

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Волхонов Михаил Станиславович
Должность: Ректор
Дата подписания: 14.02.2025 17:12:25
Уникальный программный ключ:
40a6db1879d6a9ee29ec8e0ffb2f95e4614a099b

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА РФ
ДЕПАРТАМЕНТ ОБРАЗОВАНИЯ, НАУЧНО-ТЕХНОЛОГИЧЕСКОЙ ПОЛИТИКИ
И РЫБОХОЗЯЙСТВЕННОГО КОМПЛЕКСА
ФГБОУ ВО КОСТРОМСКАЯ ГСХА

Кафедра менеджмента и права

ПРАВОВЕДЕНИЕ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

2-е издание, исправленное

*Для студентов всех направлений подготовки (специальностей)
очной и заочной форм обучения*

КАРАБАЕВО
Костромская ГСХА
2021

УДК 347
ББК 67
П 68

Составители: сотрудники кафедры менеджмента и права Костромской ГСХА старший преподаватель кафедры *М.П. Колышко*, канд. экон. наук, доцент, заведующий кафедрой *Л.Д. Котлярова*.

Рецензент: канд. экон. наук, доцент, доцент кафедры финансов и кредита Костромской ГСХА *А.С. Дели*.

*Рекомендовано методической комиссией
экономического факультета в качестве учебного пособия
для студентов всех направлений подготовки (специальностей)
очной и заочной форм обучения*

П 68 **Правоведение :** учебное пособие / сост. М.П. Колышко, Л.Д. Котлярова. — 2-е изд., исправл. — Караваево : Костромская ГСХА, 2021. — 132 с. ; 20 см. — 30 экз. — Текст непосредственный.

В учебном пособии даны рекомендации по изучению курса «Правоведение» для студентов всех направлений подготовки (специальностей) очной и заочной форм обучения применительно к рабочим программам, приведены контрольные вопросы для проверки знаний, список рекомендуемых нормативных правовых актов и литературы.

УДК 347
ББК 67

Содержание

Введение	5
Глава 1. Основные вопросы теории государства и права.	
1.1 Государство и право. Их роль в жизни общества	6
1.2 Понятие и структура нормы права	8
1.3 Отрасли российского права	9
1.4 Источники российского права. Нормативные правовые акты	12
Глава 2. Понятие правонарушения и юридической ответственности.	2.1
Понятие и состав правонарушения	15
2.2 Понятие юридической ответственности	15
2.3 Виды юридической ответственности	17
Глава 3. Законность и правопорядок в обществе.	17
3.1 Понятие законности и правопорядка и их значение в современном обществе	17
3.2 Правовое государство	20
Глава 4. Основные вопросы конституционного (государственного) права Российской Федерации.	22
4.1 Конституция РФ – основной закон государства	22
4.2 Особенности федеративного устройства России	24
4.3 Система органов государственной власти Российской Федерации	26
Глава 5. Основные вопросы уголовного права России	35
5.1 Понятие уголовного права	35
5.2 Понятие преступления в уголовном праве России. Состав преступления	36
5.3 Уголовная ответственность за совершение преступлений.	
Виды уголовных наказаний	38
Глава 6. Основные вопросы экологического права России	40
6.1 Понятие экологического права	40
6.2 Источники экологического законодательства	41
6.3 Правовые вопросы охраны окружающей среды	42
6.4 Плата за природопользование	43
6.5 Экологическая экспертиза	44
Глава 7. Административные правонарушения и административная ответственность	47
7.1 Понятие административного права.	47
7.2 Административные правонарушения	47
7.3 Административная ответственность	49
Глава 8. Основные вопросы семейного права	50
8.1 Брачно-семейные отношения: понятие, виды	50
8.2 Взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей	53
8.3 Ответственность в семейном праве	62
Глава 9. Правовые основы защиты государственной и коммерческой тайны	64
9.1 Понятие государственной и коммерческой тайны	64
9.2 Нормативные акты в области защиты государственной и коммерческой тайны	68
9.3 Ответственность за нарушение законодательства о государственной и коммерческой тайне	68
Глава 10. Основы трудового законодательства Российской Федерации	70
10.1 Понятие трудового права	70
10.2 Источники трудового права	70
10.3 Субъекты трудовых правоотношений	71
10.4 Понятие трудового договора	72
10.5 Порядок заключения, изменения и расторжения трудового договора	73
10.6 Дисциплинарная ответственность работников и материальная ответственность сторон трудового договора	78

10.7 Трудовые споры и порядок их разрешения	82
Глава 11. Основные вопросы наследственного права России	88
11.1 Понятие наследства в гражданском праве	88
11.2 Наследование по закону и завещанию. Порядок вступления в наследство	89
Глава 12. Гражданское право	97
12.1 Понятие, предмет, метод, принципы, функции и система гражданского права.....	97
12.2 Источники гражданского законодательства	99
12.3 Понятие, особенности, структура гражданского правоотношения	99
12.4 Физические и юридические лица. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности	100
12.5 Организационно – правовые формы юридических лиц	106
12.6 Право собственности и способы защиты права собственности	112
12.7 Общие положения об обязательствах и договорах	115
12.8 Сроки и исковая давность	120
12.9 Основные договоры в хозяйственной деятельности	123
12.10 Правовое регулирование расчетов	125
12.11 Защита нарушенных прав и судебный порядок разрешения споров	127
Список рекомендуемых источников	133

Введение

Настоящее учебное пособие подготовлено для изучения курса «Правоведение» и самостоятельной работы студентов всех направлений подготовки (специальностей) очной и заочной форм обучения.

Программа курса достаточно устойчива, она предусматривает:

1. Изучение основ государства и права, в том числе вопросов: что такое государство и право, при каких условиях они возникли, из каких элементов состоят эти явления в настоящее время. При этом раскрываются понятия механизма, функций, формы государства, нормы права, системы права, нормативно-правового акта, порядка реализации норм права в конкретных правоотношениях.

2. Обстоятельное ознакомление с действующей Конституцией Российской Федерации, закрепившей принципиальные изменения в обществе, государстве и экономике Российской Федерации, в содержании прав и свобод граждан России, которые произошли в последние годы. Особое внимание уделяется изучению конституционных прав и свобод личности и гражданина, а также системы федеральных органов государственной власти Российской Федерации.

3. Усвоение основ гражданского права проводится на основании части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Кодекс внёс существенные изменения в регулирование гражданско-правовых отношений и наиболее значимые из них должны быть известны всем гражданам Российской Федерации.

4. Изучение студентами своих будущих трудовых прав и обязанностей должны проводиться в соответствии с нормами, закрепленными Трудовым кодексом Российской Федерации. Важность глубокого знания норм трудового права обуславливается, прежде всего тем, что они действуют на территории Российской Федерации без какого-либо исключения: на всех предприятиях, в организациях, учреждениях, независимо от их форм собственности и подчиненности.

Пособие подготовлено на основе действующего законодательства и содержит необходимые пояснения новаций, внесенных в современное законодательство.

Глава 1. Основные вопросы теории государства и права

1.1. Государство и право. Их роль в жизни общества

Изучая данный вопрос, студентам следует обратить особое внимание на тот факт, что право было не всегда и оно возникает на определенном этапе человеческого развития.

Люди первобытнообщинного общества не знали права и руководствовались в своей деятельности обычаями и традициями. Большую роль в их жизни играли мифы, ритуалы, обряды. В тот далекий период нарождались моральные и религиозные нормы. Право возникло гораздо позднее, и его судьба в значительной мере связана с появлением такого важного института социальной жизни, как государство.

Возникновения государства и права обусловлено общественными потребностями, а именно:

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

необходимостью поддержания единого порядка в условиях расслоения общества на социальные слои, 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.

Государство, обладающее мощной силой, стало организацией обособленной от общества.

Существует множество определений понятия «государство». Наиболее распространенным является следующее. **Государство** - это особая организация власти и управления, располагающая специальным аппаратом принуждения и способная придавать своим велениям обязательную силу для населения всей страны.

Любое государство характеризуется целым рядом признаков. Часть из них отличает государство от организации власти в первобытном обществе. К ним относятся:

- наличие политической публичной власти, отделенной от общества и не совпадающей с ним;
- осуществление государственной власти специальным аппаратом управления и принуждения (бюрократия), состоящим из людей, специально для данной цели организованных и располагающих материальными средствами для систематического профессионального осуществления своих функций:

- территориальная организация власти и населения, когда государственная власть объединяет людей не по признаку родства, а по территориальной принадлежности и действует по территориальному признаку, т. е. государственная власть распространяется на любых лиц, находящихся в пределах территории государства, независимо от их кровнородственной связи. Кроме этого, население, проживающее на территории того или иного государства, разделяется по административно-территориальным единицам, по которым и осуществляется управление обществом;

- налоги (займы). Ни одно государство не может существовать без сбора общеобязательных платежей (налогов). Их уплачивают физические лица и организации, имеющие доходы, получаемые на территории государства. Налоги необходимы государству для содержания своего аппарата и осуществления государственных функций.

