальной ответственности является трудовое правонарушение, в результате которого причиняется ущерб имуществу работодателя.

Основываясь на законодательстве, можно выделить четыре условия материальной ответственности работников:

- наличие прямого действительного ущерба;
- причинение ущерба работодателю противоправным поведением работника;
- наличие вины работника в причинении ущерба;
- существование причинной связи между наступившим ущербом и виновным противоправным поведением работника.

В зависимости от характера противоправных действий, форма, вида имущества и некоторых других обстоятельств, предусмотренных законодательством, работник может быть привлечен к полной или ограниченной материальной ответственности. Ограниченной материальной ответственностью называется потому, что возмещение ущерба ограничивается по отношению к заработной плате работника, а полной – потому, что работник возмещает ущерб без всякого его ограничения.

Полная материальная ответственность, т.е. ответственность в размере причиненного ущерба, возлагается на работника только в случаях, предусмотренных законом (ст. 243 ТК РФ) за:

- 1) ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;
- 2) недостачу ценностей, вверенных работнику на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;
- 3) умышленное причинение ущерба работником;
- 4) причинение ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- 5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;
- 6) причинение ущерба в результате административного проступка;
- 7) разглашение сведений, составляющих охраняемую законом тайну;
- 8) причинение ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Порядок возмещения вреда. Работник, причинивший ущерб, может добровольно возместить его работодателю полностью или частично.

В остальных же случаях возмещение ущерба производится путем предъявления администрацией иска в суд. Суд может с учетом степени вины, конкретных обстоятельств и материального положения работника уменьшить размер ущерба, подлежащего возмещению.

Следует отметить, что материальную ответственность работник несет независимо от привлечения его к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действия, причинившие ущерб работодателю.

Материальная ответственность работодателя. Трудовым кодексом предусмотрены следующие виды материальной ответственности работодателя (его представителей) перед работником:

- за вред, причиненный в результате неполучения заработной платы во всех случаях незаконного лишения возможности трудиться;
- за вред, причиненный имуществу работника;
- за задержку заработной платы и других выплат, причитающихся работнику.

Контрольные вопросы

1. Сформулируйте понятие трудового права.
2. Какие общественные отношения составляют предмет трудового права?
3. Какие отличия между трудовыми и гражданско-правовыми отношениями?
4. Что следует понимать под дисциплинарным проступком?
5. В чем состоит взаимная материальная ответственность сторон трудового договора?
6. Назовите виды материальной ответственности работников. Какой из них является основным?
7. В чем суть ограниченной материальной ответственности?
8. Раскройте случаи полной материальной ответственности.
9. Что вы понимаете под дисциплинарной ответственностью и каковы ее основные черты?
10. Назовите виды дисциплинарной ответственности и отличительные признаки специальной дисциплинарной ответственности.
11. Перечислите меры дисциплинарного взыскания.
12. Расскажите о порядке наложения дисциплинарных взысканий и правовых гарантиях от их необоснованного применения.
13. Каков порядок снятия дисциплинарного взыскания?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.

2. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 г. № 197-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Российская газета. – 2001. – 31 декабря.
3. Постановление Правительства РФ от 14.11.2002 г. № 823 «О порядке утверждения перечня должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, а также типовых форм договоров о полной материальной ответственности // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 47. – Ст. 4678.
4. Постановление Минтруда РФ от 31.12.2002 г. № 85 «Об утверждении Перечней должностей и работ, замещающих или выполняющих работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, а также типовых форм договоров о полной материальной ответственности // Российская газета. – 2003. – 8 февраля.
5. Приказ Минфина России от 22.12.2003 г. № 117н «О трудовых книжках» // Российская газета. – 2004. – 14 января.

Литература

Основная

1. *Никонов Д.А., Стрелюхов А.В.* Трудовое право. – М.: Норма, 2007.
2. Трудовое право: Учебник / Под ред. О.В. Смирнова, И.О. Снигиревой. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Велби, 2007.
3. *Гусов К.Н., Толкунова В.Н.* Трудовое право России: Учебник. – М., 2005.
4. *Маврин С.П., Филлипова М.В., Хохлов Е.Б.* Трудовое право России: Учебник. – СПб., 2005.
5. *Молодцов М.В., Головнина С.Ю.* Трудовое право России: Учебник. – М.: Норма, 2003.
6. Трудовое право России: Учебник / Отв. ред. Ю.П. Орловский, А.Ф. Нуртдинова. – М., 2003.

Дополнительная

1. *Анисимов Л.Н.* Трудовой договор: заключение, изменение и прекращение. Практические рекомендации. – М., 2005.
2. *Бакина С.И.* Оформление трудовых отношений с работником // Аудиторские ведомости. – 2005. – № 2.
3. *Викторов И.С.* Исполнение законодательства о трудовом договоре // Трудовое право. – 2005. – № 4.
4. *Гайсина А.В.* Гарантии при расторжении трудового договора по инициативе работника // Справочник кадровика. – 2006. – № 2.
5. *Ершова Е.А.* Расторжение трудового договора по инициативе работника // Трудовое право. – 2005. – № 3.
6. *Полетаев Ю.Н.* Особенности трудового договора, заключаемого с материально-ответственными лицами // Трудовое право. – 2003. – № 5.
7. *Полетаев Ю.Н.* Трудовой договор с материально-ответственными лицами и договор о полной материальной ответственности // Трудовое право. – 2003. – № 6.
8. Правила трудового распорядка на предприятии. – М., 2003.
9. *Хныкин Г.В.* Правила внутреннего трудового распорядка // Законодательство. – 2005. – № 12.

Тема 16. УГОЛОВНОЕ ПРАВО

16.1. Понятие, система и принципы уголовного права

Уголовное право есть совокупность норм, определяющих преступность и наказуемость деяния, а равно условия и порядок освобождения от уголовной ответственности и наказания.

УК РФ устанавливает, что все лица, совершившие преступления на территории Российской Федерации, подлежат ответственности по УК РФ.

Под действие уголовного закона подпадают: граждане РФ, совершившие преступление на нашей территории; граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в ином государстве (ч. 1 ст. 30 Конституции РФ); лица без гражданства, совершившие преступление на территории РФ; лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, если они постоянно проживают в РФ, а совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в ином государстве; иностранные граждане, совершившие преступление на территории Российской Федерации, если они не обладают дипломатическим иммунитетом; иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно на территории РФ, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по российскому законодательству в случаях, если преступление направлено против интересов РФ, и в случаях, предусмотренных международным договором РФ, если они осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории РФ.

Преступность и наказуемость деяния определяются законом, действующим во время совершения этого деяния. Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления последствий.

Закон, устранивший преступность и наказуемость деяния, смягчающий наказание и иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу. Закон, устанавливающий наказуемость деяния или усиливающий наказание, обратной силы не имеет.

16.2. Понятие преступления

Деяние можно назвать преступлением, если оно общественно опасно, противоправно, виновно и наказуемо.

Общественная опасность деяния выражается в причинении ущерба каким-либо интересам, охраняемым уголовным правом.

Общественная опасность определяется величиной ущерба, способом совершения преступления (с насилием или без него, группой лиц или индивидуально, с оружием или без него), мотивами, побуждениями к совершению преступления (всегда будут строже наказываться деяния, совершенные из корысти, мести, желания скрыть другое преступление), временем и обстановкой совершения деяний.

Преступление – уголовно-противоправное деяние. Это означает, что деяние должно быть предусмотрено в условном законе, в противном случае, каким бы общественно опасным ни был проступок человека, он ни в коем случае не будет считаться преступлением.

Преступление – виновное деяние. Лицо подлежит уголовной ответственности и наказанию за деяния, если они были осознаны субъектом преступления и если он был способен регулировать свое поведение. Эти два фактора находят внешнее выражение в категории вины, представляющей собой предусмотренное УК психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемому деянию и его последствиям, выражающее отрицательное отношение к интересам личности и общества.

Преступлением, совершенным умышленно, признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом.

1. Прямой умысел – это ситуация, когда лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело и желало наступления преступных последствий своего деяния. Так бывает, например, когда человек в пылу ссоры готов убить своего врага и сознательно наносит удары ножом в самые уязвимые места: живот, грудную клетку, понимая, что это может причинить смерть.

2. Косвенный умысел – это ситуация, когда лицо осознает общественную опасность своих действий (бездействия), предвидит последствия и сознательно допускает их наступление, ему их наступление безразлично. Другими, словами, преступные последствия не есть цель преступления, а побочный результат – та цена, которую лицо, готово заплатить за достижение других целей. Так бывает, когда в процессе нападения на инкассатора преступник, отстреливаясь, убивает случайных прохожих.

Преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности.

3. Легкомыслие – это ситуация, когда лицо предвидело возможность наступления последствий, но легкомысленно, без достаточных к тому оснований рассчитывало на их предотвращение. Так бывает, например, когда водитель, понимая, что опасно, превышает скорость в условиях гололедицы и это приводит к дорожно-транспортному происшествию с человеческими жертвами.

4. Небрежность – это ситуация, когда лицо не предвидело, но при необходимой внимательности и предусмотрительности могло и должно было предвидеть наступление преступных последствий.

Преступление – наказуемое деяние. Некоторые ученые считают, что это обратная сторона противоправности, так как если деяние предусмотрено УК, то, естественно, за него предусмотрено какое-либо наказание.

Преступление и малозначительное деяние. Возникают ситуации, когда деяние ввиду своей малозначимости хотя и является антисоциальным, но не общественно опасно. Так бывает, например, в случае кражи батона хлеба, бутылки воды, пачки масла. А если отсутствует общественная опасность, то отсутствует и преступление.

Ситуацию малозначительности нужно отличать от случая, когда преступник по независящим от него обстоятельствам не смог причинить значительный ущерб. Например, вор-карманник, вытащив кошелек, находит там сущие гроши. Но его умысел был направлен на кражу значительной суммы.

Категории преступлений. В зависимости от характера и степени, общественной опасности деяния, предусмотренные УК РФ, подразделяются на преступления небольшой тяжести, преступления средней

тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления. Характер и степень общественной опасности деяния, будучи оцененными законодателем, находят свое выражение в тяжести предусмотренного за него наказания.

16.3. Состав преступления

Несмотря на то, что в практике с давних пор широко применялась категория «состав преступления», до последнего времени УК РФ не использовал данное понятие. В новом УК наконец закреплена роль состава преступления, как единственного основания уголовной ответственности, хотя и не дано его четкое определение. Этот пробел восполнила теория уголовного права.

Состав преступления – это система объективных и субъективных элементов (признаков) деяния, предусмотренных как в гипотезе, так и в диспозиции уголовно-правовых норм и характеризующих конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления.

Состав преступления состоит из четырех подсистем: объекта преступления, объективной стороны преступления, субъекта преступления, субъективной стороны преступления. Значение категории состава преступления заключается в том, что она служит основанием уголовной ответственности, в случае отсутствия какого-либо элемента состава преступления уголовная ответственность наступить не может.

Объект преступления – это охраняемое уголовным правом общественное отношение, против которого прямо и непосредственно направлено одно или несколько преступлений.

Посягательство на общественные отношения возможно одним из трех способов:

- путем причинения вреда субъекту общественного отношения (например, убийство);
- путем воздействия на вещь, по поводу которой возникло общественное отношение (кража, грабеж и др.);
- путем исключения себя из этого отношения (уклонение от подачи декларации о доходах).

Объект преступления нужно отличать от предмета преступления. *Предмет преступления* – это элемент, часть объекта преступления, воздействуя на который преступник причиняет вред общественным отношениям. Например, в случае кражи объектом преступления являются отношения собственности, а предметом – похищенное имущество. Как видно из примера, зачастую при совершении преступления предмету не причиняется никакого вреда, наоборот, вор заинтересован в сохранности, вещи, в то время как общественным отношениям (объекту) наносится значительный ущерб. Человек – тоже элемент общественного отношения, однако он именуется потерпевшим.

Предмет и объект нужно отличать от орудий совершения преступлений. Орудиями преступления являются вещи, непосредственно используемые преступником в процессе посягательства для достижения результата.

Объективная сторона преступления. Чтобы причинить вред общественным отношениям, человек обязательно должен допустить общественно опасное поведение, имеющее внешнее проявление, доступное восприятию обществом. Например удар ножом.

Объективная сторона преступления – это внешнее проявление общественно опасного поведения, осуществляемого в определенных условиях, в определенном месте, в определенное время и причиняющего вред общественным отношениям.

Общественно опасное поведение предполагает прежде всего наличие общественно опасного деяния. Деяние всегда проявляется вовне, поэтому психические, мыслительные процессы человека, какие бы страшные мысли им ни владели, не могут считаться преступлением. Однако здравый смысл подсказывает, что человек может отвечать только за осознанное, волевое поведение. Поэтому не будет считаться преступлением неосознанное, рефлекторное, неконтролируемое телодвижение, пусть оно даже и повлекло тяжкие последствия, например смерть человека.

Общественно опасное (преступное) деяние – это сознательное поведение человека, отдающего себе отчет в своих поступках и способного руководить ими.

Преступные последствия – это социально вредные изменения в охраняемых уголовным законом общественных отношениях.

В реальной жизни бывают случаи, когда совершалось общественно опасное деяние, последствия также наступали, но преступлением оно не признавалось. Это возможно при отсутствии причинной связи.

Причинно-следственная связь – это такое отношение между деянием и последствиями, которое показывает, что последствие является результатом именно этого деяния, а не действий третьих лиц или внешних обстоятельств.

Однако причину последствий нужно отличать от необходимого условия наступления последствий. *Необходимое условие* – это такое действие (бездействие), без которого не могло возникнуть последствие; иначе говоря, необходимое условие способствует появлению причин, т.е. обстоятельств, которые влекут наступление преступного последствия.

Иногда в статье УК РФ, предусматривающей конкретный состав преступления, можно найти указания на место, время, способ, обстановку, в которых совершалось деяние. Соответственно привлечение к уголовной ответственности по данной статье может иметь место только при условии, что деяние было совершено в месте, во время, способом, в обстановке, указанной в статье УК РФ.

Субъект преступления – это лицо, совершившее виновное уголовно-противоправное деяние и способное нести уголовную ответственность, т.е. достигшее определенного возраста и вменяемое.

Одной из целей наказания является исправление, перевоспитание преступника. Но невозможно повлиять на человека, неспособного отдавать отчет в своих действиях, не понимающего, почему недопустимо совершать то или иные деяния. Такой человек не поймет, за что он подвергается наказанию.

За некоторые преступления уголовная ответственность наступает с 14 лет. При составлении перечня таких преступлений учитывались способность подростка понимать значимость своих поступков и распространенность конкретных видов преступлений в данном возрасте. Это убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, изнасилование, разбой, грабеж, кража, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, заведомо ложное сообщение об акте терроризма и др. За все остальные преступления уголовная ответственность наступает с 16 лет.

Если несовершеннолетний достиг возраста, с которого наступает уголовная ответственность, но 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, он не подлежит уголовной ответственности.

Вменяемость и невменяемость. Как уже было установлено, деяние будет считаться преступлением только тогда, когда оно пройдет через сознание и волю человека, когда лицо сможет выбирать вариант своего поведения. У душевнобольного человека сознание и воля зачастую отключаются, он не может осознанно выбирать вариант своего поведения, до него не доходит цель уголовного наказания (исправление преступника), поэтому такие люди не могут привлекаться к уголовной ответственности, но к ним применяются принудительные меры медицинского характера.