Следующая группа признаков отличает государство от иных политических организаций общества:

- суверенитет - верховенство государственной власти по отношению к любым лицам и организациям внутри общества и одновременно ее независимость во взаимоотношениях с другими государствами. Суверенитет характеризуется двумя сторонами - верховенством и независимостью. Верховенство означает способность государства самостоятельно решать важнейшие вопросы жизни общества, устанавливать и обеспечивать единый правопорядок. Независимость характеризует самостоятельность государства на международной арене.

- монополия на правотворчество, подразумевающая исключительное право государства издавать законы и иные нормативные правовые акты, общеобязательные для населения всей страны.
- существование государства в качестве политической организации обусловлено тем, что оно является особой организацией политической власти, регулирующей деятельность людей, упорядочивающей их взаимоотношения, обеспечивающей стабильность общества.
- как структурная организация, государство находит выражение в наличии у него специального аппарата, особого разряда людей, обладающих властными полномочиями. От иных политических организаций (партий, профсоюзов и т. д.) государство отличается четко структурированной системой органов, осуществляющих его многообразные функции.
- наконец, если негосударственные организации объединяют людей по мировоззрению, политическим взглядам, профессиональным интересам, то государство объединяет население определенной территории с последующим разделением ее на административно-территориальные единицы. Государство распространяет свою власть и законы на строго определенную территорию.

Таким образом, следует прийти к выводу о том, что государство - это единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на все население в пределах территории страны, издает юридически обязательные акты, имеет специальный аппарат управления и принуждения, обладает суверенитетом.

Остановимся теперь более подробно на понятии **права и его роли в обществе.**

Следует иметь в виду, что право принадлежит к числу не только наиболее важных, но и наиболее сложных общественных явлений.

В юридической литературе нет единого подхода к определению понятия права, а тем более однозначного о нем представления. Спектр мнений о нем и суждений весьма широк и разнообразен.

Наличие множества определений права следует рассматривать само по себе как явление положительное, т. к. он позволяет взглянуть на право сквозь призму веков, увидеть право не только в статике и в динамике.

Анализируя многочисленные представления о праве, можно указать на следующие его важнейшие современные особенности и черты:

1. Право - это система норм или правил поведения

Как и любая другая система она складывается из взаимосвязанных между собой и взаимодействующих друг с другом элементов.

В основе любой системы норм или правил поведения лежат как объективные, так и субъективные факторы. В числе объективных факторов выделяются экономические, политические, социальные, идеологические и иные условия, способствующие созданию и функционированию системы правовых норм в той или иной стране. Как отдельные нормы, так и их система в целом, не создаются стихийно, по желанию и усмотрению тех или иных отдельных лиц, они отражают объективные потребности общества и государства.

Процесс создания и функционирования системы правовых норм предполагает существование наряду с объективными факторами и субъективных факторов. Речь идет о разработке и осуществлении в стране научно обоснованной правовой политики, подготовке и реализации планов законодательных работ, активного участия юристов в процессе правотворчества, правоприменения, в правоохранительной деятельности государственных органов.

2. Право - система норм, установленных или санкционированных государством.

В мире существует множество систем различных социальных норм, но только система правовых норм исходит от государства. Создавая нормы права, государство действует непосредственно через свои уполномоченные органы.

3. Право всегда выражает государственную волю.

Опыт существования и функционирования государства и права говорит о том, что она опасаясь социальных взрывов и утраты своего привилегированного положения, зачастую вынуждена считаться с волей и интересами подвластных.

4. Право - это система норм или правил поведения, имеющих общеобязательный характер.

Общеобязательность означает неременность выполнения всеми членами общества требований, содержащихся в нормах права. Она возникает вместе с нормой права, вместе с нею развивается и одновременно с отменой акта, содержащего нормы права, прекращается.

Общеобязательность распространяется не только на рядовых граждан, должностных лиц, различные негосударственные органы и организации, но и на само государство.

Цивилизованное правовое государство, если оно не на словах, а на деле является таковым, непременно само ограничивает себя и все свои органы общеобязательностью требований норм права, организует всю свою деятельность строго в рамках требований закона и следует им до тех пор, пока они вместе с содержащими их нормами, в установленном порядке, не будут изменены или отменены.

5. Право охраняется и обеспечивается государством, а в случае нарушения требований, содержащихся в нормах права, применяется государственное принуждение.

Государство не может безразлично относиться к актам, издаваемым им или санкционируемым, оно прилагает огромные усилия для их реализации, охраняет их от нарушений и гарантирует. Одним из широко используемых методов при этом является государственное принуждение.

1.2. Понятие и структура нормы права

Следует иметь в виду, что с формальной точки зрения право представляет собой систему норм, которые исходят от государства. Другими словами, право состоит из правовых норм. Правовая норма - это первичная клетка права.

Норма права является образцом (моделью) типового общественного отношения, которое устанавливается государством. Она определяет границы возможного или должного поведения людей, меру их внутренней и внешней свободы в конкретных взаимоотношениях.

Каковы же характерные признаки правовой нормы?

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

2. *Норма права имеет предоставительно-обязывающий характер.* С одной стороны, она предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение законных прав субъекта. С другой стороны норма права обязывает совершать или не совершать определенные действия, ограничивая таким образом свободу отдельных лиц.

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

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

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

Каждая правовая норма имеет свою логическую внутреннюю структуру, представленную условной формулой:

«ЕСЛИ - ТО - ИНАЧЕ»

ГИПОТЕЗА	ДИСПОЗИЦИЯ	САНКЦИЯ
ПРЕДПОЛОЖЕНИЕ	РАСПОРЯЖЕНИЕ	ВЗЫСКАНИЕ
часть нормы, указывающая, при каких обстоятельствах норма вступает в действие, определяет круг субъектов, их прав и обязанностей.	часть нормы, формулирующая права и обязанности, само правило поведения	часть нормы, устанавливающая меры государственного воздействия (принуждения), применяемые при ее нарушении.

Норма права может выполнять свои непосредственные регулятивные функции лишь при наличии всех ее структурных элементов. Представим, что в норме не указаны обстоятельства, при которых она действует, то есть отсутствует гипотеза. Такая норма будет безжизненной, ибо неизвестно при каких условиях следует руководствоваться изложенным в ней правилом. Если в норме нет диспозиции, то такая норма превращается в «пустышку», теряет качество социальной нормы вообще. Отсутствие в структуре нормы санкции, обеспечиваемой мерами государственного принуждения, лишает ее качества правовой нормы, поскольку важнейшим признаком нормы права является охрана ее государством.

Таким образом, норма права может активно воздействовать на общественные отношения, быть их государственным регулятором только при единстве и логической взаимосвязи всех ее структурных элементов.

Весь массив правовых норм, установленных в государстве, для удобства пользования ими распределяется по отраслям права.

1.3. Отрасли российского права

Основанием для «сортировки» правовых норм по отраслям права служит круг общественных отношений, на регулирование которых направлена та или иная совокупность норм.

Так, трудовое право регулирует трудовые отношения всех работников плюс некоторые другие отношения, примыкающие к трудовым; земельное - отношения по использованию и охране земель. Уголовное право определяет, какие общественно-опасные деяния являются преступными, устанавливает их наказуемость, а также основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. В свою очередь гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.

Эти отрасли права, а также такие как государственное, муниципальное, финансовое, административное, налоговое, экологическое и другие составляют отрасли материального права. Их в системе российского права большинство.

Кроме того, существует небольшая группа отраслей права, получивших название «процессуальные», среди них: уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное право.

Особое место в системе отраслей материального права принадлежит в современных условиях международному праву.

Международное право регламентирует главным образом взаимоотношения субъектов международного права (государств, народов, борющихся за свою независимость, международных организаций). В некоторых случаях международное право регулирует отношения с участием физических и юридических лиц. Например, правоотношения, возникающие при международной купле-продаже, перевозке пассажиров и грузов и т. д. Однако основной предмет регулирования международного права лежит за пределами внутренней компетенции государств.

Следует иметь в виду, что международно-правовые нормы выражены в форме международных договоров, международных обычаев, актов международных конференций и совещаний, в документах международных организаций.

Как и любая правовая система, международное право имеет свой предмет регулирования. Отношения, являющиеся предметом международно-правового регулирования, можно разделить на межгосударственные и не межгосударственные.

К межгосударственным относятся отношения:

- между государствами;
- между государствами и нациями, борющимися за независимость.

Международно-правовые нормы направлены прежде всего на регламентацию отношений между основными субъектами международных отношений - государствами.