Вменяемым признается лицо, которое способно сознавать во время совершения преступления фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими.

Вменяемостью лица обуславливается возможность признания его виновным и привлечения его к уголовной ответственности.

Для того чтобы лицо считалось невменяемым, необходимо, чтобы его психическое состояние удовлетворяло двум критериям: медицинскому и психологическому.

Субъективная сторона преступления. В процессе своей жизнедеятельности человек, совершая те или иные действия, получая те или иные результаты, испытывает в отношении этих действий и результатов различные эмоции: стремление к результату, безразличие, огорчение; им движут определенные мотивы и цели. Это целиком касается и преступных деяний человека. Только тогда лицо может быть привлечено к уголовной ответственности, когда в его деянии проявились его сознание и воля, выражающие отрицательное отношение к интересам личности и общества. Эти характеристики охватываются категорией вины.

Субъективная сторона преступления – это психическое отношение лица к совершаемому им преступлению, которое характеризуется конкретной формой вины, мотивом и целью.

Вина – это психическое отношение лица к совершаемому им преступному деянию и его последствиям, выраженное в форме умысла или неосторожности.

Умысел – самая распространенная форма вины; имеет место, когда лицо сознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит его общественно опасные последствия и желает (прямой умысел) или хотя и не желает, но сознательно допускает (косвенный умысел) их наступление.

Сущность вины заключается в отрицательном отношении субъекта к охраняемым законом и нарушаемым им интересам общества – от откровенно враждебного до недостаточно внимательного.

К числу обстоятельств, исключających преступность деяния, относят:

- 1) необходимую оборону;
- 2) крайнюю необходимость;

- 3) причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление;
- 4) обоснованный риск;
- 5) физическое или психическое принуждение;
- 6) исполнение приказа или распоряжения.

16.4. Понятие и цели наказания

Понятие наказания. Многие ученые считают наказуемость одним из обязательных признаков преступления. В самом деле, за каждое преступление, предусмотренное Особенной частью УК, определено наказание. Нет преступления без наказания, равно как без преступления нет наказания. В этом находит свое отражение принцип неотвратимости ответственности за каждое совершенное преступление.

Наказание – это мера принуждения, применяемая от имени государства по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключающаяся в предусмотренном законом лишении или ограничении прав и свобод осужденного.

Наказание – это мера принуждения. В этом состоит карательная сущность любого уголовного наказания. Она выражается в лишении или ограничении личных, трудовых, имущественных прав преступника, естественно, вне зависимости от его личного к этому отношения.

Наказание – это мера государственного принуждения. Мера ответственности устанавливается приговором государственного института – суда, в соответствии с нормами Уголовного кодекса РФ.

Только преступление является основанием установления и применения наказания.

Уголовное наказание в целом более сурово, более репрессивно, чем другие виды юридической ответственности. Только в рамках уголовной ответственности возможны применение смертной казни, лишение свободы. Только уголовное наказание влечет такое правовое последствие, как судимость. Уголовному наказанию свойствен особый порядок его вынесения, определяемый уголовно-процессуальным правом.

Основными целями наказания в отечественном уголовном праве являются предупреждение совершения преступлений со стороны осужденного (специальная превенция) и иных лиц (общая превенция).

Система наказаний. Уголовный кодекс устанавливает исчерпывающий и обязательный для судов перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке, от более сурового к более легкому:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

16.5. Назначение наказания

Отечественное уголовное право построено на принципе индивидуализации ответственности. Установив вину подсудимого, суд назначает ему наказание в рамках санкции, соответствующей норме уголовного закона с учетом индивидуальных особенностей каждого деяния и личности виновного.

Данный принцип обусловлен главной целью наказания – целью исправления осужденного.

Существуют определенные правила индивидуализации наказания.

Наказание должно строго соответствовать закону. Это означает, что суд назначает наказание в пределах, установленных статьей закона, определяющей меру ответственности за совершенное преступление. Поэтому крайне важно правильно найти статью, соответствующую признакам

совершенного преступления, т.е. правильно квалифицировать деяние. Ошибка в квалификации влечет за собой назначение несправедливого наказания. Установив норму Особенной части, подлежащую применению, суд уясняет пределы наказуемости данного преступления, закрепленные в санкции нормы.

Выйти за пределы максимального размера санкции при назначении наказания за одно преступление суд не может никогда. Только при совершении нескольких преступлений общее наказание может быть более суровым, чем наказание, предусмотренное нормами о каждом преступлении по отдельности.

При назначении наказания суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного.

Обстоятельства, смягчающие наказание. Уголовный закон содержит лишь примерный перечень смягчающих обстоятельств, поскольку при назначении наказания суд может признать смягчающими ответственность и обстоятельства, не указанные в законе.

1. Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. Вышеперечисленные факторы, чтобы составить обстоятельство, смягчающее ответственность, должны быть взаимосвязанными. Каждое в отдельности не считается обстоятельством, смягчающим вину.

2. Несовершеннолетие виновного является смягчающим обстоятельством, так как подросток – это лицо, еще не сформировавшееся как личность, поэтому несовершеннолетний нередко совершает преступления под влиянием старших, из чувства подражания, желания не отстать от других, стремления показаться взрослее, лучше, чем есть на самом деле, из озорства.

3. Беременность является обстоятельством, смягчающим ответственность, ввиду того, что беременной женщине свойственно особое состояние психики, сопровождаемое повышенной чувствительностью, раздражительностью, вспыльчивостью, нервозностью и т.д.

4. Наличие у виновного малолетних детей – обстоятельство, впервые обозначенное в УК РФ (1996 г.).

5. Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания. Первое обстоятельство предполагает совершение преступления под воздействием неблагоприятных внешних факторов, которым виновный не смог противостоять в силу своего неустойчивого характера.

Совершение преступления по мотиву сострадания признано смягчающим обстоятельством лишь в последнее время. При этом важно установить, что преступное деяние действительно вызвано стремлением облегчить участь потерпевшего.

6. Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. Одним из элементов состава преступления является общественно опасное деяние. О наличии деяния можно говорить лишь тогда, когда у лица была реальная возможность поступить по-другому, не совершать преступления, т.е. когда воля лица не была подавлена.

7. Совершение преступления при нарушении условий правомерной необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление; крайней необходимости; обоснованного риска; исполнения приказа или распоряжения. Деяние, совершенное в одном из этих состояний, по целям было общественно полезным, но:

- при необходимой обороне лицо умышленно причинило вред, явно не соответствующий посягательству;
- при крайней необходимости лицо умышленно причинило вред больший, чем предотвращенный, либо не воспользовалось возможностью предотвратить вред, не нанеся ущерба правоохранительным интересам;
- при задержке преступника причинен вред, явно не соответствующий характеру и степени общественной опасности преступления, совершенного задерживаемым, или обстоятельствам задержания;
- при обоснованном риске не были соблюдены условия его правомерности;
- лицо исполняло заведомо незаконный приказ.

8. Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления. Такое поведение вызывает у преступника состояние психики, характеризующееся повышенным возбуждением, душевным волнением, пониженным контролем за собственными действиями.

9. Явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления.

Явка с повинной заключается в том, что виновный добровольно является в правоохранительные органы с правдивым заявлением о совершенном им преступлении, с намерением понести заслуженное наказание.

Явка с повинной предполагает чистосердечное раскаяние на протяжении всего предварительного следствия и судебного разбирательства, т.е. искреннее осуждение своего проступка, стремление загладить свою вину.

10. Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления; добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Обстоятельства, отягчающие ответственность. Перечень отягчающих обстоятельств, указанных в законе, является исчерпывающим, т.е. суд не может при назначении наказания учитывать иные обстоятельства в качестве отягчающих.

При определении меры ответственности за преступление, совершенное при отягчающих обстоятельствах, суд обычно назначает наказание ближе к максимуму, предусмотренному статьей УК, по которой квалифицируется преступление.

Отягчающее обстоятельство, предусмотренное статьей УК в качестве признака преступления, не может вновь учитываться при назначении наказания.

1. Неоднократность преступлений, рецидив преступления. Неоднократностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи УК РФ. Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

2. Наступление тяжких последствий в результате совершенного преступления.

3. Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора.

Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном его совершении.

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Если же преступление совершено сплоченной организованной группой (организацией), созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях, то преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией).

Совершение преступления в составе группы является более общественно опасным. Несколько человек могут совершить тяжкое преступление, физически непосильное преступнику-одиночке, а значит, причинить более существенный ущерб.

4. Особо активная роль в совершении преступления свидетельствует о твердости антиобщественных установок у лица, привлекаемого к уголовной ответственности, и, следовательно, о его большой общественной опасности.

5. Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

Привлечение к совершению преступления может проявляться не только в совершении указанными лицами непосредственно преступных действий, но и в выполнении каких-то отдельных поручений на стадии приготовления или покушения на преступление.

6. Совершение преступления по мотивам национальной, расовой или религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение. Российская Федерация гарантирует равенство прав всем гражданам РФ независимо от национальной, расовой принадлежности, религиозных убеждений. Закрепив данный принцип в Конституции, государство, естественно, предпринимает усилия для его осуществления. Именно поэтому совершение преступления по мотивам национальной или религиозной ненависти признается обстоятельством, отягчающим наказание.

7. Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга.

8. Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находившейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного. Один из разделов биологической науки, этология, свидетельствует о наличии у человека врожденных поведенческих запретов, препятствующих поражению поверженного врага, нанесению вреда беспомощному, ребенку. Притупление этих запретов свидетельствует о сильной степени моральной деградации человека, о том, что преступление является линией поведения данного лица, о том, что в будущем велика вероятность, совершения им новых преступных деяний.

9. Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего свидетельствует об особо отрицательных качествах преступника, о его глубокой бесчеловечности, а значит, о его повышенной общественной опасности. Кроме того, преступление, совершенное с особой жестокостью, объективно является более общественно опасным, так как причиняет больший ущерб. Наиболее часто такой способ совершения преступлений встречается при совершении преступлений против личности (убийство, истязание), а также при совершении преступлений, связанных с посягательством на личность (разбой, вымогательство).

Преступление признается совершенным с особой жестокостью во всех случаях, когда преступник причиняет особо тяжкие и длительные физические либо моральные страдания и мучения своей жертве (например истязание жены в присутствии мужа).

Издевательствами считаются действия, направленные на унижение человеческого достоинства, когда действия виновного совершены в грубой циничной форме.

10. Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психологического принуждения.

11. Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия.

12. Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора.

13. Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

Уголовный кодекс предусмотрел ряд оснований освобождения от уголовной ответственности или наказания. Одним из наиболее широко применяемого основания освобождения от наказания является условное осуждение. Суть условного осуждения заключается в неприменении назначенного судом наказания, если осужденный в течение определенного судом испытательного срока не совершит нового преступления и примерным поведением и честным трудом оправдает оказанное ему доверие. Испытательный срок может составлять от шести месяцев до пяти лет.

16.6. Виды преступлений

В Особенной части Уголовного кодекса РФ содержатся конкретные составы преступлений. Все их можно сгруппировать в зависимости от того, на что посягают преступные деяния (по объекту преступления). В результате такой группировки получается классификация преступлений по видам.

Преступления против жизни и здоровья. Сюда относятся различные виды убийств, т.е. умышленные причинения смерти другому человеку, как простые, так и квалифицированные, т.е. осложненные отягчающими обстоятельствами: убийства с особой жестокостью, из корыстных или хулиганских побуждений и др., либо осложненные смягчающими обстоятельствами, как, например, убийство в состоянии аффекта, при превышении необходимой обороны. Предусмотрена ответственность и за доведение до самоубийства. В этой же главе сосредоточены составы преступлений против здоровья. В основном речь идет о причинении вреда здоровью различной тяжести или тяжких, средних, легких повреждениях, которые бывают как умышленными, так и неосторожными. Наказываются в уголовном порядке также побои, истязания, оставление в опасности лица, находящегося в беспомощном состоянии, и др.

Преступления против свободы, чести и достоинства личности. Наиболее часто встречающимися среди них являются клевета, т.е. распространение сведений, заведомо ложных, унижающих честь и

достоинство лица, подрывающих его авторитет и оскорбление, т.е. умышленное унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме.

Половые преступления. Они посягают на половую свободу человека, а иногда сопряжены с потерей им здоровья, а то и жизни. Изнасилование, т.е. половое сношение с применением физического насилия или угрозы его применения к потерпевшим, наказывается довольно большим сроком лишения свободы, который возрастает в случае совершения изнасилования с особой жестокостью или с заведомо несовершеннолетней, или повлекшего смерть, или иные тяжкие последствия для потерпевшей.

Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина. В уголовном порядке карается нарушение равноправия граждан, тайны переписки, неприкосновенность частной жизни, жилища, нарушение избирательных прав, правил охраны труда, авторских и патентных прав, воспрепятствование проведению собраний, митингов, демонстраций и др.

Преступления против несовершеннолетних впервые выделены в особую группу: вовлечение в совершение преступления, продажа, покупка, подмена ребенка, разглашение тайны усыновления, злостное уклонение от уплаты алиментов.

Преступления против собственности. Преступления подразделяются в зависимости от способа и размера хищения: кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой, вымогательство. Наказывается также и причинение имущественного ущерба путем обмана либо уничтожения, либо повреждения имущества.

Преступления в сфере экономической деятельности. Эти преступления отличаются большим многообразием и новизной: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, незаконные предпринимательство, банковская деятельность, получение кредита путем обмана, ограничение конкуренции, заведомо ложная реклама, злоупотребление при выпуске ценных бумаг, контрабанда, злостное банкротство, уклонение от уплаты налогов, обман потребителей и др.

Преступления против общественной безопасности: терроризм, захват заложника, бандитизм, угон судна, воздушного или водного, организация преступного сообщества, массовые беспорядки, хулиганство, вандализм, незаконное изготовление, хищение либо вымогательство оружия и др.

Преступления против здоровья населения и общественной нравственности: приобретение, сбыт, хранение, хищение, вымогательство, склонение к употреблению наркотических средств, организация и содержание притонов, уничтожение или повреждение памятников истории и культуры, жестокое обращение с животными и др.

Экологические преступления: загрязнение вод, атмосферы, моря, порча земли, незаконная охота, порубка деревьев и кустарников, уничтожение или повреждение лесов и др.

Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта: нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшие гибель людей или причинение тяжких или средней тяжести телесных повреждений, недоброкачественный ремонт, выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств и др.

Преступления против конституционного строя и безопасности государства: государственная измена, шпионаж, террористический акт, насильственный захват и удержание власти, призывы к насильственному изменению конституционного строя, диверсия, возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды и др.

Преступления против государственной власти и государственной службы: злоупотребление должностными полномочиями, превышение или присвоение должностных полномочий, получение, дача, провокация взятки, служебный подлог, халатность.

Преступления против правосудия: воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования, неуважение к суду, клевета в отношении судьи, прокурора, следователя и др., заведомо ложный донос, показание или заключение эксперта, отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний, побег из мест лишения свободы или из-под стражи, укрывательство преступлений и др.