Международными не межгосударственными являются отношения:

- между государствами и международными организациями, а также государствовидными образованиями;
- между международными организациями;
- между государствами, международными организациями, с одной стороны, и физическими и юридическими лицами - с другой;
- между физическими и юридическими лицами.

Рассмотрим содержание **основных принципов** международного права подробнее.

1. Принцип суверенного равенства государства и уважения прав, присущих суверенитету. Согласно этому принципу все государства в международных пользуются суверенным равенством, имеют равные права и обязанности и являются равноправными членами мирового сообщества.

2. В соответствии с принципом неприменения силы или угрозы силой все государства в международных отношениях обязаны воздерживаться от угрозы силой или ее применения против территориальной неприкосновенности и политической независимости других государств или каким-либо иным образом, несовместимым с целями Организации Объединенных Наций.

3. Согласно принципу мирного разрешения и международных споров государства обязаны решать свои международные споры с другими государствами мирными средствами таким образом, чтобы не подвергать угрозе международный мир, безопасность и справедливость.

4. На основе принципа невмешательства во внутренние дела государств каждое государство имеет право самостоятельно выбирать свою политическую, экономическую, социальную или культурную сферу развития.

5. Принцип государственной целостности государств. Государства должны уважать территориальную целостность друг друга и воздерживаться от любых действий, несовместимых с целями и принципами Устава ООН. Государства обязаны также воздерживаться от превращения территории друг друга в объект оккупации или мер применения силы в нарушение международного права. Никакая оккупация или приобретение территории таким образом не признаются законными.

6. Принцип нерушимости границ. Государства рассматривают как нерушимые все границы друг друга и границы всех государств в Европе и должны воздерживаться от любых требований или действий, направленных на захват части или всей территории другого государства.

7. Принцип уважения прав человека. Уважение прав и свобод человека - составная часть всеобъемлющей системы международной безопасности. Государства обязаны уважать права человека и основные свободы для всех, без различия расы, пола, языка или религии. Уважение прав человека является существенным фактором мира, справедливости и демократии.

8. Принцип права на самоопределение народов и наций. Все народы вправе свободно определять без вмешательства извне свой политический статус и свое

экономическое, социальное и культурное развитие. Способами осуществления народом права на самоопределение являются: создание суверенного и независимого государства, свободное присоединение к независимому государству или объединение с ним, установление любого иного политического статуса, свободно избранного народом. Государства обязаны воздерживаться от любых насильственных действий, лишаящих народы права на самоопределение.

9. Принцип сотрудничества между государствами. Государства должны сотрудничать друг с другом в соответствии с целями и принципами ООН. Развивая сотрудничество, государства должны содействовать взаимопониманию и доверию, дружественным отношениям между собой, повышать благосостояние народов.

10. В соответствии с принципами добросовестного выполнения международных обязательств государства обязаны добросовестно выполнять взятые на себя международные обязательства. При осуществлении своих суверенных прав, включая право устанавливать законы и административные правила, государства должны соотноситься с их обязательствами по международному праву.

В теории права существует понятие **система права**, под которой понимается его внутренняя структура или деление права на отрасли, о чем было сказано ранее.

Когда речь идет о совокупности всех отраслей права, его составляющих, то имеется в виду горизонтальная система права.

Кроме нее есть еще вертикальная система права, которая включает в себя следующие элементы:

1) отрасль права - это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений. Например, гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.; земельное - отношения по использованию и охране земель и т. д.

2) подотрасль права - совокупность правовых норм, регулирующих определенную область общественных отношений. Так, например, в том же гражданском праве выделяется подотрасль - авторское право;

3) институт права - 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 коллективных договоров, трудового договора, дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и др.

4) субинститут права - это совокупность правовых норм, регулирующих разновидность общественных отношений. Институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление).

1.4. Источники российского права. Нормативные правовые акты

Важное место в теории права отводится понятию источников (форм) права.

Рассмотрение формы права предполагает уяснение вопроса о том, какими способами и где формулируются правовые нормы.

Источники права - это обстоятельства, вызывающие появление права, его действие. Источником права являются объективная реальность, т.е. развивающиеся общественные отношения (способ производства, существующие формы собственности, хозяйственные,

политические, культурные, социальные связи и т. п.), воля народа (в основе - референдумных норм), воля государства (в основе - централизованных норм), воля граждан (в основе - норм корпоративных и договорных).

Форма права - это то, из чего мы черпаем знания о праве, это способ формирования, закрепления правовых норм.

Выделяют три основные формы права.

1. Обычай - это самый древний источник права. В ходе истории обычаи постепенно вытесняются другими юридическими источниками. Однако в настоящее время обычай, хотя и незначительно, но все же употребляется. Обычаем, согласно ст.5 ГК РФ, признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Так, например, суд, рассматривая дело о разводе супругов и решая вопрос о том, с кем из родителей оставить детей, почти всегда склоняется в пользу матери. Подобного рода решения принимаются на основе обычая, согласно которому в основном воспитанием ребенка занимается мать. И только если отец докажет, что мать не способна воспитывать ребенка в силу своих физических или чаще моральных качеств, то суд оставляет ребенка с отцом.

2. Юридический прецедент (судебный или административный) - это решение по конкретному делу (судебному или административному), ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел в будущем.

Прецедент появляется тогда, когда дело требует юридического решения, а необходимой нормы в законодательстве нет. В этом случае судья (или должностное лицо исполнительного органа) либо суд в полном составе (или государственный орган в целом) принимают решение по делу. Решение не должно приниматься на пустом месте или в соответствии с настроением судьи. Он обязан руководствоваться принципами права, своим мировоззрением, правосознанием, господствующими в обществе моральными ценностями и житейским опытом. Если такое решение окажется эталоном для решения подобных дел, то оно становится прецедентом. Для этого необходима достаточная информированность о данном решении. Обычно таковая достигается тогда, когда решение выносится судом высшей инстанции и публикуется.

3. Нормативный правовой акт - очень удобная форма права. Во-первых, он позволяет быстро и эффективно реагировать на изменения потребностей жизни; нормативные акты могут быть относительно быстро изданы, в любом объеме изменены, а то и отменены. Во-вторых, нормативные акты исходят из единого центра, они объединены Конституцией Российской Федерации и не должны ей противоречить. Такая их особенность позволяет направить развитие общества в целом в единое русло и с большей эффективностью установить порядок. В-третьих, нормативные акты позволяют точно и определенно фиксировать содержание правовых норм, поскольку являются письменным источником права. Это обеспечивает надлежащую определенность права, является одним из условий последовательности проведения начал законности, преградой для местничества. В-четвертых, если выражение юридических норм в обычае и прецеденте имеет казуистический и не всегда определенный характер, то в нормативном акте правовые нормы выражаются общим, но достаточно определенным способом.

Следует иметь в виду, что нормативные правовые акты российского государства характеризуются следующими признаками:

- они имеют правотворческий характер, в них нормы права устанавливаются, либо изменяются либо отменяются;
- нормативные акты должны издаваться только в пределах компетенции правотворческого органа, иначе по одному и тому же вопросу в государстве будет существовать несколько нормативных решений, между которыми возможны противоречия;
- нормативные акты всегда облачаются в документальную форму и должны иметь следующие реквизиты: а) вид нормативного акта, б) его наименование, в) орган его принявший, г) дату, д)

место принятия акта, 6) номер. Письменная форма способствует достижению единообразного понимания требований юридических норм, что очень важно. поскольку за их неисполнение возможно применение санкций;

- нормативные акты должны соответствовать Конституции РФ и не противоречить нормативным актам, имеющим большую юридическую силу;
- все нормативные акты обязательно подлежат доведению до сведения граждан и организаций, т.е. опубликованию, и лишь только после этого государство имеет право требовать их неукоснительного исполнения, исходя из презумпции знания закона, и налагать санкции;
- нормативные акты в зависимости от их юридической силы делятся на две большие группы: законы и подзаконные акты.

Законы - это нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие важнейшие общественные отношения и обладающие высшей юридической силой.

Законы образуют стержень правовой системы. В России они 1) принимаются Государственной Думой, 2) одобряются Советом Федерации и 3) подписываются Президентом. Такой сложный порядок вступления законов в силу необходим для того, чтобы исключить создание законов скороспелых, непродуманных, а то и ошибочных, чтобы решить и вопрос о наличии необходимых для его реализации финансовых средств, не допустить противоречий в правовой системе.

Законы делятся на три группы:

- основные законы (конституции), регулирующие основополагающие вопросы жизни государства (основные права и свободы граждан, систему государственной власти, гражданство и др.);
- конституционные законы - это законы, регулирующие более детально вопросы, отнесенные к предмету Конституции (например, Президенте, Закон о выборах, Закон о судебной системе Российской Федерации и т. д.) ;
- обыкновенные (обычные) законы принимаются по иным важным вопросам общественной жизни (Закон об акционерных обществах, Гражданский кодекс и др.).