Воинские преступления. Эти преступления выделены в особый раздел УК РФ. К ним относятся неисполнение приказа, сопротивление начальнику, нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, самовольное оставление части или места службы, дезертирство, уклонение от воинской службы путем симуляции болезни, нарушение правил несения боевого дежурства, утрата, уничтожение или повреждение имущества и др.

Преступления против мира и безопасности человечества. В их число попадают планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны, публичные призывы к агрессивной войне,

производство или распространение оружия массового уничтожения, геноцид, экоцид, наемничество, нападение на лиц или учреждения, пользующиеся международной защитой.

Контрольные вопросы

1. Как законодательство определяет понятие преступления?
2. Какие лица могут привлекаться к уголовной ответственности?
3. Назовите обстоятельства, исключаящие общественную опасность и противоправность деяния.
4. Каковы цели уголовного наказания?
5. Какие виды наказаний предусмотрены законодательством?
6. Назовите виды преступлений.

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

Литература

Основная

1. *Балашов А.И., Рудаков Г.П.* Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
2. *Марченко Н.М., Дерябина Е.М.* Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
3. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юристъ, 2006.
4. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.
5. *Смирнов М.М.* Уголовное право. Общая часть: Конспект лекций. – М., 2002.

Дополнительная

1. *Гаухман Л.Д.* Квалификация преступлений: закон, теория, практика. – М., 2001.
2. *Ветров Н.И.* Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебное пособие. – М., 2000.
3. *Гаухман Л.Д.* Ответственность за преступления против собственности. – М., 2001.
4. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Общая часть / Под общ. ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. – М.: Инфра-М; Норма, 1996.
5. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. В.М. Лебедева и Ю.И. Скуратова. – М., 2002.
6. Комментарий к ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (постатейный) / Под ред. Гриненко. – М., 2003.
7. *Кудрявцев В.Н.* Общая теория квалификации преступлений. – М., 2001.
8. *Назаренко Г.В.* Уголовное законодательство России: Учебное пособие. – М., 1998.
9. Российское уголовное право. Общая часть: Учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. – М.: Спарк, 2000.
10. Уголовный кодекс Российской Федерации: Структурно-логические схемы. – М., 1997.

Тема 17. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО

17.1. Понятие, предмет, метод экологического права

Экологическое право – это самостоятельная отрасль права, представляющая совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов (недр, животного мира и т.д.).

Экологическое право является комплексной отраслью права, так как экологические отношения наряду с нормами экологического права регулируются также нормами других отраслей российского права: конституционного, гражданского, административного, финансового, трудового и др.

В соответствии с современными представлениями, разделяемыми большинством ученых, предметом экологического права являются общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и защиты экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Методы правового регулирования экологических отношений. Специфика метода обусловлена спецификой предмета экологического права, поэтому комплекс экологических общественных отношений, составляющих предмет экологического права, обуславливает и методы их правового регулирования.

Метод правового регулирования экологических отношений проявляется, как и в других отраслях права, через императивный и диспозитивный подходы к установлению обязанностей и прав субъектов правоотношений.

Императивный подход в установлении правомочий субъектов выражается в установлении обязательных предписаний и установлении запретов, диспозитивный – в форме рекомендаций, санкционирования принятых природопользователями решений и разрешений.

В настоящее время регулирование экологических отношений осуществляется путем сочетания императивного и диспозитивного подходов, с преобладанием императивного, что обусловлено тем, что охрана окружающей природной среды – государственная задача, решаемая прежде всего путем установления запретов и разрешений.

Вместе с тем все большее развитие получают договорные, экономические способы возникновения и регулирования экологических отношений, т.е. применение диспозитивных норм и диспозитивного метода.

17.2. Экологические основы природопользования

Право природопользования в Российской Федерации представляет собой установленный законом порядок использования природных ресурсов для удовлетворения потребностей народного хозяйства и граждан.

В субъективном смысле право природопользования – это совокупность установленных законодательством прав и обязанностей природопользователей по использованию объектов и ресурсов природы, окружающей природной среды в целом для удовлетворения экономических потребностей, а также с целью отдыха, туризма, лечения, удовлетворения культурных и эстетических интересов.

Потребляя природные ресурсы, человек использует природу в двух качествах: как естественное условие своей жизни и деятельности и как объект своей хозяйственной деятельности. В зависимости от этого право природопользования подразделяется на право общего и специального природопользования.

Право общего природопользования – предоставленная и гарантированная законом возможность для всех граждан пользоваться чистой, здоровой окружающей средой и всеми благами природы. К этому же виду природопользования необходимо отнести и установленное Федеральным законом «Об охране окружающей среды» право каждого гражданина на благоприятную окружающую среду на ее защиту от негативного воздействия, вызванного хозяйственной или иной деятельностью (ст. 11).

Право общего природопользования в отношении отдельных природных ресурсов устанавливается природно-ресурсными законами. Например, в соответствии с Лесным кодексом Российской Федерации (ст. 86) граждане имеют право бесплатно находиться на территории лесного фонда и лесов, не входящих в лесной фонд, собирать для собственных нужд дикорастущие плоды, ягоды, орехи, грибы, другие пищевые лесные ресурсы, лекарственные растения и техническое сырье, участвовать в культурно-оздоровительных, туристических и спортивных мероприятиях, охотиться, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Статья 86 Водного кодекса Российской Федерации содержит норму о том, что использование водных объектов без применения сооружений, технических средств и устройств (общее водопользование) может осуществляться гражданами и юридическими лицами без получения лицензии на водопользование. Общее водопользование может осуществляться как на водных объектах общего пользования, так и на водных объектах, не состоящих в общем пользовании, в порядке, предусмотренном Водным кодексом.

Право специального природопользования возникает в связи с использованием природной среды и ее ресурсов в качестве средства оздоровительных потребностей. Это право устанавливается и регулируется государством в целях обоснованного, комплексного и рационального использования ресурсов для нужд народного хозяйства и отдельных граждан.

Право природопользования может быть классифицировано на виды и по иным критериям. Так, в зависимости от правомерности деятельности по использованию природной среды можно выделить правомерное природопользование и неправомерное природопользование. *Правомерным* признается такое природопользование, которое осуществляется в соответствии с установленными в России порядком, а также в рамках лимитов и лицензий, выданных конкретному природопользователю.

Неправомерным, в свою очередь, признается такое природопользование, которое осуществляется либо без разрешения государства, либо в объемах, превышающих разрешенные.

В зависимости от способа воздействия на природную среду выделяются виды природопользования, связанные:

- с изъятием природного ресурса из природной среды (добыча нефти, газа, руды, вырубка леса и т.д.);
- с размещением в природной среде отходов производства и жизнедеятельности;

- с использованием природных объектов без их изъятия (использование земель в сельском хозяйстве, водных объектов в качестве транспортных путей и т.д.).

Порядок пользования природной средой и природными ресурсами в нашей стране основывается на принципах охраны окружающей природной среды и неистощительного использования природных ресурсов, создания нормальных экологических и экономических условий для ныне живущих и последующих поколений людей, учета и контроля за использованием окружающей природной среды и природных ресурсов.

Общее природопользование осуществляется человеком свободно, без получения специального разрешения со стороны государства, а право на специальное природопользование может возникнуть лишь после получения разрешения.

17.3. Окружающая среда как объект правовой охраны

В соответствии с современными представлениями охрану окружающей среды можно обеспечить лишь путем принятия комплекса организационных, правовых, экономических и идеологических мер, направленных на восстановление разрушенной природной среды, снижение уровня вредного воздействия человеческой деятельности на нее.

Комплекс этих мер можно рассматривать как механизм охраны окружающей природной среды, так как практика последних лет доказала, что опора на что-либо одно (например на ужесточение ответственности за неправомерное загрязнение природной среды) не привела к положительным сдвигам в состоянии природной среды.

Таким образом, механизм охраны окружающей среды можно определить как находящиеся в тесном взаимодействии организационные, правовые, экономические и идеологические меры, направленные на охрану окружающей среды и обеспечение рационального использования природных ресурсов и приятных условий жизни человека.

Организационный механизм охраны окружающей природной среды включает в себя несколько элементов.

Первым элементом являются органы экологического управления и контроля Российской Федерации, которые разделяются на две большие группы: органы общей компетенции и специально уполномоченные органы по охране окружающей природной среды, обладающие установленной компетенцией в этой сфере.

В качестве второго элемента мы можем рассматривать основные виды организационной деятельности этих органов, направленные на достижение установленного качества природной среды. Сюда относятся, во-первых, ведение экологического мониторинга, под которым понимается система наблюдения и контроля за состоянием окружающей природной среды (атмосферный воздух, водоемы, мировой океан, почвы, животный и растительный мир) и изменением ее в процессе хозяйственной деятельности, система сбора, обобщения, оценки и передачи информации о реальных или ожидаемых вредных последствиях.

Кроме того, организационная деятельность этих органов включает в себя установление нормативов качества окружающей природной среды. К таким нормативам относятся предельно допустимая концентрация вредных веществ в природной среде (ПДК), предельно допустимые уровни вредных воздействий (ПДУ), предельно допустимые нормы нагрузки на среду.

На основании ПДК и ПДУ разрабатываются и устанавливаются для каждого хозяйствующего субъекта нормы предельно допустимых выбросов отходящих веществ в природную среду (ПДВ и ПДС), т.е. разрешенные государством объемы загрязнения окружающей среды.

Третьим элементом организационного механизма является экологический контроль. Статья 64 Закона «Об охране окружающей среды» устанавливает четыре вида экологического контроля: государственный, производственный, муниципальный и общественный. Важнейшим и активным из них является государственный контроль, его специально уполномоченные государственные органы.

К организационному механизму необходимо отнести и установление ответственности за нарушение природоохранительного законодательства и причинение вреда окружающей среде и здоровью человека (четвертый элемент).

Экономический механизм охраны окружающей природной среды выполняет функцию создания экономической заинтересованности природопользователей в рациональном использовании природных ресурсов и уменьшении вредного воздействия их деятельности на состояние природной среды.

Под **идеологическим механизмом охраны окружающей природной среды** понимается система мер по экологическому воспитанию и образованию. Она включает в себя деятельность по привитию всем гражданам чувства личной ответственности за состояние окружающей природной среды – правовому воспитанию.

Эколого-правовой механизм представляет собой механизм реализации природоохранных правовых норм.

Природоохранные правовые нормы, призванные выполнять базовые эколого-правовые функции, сформулированы в Законе «Об охране окружающей среды» (и дополняющих его природоохранных актах), который содержит следующие виды эколого-правовых норм: нормы-принципы, нормы-приоритеты, нормы-императивы, нормы-гарантии.

Нормы-принципы закрепляют основополагающие начала правового регулирования природоохранных отношений. Они сформулированы в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды».

Нормы-приоритеты выражают определенные преимущества в правовом регулировании охраны и использования одних природных объектов перед другими в целях их особой защиты от нерационального потребления. Высшими приоритетами являются приоритеты охраны жизни и здоровья человека, прав граждан на здоровую и благоприятную для жизни окружающую природную среду.

Нормы-императивы содержат экологические требования ко всем источникам воздействия на среду и здоровье человека и предлагают обязательную модель поведения. Экологические императивы устанавливают запреты на экологически вредную деятельность, лимиты на природопользование, порядок выдачи лицензий на использование природных ресурсов.

Нормы-гарантии призваны создавать все условия для реализации природоохранительной нормы.

17.4. Организационно-правовые формы экологического контроля

Экологический контроль представляет собой важнейшую правовую меру обеспечения рационального использования природных ресурсов и охраны окружающей среды и включает в себя систему мер, направленных на предотвращение, выявление и пресечение нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, обеспечения соблюдения субъектами хозяйственной и иной деятельности требований, в том числе нормативов и нормативных документов в области охраны окружающей среды и природопользования. Данный вид контроля проводится органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами.

В Российской Федерации осуществляется государственный, производственный, муниципальный и общественный контроль в области охраны окружающей среды.

Государственный контроль в области охраны окружающей среды (государственный экологический контроль) осуществляется федеральными органами исполнительной власти в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Перечень объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому контролю, определяется Правительством Российской Федерации. Перечень должностных лиц федерального органа исполнительной власти, осуществляющих федеральный государственный экологический контроль (федеральные государственные инспектора в области охраны окружающей среды), устанавливается Правительством Российской Федерации.

В ст. 65 Федерального закона «Об охране окружающей среды» закреплены обязанности и ответственность государственных инспекторов охраны окружающей среды (государственного экологического контроля). В частности, государственные инспектора в области охраны окружающей среды при исполнении своих обязанностей в пределах своих полномочий имеют право в установленном порядке:

- посещать в целях проверки организации, объекты хозяйственной деятельности независимо от форм собственности, в том числе объекты, подлежащие государственной охране, оборонные объекты гражданской обороны, знакомиться с документами и иными необходимыми для осуществления государственного экологического контроля материалами;
- проверять соблюдение нормативов, государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды, работу очистных сооружений и других обезвреживающих устройств и средств контроля, а также выполнение планов и мероприятий по охране окружающей среды;

- проверять соблюдение требований, норм и правил в области охраны окружающей среды при размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, эксплуатации и выводе из эксплуатации производственных и других объектов;
- проверять выполнение требований, указанных в заключении государственной экологической экспертизы, и вносить предложения о ее проведении;
- предъявлять требования и выдавать предписания юридическим и физическим лицам об устранении нарушения законодательства в области охраны окружающей среды и нарушений природоохранных требований, выявленных при осуществлении государственного экологического контроля;
- приостанавливать хозяйственную и иную деятельность юридических и физических лиц при нарушении ими законодательства в области охраны окружающей среды;
- привлекать к административной ответственности лиц, допустивших нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;
- осуществлять иные определенные законодательством полномочия.

Государственные инспектора в области охраны окружающей среды обязаны:

- предупреждать, выявлять и пресекать нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;
- разъяснять нарушителям законодательства в области охраны окружающей среды их права и обязанности;
- соблюдать требования законодательства.

Решения государственных инспекторов в области охраны окружающей среды могут быть обжалованы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль) осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблюдения требований, установленных законодательством в области охраны окружающей среды.

Субъекты хозяйственной и иной деятельности обязаны предоставить сведения об организации производственного экологического контроля в федеральные органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, осуществляющие соответственно государственный и муниципальный контроль в порядке, установленном законодательством.

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) на территории муниципального образования осуществляется органами местного самоуправления и уполномоченными ими органами в соответствии с законодательством Российской Федерации и в порядке, установленном нормативными актами органов местного самоуправления.

Общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль) осуществляется в целях реализации права каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Данный вид контроля осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством.

17.5. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

В ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды» за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды предусмотрена имущественная, дисциплинарная, административная и уголовная ответственность.

Ответственность за экологические правонарушения предусматривает возложение на нарушителя обязанности претерпевать неблагоприятные последствия имущественного и личного неимущественного характера, вызванные совершением им экологического правонарушения. Она представляет собой комплексный институт экологического права, выполняющий три основные функции: *стимулирующую* к соблюдению норм права, выполнению эколого-правовых предписаний; *компенсационную*, направленную на возмещение потерь в природной среде и восстановление здоровья человека; *превентивную*, обеспечивающую предупреждение новых правонарушений.

Институт эколого-правовой ответственности состоит из двух частей. Первая объединяет правоотношения, возникающие по факту нарушения эколого-правовых норм (земельные, водные, лесные, по охране атмосферного воздуха, животного мира), вторая – применяемые за эти право-

нарушения санкции (уголовные, административные, гражданско-правовые, дисциплинарные и т.д.). Эти две части существуют в органическом единстве, ибо при отсутствии первой части (нарушения) существование второй (санкции) становится излишним. С другой стороны, отсутствие санкций превращает институт эколого-правовой ответственности в обычную декларацию.

Основанием возложения эколого-правовой ответственности служит экологическое правонарушение, состоящее из трех основных элементов – виновности, противоправности, наличия вреда.

Экологическим правонарушением признается противоправное, как правило, виновное деяние (действие или бездействие), причиняющее вред окружающей природной среде (экологический вред) или создающее реальную угрозу причинения такого вреда либо нарушающее права и законные интересы субъектов экологического права.

Существуют три наиболее распространенные классификации эколого-правовой ответственности:

- по видам природных объектов, охраняемых законом;
- по способам причинения вреда – загрязнение, истощение, порча, повреждение, уничтожение;
- по применяемым санкциям.

Некоторые виды ответственности могут применяться одновременно, например дисциплинарная ответственность плюс возмещение вреда. Другие же – только на альтернативной основе. Это относится к уголовной и административной ответственности. Объективная сторона данных правонарушений может совпадать. Разница состоит лишь в степени ответственности за содеянное. Поэтому за одно и то же нарушение нельзя привлечь одновременно к уголовной и административной ответственности.

Характеристика отдельных видов юридической ответственности за экологические правонарушения. Дисциплинарная ответственность за экологические правонарушения предусмотрена в ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Дисциплинарная ответственность за экологический проступок выражается в наложении дисциплинарного взыскания (замечание, выговор, увольнение), на виновного работника за невыполнение своих трудовых обязанностей или ненадлежащее исполнение возложенных на него трудовых обязанностей, связанных с охраной окружающей среды или природопользованием. Субъективную сторону такого проступка составляет прямой либо косвенный умысел. Круг субъектов и меры дисциплинарного наказания регулируются Трудовым кодексом РФ. До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника в письменной форме объяснение, отказ работника от дачи объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания. Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске (времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников).

Наложение дисциплинарного взыскания не исключает, при наличии оснований, возможности применения к виновному работнику более строгих видов ответственности – уголовной, административной (гражданской).

Административная ответственность за экологические правонарушения выражается в применении компетентным органом государства мер явного взыскания за совершение административного экологического правонарушения.

Административным экологическим правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), посягающее на установленный в Российской Федерации экологический правопорядок, экологические права граждан, порядок управления охраной окружающей среды и причиняющее вред окружающей среде или содержащее угрозу такого причинения, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Составы экологических правонарушений в основном перечислены в гл. 8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отдельные составы экологических правонарушений содержатся и в гл. 7 – в области охраны собственности, например: ст. 7.9 – самовольное занятие участка лесного фонда или участка леса, не входящего в лесной фонд, ст. 7.5 – самовольная добыча янтаря и т.д.; гл. 10 – правонарушения в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель; ст. 10.2 – нарушение порядка ввоза-вывоза подкарантинной продукции (подкарантинного материала, подкарантинного груза) и т.д.

В области охраны окружающей природной среды и природопользования административная ответственность установлена, например, за несоблюдение экологических требований при планировании, технико-экономическом обосновании проектов, проектировании, размещении, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию, эксплуатации предприятий, сооружений или иных объектов (ст. 8.1); за сокрытие или искажение экологической информации (ст. 8.5); за уничтожение редких и находящихся под угрозой исчезновения видов животных или растений (ст. 8.35) и т.д.

Уровень экологических правонарушений в нашей стране очень высок: ежегодно выявляются десятки тысяч случаев загрязнения окружающей природной среды, нарушения законодательства о недрах, об охране животного и растительного мира. Одним из самых распространенных выявленных правонарушений является нарушение правил пользования животным миром (незаконная охота, рыболовство).

Возбуждение и рассмотрение дел об административном экологическом правонарушении, а также исполнение постановлений регулируется гл. 28, 29, 31, 32 КоАП РФ. Закон подчеркивает непреложное правило: привлечение к административной ответственности за экологическое правонарушения не освобождает виновное лицо от обязанности возмещения причиненного экологического вреда, если такой имеется. Дополнительными видами административной ответственности являются предупреждение; изъятие орудий нарушений; изъятие незаконно добытой продукции; обязанность устранить вред; лишение права на охоту; приостановление, прекращение деятельности.

Уголовная ответственность за экологические преступления. Экологическое преступление – это предусмотренное уголовным законом и запрещенное им под угрозой наказания виновное общественно опасное деяние (действие или бездействие), посягающее на окружающую среду и ее компоненты.

Уголовный кодекс РФ (гл. 26) содержит специальные составы экологических преступлений. Ответственность наступает за нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248); нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249); загрязнение вод (ст. 250); загрязнение атмосферы (ст. 251); загрязнение морской среды (ст. 252); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253); порчу земли (ст. 254); нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255); нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257); незаконную охоту (ст. 258); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259); незаконную порубку деревьев и кустарников (ст. 260); уничтожение или повреждение лесов (ст. 261); нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262).

Но не все экологические преступления перечислены в гл. 26 УК РФ, например, такой состав как экоцид (ст. 358), представлен в гл. 34, устанавливающей ответственность за преступления против мира и безопасности человечества.

Контрольные вопросы

1. Какие отношения регулирует экологическое право?
2. Каковы экологические основы недропользования?
3. Назовите формы экологического контроля.
4. Экологическое правонарушение. Понятие, виды, состав.
5. Перечислите составы экологических правонарушений.

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Гражданский кодекс РФ. Часть 1, 2, 3. – М., 2007.
3. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 г. № 136-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 44. – Ст. 4147.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Российская газета. – 2001. – 31 декабря.
5. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
6. Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006 г. № 200-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 50. – Ст. 5278.
7. Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006 г. № 74-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 23. – Ст. 2381.
8. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» от 10.01.2002 г. № 7-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 2. – Ст. 133.
9. Федеральный закон «Об особо охраняемых природных территориях» (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 12. – Ст. 1024.
10. Федеральный закон от 23.11.1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 48. – Ст. 4556.

Литература

Основная

1. *Балашов А.И., Рудаков Г.П.* Правоведение: Учебник. – СПб., 2006.
2. *Марченко Н.М., Дерябина Е.М.* Правоведение: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
3. Правоведение: Учебник / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юрист, 2006.
4. Правоведение: Учебник / Под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – М.: Кнорус, 2006.

Дополнительная

1. *Желваков Э.Н.* Экологические правонарушения и ответственность. – М., 1997.
2. *Бринчук М.М.* Экологическое право: Учебник. – М.: Юрист, 2005.
3. *Винокуров А.Ю.* Экологическое право: Учебно-методический комплекс. – М.: Экзамен, 2006.
4. *Дубовик О.Л.* Экологическое право: Учебник. – М.: Проспект, 2006.
5. *Духно Н.А., Чубуков Г.В.* Экологическое право России: Учебник. – М.: Экзамен, 2006.
6. *Ерофеев Б.В.* Экологическое право России: Учебник. – М.: Юрайт, 2006.
7. *Комарницкий Г.М.* Экологическое право: Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2005.
8. Экологическое право: Учебник / Под ред. С.А. Боголюбова. – М.: Высшее образование, 2006.

Тема 18. ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

18.1. Понятие гражданского процесса

Гражданский процесс (или гражданско-процессуальное право) – это отрасль права, регулирующая порядок рассмотрения судом гражданских дел.

В рамках гражданского процесса в основном разрешаются споры, вытекающие из гражданских, семейных, трудовых правоотношений, если хотя бы одной стороной в споре является гражданин. Споры между юридическими лицами рассматриваются в арбитражном суде по правилам арбитражного судопроизводства.

Основным нормативным актом, где сосредоточены нормы гражданского процесса, является Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г.

Особенность гражданско-процессуальных отношений заключается в том, что обязательным их субъектом является суд общей юрисдикции – властный орган, осуществляющий правосудие. Суды бывают коллегиальными и единоличными. Единоличное рассмотрение гражданского дела допускается лишь в суде первой инстанции, а также в апелляционном порядке. Кассационные и надзорные суды рассматривают дела коллегиально.

Наряду с судом основными субъектами гражданско-процессуального правоотношения являются лица, по заявлению которых может быть возбуждено гражданское дело (истцы), а также ответчики и другие лица.

Лица, участвующие в деле, могут быть разделены на две группы:

- имеющие личный интерес (стороны и третьи лица, заявители и заинтересованные лица);
- имеющие общественный, государственный интерес (прокурор, органы исполнительной власти).

К участникам процесса наряду с лицами, участвующими в деле, относятся лица, содействующие в той или иной мере осуществлению правосудия. Это представители сторон, переводчики, свидетели, эксперты и др. Перечисленные участники процесса юридически в нем не заинтересованы и самостоятельного интереса в деле не имеют.

Судебные расходы. Суд – это орган, который непосредственно материальных благ не производит, а содержится на средства, выделяемые из госбюджета. Частично возмещение этих средств возлагается на участвующих в деле лиц. Судебные расходы призваны также дисциплинировать участников процесса и не учинять необоснованных исков в суд, а также необоснованно не уклоняться от выполнения обязанностей.

Судебные издержки первоначально явно несет истец, и если его требования удовлетворяются полностью или частично, то они соответственно перекладываются на ответчика, а если не удовлетворяются, то понесенные расходы истцу не возмещаются.

Закон предусматривает освобождение от уплаты госпошлины по отдельным, наиболее затрагивающим интересы граждан категориям дел (трудовым, авторским, алиментным и др.), а также предоставляет суду возможность в зависимости от имущественного положения лица освободить его от судебных расходов, уменьшить их или предоставить отсрочку.

Судебные издержки делятся на два вида.

Государственная пошлина – денежный сбор, взимаемый в доход государства за рассмотрение и разрешение гражданских дел. Она оплачивается в твердой денежной сумме (например по искам о расторжении брака, об обмене жилой площадью и др.) или пропорционально стоимости иска, которая определяется размером взыскиваемой денежной суммы или стоимостью спорного имущества.

Издержки, связанные с рассмотрением дела. К ним относятся суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам, а также по розыску ответчика, связанные с осмотром на месте и исполнением решения суда.

Судебные штрафы – это денежные взыскания, налагаемые судом на граждан и должностных лиц за допущенные нарушения норм гражданского процесса. Они возлагаются на свидетелей, экспертов, переводчиков в случае их неявки по вызову суда, а также на лиц, нарушающих порядок в зале судебного заседания.

Размеры штрафов неодинаковы для различных правонарушений. В случае последующего неисполнения судебного решения штраф может налагаться неоднократно.

Процессуальные сроки. Суду дается двухмесячный срок со дня поступления заявления в суд для разрешения дела. Не позднее одного месяца разрешаются дела о восстановлении на работе и о взыскании алиментов. На практике эти сроки судами из-за перегруженности часто нарушаются. Какие-либо санкции за это закон не предусматривает.

Апелляционная жалоба на решение мировых судей, а также кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение 10 дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Этот срок носит пресекающий характер: при его пропуске право на совершение указанных действий пропадает.

18.2. Стороны в гражданском процессе

Истец – лицо, по поводу прав которого возник спор. Как правило, оно, как заинтересованное лицо, само обращается в суд за защитой, за него это могут сделать и его представители, Гораздо реже дело возбуждается прокурором или органами исполнительной власти.

Ответчик – лицо, привлекаемое судом к ответу в связи с предположением о том, что оно нарушило права и интересы истца. Однако вопрос о том, существует ли спорное право, оспаривается ли оно в действительности и оспаривает ли его указанный истцом ответчик, решит суд в результате рассмотрения дела.

Стороны в процессе пользуются равными процессуальными правами. Следует отметить, что объем их процессуальных прав и обязанностей значительно шире, чем у других лиц, участвующих в деле, хотя бы потому, что они могут распоряжаться своими правами (например отказаться от иска, изменить размер исковых требований, заключить мировое соглашение).

Стороны несут и обязанности:

- 1) добросовестно исполнять свои процессуальные обязанности;
- 2) привести факты в обоснование своих требований и возражений;
- 3) доказать эти факты;
- 4) сообщать суду о перемене своего места жительства;
- 5) являться и суд;
- 6) нести судебные расходы и др.

За неисполнение указанных обязанностей виновная сторона привлекается к ответственности.

Соучастники привлекаются в процесс тогда, когда соистцов или соответчиков объединяет общее требование. Соучастники являются такими же полноправными субъектами процесса.

Соучастники могут поручить ведение дела одному из них, только это поручение должно быть надлежащим образом оформлено. Соучастники могут присоединиться к одному из них и при обжаловании решения суда, в котором, однако, должен содержаться ответ по каждому требованию каждого соучастника.

Третьи лица могут участвовать в гражданском процессе, если они заинтересованы в исходе дела. Закон различает два вида третьих лиц: заявляющие самостоятельные требования на предмет спора (например, при рассмотрении в суде спора о праве на наследование между детьми умершего требование на долю в наследственной массе заявила женщина, проживающая с умершим до его смерти и находившаяся с ним в фактических брачных отношениях) и не заявляющие самостоятельных требований (например, при восстановлении на работе незаконно уволенного в дело привлекаются не только администрация предприятия, но и подписавшее незаконный приказ должностное лицо, к которому может быть предъявлен регрессный иск). Цена участия такова: предотвратить неблагоприятные для себя последствия решения суда, защитить собственный интерес.

Участие прокурора в гражданском процессе обусловлено характером задач, стоящих перед прокуратурой, на которую возлагается контроль за судебной деятельностью в целях охраны государственных и общественных интересов либо прав и законных интересов граждан. Именно поэтому прокурор наделяется рядом дополнительных прав, в частности, знакомиться с материалами любого дела в суде и приносить протест, независимо от участия в деле. Прокурор может участвовать в процессе как по своей инициативе, так и по инициативе суда, причем вступить в процесс на любой его стадии. Закон не ограничивает круг дел, которые могут быть возбуждены по иску самого прокурора. Он предъявляет иск на общих основаниях, участвует в процессе, обладая всеми процессуальными правами и обязанностями, чтобы обосновать требование, заявленное им в интересах другого лица. Однако он не может распоряжаться предметом спора, например не может заключить мировое соглашение. Возможна и другая форма участия прокурора в деле: дача заключения по делу. Обычно здесь инициатором его участия выступает суд. В практике прокуратуры участвуют по делам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением, освобождении имущества от ареста, по трудовым, жилищным делам, по делам, затрагивающим интересы детей, и др.

Участие государственных органов (органов местного самоуправления) в гражданском процессе, напоминая участие прокурора, обусловлено характером выполняемых ими функций по управлению определенной сферой жизни.

Представительство. Закон предоставляет гражданам и организациям возможность вести свои дела в суде через представителей, однако не всем, а лишь сторонам и третьим лицам, заявителям и заинтересованным лицам.

Представители совершают действия от имени и в интересах представляемого в пределах предоставленных ему полномочий, вследствие чего у представляемого возникают права и обязанности.

Представительство в суде преследует следующие цели: добиться для представляемого наиболее благоприятного решения, а также оказать ему помощь в осуществлении своих прав, предотвратить их нарушение и оказать содействие суду в отправлении правосудия.