Подзаконные акты:

Указы. Их издает Президент России по вопросам, относящимся к его компетенции, которая у него достаточно широка, поскольку он одновременно является главой государства. В случае противоречия указа Конституции и законам России он может быть признан Конституционным Судом недействительным. По содержанию указы Президента связаны в основном с конкретизацией и детализацией действующих законов, правил и положений, названных в актах парламента. Главными по своему характеру являются указы Президента, в которых он выступает в качестве гаранта Конституции РФ или регулирует порядок осуществления предоставленных ему конституцией полномочий, в частности, по вопросам обороны, охраны общественного порядка, гражданства, помилования.

Постановления. Этот вид нормативных актов издается Правительством России. В компетенцию Правительства входит в основном решение вопросов социально-экономического характера (руководство промышленностью, сельским хозяйством, строительством, транспортом и связью, социальная защита населения, внешние экономические связи, организация деятельности и др.) Большое количество актов Правительства связано с выработкой механизма, порядка исполнения законов, принятых парламентом.

Инструкции министерств и ведомств. Указанные органы создаются для руководства той или иной сферой деятельности, реализацией специальных исполнительных, контрольных, разрешительных или надзорных функций государства. Нормативные акты их, помимо инструкций, называются и другими терминами: приказы, положения, наставления, правила.

Нормативные правовые акты принимают и законодательные (представительные), а также исполнительные органы субъектов Российской Федерации по вопросам, отнесенным к их компетенции.

Замыкают систему нормативных правовых актов так называемые **локальные нормативные правовые акты**, т. е. акты конкретного предприятия, учреждения, войсковой части и т. д. К ним можно отнести, например, Правила внутреннего трудового распорядка, Положения о нормировании, Уставы о воинской дисциплине и т. д.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что представляет собой общество?
2. Что такое "власть".
3. Что представляет собой политическая власть?
4. Что такое государство?
5. Что такое суверенитет государства?
6. Какие признаки характеризуют государство?
7. Какие функции государства Вам известны?
8. Какие формы правления Вы знаете?
9. Какие существуют формы государственного устройства?
10. Каковы основные черты унитарного государства?
11. Чем федерация отличается от конфедерации?
12. Чем отличается общественная организация от общественного движения?
13. Каково предназначение политических партий и движений?
14. Каковы составные элементы определения права?
15. Зачем необходимо право в современном обществе?
16. Почему право не может существовать без государства?
17. Что понимается под нормой права?
18. Что такое предоставительно-обязывающее содержание нормы права?
19. Из каких частей складывается норма права (структура юридической нормы)?
20. Что такое источник права?
21. Какие виды источников права существуют в мировой практике?
22. Каковы характерные черты нормативного правового акта?
23. Законы как высшая форма выражения государственной воли.
24. Каковы виды законов?
25. Понятие и виды подзаконных актов.
26. Когда начинает и когда прекращает действовать нормативный правовой акт?
27. На какую территорию распространяет свое действие нормативный правовой акт?
28. На каких субъектов распространяет свое действие нормативный правовой акт?

Глава 2. Понятие правонарушения и юридической ответственности

2.1. Понятие и состав правонарушения

Возможность нарушений норм права заложена в существе самой человеческой жизни, поэтому государство своей принудительной силой вынуждено обеспечивать охрану и безусловную реализацию правовых норм. В арсенале государства имеются нормы, предусматривающие юридическую ответственность в отношении лиц, поведение которых не соотнобразуется с его обязательными предписаниями.

Что же представляет собой правонарушение?

Правонарушение - это виновное поведение праводеспособного индивида, которое противоречит предписаниям норм права, причиняет вред другим лицам и влечет за собой юридическую ответственность.

Правонарушение характеризуется строго определенными признаками, отличающими его от нарушений не правовых правил поведения (нормы морали, обычаев, норм общественных организаций).

Правонарушение - это такое поведение человека, которое выражается в действии или бездействии. Правонарушениями не могут быть мысли, чувства, помыслы, так как они не регулируются правом, пока не выразились в определенном акте поведения человека.

Правонарушение - это такое поведение человека, которое противоречит предписаниям норм права. Поэтому правонарушение можно назвать противоправным поведением, так как оно направлено против тех общественных отношений, которые регулируются и охраняются нормами права.

Правонарушением признается только виновное поведение субъектов права. Противоправное поведение является правонарушением лишь в случае, если в действии или бездействии правонарушителя имеется вина, потому что лицо осознанно совершило правонарушение, разумно руководило в этот момент своими действиями.

Вина - это психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению. Различаются две формы вины: умысел и неосторожность.

Правонарушение представляет собой поведение, причиняющее вред обществу, государству, гражданам. Правонарушения посягают на различные стороны общественной жизни. Они наносят ущерб политическим, трудовым, имущественным, личным правам и свободам граждан, экономическим интересам организаций, боеспособности воинских частей и подразделений. Поскольку правонарушения вредны для общества, ущемляют интересы граждан и организаций, они запрещены государством.

Правонарушение влечет за собой применение к правонарушителю мер государственного воздействия.

2.2. Понятие юридической ответственности

Одним из действенных правовых средств сдерживания правонарушаемости является юридическая ответственность.

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. Например, правонарушитель возвращает не только похищенную вещь, но и уплачивает штраф за совершенное им мелкое хищение.

2. Юридическая ответственность налагается от имени государства (им устанавливается и применяется).

3. Юридическая ответственность налагается только за правонарушение, т. е. виновно совершенное правонарушителем.

4. Юридическая ответственность сочетается с государственным осуждением, порицанием поведения нарушителя. Именно государственное осуждение помогает вызвать такие чувства, которые могут оказать существенное воспитательное воздействие на лиц, допустивших противоправное деяние.

Цели юридической ответственности

1. Юридическая ответственность налагается для того, чтобы покарать правонарушителя. Идея возмездия и расплаты за содеянное существует при наложении юридической ответственности только в предельно универсальной форме: размер санкции (лишение свободы или штраф, или исправительные работы, или неустойка и т. д.) зависит от тяжести содеянного.

2. Целью юридической ответственности является перевоспитание осужденного нарушителя (и предупреждение совершения им правонарушений в будущем).

3. Применение юридической ответственности осуществляется и в назидание окружающим людям для того, чтобы предупредить совершение противоправных деяний с их стороны. В противном случае они могут рассчитывать на тот же неблагоприятный результат или те же лишения, определенные правом, которые понес правонарушитель.

Принципы юридической ответственности определяют основания, порядок и пределы юридической ответственности. Среди них выделяются следующие основные принципы:

- *принцип законности* заключается в точном и неуклонном исполнении требований при назначении юридической ответственности. Она назначается лишь за деяния, прямо запрещенные правовыми нормами, и только в пределах санкций соответствующей нормы. Кроме того, лишь та ответственность носит законный характер, которая наложена в полном соответствии со всеми процессуальными нормами;
- *принцип ответственности* только за виновные деяния. Если лицо не предвидело, не могло и не должно было предвидеть результаты своих поступков, не желало их наступления или не могло руководить своими действиями, юридическая ответственность не наступает;
- *принцип справедливости* означает, что за противоправный проступок отвечает лишь тот, кто его совершил, причем за одно и то же правонарушение ответственность наступает только один раз; при назначении санкции должна учитываться тяжесть правонарушения; более суровый закон не имеет обратной силы;
- *принцип индивидуализации* обеспечивается возможностью избрания различных средств правового воздействия с учетом характера и степени общественной опасности совершенного противоправного деяния, личности виновного, обстоятельств, предусмотренных законом в качестве смягчающих или отягчающих ответственность и др.;
- *принцип неотвратимости* юридической ответственности предполагает ее неминувемость, неизбежность, если совершено правонарушение. Здесь речь идет не столько о том, что обязательно должна применяться санкция (к правонарушителю - больному старику, или беременной женщине, или подростку, это не всегда целесообразно), сколько о непременном реагировании со стороны компетентных органов, должностных лиц на то, что содеянное должно получить публичную огласку, подвергнуться осуждению со стороны государственных органов (в отношении указанных выше категорий правонарушителей назначенная санкция может отсрочена, применена условно, от нее может наступить условно досрочное освобождение и др.);
- *принцип скорейшего наступления юридической ответственности*. Если срок, отделяющий момент совершения деяния и момент применения за него мер юридической ответственности значителен, то санкции могут потерять свою актуальность и перестать соответствовать самому правонарушению либо тем социальным условиям, в которых оно было совершено.

2.3. Виды юридической ответственности

Виды юридической ответственности (классифицируются по отраслевой принадлежности) разделяют подобно тому, как разграничивают виды правонарушений.