Представителями в суде не могут быть несовершеннолетние, а также лица, находящиеся под опекой и попечительством. Различают представительство:

- а) добровольное (на основании доверенности или адвокатского ордера). Чаще всего здесь выступают адвокаты;
- б) законное, которое осуществляется родителями, усыновителями, попечителями, опекунами. Они могут вести дела сами либо поручить вести дела добровольному представителю;
- в) специальное (представительство юридических лиц их органами и др.).

18.3. Судебные доказательства

Суд не может решить ни одного спорного дела, не установив его обстоятельств. Устанавливаются эти обстоятельства с помощью доказательств. Но правосудие – это деятельность, которая осуществляется в строго определенной процессуальной форме, поэтому свое решение суд может основывать только на фактах, которые были установлены в судебном заседании, т.е. на судебных доказательствах. Сведения, сообщения о фактах, полученных вне процесса, не могут служить основанием доводов судьи.

Судебные доказательства – это полученные при помощи предусмотренных законом процессуальных средств доказывания фактические данные (информация, сведения), на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Процесс доказывания – сложная и трудоемкая работа, которая включает несколько этапов: сбор доказательств, т.е. накопление некоторого их объема, а затем их отбор.

Кто должен собирать доказательства? Эта обязанность в гражданском процессе возлагается на каждую из сторон. Они доказывают лишь то, на что ссылаются в обоснование своих требований или возражений. Суд содействует сбору доказательств и может по своей инициативе собирать доказательства, давая, например, судебные поручения.

Изложенное выше правило о бремени доказывания основано на том, что заинтересованная сторона обычно знает и может указать доказательства, из которых суд может получить сведения об этом факте, кроме того, собственный интерес побуждает сторону принимать все меры к подтверждению этого факта доказательствами. Бездеятельность стороны может ей дорого стоить: суд вынесет решение не в ее пользу.

Однако есть случаи, когда из этого правила допускаются исключения. Речь идет о презумпциях, т.е. предположениях того, что определенный факт существует. Так, при рассмотрении дел об ответственности за причинение вреда действует презумпция вины его причинителя. Он должен доказать свою невиновность, а истец доказывает основание иска, т.е. наличие вреда и причинную связь с противоправными действиями ответчика.

Суд должен исследовать только относящиеся к делу доказательства, т.е. те, которые могут подтвердить или опровергнуть факты.

Оценка доказательств производится судом по его внутреннему убеждению. Судья прежде всего выясняет, достоверны ли доказательства, т.е. соответствуют ли они действительности.

Внутреннее убеждение судьи не должно быть основано на его интуиции, а должно обосновываться в решении путем указания на соответствующие доказательства. Именно это даст возможность суду высшей инстанции проверить правильность судебного решения.

Виды доказательств. Все доказательства можно разделить по содержанию и по форме.

По содержанию доказательства делятся на прямые и косвенные.

1. Прямое доказательство – это то, которое, даже будучи взятым в отдельности, дает возможность сделать лишь один определенный вывод об искомом факте (разумеется, если оно достоверно).

2. Косвенное доказательство, взятое в отдельности, дает основание не для одного определенного, а для нескольких предположительных вероятностных выводов. Например, по иску об установлении отцовства истица представила свидетельские показания о том, что соседи по квартире очень часто видели их вместе в период, когда предположительно ребенок был зачат.

По форме доказательства подразделяются на следующие виды.

1. Объяснения сторон и третьих лиц, но лишь те из них являются доказательствами, в которых содержатся сведения об обстоятельствах дела.

Особенность объяснений сторон как доказательств заключается в том, что поскольку они исходят от заинтересованных лиц, то вольно или невольно искажают факты. Вот почему закон обязывает судью проверять объяснения сторон и третьих лиц.

Объяснения сторон могут быть устными и письменными.

2. Свидетельские показания. Свидетелем является лицо, вызванное судом для сообщения об известных ему обстоятельствах дела. Свидетелем может быть любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу.

Свидетелями не могут быть:

- а) адвокаты, судьи, священнослужители, которым по роду службы стали известны некоторые обстоятельства;
- б) лица, которые в силу физических или психических недостатков не могут правильно воспринять факты (душевнобольные, глухие, слепые и др.).

Дети допускаются в качестве свидетелей судом с учетом степени их развития и обстоятельств дела.

Свидетельскими показаниями являются сообщения о фактах, которые, как правило, были лично восприняты свидетелем, а также полученные им из другого источника (но не по слухам, когда источник сведений неизвестен). От свидетеля требуется сообщение о фактах.

Явка свидетеля по вызову суда обязательна, иначе он может подвергнуться штрафу или принудительному приводу. За отказ, уклонение или дачу заведомо ложных показаний свидетель несет уголовную ответственность, о чем и предупреждается судом.

Свидетель не только несет обязанности, но и пользуется правами. Он может:

- а) давать показания на родном языке или пользоваться услугами переводчика;
- б) использовать при даче показаний письменные заметки;
- в) ставить перед судом вопрос о его вторичном допросе;
- г) требовать выплаты сумм в возмещение расходов, понесенных в связи с явкой в суд (проезд, наем жилого помещения, суточные, вознаграждение за отвлечение от работы).

Каждый свидетель допрашивается отдельно. После этого ему могут быть заданы вопросы, причем первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель. Допрос детей до 14 лет производится в присутствии педагога.

3. Письменные доказательства – это документы, письма, записи и т.д. делового или личного характера, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Материалом письменных доказательств служит, как правило, бумага, но им могут быть также фанера, картон (например бирки, металл) или пластмасса (жетон из гардероба), ткани и др.

Среди знаков, которые содержатся в письменных доказательствах, встречаются буквы, цифры, нотные знаки, знаки, применяемые в ЭВМ, и др. Знаки могут наноситься человеком лично или с помощью различных приспособлений (ЭВМ, пишущих машинок и др.).

По характеру источника письменные доказательства делят на подлинники (оригиналы) и копии, надлежащим образом заверенные. В суд, как правило, должны представляться подлинники письменных доказательства. Суд оценивает их по форме и по содержанию. В отношении формы должны быть учтены компетентность органа, выдавшего документ, и соответствие документа необходимым требованиям (наличие даты, подписи, печати). Содержание же документов должно отражать действительное положение вещей. Подложным считается документ, который исходит не от того лица, от имени которого составлен, либо содержащий заведомо ложные сведения. Поддельным считается документ, если без ведома лица, выдавшего его, текст его изменен путем внесения подчисток или поправок, искажающих содержание сведений. Такие документы исключаются из числа доказательств.

4. Вещественные доказательства – это предметы, которые внешним видом, признаками, своим существованием, местом, временем нахождения могут служить средствами установления обстоятельств, имеющих значение для дела (например, покоруженная в результате ДТП автомашина, телевизор, взорвавшийся в комнате, и др.). Лицо, представляющее вещественное доказательство или ходатайствующее о его истребовании или осмотре, должно указать, какие обстоятельства с его помощью могут быть установлены.

Вещественные доказательства осматриваются судом (если они могут быть доставлены в суд, то в зале судебного заседания, а если не могут быть доставлены, то на месте) и предъявляются лицам, участвующим в деле.

Заключения экспертов. Нередко при рассмотрении гражданских дел возникают вопросы, требующие специальных познаний в области науки, искусства, литературы, техники или ремесла. Для разрешения такого рода вопросов суд привлекает к участию в процессе лиц, сведущих в той или иной области знания, – экспертов. Эти лица исследуют соответствующие обстоятельства дела или доказательства и предоставляют суду заключение, которое и является доказательством, так как содержит сведения об интересующих фактах.

Экспертиза назначается судебным определением, в нем судья должен четко сформулировать вопросы, которые составят предмет разьяснения. Для дачи разьяснения эксперт вправе знакомиться с материалами дела, участвовать в судебном разбирательстве, просить суд о предоставлении дополнительных материалов. Если материалов недостаточно или эксперт не обладает нужными познаниями для выполнения возложенных на него обязанностей, он может отказаться от дачи заключения.

Экспертизы бывают самыми разными – графическая, бухгалтерская, техническая, медицинская, товароведческая и др.

Суд может и не согласиться с мнением эксперта, но он свое несогласие должен мотивировать в своем решении. В случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд может назначить дополнительную экспертизу, поручив ее тому же или другому лицу.

18.4. Понятие и сущность искового производства

Гражданский процесс начинается с подачи искового заявления, или иска.

Исковое заявление – это письменное обращение в суд заинтересованного лица с требованием о защите нарушенного права или охраняемого законом интереса путем разрешения спора о праве.

Исковое производство направлено на разрешение конфликтов между юридически равноправными субъектами, между которыми нет отношений зависимости власти и подчинения.

Право на предъявление иска принадлежит гражданам, иностранцам, лицам без гражданства и организациям.

Ответчик, как уже было отмечено, является равноправной стороной и поэтому наделяется всей полнотой прав на защиту. Средствами его защиты являются возражения, т.е. объяснения, ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска, и встречный иск, т.е. самостоятельное исковое требование, заявленное в этом же процессе для совместного рассмотрения с иском, к нему предъявленным, в целях защиты своих интересов. Например, против иска о возвращении долга ответчик выставляет требование о возмещении вреда, причиненного истцом его имуществу (например автомашине) в процессе пользования.

Возбуждение гражданского дела. При принятии искового заявления судья, установив, что лицо имеет право на обращение в суд, должен проверить, соблюден ли заинтересованным лицом порядок (условия) обращения в суд. Такими условиями являются:

- подсудность дела (обычно спор рассматривается по месту проживания ответчика или нахождения организации);
- дееспособность истца (в случае его недееспособности от его имени должен действовать его законный представитель);
- надлежаще оформленные представительские полномочия для ведения дела;
- соответствие формы и содержания заявления требованиям закона, наличие копии заявления, а в необходимых случаях – и прилагаемых к нему документов (например свидетельства о браке при иске о его расторжении);
- оплата государственной пошлины.

Исковое заявление должно ясно выражать требование, заявленное ответчику. В нем должны быть указаны сведения, необходимые для рассмотрения дела: наименование суда, в который подается заявление, наименование истца с указанием его места жительства (для организаций – места нахождения); аналогичные сведения в отношении ответчика; факты, на которых основаны иск и доказательства, подтверждающие эти факты; требование истца; цена иска, если иск подлежит оценке; перечень прилагаемых документов.

Заявление должно быть подписано истцом. К нему прилагаются также его копии по числу ответчиков.

Вопрос о принятии заявления решается судьей единолично, что оформляется в течение пяти дней определением о возбуждении гражданского дела (или об оставлении заявления без движения, если нарушен порядок его подачи, или об отказе в принятии, если отсутствуют предпосылки на предъявление иска). Недопустим отказ в приеме искового заявления по мотивам недоказанности заявленного требования; отсутствия закона, регулирующего спорное отношение.

Подготовка дела к судебному разбирательству. Такая подготовка начинается после принятия заявления к производству и оформляется определением судьи.

Объем подготовки к судебному разбирательству зависит от сложности дела. Здесь обычно судья уточняет заявленные требования (путем опроса истца, а возможно, и ответчика), определяет закон, которым следует руководствоваться, устанавливает, какие нужны доказательства, решает, кого привлечь к участию в деле наряду с ответчиком, и извещает всех о дне и времени рассмотрения дела.

Признав дело достаточно подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к разбирательству и в своем определении указывает день и час его рассмотрения, причем делает это заблаговременно, чтобы участвующие в деле лица смогли обстоятельно подготовиться к защите своих интересов.

Судебное разбирательство. Производится единолично, при этом судья действует от имени суда.

Судебным заседанием руководит судья, т.е. управляет всем его ходом, обеспечивает полное и всестороннее выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон и др.

Проявление неуважения к суду со стороны участвующих в деле лиц или граждан, присутствующих в судебном заседании, может повлечь ответственность (предупреждение, удаление из зала, штраф). Если в действиях нарушителя содержится состав преступления (например хулиганство), то об этом сообщается прокурору либо судом возбуждается уголовное дело.

Судебное разбирательство состоит из нескольких стадий.

Подготовительная стадия. Здесь выясняется, все ли необходимые лица явились, и если нет, то можно ли обойтись без их явки, доверяют ли суду лица, участвующие в деле, и нет ли у них отводов суду, разъясняются участникам процесса их процессуальные права и обязанности и др.

Исследование обстоятельств дела. Начинается исследование докладом дела судьей, после чего стороны дополняют и уточняют свои требования и возражения. Затем суд заслушивает объяснения истца, ответчика, а также других лиц, участвующих в деле. Участвующие в процессе лица вправе задавать друг другу вопросы. Выслушав объяснения участвующих в деле лиц, суд приступает к исследованию обстоятельств дела, рассмотрению и проверке доказательств. На практике исследование доказательств чаще всего начинается с опроса свидетелей (сначала тех, кого пригласил истец, затем свидетелей со стороны ответчика). После свободного рассказа свидетеля ему с согласия суда задаются вопросы. Председательствующий вправе отклонить вопрос, не относящийся к предмету доказывания. Рассмотрение письменных доказательств производится путем их оглашения, после чего участвующие в деле лица могут дать объяснения. Вещественные доказательства исследуются

обычно путем их осмотра в судебном заседании. После этого рассматриваются результаты экспертизы, если она назначалась, путем оглашения заключения или опроса эксперта. Если все доказательства рассмотрены, судья выясняет, кто из участников процесса имеет дополнения, после этого суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения. Прения как бы подводят итог исследования доказательств. Сначала слово предоставляется истцу или его представителю, затем ответчику и его представителю, после чего – третьему лицу, заявившему самостоятельное исковое требование (и его представителю). Прокурор участвует в прениях, если дело возбуждено по его заявлению, и в этом случае он выступает первым. То же самое касается государственных органов (органов местного самоуправления). Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Прокурор, участвующий в деле, дает заключение по существу дела в целом после судебных прений.

После судебных прений и заключения прокурора судья (суд) удаляется в совещательную комнату для вынесения решения.

Вынесение судом решения. При постановлении и оглашении решения подводится итог всего судебного разбирательства. Решение выносится немедленно после заслушивания дела. По особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более пяти дней, однако вводная и резолютивная части оглашаются сразу же.

Само же решение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

К судебному решению предъявляются определенные требования. Решение должно основываться на нормах материального и процессуального права, а также быть обоснованным, т.е. содержать имеющие для дела обстоятельства и приводить доказательства в подтверждение содержащихся в нем выводов. Судебное решение должно быть исчерпывающим (полным) и содержать окончательные ответы на все заявленные требования. Ему должна быть также свойственна определенность. Оно должно давать такой ответ на требования, который бы исключал неопределенность и различное толкование. Поэтому недопустимо вынесение альтернативных решений типа «передать имущество или взыскать его стоимость». Судебное решение должно быть безусловным, т.е. не ставить выполнение требования истца в зависимость от наступления или ненаступления каких-либо условий.

18.5. Обжалование судебных решений

В некоторых случаях при вынесении судебных решений имеют место судебные ошибки, влекущие за собой вынесение незаконных и необоснованных решений. Производство в суде второй инстанции имеет целью проверить законность и обоснованность решений, не вступивших в законную силу, и устранить ошибки. Оно бывает апелляционным и кассационным.

В апелляционном порядке обжалуются решения мировых судей. Жалоба подается в течение 10 дней через мирового судью, который затем направляет ее для рассмотрения в районный суд.

Апелляционная жалоба рассматривается единолично судьями соответствующих районных судов. Результатами такого рассмотрения могут быть: оставление решения без изменения; его изменение; его отмена и принятие нового решения (или прекращение дела).

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в силу со дня его принятия.

Правом кассационного обжалования решений судов первой инстанции наделяются лица, участвующие в деле, а правом опротестования – прокурор. Жалобы и представления прокурора могут быть принесены на решение всех судов.

Право на обжалование (опротестование) возникает со дня вынесения решения и может быть осуществлено в течение 10 дней.

Кассационная жалоба подается в письменной форме и должна содержать:

- наименование суда, которому адресуется жалоба или протест;
- наименование лица, подавшего жалобу (протест);
- указание на решение, которое обжалуется, и на суд, вынесший решение;
- указание на то, в чем заключается неправильность решения;
- просьбу лица, подающего жалобу или протест;
- перечень прилагаемых документов.

Жалоба подается через суд, вынесший решение, с тем, чтобы вместе с ней были отправлены все материалы дела. При этом оплачивается пошлина и прилагаются копии жалоб по числу ответчиков (истцов).

Кассационный процесс. Жалоба рассматривается судом второй инстанции в открытом судебном заседании.

Суд второй инстанции с большинством материалов знакомится по протоколам и другим письменным документам. Дело может рассматриваться и в отсутствие заинтересованных лиц, если они были извещены о судебном заседании.

Дело с жалобой поступает председателю судебной коллегии по гражданским делам второй инстанции, который поручает одному из членов судебной коллегии подготовить дело к судебному заседанию либо готовит его сам.

Дело рассматривается в срок не позднее месяца со дня его поступления.

Слушание дела начинается докладом по делу председательствующего или одного из членов суда. После доклада заслушиваются объяснения сторон и других лиц, явившихся в судебное заседание. После объяснений лиц исследуются вновь представленные доказательства, а затем проводятся прения. Затем суд удаляется на совещание для вынесения определения по делу и последующего его объявления его участвующим в деле лицам.

Кассационный суд может:

- оставить решение без изменения;
- направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- прекратить производство по делу;
- отменить решение и оставить иск без рассмотрения;
- изменить решение или вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если по делу не требуется сбора или дополнительной проверки доказательств.

Надзорное производство. Решение, вступившее в законную силу, по разным причинам может оказаться неправильным и после пересмотра в кассационном порядке. Иногда неправильные решения своевременно не обжалуются в кассационном порядке. Как бы там ни было, закон предоставляет сторонам еще одну возможность добиться правильного решения и предусматривает их пересмотр в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Сущность надзорного производства состоит в том, что уполномоченные на то суды проверяют законность и обоснованность вступивших в законную силу решений. Надзорную жалобу вправе подать лица, участвующие в деле, и другие лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями. Причем это право ограничено сроком – один год со дня вступления их в законную силу.

Протесты в порядке надзора рассматривают следующие судебные органы:

- президиумы областных, краевых, республиканских, городских (Москвы, Санкт-Петербурга) судов;
- Судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда РФ;
- Президиум Верховного суда РФ.

Президиум в целом или судебная коллегия – такой представительный состав судей рассматривает дело.

Слушание дела начинается с доклада председателя суда или члена президиума (коллегии), затем выступает инициатор жалобы, далее – все другие участники процесса. Если будет признано необходимым, могут быть вызваны стороны для дачи объяснений после доклада дела. После этого президиум или судебная коллегия принимают определение по делу простым большинством голосов.

Согласно закону в результате пересмотра дела в порядке надзора суд вправе:

- оставить решение без изменения, если оно законно и обоснованно, а представление – без удовлетворения;
- отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой или второй инстанции;
- отменить решение и прекратить производство по делу;
- изменить решение или вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение;
- оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений.

Контрольные вопросы

1. Какие общественные отношения регулируются гражданским процессуальным правом?
2. Кто является участниками гражданского процесса?
3. Кто является сторонами в гражданском процессе?
4. Что понимается под иском?
5. Что означает предмет, основание и содержание иска?
6. В чем состоит сущность деятельности кассационной инстанции?

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Отдельное издание. – М., 1994.
2. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
3. Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 1. – Ст. 1.
4. Федеральный закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с последующими изменениями и дополнениями) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 23. – Ст. 2102.

Литература

Основная

1. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. – М., 2003.
2. Гражданское процессуальное право России: Учебник / Под ред. П.В. Алексия, Н.Д. Амаглобели. – М., 2005.
3. Гражданский процесс в Российской Федерации: Учебник / А.А. Власов и др. – М.: Юрайт, 2004.
4. *Некрасова Я.С.* Гражданское процессуальное право (гражданский процесс): Учебно-методический комплекс. – Новосибирск: НГУЭУ, 2004.
5. *Павленко В.В., Таранцова Е.И.* Гражданское процессуальное право (гражданский процесс): Краткий курс. – М., 2003.

Дополнительная

1. Адвокатская деятельность: Учебно-практическое пособие / Под общ. ред. В.Н. Буробина. – М.: МНЭПУ, 2001.
2. *Антоцишен Р.А.* Диспозитивность и состязательность в судопроизводстве: проблемы настоящего // Современное право. – 2001. – № 8.
3. *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. – М.: Статут, 2000.
4. *Ермакова Е.П.* Процессуальные сроки в новом Гражданском процессуальном кодексе РФ // Закон. – 2004. – № 6.
5. *Пучинский В.К.* Понятие, значение и классификация судебных доказательств в российском процессуальном праве // Законодательство. – 2004. – № 12.
6. *Рожкова М.А.* Актуальные вопросы арбитражного процессуального права: соотношение гражданского и арбитражного процесса, понятие гражданского дела, диспозитивность в арбитражном процессе // Законодательство. – 2001. – № 10.
7. *Треушников М.К.* Судебные доказательства. – М., 2004.
8. *Черных И.* Упрощенное производство в гражданском и арбитражном процессе // Юридический мир. – 2004. – № 5.
9. *Ярков В.В.* Новые формы исковой защиты в гражданском процессе (групповые и косвенные иски) // Государство и право. – 1999. – № 9.
10. Комментарий к ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (постатейный) / Под ред. Гриненко. – М., 2003.
11. *Толчеев Н.К.* Рекомендации по ведению гражданских дел и составлению процессуальных документов. – М., 2003.

МАТЕРИАЛЫ ТЕСТОВОЙ СИСТЕМЫ

Теория государства и права

1. *К формам государственного устройства относятся:*

- а) федеративное;
- б) унитарное;
- в) генеральное;
- г) региональное.

2. *К формам правления относятся:*

- а) монархия;
- б) республика;
- в) демократия;
- г) охлократия.

3. *Видами республики являются:*

- а) президентская;
- б) парламентская;
- в) смешанная;
- г) абсолютная;
- д) ограниченная.

4. *Видами монархии являются:*

- а) абсолютная;
- б) парламентарная;
- в) президентская;
- г) парламентская.

5. *Форма государства включает в себя:*

- а) форму правления;
- б) форму государственного устройства;
- в) политический режим;
- г) абсолютную монархию;
- д) унитарное государство.

Конституционное право

1. *Вставьте пропущенное слово:*

- а) ... – это основной закон государства; имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации;
- б) ... – это отрасль права, представляющая совокупность правовых норм, охраняющих права и свободы человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти;
- в) ... – это глава государства, т.е. должностное лицо, занимающее высшее место в системе органов государственной власти в Российской Федерации;
- г) ... – это высший орган исполнительной власти в Российской Федерации;
- д) ... – это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения.

2. *Официальным опубликованием закона является его публикация в следующих средствах массовой информации:*

- а) «Российской газете»;
- б) Собрании законодательства Российской Федерации;
- в) «Комсомольской правде»;
- г) «Независимой газете»;
- д) «Коммерсанте».

3. *К личным правам человека относят:*

- а) право на жизнь;
- б) право на личную неприкосновенность;
- в) свобода мысли и слова;
- г) право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов.

4. *Федеральное собрание Российской Федерации состоит из:*
- а) Государственной думы;
 - б) Совета Федерации;
 - в) Президента;
 - г) Правительства.
5. *К полномочиям Государственной думы относятся:*
- а) дача согласия Президенту Российской Федерации на назначение Председателя Правительства Российской Федерации;
 - б) решение вопроса о доверии Правительству Российской Федерации;
 - в) решение вопроса об объявлении войны другому государству;
 - г) решение вопроса о расширении территории Российской Федерации.
6. *Конституция Российской Федерации была принята в:*
- а) 1993 г.;
 - б) 1996 г.;
 - в) 1998 г.;
 - г) 1991 г.

Административное право

1. *Вставьте пропущенное слово:*
- а) ... – это противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность;
 - б) ... – это установленная государством мера ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами;
 - в) ... – это вид административного наказания, который выражается в официальном порицании физического или юридического лица и выносится в письменной форме;
 - г) ... – это вид административного наказания, который заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до пятнадцати суток;
 - д) ... – это вид административного наказания, который заключается в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом.
2. *К видам наказаний в административном праве относят:*
- а) предупреждение;
 - б) выдворение за пределы Российской Федерации;
 - в) смертную казнь;
 - г) лишение свободы на определенный срок;
 - д) дисквалификацию.
3. *Запрещение как способ правового регулирования в административном праве представляет собой:*
- а) возложение на лицо обязанности воздерживаться от какого-либо поведения;
 - б) возложение на лицо обязанности вести себя определенным образом;
 - в) недопущение нарушения правовой нормы;
 - г) предоставление лицу права на определенное собственное поведение.
4. *К нормативно-правовым актам – источникам административного права относят:*
- а) акты местного самоуправления;
 - б) указы Президента Российской Федерации;
 - в) нормативные акты Правительства Российской Федерации;
 - г) акты руководителей общественных организаций.

Гражданское право

1. *Вставьте пропущенное слово:*

- а) ... – способность иметь гражданские права и нести обязанности;
- б) ... – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;
- в) ... – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;
- г) ... – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей;
- д) ... – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

2. *Малолетние могут:*

- а) совершать мелкие бытовые сделки;
- б) совершать сделки, направленные на безвозмездное получение прибыли;
- в) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- г) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- д) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

3. *К коммерческим юридическим лицам относятся:*

- а) общество с ограниченной ответственностью;
- б) производственный кооператив;
- в) акционерное общество;
- г) религиозная организация;
- д) фонд;
- е) потребительский кооператив.

4. *Видами реорганизации юридических лиц являются:*

- а) слияние;
- б) разделение;
- в) преобразование;
- г) поглощение.

5. *К объектам гражданских прав относятся:*

- а) вещи;
- б) информация;
- в) юридические лица;
- г) физические лица;
- д) органы местного самоуправления.

6. *К нематериальным благам относятся:*

- а) жизнь и здоровье;
- б) достоинство личности;
- в) честь и доброе имя;
- г) вещи;
- д) информация.

7. *Действие доверенности прекращается вследствие:*

- а) истечения срока доверенности;
- б) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- в) отказа лица, которому выдана доверенность;
- г) призыва гражданина в армию;
- д) вступления гражданина в брак.

8. *Сторонами обязательства являются:*

- а) должник;
- б) кредитор;
- в) работник;
- г) работодатель.

9. К способам обеспечения исполнения обязательства относятся:
- а) залог;
 - б) неустойка;
 - в) банковская гарантия;
 - г) отступное;
 - д) новация.
10. Срок исковой давности составляет:
- а) 3 года;
 - б) 1 год;
 - в) 25 лет;
 - г) 30 лет.
11. Видами недействительных сделок являются:
- а) ничтожные сделки;
 - б) оспоримые сделки;
 - в) консенсуальные сделки;
 - г) реальные сделки;
 - д) каузальные сделки.
12. Право пользования включает:
- а) право извлечения из имущества его полезных свойств;
 - б) право отчуждения имущества;
 - в) право передачи имущества в аренду;
 - г) право уничтожения имущества.
13. Сделка, совершенная для вида, является:
- а) мнимой;
 - б) притворной;
 - в) односторонней;
 - г) двусторонней.
14. Предложение заключить договор – это:
- а) оферта;
 - б) акцепт;
 - в) акция;
 - г) основание.
15. К виндикационному относится иск:
- а) об истребовании вещи из чужого незаконного владения;
 - б) о признании права собственности;
 - в) о защите права владения;
 - г) об устранении препятствий в пользовании имуществом.
16. Гражданский кодекс Российской Федерации состоит из:
- а) 3 частей;
 - б) 1 части;
 - в) 2 частей;
 - г) 4 частей.

Семейное право

1. Брак заключается в:
- а) органах записи актов гражданского состояния;
 - б) церкви;
 - в) правоохранительных органах;
 - г) судебных органах.
2. Для вступления в брак необходимы следующие условия:
- а) взаимное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;
 - б) достижение брачного возраста;
 - в) материальное положение;
 - г) наличие детей.

3. *Брачный возраст устанавливается в:*
 - а) 18 лет;
 - б) 16 лет;
 - в) 14 лет;
 - г) 13 лет.
4. *Не допускается заключение брака между:*
 - а) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;
 - б) близкими родственниками;
 - в) усыновителями и усыновленными;
 - г) соседями.
5. *Брак может быть прекращен:*
 - а) вследствие смерти одного из супругов;
 - б) путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов;
 - в) путем его расторжения по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным;
 - г) путем расторжения по заявлению родственников супругов.

Трудовое право

1. *Видами дисциплинарных взысканий являются:*
 - а) замечание;
 - б) выговор;
 - в) увольнение;
 - г) строгий выговор.
2. *Трудовой договор может заключаться на:*
 - а) неопределенный срок;
 - б) определенный срок, но не более 5 лет;
 - в) определенный срок, но не более 7 лет;
 - г) определенный срок, но не более 9 лет.
3. *Работа по совместительству включает в себя:*
 - а) выполнение работником работы в свободное время у того же работодателя;
 - б) выполнение работником работы в свободное время у другого работодателя;
 - в) заключение договора подряда;
 - г) выполнение работником работы в рабочее время вместе с основной работой.
4. *Трудовой договор вступает в силу:*
 - а) со дня фактического допуска работника к работе;
 - б) со дня подписания работником и работодателем;
 - в) со следующей недели после подписания трудового договора;
 - г) с начала месяца, следующего за месяцем подписания трудового договора.
5. *Трудовой договор заключается с лицом, достигшим:*
 - а) 16 лет;
 - б) 12 лет;
 - в) 14 лет;
 - г) 15 лет.

Уголовное право

1. *Вставьте пропущенное слово:*
 - а) ... – это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания;
 - б) ... – это мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда, которая применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных законодательством лишении или ограничении прав и свобод этого лица;
 - в) ... – это вид наказания, который является исключительной мерой наказания и может быть установлен только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь;
 - г) ... – это вид наказания, который заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму;

- д) ... – это вид преступления против личности, который заключается в умышленном причинении смерти другому человеку.
2. *К видам наказаний в уголовном праве относят:*
- а) смертную казнь;
 - б) лишение свободы на определенный срок;
 - в) предупреждение;
 - г) выдворение за пределы Российской Федерации.
3. *К видам наказаний относятся:*
- а) арест;
 - б) лишение свободы на неопределенный срок;
 - в) смертная казнь;
 - г) конфискация имущества.
4. *В каком случае лицо, совершившее преступное деяние, признается виновным?*
- а) умышленно или по неосторожности;
 - б) только умышленно;
 - в) только по неосторожности;
 - г) только неумышленно.
5. *В зависимости от характера и степени общественной опасности деяния, предусмотренные УК РФ, подразделяются на преступления:*
- а) небольшой тяжести;
 - б) средней тяжести;
 - в) особо тяжкие;
 - г) умышленные;
 - д) неумышленные.
6. *К элементам состава преступления относят:*
- а) объект преступления;
 - б) объективную сторону;
 - в) субъект преступления;
 - г) умысел;
 - д) неосторожность.