1. **Уголовная** ответственность наступает за совершение деяния, предусмотренного уголовным законом, и характеризуется наиболее жесткими санкциями. Она устанавливается только законом, а применяется исключительно в судебном порядке.

2. **Административная** ответственность предусматривается за совершение административных проступков, которые изложены в Кодексе об административных правонарушениях РФ. Административные санкции менее жесткие, нежели уголовные, но в то же время способны доставить для правонарушителя ощутимые, неблагоприятные последствия в виде штрафа, административного ареста, конфискации предметов и т. д.

3. **Дисциплинарная** ответственность следует за нарушение служебных обязанностей, которые могут быть установлены Трудовым кодексом, Правилами внутреннего трудового

распорядка, Уставами, а также Положениями, адресованными специальным категориям работников.

4. **Материальная** ответственность предполагает возмещение предприятию ущерба, причиненного работником при исполнении трудовых обязанностей. Она бывает двух видов: полная и ограниченная. Вопросы материальной ответственности детально регламентированы Трудовым кодексом Российской Федерации.

5. **Гражданско - правовая** ответственность, или как ее иначе называют имущественная, состоит в обязанности возместить причиненный гражданам и организациям имущественный вред. Виды гражданско - правовой ответственности установлены Гражданским кодексом Российской Федерации.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое правонарушение?
2. Каковы признаки правонарушения?
3. Каковы составные части состава правонарушения?
4. Что такое деликтоспособность?
5. Что такое вина и каковы ее формы?
6. Виды правонарушений.
7. Что понимается под юридической ответственностью?
8. Каковы основания и цели юридической ответственности?
9. Виды юридической ответственности.
10. Принципы юридической ответственности

Глава 3. Законность и правопорядок в обществе

3.1. Понятие законности и правопорядка и их значение в современном обществе.

Законность - основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, всех звеньев его политической системы. Охватывая своим действием наиболее важные сферы человеческого общежития, законность вносит в него соответствующую гармонию, обеспечивает справедливую дифференциацию интересов людей.

Как устойчивое явление общественной жизни, законность возникает и формируется в условиях цивилизованного общества, способного обеспечить реальное равенство граждан перед законом. Такие условия в значительной мере создаются рыночными экономическими отношениями, при которых свобода частной собственности становится равной возможностью для всех. Обеспечить равенство в сфере производства материальных благ, поставить производителей в одинаково выгодные условия - главная задача закона государства.

В обществе, функционирующем в режиме прочной законности, реально существует четкое разделение и гармоничное взаимодействие законодательной, исполнительной и судебной властей.

Что такое законность?

Законность есть строгое и полное осуществление предписаний правовых законов и основанных на них юридических актов всеми субъектами права.

Законность характеризуется следующими основными признаками:

Во-первых, важнейшей чертой законности является ее **всеобщность**. Требование соблюдать юридические нормы относится ко всем, кто находится в пределах действия права. Никто не может уклоняться от выполнения установлений, исходящих от государства, точно так же, как и государство не может уклониться от обеспечения и защиты законных прав личности. Приоритетным субъектом правового регулирования является гражданин государства. Государство обязано создавать наиболее благоприятный режим для удовлетворения разнообразных интересов своих граждан.

Всеобщность, как необходимая черта законности, в одинаковой мере относится и к государству, и к его гражданам. Государство ответственно перед гражданином, а гражданин -

перед государством. Если в законах государства выражаются действительно интересы его граждан, то правовые предписания реализуются без принудительных мер государственного воздействия.

Обеспечение всеобщности соблюдения правовых предписаний - задача государства и его органов. Обладая необходимыми организационными, материальными и принудительными средствами, оно призвано надежно охранять законные права и интересы граждан. Сами граждане вне государственно-правовых структур не могут установить режим законности в общественной жизни.

Чтобы быть творцом и «хранителем» законности, государство должно осуществлять свои властные функции исключительно на основе и в рамках действующих законов. Одновременно оно должно пресекать любые правонарушения как со стороны своих органов и должностных лиц, так и со стороны граждан.

Всеобщность, как важнейший признак законности означает, что строгое осуществление законодательных предписаний является основным, общим принципом деятельности всех государственных органов, общественных, хозяйственных организаций и граждан.

Во-вторых, законность неразрывно связана с **правом**, юридическими нормами. Однако оценить состояние режима законности в стране можно только на основании того, в какой мере законы государства отражают объективные потребности общественного развития. Если издаваемые государством правовые нормы закрепляют и охраняют интересы только отдельных лиц или отдельных социальных групп, не учитывая общих и индивидуальных интересов всего населения страны, - законность отсутствует. Если правовые нормы лишь формально отражают интересы различных слоев населения, но не гарантируют их, - то и здесь не может быть и речи о законности.

Нормативной основой законности являются правовые законы, адекватно отражающие общие и индивидуальные интересы всех участников общественных отношений.

Таким образом, режим законности в государстве предполагает наличие двух взаимосвязанных факторов:

- совершенного, четко отработанного законодательства, отвечающего потребностям общественного прогресса;
- полной и безусловной реализации предписаний законов и подзаконных правовых актов государственными органами, должностными лицами, гражданами и различными объединениями.

Каковы же основные требования законности?

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

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

3. **Равная возможность всех граждан пользоваться защитой закона и их равная обязанность следовать его предписаниям (равенство всех перед законом и судом).** Прочный и эффективный режим законности в обществе возможен только в условиях равенства

всех людей перед законом и судом. С одной стороны, субъекты права должны в полном объеме выполнять возложенные на них обязанности, подчиняться требованиям закона. С другой стороны, государство должно создать все необходимые условия для осуществления их законных прав и интересов.

4. **Осуществление прав и свобод человеком не должно нарушать права и свободы других лиц.** Свобода одного человека не может быть реализована в ущерб свободе другого. Закон не допускает ущемления прав одних за счет прав других граждан государства.

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

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

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

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

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

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

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

непосредственного действия конституции на всей территории страны, конституционный суд рассматривает дела о конституционности нормативных правовых актов представительных органов государства, высших и местных органов исполнительной власти, правоприменительной практики по жалобам граждан и другие. Акты, признанные неконституционными, утрачивают силу со дня официального опубликования конституционным судом соответствующего решения. Решения конституционного суда являются окончательными, опротестованию и обжалованию не подлежат. Таким образом, требования законности в единстве и взаимодействии обеспечивают стабильность и гармоничность общественной жизни, способствуют развитию гражданского общества в соответствии с объективными законами исторического прогресса.

3.2. Правовое государство

Статьей 1 Конституции Российской Федерации от 12. 12. 1993 года конституционный строй нашего государства определен как демократическое правовое федеративное государство с республиканской формой правления.

Указание на то, что Россия является правовым государством в основном законе записано впервые, и пока нельзя сказать, что Россия уже таковым является. Скорее это цель, которую государство перед собой поставило.

Представление о государстве как организации, осуществляющей свою деятельность на основе закона, начали формироваться уже на ранних этапах развития человеческой цивилизации. С идеей правового государства связывались более совершенные и справедливые формы общественной жизни.

Правовое государство - многогранное развивающееся явление. В ходе общественного прогресса оно приобретает новые свойства. Общим началом любого правового государства является его связанность правом.

Правовое государство - это такая форма организации и деятельности государственной власти во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права. При этом право играет приоритетную роль лишь в том случае, если оно выступает мерой свободы всех и каждого, если действующие законы реально служат интересам народа и государства, а их реализация является воплощением справедливости. Развитое законодательство еще не свидетельствует о наличии в обществе правовой государственности.

Экономической основой правового государства являются производственные отношения, базирующиеся на многоукладности, на различных формах собственности как равноправных и в одинаковой мере защищенных юридически. Правовое начало государственности реализуется только при наличии самостоятельности и свободы собственности, которые экономически обеспечивают господство права.

Социальную основу правового государства составляет саморегулирующееся гражданское общество, которое объединяет свободных граждан-носителей общественного прогресса. В центре внимания такого государства находится человек, его разнообразные интересы. Через систему социальных институтов общественных связей создаются необходимые условия для реализации каждым гражданином своих творческих, трудовых возможностей, обеспечивается плюрализм мнений, личные права и свободы. Прочная социальная основа государства предопределяет стабильность его правовых устоев. Правовое государство - это одновременно и социальное государство.

Нравственную основу образуют общечеловеческие принципы гуманизма и справедливости, равенства и свободы личности, ее чести и достоинства. Режим правовой государственности реально утверждает высшие нравственные ценности человека, обеспечивает их определяющую роль в жизни общества, исключает произвол и насилие над личностью.

Правовое государство - это суверенное государство, которое концентрирует в себе суверенитет народа, наций и народностей, населяющих страну. Такое государство

обеспечивает свободу общественных отношений, основанных на началах справедливости для всех без исключения граждан.

Основными признаками правового государства являются:

1. Верховенство закона во всех сферах общественной жизни. В системе правовых ценностей высшей формой выражения, организации и защиты свободы людей является закон. В законах государство устанавливает общеобязательные правила поведения, которые должны учитывать объективные потребности общественного развития.

Именно поэтому закон обладает высшей юридической силой.

Основной закон правового государства - конституция. В ней сформулированы правовые принципы государственной и общественной жизни. Никакой другой правовой акт государства не может противоречить конституции. Поэтому правовое государство - это конституционное государство.

2. Реальность прав личности, обеспечение ее свободного развития. В социально-политической жизни свобода человека выступает как его право. Правовое государство признает за индивидом определенную сферу свободы, за пределы которой вмешательство государства недопустимо. В случае нарушения данного права оно обеспечивается судебной защитой.

3. Взаимная ответственность государства и личности. Отношение между государством как носителем политической власти и гражданином должны строиться на началах равенства и справедливости. Государство берет на себя обязательство обеспечивать справедливость в отношениях с каждым гражданином. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписание и несут ответственность за нарушения или невыполнения этих обязанностей.

4. Основным принципом организации и деятельности правового государства является разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Этот принцип определяет, с одной стороны, верховенство законодательной власти, с другой - подзаконности исполнительной и судебной властей.

Таковы основные, но далеко не все, характеристики правового государства. В них концентрируются общечеловеческие ценности, сформированные в процессе длительного развития государственного организованного общества. Естественно, что прогресс человеческой жизни вносит и будет вносить новые элементы в теорию и практику строительства правового государства.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое законность?
2. Каковы основные черты законности?
3. Экономические, политические, социальные и идеологические гарантии законности.
4. Что такое правопорядок?
5. В чем состоит различие понятий «правопорядок» и «общественный порядок»?
6. Какие основные признаки правового государства?
7. Что является источником власти в правовом государстве?
8. Что является экономической основой правового государства?
9. Что является главной предпосылкой свободы личности в гражданском обществе?

Глава 4. Основные вопросы конституционного (государственного) права Российской Федерации

4.1. Конституция РФ – основной закон государства

Ведущей отраслью российского права является конституционное, или как ранее было принято называть государственное право, поскольку его нормы определяют устройство государства, основные права и свободы человека и гражданина.

К предмету этой отрасли права относятся:

1. Принципы или основы государственного устройства. Они могут касаться как отношений в области экономики, так и организации и осуществления власти. В них выражаются характеристики государства - суверенитет, форма правления, форма государственного устройства, принадлежность власти, субъект 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 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.

Таким образом, конституционное право - отрасль права, регулирующая общественные отношения, через которые обеспечиваются единство и стабильность общества как целостной системы, т. е. устройство, система и порядок образования органов власти.

Основным источником, т. е. нормативным актом, в котором содержатся нормы права, является Конституция Российской Федерации.

В истории Российской Федерации насчитывается пять конституций - соответственно 1918г., 1925, 1937, 1978 и 1993г. Срок их действия небольшой - 7, 12, 40 и 15 лет. Первые четыре конституции были по своей сущности советскими, т. е. фиктивными. Они провозглашали принципы, которые фактически не осуществлялись в жизни: принадлежность власти трудящимся, полновластие Советов, федеративное устройство государства, возможность граждан пользоваться широкими правами и свободами, закрепленными в конституциях. Ныне действующая Конституция существенно отличается от предыдущих. Она была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе всероссийского голосования 01.07.2020 года.

Ей присущи следующие особенности:

1. Это в основном деидеологизированный правовой документ, в котором высшей ценностью объявляются не интересы государства, а права и свободы человека. Права и свободы личности гарантируются установленным в Конституции приоритетом норм международного права. Из нее исключены положения, касающиеся классового подхода к решению проблем общества, нормы, закрепляющие право частной собственности, предпринимательской деятельности, развитие рыночных отношений.
2. Конституция имеет классическую структуру, т. е. такую, которая используется при построении конституций во многих странах. Она состоит из 9 глав: «Основы конституционного строя», «Права и свободы человека и гражданина», «Федеративное устройство», «Президент», «Федеральное собрание», «Правительство», «Судебная власть», «Местное самоуправление» и «Конституционные поправки и пересмотр Конституции».
3. В Конституции провозглашается принцип разделения властей, но вместе с тем устанавливается сильная роль Президента.
4. Конституция РФ устанавливает юридическое равенство субъектов федерации (всего их 85).
5. В Конституции устанавливается довольно сложный порядок изменения и пересмотра ее положений. Нормы, касающиеся конституционного строя, прав и свобод граждан, не могут быть пересмотрены иначе как всенародным голосованием при поддержке не менее 50% избирателей, принявших участие в голосовании. Другие же нормы Конституции

могут быть изменены в порядке, используемом для принятия федеральных конституционных законов, при условии. Сложный порядок изменения Конституции РФ установлен сознательно: главная цель любой конституции - стабилизировать общество, ну а прежде всего сама конституция должна быть относительно стабильным правовым документом.

6. Конституция РФ - это документ, рассчитанный на перспективу. В ней находят отражение положения, которые пока, к сожалению, не претворены в жизнь, например, положение о том, что Россия - правовое государство и др.

Рассмотрим вопрос о **сущности** Конституции России.

В настоящее время наиболее распространенным является взгляд на Конституцию как на общесоциальный регулятор общественных отношений. Ее сущность состоит в том, чтобы сбалансировать интересы различных социальных групп, слоев общества. Конституция фиксирует скорее не результат борьбы классовых сил, а компромисс различных слоев населения, поскольку всякая борьба - это нестабильность государства, ведущая его не по пути прогресса, а по пути регресса.

Итак, сущность Конституции состоит не в том, чтобы выражать соотношение антагонистических сил, а в том, чтобы закреплять баланс основных интересов и ценностей различных слоев общества.

Особые юридические свойства Конституции. Юридические свойства Конституции позволяют раскрыть ее природу, особенности ее статуса в правовой системе. К числу юридических свойств Конституции относятся:

1. Верховенство Конституции. Это означает, что Конституция занимает первое место или верхнюю ступень в иерархии нормативных актов России. Во-первых, такой статус Конституции связан с тем, что она является первичным актом народного волеизъявления или актом народного суверенитета. Во-вторых, Конституция - это не только источник права, но и правовая база существования всех ветвей власти. Она конституирует ветви власти, регулирует основные параметры их деятельности. С нормами, ею установленными, должны соотнобразовывать свою работу все государственные, политические и общественные структуры.

2. Высшая юридическая сила Конституции. Юридическая сила нормативного акта - это степень его обязательности, которая зависит от местоположения государственного органа, принявшего 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, иначе они считаются недействительными. Деятельность всех правоохранительных органов должна соответствовать Конституции. Верховенство и юридическая сила Конституции позволяют установить режим конституционной законности на территории страны.

3. Прямое действие Конституции. В принципе большинство конституционных положений находят дальнейшую конкретизацию в других нормативных актах, так как ими регулируются многие стороны жизни людей, не урегулированные в Конституции. Но тогда, когда для упорядочения какой-либо ситуации не находится конкретной нормы права, либо если имеется коллизия между нормами закона, нормы Конституции могут применяться прямо и непосредственно.

4. Конституция - ядро правовой системы. Ее принципы и положения играют направляющую роль для всей системы текущего законодательства. Принятие новой Конституции обычно стимулирует значительное изменение и обновление всего законодательства. Помимо этого Конституция как бы координирует текущее законодательство, т. е. обеспечивает его единство.

5. Учредительный характер Конституции. Это есть результат учредительной власти народа, который сам вправе выбирать для себя оптимальную форму правления, государственного устройства, голосуя на референдуме за тот или иной вариант Конституции. Учредительная природа Конституции проявляется и в том, что ее предписания выступают в качестве первоосновы, т. е. являются первичными. Это означает, что для установления

положений Конституции не существует никаких правовых ограничений. Ни одно из ее положений не может быть признано недействительным по причине несоответствия какому-либо правовому акту данного государства. Однако все же любая конституция должна соответствовать историческим, социальным, международным условиям, учитывать существующие традиции, преемственность конституционного развития страны и др.

6. **Стабильность Конституции.** В принципе стабильность Конституции напрямую связана и зависит от стабильности регулируемых ею общественных отношений. Однако она и сама может противостоять дестабилизации страны. Для этой цели устанавливается особо сложный порядок ее принятия и изменения. Наиболее важные главы (гл.1, 2) объявляются неприкосновенными, их изменение равносильно принятию новой Конституции.

Обобщив рассмотренные выше черты Конституции, можно дать ее определение.

Конституция - это нормативный документ, обладающий особыми юридическими свойствами, определяющий основные принципы устройства общества и государства, закрепляющий основные права и свободы человека и гражданина.