Гражданский процесс

1. *Вставьте пропущенное слово:*
- а) ... – это денежный сбор, взимаемый в доход государства за рассмотрение и разрешение гражданских дел;
 - б) ... – это денежные взыскания, налагаемые судом на граждан и должностных лиц за допущенные нарушения норм гражданского процесса;
 - в) ... – это одна из сторон в гражданском процессе, по поводу прав которой возник спор;
 - г) ... – это одна из сторон в гражданском процессе, которая привлекается судом к ответу в связи с предположением о том, что она нарушило права истца;
 - д) ... – это полученные при помощи предусмотренных законом процессуальных средств доказывания фактически данные (информация, сведения), на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.
2. *Каковы отличительные черты особого производства:*
- а) имеет место спор о факте, а не о праве;
 - б) дела особого производства суд рассматривает с участием заявителей и других заинтересованных лиц;
 - в) имеет место спор о праве;
 - г) одна из сторон спора – государство.
3. *Суд возбуждает производство по гражданскому делу на основании:*
- а) заявления лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов;
 - б) совершения преступления;
 - в) совершения административного проступка;
 - г) факта нарушения прав.

4. К принципам гражданского судопроизводства относятся:
- а) состязательность сторон;
 - б) диспозитивность;
 - в) устность судебного разбирательства;
 - г) субъективизма.
5. Мировой судья рассматривает дела:
- а) предусматривающие наказание до 3 лет лишения свободы;
 - б) по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда;
 - в) о расторжении брака между супругами, если отсутствует спор о детях;
 - г) о восстановлении на работе незаконно уволенного работника.
6. Гражданское судопроизводство ведется:
- а) на государственном языке Российской Федерации;
 - б) на государственном языке республики, входящей в состав Российской Федерации;
 - в) на языке сторон гражданского судопроизводства;
 - г) на языке истца.

СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ

Акцепт – принятие лицом адресованной ему оферты (предложения заключить договор).

Акция – документ установленной формы (ценная бумага в собственном смысле слова), удостоверяющий право на участие в акционерном обществе.

Брак – свободный и добровольный союз мужчины и женщины, заключаемый в установленном порядке с соблюдением требований закона, направленный на создание семьи.

Вещное право – субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Лицо, обладающее вещным правом, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к содействию других лиц. Собственник вещи владеет, пользуется и распоряжается ею по своему усмотрению в пределах, установленных законом.

Деликтоспособность – способность гражданина нести гражданско-правовую ответственность за вред, причиненный его противоправными действиями. В ряде стран (Германия, Швейцария) рассматривается как часть дееспособности.

Деловые обыкновения – наиболее целесообразные правила поведения в деловых взаимоотношениях, которые в отличие от обычаев делового оборота могут изменяться.

Дисциплинарная ответственность – обязанность работника ответить перед администрацией предприятия (учреждения) за совершенный дисциплинарный проступок и понести те меры воздействия, которые указаны в дисциплинарных санкциях трудового права.

Доверенность – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

Договор – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Задаток – способ обеспечения исполнения обязательств, при котором одно лицо передает другому денежную сумму в счет причитающихся с него платежей.

Залог – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право получить удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества при неисполнении должником своих обязательств.

Зачет – способ прекращения обязательства, которое заключается в полном или частичном погашении взаимных требований.

Закон – нормативный акт, принятый высшим представительным органом государственной власти либо непосредственно населением (в случае референдума).

Имущество – вещь или совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей, принадлежащих гражданину или юридическому лицу.

Информация – сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Исковая давность – срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Истец – одна из сторон в гражданском процессе, по поводу прав которого возник спор.

Кодекс – сводный акт, подробно регулирующий определенную сферу общественных отношений и подлежащий непосредственному применению. Кодекс, как правило, стоит во главе нормативного материала соответствующей отрасли права (например Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ).

Конституция – основной закон государства, имеющий высшую юридическую силу и верховенство в правовой системе, принимаемый высшими органами государственной власти либо народом на референдуме.

Ликвидация юридического лица – прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Лицензия – специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Личные неимущественные права – разновидность гражданских прав, которые возникают по поводу нематериальных благ, неотделимы от личности, не имеют экономического содержания.

Материальная ответственность работника – обязанность работника возместить вред работодателю в случае причинения ему прямого действительного ущерба. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

Моральный вред – нравственные и физические страдания, испытываемые одним лицом вследствие противоправных действий другого лица.

Наказание – мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда, которая применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных законодательством лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Наследование – переход прав и обязанностей умершего к его наследникам.

Невменяемость – неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики.

Непреодолимая сила – чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство.

Неустойка (штраф, пеня) – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Обычай делового оборота – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обязательство – правоотношение, вследствие которого одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие, а кредитор имеет право требовать от должника выполнения его обязанности.

Ответчик – одна из сторон в гражданском процессе, которая привлекается судом к ответу в связи с предположением о том, что оно нарушило права истца.

Попечительство – устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

Право на имя гражданина – личное неимущественное право гражданина, которое включает фамилию, собственно имя и отчество. Имя индивидуализирует гражданина и имеет важное значение для обеспечения и защиты его субъективных гражданских прав.

Право оперативного управления – вид ограниченных вещных прав, который состоит в том, что казенное предприятие и учреждение, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника этого имущества и назначением этого имущества. Собственник имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, закрепленное им за казенным предприятием или учреждением либо приобретенное казенным предприятием или учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение этого имущества. Имуществом, изъятим у казенного предприятия или учреждения, собственник этого имущества вправе распорядиться по своему усмотрению.

Право хозяйственного ведения – вид ограниченных вещных прав, который состоит в том, что государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с Гражданским кодексом. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Представительство – правоотношение, в соответствии с которым одно лицо на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого, непосредственно создавая для него права и обязанности.

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

Преюдициальные (предрешенные) факты – факты, установленные вступившим в законную силу постановлением или приговором суда

Сделки – действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Смертная казнь – вид наказания, который является исключительной мерой наказания и может быть установлен только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь.

Солидарные обязательства – обязанности нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, равно как и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве. Солидарная обязанность (ответственность) или солидарное требование возникают, если солидарность обязанности или требования предусмотрены договором или установлены законом, в частности при неделимости предмета обязательства.

Состав преступления – совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Удержание – способ обеспечения исполнения обязательств, в соответствии с которым кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Упущенная выгода – неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Юридическое лицо – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ВЫПОЛНЕНИЮ КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Контрольная работа является обязательным элементом системы промежуточного контроля знаний студентов, обучающихся в рамках заочной формы обучения, по дисциплине «Правоведение».

Задания, выполняемые студентами в процессе решения контрольной работы, ориентированы на достижение следующих задач обучения:

- закрепление знаний, составляющих основное содержание теоретической части курса, посредством организации работы студента с дополнительной литературой;
- формирование профессиональных практических навыков посредством работы студента с набором ситуационных задач.

В соответствии с задачами обучения контрольная работа содержит два вида контрольных заданий, в совокупности позволяющих оценить степень соответствия знаний и навыков студента установленным требованиям:

- Задание 1. Теоретический вопрос, отражающий требования к необходимому объему теоретических знаний в области различных отраслей права.
- Задание 2. Ситуационное задание, преследует цель практического применения теоретических положений и нормативных актов.

2. ИНСТРУКЦИЯ ПО ВЫПОЛНЕНИЮ КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

Требования к методике выполнения контрольной работы, включающие этапы выполнения работы, последовательность и содержание каждого этапа, элементы, определяющие структуру выполнения задания и конечную цель, которую должен достигнуть студент при его выполнении, зависят от типа каждого конкретного задания.

До начала выполнения контрольной работы следует подробно ознакомиться с настоящими методическими рекомендациями и рабочей программой учебной дисциплины.

Структура и оформление материалов контрольной работы должны в полной мере соответствовать установленным требованиям, несоблюдение которых является основанием для возвращения контрольной работы на доработку без формирования оценочного заключения по содержанию основной части.

Требования к правилам оформления контрольной работы. Текст контрольной работы должен быть изложен на листах формата А4 с одной стороны: Microsoft Word, шрифт Times, 12 pt, межстрочный интервал – одинарный, поля: левое – 30 мм, правое – 10 мм, верхнее – 15 мм, нижнее – 20 мм. Основные структурные элементы контрольной работы (титульный лист, план, основная часть, список литературы) должны начинаться с новой страницы. Страницы контрольной работы нумеруются арабскими цифрами с соблюдением сквозной нумерации по всему тексту.

Представленная работа может содержать отдельные исправления опечаток (описок) и иных технических неточностей, выполненные студентом в процессе подготовки работы. Работы с большим количеством исправлений (более 10% от общего количества листов) или небрежно оформленные не принимаются на проверку и возвращаются исполнителю без оценочного заключения.

Готовый вариант работы представляется на кафедру в прошитом виде.

Правила выбора варианта контрольной работы. Настоящие методические указания содержат 10 (десять) самостоятельных вариантов заданий для выполнения контрольной работы. Номер варианта соответствует последней цифре номера зачетной книжки студента. Вариант 10 соответствует цифре 0.

Работы, выполненные не по своему варианту, на проверку не принимаются.

Правила установления критериев оценки контрольной работы. Результаты выполнения контрольной работы оцениваются по традиционной шкале «зачтено», «не зачтено».

С целью исключения субъективного подхода на этапе оценки материалов контрольной работы преподаватель, осуществляющий проверку, обязан оценить выполненную контрольную работу по 60-балльной шкале. Указанное максимально возможное количество баллов распределяется между отдельными заданиями контрольной работы следующим образом:

Задание 1. Теоретический вопрос – 25 баллов.

Задание 2. Ситуационное задание – 35 баллов.

На заключительном этапе балльная оценка переводится в традиционную шкалу, результат проставляется на титульном листе контрольной работы и заверяется подписью преподавателя:

Не зачтено – 0–40 баллов.

Зачтено – свыше 40 баллов.

3. СТРУКТУРА КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

Исходя из целей (задач) обучения и видов предусмотренных контрольных заданий, по структуре контрольная работа должна содержать следующие элементы:

1. Титульный лист, содержащий все необходимые реквизиты (типовая форма титульного листа приведена в приложении 1).

2. Содержание, отражающее объем и структуру выполненной студентом работы.

3. Основная часть, в рамках которой должны быть выполнены отдельные задания контрольной работы, предусмотренные настоящими методическими указаниями.

4. Список литературы, содержащий перечень нормативных документов и литературных источников, фактически изученных автором в процессе выполнения контрольной работы.

4. СОДЕРЖАНИЕ ОСНОВНОЙ ЧАСТИ КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

Задание 1. Теоретический вопрос

Ответ на теоретический вопрос представляет собой описательный блок контрольной работы (реферативная часть). На данном этапе студент должен продемонстрировать ясное понимание содержания изучаемой дисциплины «Правоведение».

Вариант 1. Понятие и основные признаки юридического лица. Ликвидация и реорганизация юридических лиц.

Вариант 2. Сделки: понятие, формы, виды. Последствия признания сделки недействительной.

Вариант 3. Административная ответственность.

Вариант 4. Порядок и условия заключения брака. Порядок расторжения брака.

Вариант 5. Трудовой договор: стороны, условия, срок действия.

Вариант 6. Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

Вариант 7. Материальная ответственность сторон трудового договора.

Вариант 8. Обязательство: понятие, способы обеспечения исполнения, гражданско-правовая ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств.

Вариант 9. Договор купли-продажи: понятие, условия, виды.

Вариант 10. Правосубъектность граждан РФ.

Независимо от варианта контрольной работы и, соответственно, конкретного содержания вопроса по структуре ответ на теоретический вопрос должен включать:

1) определение ключевых терминов, существующих в рассматриваемой предметной области и связанных понятий;

2) описание основных (существенных) характеристик (элементов), раскрывающих основное содержание темы.

Выполнение задания 1 предполагает работу студента с литературными источниками, последующее обобщение, систематизацию материала.

Рекомендованный объем ответа на теоретический вопрос – 5–10 печатных страниц.

Распределение баллов по отдельным структурным элементам ответа:

Понятие (определение) – 10 баллов.

Существенные характеристики – 15 баллов.

Общими критериями оценки ответа являются полнота и правильность представленных на проверку материалов, умение логично, кратко и аргументировано излагать существующие точки зрения и собственную позицию, формулировать выводы.

Задание 2. Практическое задание

Ситуационное задание преследует цель практического применения теоретических положений и нормативных актов.

Вариант 1. Хохлов проиграл в преферанс крупную сумму Иванову. Свой долг он оформил долговой распиской с обязательством уплатить всю сумму не позднее 10 дней с даты составления расписки. В случае задержки выплаты Хохлов обязывался выплатить штраф в размере половины долга.

Спустя 12 дней с даты составления расписки долг был полностью погашен. Поскольку Хохлов нарушил срок выплаты, Иванов обратился в суд с требованием о взыскании штрафа.

1. Что понимается под неустойкой? Какие виды неустойки вы знаете?
2. Может ли расписка Хохлова быть признана договором?
3. Дайте оценку аргументам Хохлова и Иванова?
4. Подлежит ли обязательство, возникающее из игр, пари, судебной защите?
5. Какое решение должен вынести суд?
6. Напишите исковое заявление от имени Иванова.

Вариант 2. Юлия Петрова привела домой с улицы безнадзорную собаку. Около месяца песик, получивший кличку Шарик, прожил у Петровых. Однажды отец Юли увидел наклеенное на столбе объявление о пропаже собаки, по описанию похожей на Шарика. Хозяин собаки обещал выплатить солидное вознаграждение тому, кто вернет ему пса. Хотя Юлия успела привязаться к Шарик, она понимала, что обязана вернуть собаку хозяину. Отец пообещал на обещанное вознаграждение купить Юле новые зимние сапожки. Однако гражданин Миронов, признавший в Шарике свою собаку, выплатить вознаграждение отказался. Он объяснил Юле и ее отцу, что знакомый юрист посоветовал ему не выплачивать вознаграждение, поскольку законодательство России обязывает собственника потерянной вещи возместить нашедшему ее лицу лишь расходы, связанные с хранением вещи и ее доставкой.

1. Что понимается под обязательством? Какие виды обязательств вы знаете?
2. Дайте оценку аргументам Миронова и Петровых?
3. Подлежит ли публичное обещание награды судебной защите?
4. Вправе ли Петровы обратиться в суд и потребовать вознаграждения за возвращение собаки?
5. Какое решение должен вынести суд?
6. Напишите исковое заявление от имени Петровых.

Вариант 3. Предприниматель Краснов заключил с Лукьяновым договор на выполнение работ по ремонту квартиры. Договором предусматривалось, что Краснов к 20 августа обязан облицевать стены ванной комнаты кафелем, перестелить и отциклевать паркет, окрасить потолки и оклеить стены обоями. Все работы выполнялись из материалов заказчика.