4.2. Особенности федеративного устройства России

Рассмотрим вопрос об особенностях федеративного устройства России. Следует иметь в виду, что федеративным признается государство, состоящее из частей, имеющих статус субъектов государства (республики, края, области, округа, города федерального значения).

Согласно ст. 65 Конституции Российской Федерации в составе России находятся в настоящее время 85 субъектов.

Федеративный характер Российского государства проявляется еще не в полной мере, так, например, не сформирована субъектами федерации в нужном объеме своя правовая система. Федеральное законодательство по-прежнему имеет доминирующее значение и касается всех сколько-нибудь значимых вопросов. Законодательство субъектов федерации имеет, в основном, конкретизирующий, вспомогательный характер.

В России во взаимоотношениях центра с субъектами федерации применяется двухканальная система налогов, но используется самый жесткий ее вариант (предприятия сами, а не субъект федерации в целом уплачивают налоги в федеральный бюджет субъектов федерации). Кроме того, процентное соотношение федеральных и республиканских (областных, краевых) налогов дает крен в сторону федеральных.

Вместе с тем зачатки федерализма в России уже значительны и, вероятно, в скором будущем мы с полным основанием будем считаться федеративным государством. Искусственная спешка с созданием федерации может принести только вред. Народы, объединенные в национально-территориальные образования (республики, автономные округа), и население, проживающее на территории краев и областей, должны иметь соответствующие предпосылки для обретения самостоятельности, допускаемой в федерации. Речь идет о необходимости для этого политической зрелости.

Конституционное право России исходит из того, что федерация должна основываться на следующих **принципах**:

1. *государственная целостность.* Это означает, что соединение различных территориальных частей Российской Федерации призвано служить общей для всех цели: повышения благосостояния народов, составляющих государство Россия. Государственная целостность обеспечивается целостностью и неприкосновенностью ее территории; единством экономического пространства, которое не допускает установления таможенных границ, пошлин, сборов и иных каких-либо препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств внутри России; верховенством Конституции Российской Федерации; единым гражданством Российской Федерации; отсутствием у субъектов федерации права выхода из состава федерации на основе одностороннего волеизъявления.;

2. *единство системы государственной власти.* Это выражается в наличии государственного аппарата, полномочия которого распространяются на всех субъектов федерации. Выделение же ветвей государственной власти (законодательной, исполнительной

и судебной) свидетельствует не о ее раздробленности, а о специализации различных государственных органов, материализующих ее;

3. *разграничение предметов ведения и полномочий между федеральными органами и органами власти субъектов федерации.* Россия в этом отношении не являлась исключением. Всем демократическим государствам присуще цивилизованное разрешение этого вопроса в Конституции и на договорной основе. В последнее время, в России на основе федеративных договоров (с республиками, областями и краями) были разграничены предметы ведения Федерации и субъектов федерации. Это позволило направить разрешение отношений между центром и субъектами федерации в цивилизованное русло;

4. *равноправие и самоопределение народов Российской Федерации* выражается в том, что каждый народ России имеет право определить форму своей государственности. Однако это право может быть реализовано только в рамках Российской Федерации либо в любой другой форме, но только с согласия Российской Федерации;

5. *равноправие субъектов Российской Федерации в их взаимоотношениях.* Это означает, что все субъекты Федерации обладают одинаковыми правами в своих взаимоотношениях с федеральными органами и ни одно из них не имеет преимуществ по сравнению с другими. Однако, речь не идет об их абсолютном фактическом равенстве, поскольку все субъекты федерации существуют в разных экономических, социальных и других условиях.

Федерализм - это развивающийся процесс. Может быть изменен объем полномочий как федерации, так и ее субъектов, может измениться даже деление федерации на субъекты (с согласия Российской Федерации), неизменным должно быть только одно: сотрудничество и взаимопомощь между субъектами федерации.

4.3. Система органов государственной власти Российской Федерации

Рассматривая этот вопрос, следует помнить о том, что в нашем государстве существует принцип разделения властей на власть законодательную, власть исполнительную и судебную власть. Необходимо учитывать также правовой статус Президента Российской Федерации.

Согласно ст. 80 Конституции РФ **Президент Российской Федерации** является главой государства. Глава государства - это должностное лицо, занимающее высшее место в системе органов государства.

Президент не входит непосредственно ни в одну ветвь власти, а, сконцентрировав в руках важнейшие полномочия, занимает особое место в системе органов государственной власти России.

Однако данное положение Президента не дает никаких оснований трактовать президентскую власть, как стоящую над другими властями, зависящими от власти президентской. Каждая из них осуществляет конституционно закрепленные за ней полномочия, функционирует во взаимодействии с другими, обеспечена определенными рычагами влияния на иные ветви власти и на Президента. В Конституции заложена необходимая система «сдержек и противовесов» властей. Между ними нет отношений подчинения. Свои полномочия Президент осуществляет не на основе ничем не связанной воли, они реализуются в рамках Конституции и федеративных законов.

В Конституции же заложена система гарантий против узурпации государственной власти Президентом. К ним относятся:

- ограниченность периода полномочий Президента (6 лет);
- всенародные прямые выборы;
- альтернативный характер выборов;
- недопустимость занятия поста Президента более двух сроков подряд;
- возможность отрешения его от должности;
- возможность признания несоответствующими Конституции РФ нормативных правовых актов - Президента на основе решений Конституционного Суда.

Функции Президента России касаются важнейших основ жизнедеятельности государства и общества (ст. 80 Конституции РФ):

Президент гарант Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина. Это означает, что Президент несет персональную ответственность за бесперебойную работу механизма защиты Конституции РФ и прав человека. Он обязан принимать все меры в случаях сбоев в их реализации по тем или иным причинам.

Президент - гарант суверенитета Российской Федерации. Он принимает меры к охране суверенитета России, ее независимости и государственной целостности. Для этой цели он наделяется особыми полномочиями по оперативному решению вопросов (введение военного или чрезвычайного положения и т. п.)

Президент - гарант согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти. Он осуществляет координацию деятельности ветвей власти и для этого наделяется соответствующими полномочиями.

Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Она формируется в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и не может им противоречить. О том, какую политику он будет проводить, в определенной мере можно узнать из программы, с которой Президент идет на выборы. Жизнь может корректировать действия Президента. Вот почему Конституция обязывает его делать ежегодные послания Федеральному Собранию, в которых формируются основные направления внутренней и внешней политики государства.

Президент представляет Россию внутри страны и в международных отношениях. Компетенция Президента России довольно обширна. Все полномочия Президента можно классифицировать, разбив их на несколько групп:

1. Полномочия, связанные с формированием федеральных органов государственной власти. Однако надо заметить, что Президент здесь действует не единолично, а совместно с парламентом (ст.83 Конституции). В частности, Президент РФ назначает Председателя Правительства (с согласия парламента):

- имеет право председательствовать на заседаниях Правительства;
- принимает решения об отставке Правительства;
- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность судей Конституционного, Верховного Суда РФ; назначает судей других федеральных судов;
- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность Генерального прокурора РФ и его заместителей;
- представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка РФ;
- формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ и т. д.

2. Полномочия по отношению к власти законодательной, (ст.84 Конституции) в частности:

- назначает выборы в Государственную Думу;
- распускает Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией;
- подписывает и обнародует федеральные законы и т. д.

3. Полномочия в военной области (ст.87 Конституции). Президент утверждает военную доктрину, является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами. Ему предоставлено 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 на территории России чрезвычайного положения.

4. Полномочия во внешнеполитической области (ст.86 Конституции). Помимо того, что Президент определяет основные направления внешней политики страны, он осуществляет руководство внешней политикой, ведет переговоры и подписывает

международные договоры, ратификационные грамоты, принимает верительные и отзывные грамоты аккредитованных при нем дипломатических представителей.

5. Полномочия по отношению к гражданам (ст.89 Конституции):

- решает вопросы гражданства;
- предоставляет политическое убежище;
- награждает государственными наградами Российской Федерации; присваивает почетные звания, высшие воинские и высшие специальные звания,

6. Правотворческие полномочия Президента выражаются в том, что согласно ст. 90 Конституции РФ Президент издает указы и распоряжения. Они обязательны для исполнения на всей территории России.

Федеральное Собрание - парламент Российской Федерации: является федеральным законодательным органом в системе разделения властей

Следует особо остановиться на общей характеристике Федерального Собрания.

1. Парламент имеет представительный характер. Это означает, что он рассматривается как выразитель интересов и воли народа.

2. Парламент - это законодательный орган. Принятие законов и бюджета - это основная задача Федерального Собрания, и ее выполнение должно занимать, в деятельности депутатов наибольшее место.

3. Федеральное Собрание - постоянно действующий орган. В регламентах палат указаны конкретные даты начала и окончания сессии, а также каникул.