Краснов поручил выполнение всех этих работ обществу с ограниченной ответственностью «Строитель» по договору субподряда. При сдаче работы 20 августа выяснилось, что паркет настелен некачественно, имеются вздутия, щели, а кафельная плитка частично заменена на несоответствующую по цвету. Лукьянов потребовал устранить недостатки в недельный срок, а кроме того, выплатить неустойку за некачественное выполнение работы. Краснов возражал против уплаты неустойки, поскольку в заключенном между ними договоре она не предусмотрена. По поводу исправления недостатков Краснов рекомендовал обратиться непосредственно к обществу «Строитель».

1. Что понимается под договором подряда?
2. Какие виды договора подряда вы знаете?
3. Какие сроки обнаружения строительных работ ненадлежащего качества предусмотрены законодательством?
4. Какой орган будет рассматривать спор?
5. Какое решение должно быть верным в данной ситуации?
6. Напишите исковое заявление от имени Лукьянова.

Вариант 4. Кожевникова купила на рынке у индивидуального предпринимателя нарядное платье и показала его подруге. Последняя сообщила ей, что в соседнем магазине такое же платье стоит значительно дешевле. Кожевникова отправилась на рынок, нашла предпринимателя и потребовала вернуть ей часть покупной цены или взять платье обратно, а ей вернуть деньги. Предприниматель отказался, и Кожевникова обратилась с жалобой в юридический отдел администрации рынка.

1. Что понимается под договором купли-продажи?
2. В каких случаях, предусмотренных законодательством, производится обмен товара?
3. В каких случаях договор купли-продажи может быть расторгнут?
4. Какой орган будет рассматривать данный спор?
5. Подлежит ли требование Кожевниковой о расторжении договора купли-продажи удовлетворению?
6. Напишите исковое заявление от имени Кожевниковой.

Вариант 5. Крючков выдал Маслову доверенность на покупку мотоцикла. Маслов тяжело заболел, был госпитализирован и не мог лично исполнить порученное. Он выдал в порядке передоверия доверенность Коробкину. Эта доверенность была удостоверена главным врачом больницы, в которой находился Маслов. Никаких сведений о своих действиях Маслов Крючкову не сообщил. Коробкин купил мотоцикл для Маслова, но его стоимость превысила оговоренную в доверенности, выданной Масловым. Кроме того, выяснилось, что купленный мотоцикл принадлежит Сидорову, от которого Коробкин имеет доверенность на продажу мотоцикла. Маслов отказался принять купленный для него мотоцикл. Коробкин обратился в суд с требованием обязать Маслова принять мотоцикл и оплатить расходы, связанные с его доставкой.

1. Что понимается под доверенностью?
2. В каких случаях допускается передоверие?
3. Каков срок действия доверенности?
4. Кто вправе удостоверить доверенность?
5. Какое решение должен вынести суд?
6. Напишите исковое заявление от имени Коробкина?

Вариант 6. Уезжая в длительную командировку, Семенов передал своему другу Лаврову на хранение мотоцикл и комплект видеокассет. По возвращении Семенова через 5 лет Лавров сообщил, что не может вернуть полученные вещи, так как мотоцикл был похищен из гаража, а комплект видеокассет Сергеев продал своему знакомому Рыбникову потому, что испытывал большую нужду в деньгах, но теперь готов возместить вырученную сумму.

Мотоцикл органами милиции был обнаружен у Николаева, который купил его у неизвестного лица на улице возле спортивного магазина. Семенов обратился с иском в суд к Рыбникову и Николаеву, требуя возврата видеокассет и мотоцикла.

В судебном заседании Рыбников пояснил, что при покупке видеокассет считал их принадлежащими Лаврову.

Николаев настаивал на том, что, во-первых, срок исковой давности для предъявления требований истек, во-вторых, на основании статьи о приобретательной давности он стал законным владельцем мотоцикла.

1. Дайте полное определение права собственности.
2. Каковы условия истребования имущества собственником из незаконного владения?
3. Дайте оценку аргументам Рыбникова и Николаева.
4. Какой орган будет рассматривать спор?
5. Какое решение должен вынести суд?
6. Напишите исковое заявление от имени Лаврова.

Вариант 7. После десяти лет совместной жизни супруги Соколовы расторгли брак. В судебном заседании при разделе совместно нажитого имущества Соколова просила признать за ней право на половину гонорара, который причитается ее мужу за издание его книги, написанной им в период их совместной жизни.

По мнению Соколова, гонорар нельзя считать общей совместной собственностью супругов, предусмотренной ст. 256 ГК, поскольку данный гонорар им еще не получен. Соколова обратила внимание суда на статью доктора юридических наук, в которой говорится, что авторский гонорар становится совместной собственностью супругов уже с момента его начисления, а не с момента получения одним из супругов. Аналогичное разъяснение дается в комментарии к ст. 256 ГК. Кроме того, ей известно, что суд соседнего района, рассматривая такое же дело, иск о разделе начисленного, но не полученного гонорара удовлетворил.

1. Что понимается под источниками гражданского права?
2. Какие виды источников гражданского права вы знаете?
3. Чем должен руководствоваться суд при вынесении решения по данному делу?
4. Какое решение должен вынести суд?

Вариант 8. Для погашения задолженности перед ОАО «Недвижимость» ЗАО «Сибстрой» обратилось к Банку с просьбой о выдаче кредита. Между Банком и ЗАО «Сибстрой» 25 марта был заключен кредитный договор сроком на один год. Согласно договору и письму ЗАО, в котором последний просил перечислить денежные средства ОАО «Недвижимость», деньги своевременно были перечислены в указанном направлении. По истечении срока договора ЗАО не получило возможности рассчитаться с Банком и предложило Банку заключить договор цессии по отношению к ОАО «Недвижимость». Такой договор был заключен и на его основании Банк предъявил иск в суд к ОАО «Недвижимость» о взыскании суммы кредита, процентов за пользование кредитом, штрафа за просрочку его возврата и убытков.

1. Что такое кредитный договор?
2. Правомерно ли заявлены требования?
3. Дайте полное определение договора цессии.
4. Какой орган будет рассматривать спор?
5. Какое решение должно быть вынесено?
6. Напишите исковое заявление от имени Банка.

Вариант 9. По окончании рабочего дня кассир обменного пункта валюты Краснова сдала упакованные мешки с деньгами инкассаторам банка. Материальные ценности сдавались без пересчета. В банке при вскрытии мешков и пересчете денег была обнаружена недостача на сумму около 500 долл. США, однако сопроводительные документы были заполнены верно и совпадали с показаниями компьютера. Объяснить недостачу Краснова не могла, утверждала, что при упаковке денег она сверялась с показаниями компьютера, с рабочего места не уходила. Так как обменный пункт был оборудован видеокамерой, Краснова просила проверить видеопленку с записью ее рабочего дня. Администрация банка провела экспертизу инкассаторского мешка. Получив заключение экспертизы, что внешних повреждений не было, кассира Краснову перевели без ее согласия на другую работу (не связанную с обслуживанием материальных ценностей и нижеоплачиваемую) и предъявили иск в суд о взыскании денежных средств.

В ходе судебного процесса выяснилось, что с Красновой не был заключен договор о полной индивидуальной материальной ответственности.

1. Какие виды материальной ответственности вы знаете?
2. Что понимается под полной материальной ответственностью работника?
3. Какую роль играет договор о полной материальной ответственности работника?
4. Какой орган и как должен решить данный спор?

Вариант 10. В августе 1998 г. И.А. Новиков по возвращении из длительной зарубежной командировки узнал, что более года назад (в апреле 1997 г.) его жена продала без его согласия загородный жилой дом, принадлежавший ему на праве общей собственности. Будучи недоволен этим, Новиков незамедлительно потребовал от жены расторжения договора купли-продажи дома. Однако жена ответила отказом и заявила, что вынуждена была продать дом из-за стесненных материальных обстоятельств и в связи с необходимостью приобретения нового автомобиля. Она также пояснила, что не смогла согласовать с ним данный вопрос вследствие его длительного отсутствия, а вырученные от продажи дома деньги уже потрачены, что не позволяет решить вопрос о расторжении договора купли-продажи.

Убедившись, что меры его воздействия на жену оказались безрезультатными, Новиков спустя еще два месяца (в октябре) подготовил исковое заявление в суд о признании договора-купли продажи жилого дома недействительным. Проконсультировавшись по этому поводу со знакомым юристом, жена пояснила Новикову, что его обращение в суд будет бессмысленным, так как уже пропущен срок исковой давности. Решив выяснить обоснованность такой позиции, Новиков обратился в юридическую консультацию.

1. Распространяется ли исковая давность на требования, вытекающие из семейных правоотношений? Как определяется срок исковой давности в данном случае?
2. Раскройте сущность презумпции согласия другого супруга на совершение сделки по распоряжению общим имуществом одним из супругов. В каких случаях данное правило на действует?
3. При наличии каких условий судом может быть удовлетворено требование супруга о признании недействительной сделки по распоряжению общим имуществом, совершенной другим супругом?
4. Какое разъяснение должны дать Новикову в юридической консультации?

Независимо от варианта контрольной работы по структуре ответ на ситуационное задание должен включать мотивированный ответ на вопрос, поставленный в задаче, с применением ссылок на конкретную норму права.

Выполнение задания 2 предполагает работу студента с нормативно-правовыми актами.

Рекомендованный объем ответа на практический вопрос – 5–6 печатных страниц.

Распределение баллов по отдельным структурным элементам ответа:

Полный мотивированный ответ на вопрос, поставленный в задаче, с ссылками на конкретные нормы права – 30 баллов.

Стиль ответа – 5 баллов.

Общими критериями оценки ответа являются полнота и правильность решения задачи, умение логично, кратко и аргументированно излагать существующие точки зрения и собственную позицию, формулировать выводы.

5. ПРОЦЕДУРА ОЦЕНКИ КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЫ

Сроки представления контрольной работы на кафедру определяются в соответствии с утвержденным НГУЭУ графиком учебного процесса.

В соответствии с внутренним стандартом НГУЭУ срок для проверки контрольной работы – 10 (десять) календарных дней, начиная со дня поступления работы на кафедру.

При повторной сдаче на проверку контрольной работы (после доработки) студенту необходимо представить первоначальный вариант, содержащий оценочное заключение, замечания, рекомендации и предложения по результатам предыдущей проверки. Срок проверки контрольной работы после доработки по выявленным замечаниям – 10 календарных дней.

Настоящая контрольная работа является обязательным элементом системы промежуточного контроля знаний студентов по дисциплине «Правоведение». Студенты, не выполнившие работу в полном объеме до начала экзаменационной сессии, не допускаются кафедрой к сдаче экзамена, как не выполнившие график учебного процесса по данной дисциплине.

6. ПОРЯДОК ФОРМИРОВАНИЯ ОЦЕНОЧНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИЗЛОЖЕНИЯ ЗАМЕЧАНИЙ

Результаты проверки контрольной работы фиксируются преподавателем в таблице оценочного заключения на титульном листе контрольной работы. Текст замечаний общего характера, рекомендаций и предложений излагается на обратной стороне титульного листа работы. В случае если по результатам проверки контрольная работа «не зачтена», текстовая часть оценочного заключения, как минимум, должна содержать указания на погрешности принципиального характера, обусловившие отрицательный результат. Указание на конкретные ошибки и неточности, а также отдельные замечания могут излагаться преподавателем непосредственно по тексту контрольной работы.

В ряде случаев (по решению преподавателя, осуществлявшего проверку контрольной работы) окончательное оценочное заключение может быть сформировано после процедуры защиты контрольной работы. Сроки и порядок проведения защиты определяются преподавателем.

Федеральное агентство по образованию
Новосибирский государственный университет экономики и управления – «НИНХ»
Кафедра гражданского и хозяйственного права

КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

Наименование специальности _____
Учебная дисциплина «Правоведение»
Номер группы _____
Фамилия, имя, отчество студента _____
Номер зачетной книжки _____
Номер варианта контрольной работы _____
Дата регистрации институтом «___» _____ 200__ г.
Дата регистрации кафедрой «___» _____ 200__ г.
Проверил (фамилия, имя, отчество преподавателя): _____

ОЦЕНОЧНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ

	Задание 1	Задание 2	Итого по 60-балльной шкале	Заключение («зачтено», «не зачтено»)	Подпись пре- подавателя
Количество баллов					

Образец искового заявления

В Арбитражный суд Новосибирской области
г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3

Истец: ЗАО «Грановит»
630102, г. Новосибирск, ул. Некрасова, д. 32
(банковские реквизиты)

Ответчик: ООО «Лазурь»
630005, г. Новосибирск, ул. Спартака, 6
(банковские реквизиты)

Цена иска: *Пятьсот двадцать тысяч рублей.*

**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ
о возмещении убытков**

23 октября 2003 года между истцом и ответчиком был заключен договор № 4 об аренде помещения, расположенного в здании по адресу ул. Челюскинцев, дом 25/2, на втором этаже (комната № 6). По договору (п. 3.2) ООО «Лазурь» обязано было освободить указанное помещение и предоставить в пользование 20 декабря 2003 года. До настоящего момента данное обязательство не выполнено.

В результате чего ЗАО «Грановит» вынуждено было оставаться в ранее арендованном помещении, нарушая сроки его освобождения перед арендодателем

На основании вышеизложенного и в соответствии со ст. ... АПК РФ, ст. ... ГК РФ

просим

1. Взыскать с ответчика убытки в размере рублей.
2. Расходы по гос. пошлине в размере рублей отнести на счет ответчика.

Приложения

1. Договор № 4 от 23.10.2003 г. об аренде.
2. Расчет суммы убытков.
3. Платежное поручение об оплате гос. пошлины.
4. Квитанция об отправке копии искового заявления ответчику.

Директор ЗАО «Грановит» С.Е.Смирнов

Содержание

Рабочая программа	3
Тексты лекций	
Тема 1. Происхождение и сущность государства	12
Тема 2. Понятие права и его система.....	18
Тема 3. Источники права. Норма права.....	22
Тема 4. Правовые отношения. Правонарушения и юридическая ответственность	24
Тема 5. Конституционное право Российской Федерации	28
Тема 6. Административное право	35
Тема 7. Гражданское право как отрасль права	39
Тема 8. Субъекты и объекты гражданского права	41
Тема 9. Сделки и сроки в гражданском праве	49
Тема 10. Общие положения о праве собственности	54
Тема 11. Общие положения об обязательствах	58
Тема 12. Отдельные виды обязательств	65
Тема 13. Наследственные правоотношения	70
Тема 14. Семейное право	75
Тема 15. Трудовое право	82
Тема 16. Уголовное право	92
Тема 17. Экологическое право	101
Тема 18. Гражданско-процессуальное право	108
Материалы тестовой системы	117
Словарь терминов	124
Методические указания по выполнению контрольных работ	127

Леонова Людмила Леонидовна
Чупина Анна Михайловна
Долгов Алексей Семенович

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебно-методический комплекс

Корректор Г.А. Есева

Подписано в печать 01.09.2008. Печать офсетная. Бумага офсетная.
Формат 60x84/8. Усл. п. л. 17. Доп. тираж 700 экз.

Новосибирский государственный университет экономики и управления
630099, Новосибирск, ул. Каменская, 56