4. 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 Российской Федерации, а государству в целом, т. е. всей России. Государственная Дума также представляет все население Российской Федерации.

В состав Совета Федерации входят по два представителя от каждого субъекта федерации: по одному от представительного органа и по одному от исполнительного. Кроме того, в соответствии с Законом РФ от 21 июля 2014 г. № 11-ФКЗ в состав Совета Федерации входят представители РФ, назначаемые Президентом РФ, число которых составляет не более 10% от числа членов Совета Федерации – представителей государственной власти субъектов Федерации.

Исключительные полномочия Совета Федерации определены в ст. 102 Конституции. К ведению Совета Федерации относятся:

- утверждение изменения границ между субъектами федерации;
- утверждение указов Президента о ведении военного и чрезвычайного положения;
- решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил за пределами территории России;
- назначение выборов Президента и отрешение его от должности;
- назначение на должность судей Конституционного и Верховного судов.
- назначение на должность Генерального прокурора, а также заместителя председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов. Эти полномочия находятся в исключительном ведении Совета Федерации. Счетная палата образуется для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета из числа членов Совета Федерации и Государственной Думы.

Вторую группу полномочий Совета Федерации составляют законодательные полномочия.

Третью группу полномочий Совета Федерации составляют полномочия по самоорганизации. Порядок работы и структура Совета Федерации устанавливаются Конституцией Российской Федерации, федеральными законами.

Работа в Совете Федерации ведется на русском языке. Используются следующие виды выступлений: доклад, содоклад, прения, а также справки, информации, заявления, обращения.

Решения Совета Федерации принимаются открытым или тайным голосованием, которое производится с использованием электронной системы, бюллетенями и в порядке опроса. Решение считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа депутатов (исключение составляют федеральные конституционные законы, которые принимаются большинством не менее 3/4 голосов).

По Конституции Государственная Дума состоит из 450 депутатов и избирается сроком на 5 лет.. Депутатом может быть избран гражданин, достигший 21 года.

Полномочия Государственной Думы делятся на 3 группы:

а) исключительные полномочия (ст.103) К ним относятся: дача согласия Президенту на назначение Правительства; решение вопроса о доверии Правительству; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка, Председателя Счетной палаты и половины состава аудиторов; назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека; объявление амнистии; выдвижение обвинения против Президента для отрешения его от должности;

б) законодательные полномочия Государственная Дума реализует в форме принятия федеральных законов и федеральных конституционных законов. Конституционные законы, утверждаемые квалифицированным большинством, издаются по таким вопросам, как режим чрезвычайного положения, принятие в Российскую Федерацию и образование в ее составе нового субъекта, изменение статуса субъекта Российской Федерации. описание и порядок официального использования государственного флага, герба и гимна, референдум, режим военного положения, порядок деятельности Правительства, установление судебной системы, установление полномочий, порядка образования и деятельности Конституционного, Верховного судов, созыв Конституционного Собрания. По другим вопросам, входящим в предмет ведения Российской Федерации, принимаются федеральные законы;

в) полномочия в сфере самообеспечения своей деятельности: избрание из своего состава Председателя и его заместителей, которые ведут заседания и ведают внутренним распорядком, образование комитетов и комиссий, проведение парламентских слушаний по вопросам ведения палаты, принятие регламента и постановление по вопросам ведения палаты. Принятие регламента и постановлений по вопросам внутреннего распорядка и др.

На федеральном уровне **высшим органом исполнительной власти** является Правительство России. Это коллегиальный орган, который осуществляет руководство исполнительной и распорядительной (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 Российской Федерации. 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 нет. Если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу.

Компетенция Правительства определяется в общем виде в Конституции преимущественно в виде указаний на направления деятельности Правительства.

В области экономики Правительство осуществляет регулирование экономических процессов, обеспечивает единство экономического пространства и свободу экономической деятельности в стране, прогнозирует социально-экономическое развитие, осуществляет государственную политику в области экономического сотрудничества с зарубежными странами и др.

В области бюджета и финансов Правительство разрабатывает и обеспечивает проведение единой финансовой, кредитной и денежной политики, разрабатывает федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение, разрабатывает и реализует налоговую

политику, руководит валютно-финансовой деятельностью в отношениях России с другими государствами и др.

В социальной сфере Правительство принимает меры к реализации трудовых прав граждан; обеспечивает проведение единой государственной социальной политики, принимает меры по реализации прав граждан на охрану здоровья, содействует решению проблем молодежи, обеспечивает гарантии права граждан на социальное обеспечение и др.

В области развития науки, культуры и образования Правительство разрабатывает и осуществляет политику государственной поддержки развития науки, образования (общего и профессионального) и культуры.

В области природопользования и охраны окружающей среды Правительство организует деятельность по рациональному использованию и охране окружающей природной среды, координирует деятельность по предотвращению и ликвидации последствий стихийных бедствий, аварий и катастроф.

В правоохранительной сфере приоритетной является политика по обеспечению безопасности личности, общества и государства, охране прав и свобод граждан, собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью и наркоманией и др.

В области обороны Правительство осуществляет меры по обеспечению государственной безопасности и обороны страны, по охране государственной границы, обеспечивает социальные гарантии военнослужащим и др.

В области внешней политики Правительство заключает международные договоры, представляет интересы страны в международных организациях, реализует внешнеэкономическую деятельность и др.

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

Реализация полномочий Правительства облекается, как правило, в документальную форму. Оно издает постановления, имеющие нормативный характер, принимаемые по наиболее важным вопросам. Акты по оперативным и иным текущим вопросам, имеющие индивидуальный характер, издаются в форме распоряжений.

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

Судебная власть возложена на совокупность судебных органов от низовых до верховных. Каждый судебный орган разрешает конкретные дела самостоятельно, руководствуясь только законом и правосознанием. Совокупность судов именуется юстицией, а деятельность судов по разрешению правовых конфликтов - юрисдикционной и соответственно предметная и пространственная сферы этой деятельности - юрисдикцией.

Судебная власть в Российской Федерации состоит из трех ветвей.

Конституционные суды. Конституционный Суд России и конституционные суды в республиках составляют первую ветвь судебной власти. Ее основная задача состоит в проверке на соответствие Конституции актов органов публичной власти.

Деятельность Конституционного Суда Российской Федерации регулируется ст. 125 Конституции и Законом о Конституционном суде.

Конституционный Суд в своей деятельности руководствуется следующими принципами: независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон.

Компетенция Конституционного Суда весьма широка и ею суд наделяется для защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения

верховенства и прямого действия Конституции Российской Федерации на всей территории России.

1) Конституционный Суд решает дела о соответствии Конституции Российской Федерации:

а) федеральных законов, нормативных актов Президента России, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации;

б) конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов федерации, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению федеральных органов и органов власти субъектов Федерации;

в) договоров между органами государственной власти России и органами власти субъектов Федерации.

г) не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

2. Конституционный Суд Российской Федерации разрешает споры о компетенции:

а) между федеральными органами государственной власти;

б) между органами власти Федерации и субъектов федерации;

в) между высшими государственными органами субъектов Российской Федерации.

3. Проверяет конституционность закона, примененного в конкретном деле, по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и запросам судов.

4. Дает толкование Конституции РФ.

5. Дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента России в государственной измене и совершении тяжкого преступления.

6. Выступает с законодательной инициативой по вопросам своего ведения.

7. Внутренняя деятельность Конституционного Суда регулируется его регламентом.

8. Решения Конституционного Суда обязательно для всех и обжалованию не подлежат.

Суды общей юрисдикции осуществляют уголовное, гражданское, административное и иные виды судопроизводства.

Основным звеном второй ветви судебной власти являются районные суды. Им подсудны практически все дела, кроме дел, которые передаются в ведение вышестоящих судов и мировых судей.

Суды среднего звена - это суды субъектов федерации (республиканские, областные, краевые, окружные, городские). Количество судей в этих судах неодинаково и зависит от численности населения субъекта федерации. Они рассматривают дела о наиболее опасных преступлениях по первой инстанции, выступают в роли судов (кассационной) инстанции, а также осуществляют проверку решений судов нижнего звена (в порядке надзора).

Военные суды - это специализированные суды, но они являются составной частью судебной системы, о чем свидетельствует тот факт, что высшей инстанцией для военных судов является Верховный Суд России. Система военных судов состоит из судов основного звена (военные суды гарнизонов, объединений армий, флотилий), среднего звена (военные суды военных округов, флотов, групп войск, суды видов, родов войск), и высшего звена (военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации).

Военные суды рассматривают дела о преступлениях, совершенных военнослужащими и военнообязанными во время военных сборов, и некоторые другие.

Верховный Суд Российской Федерации возглавляет систему судов общей юрисдикции. Он имеет следующие судебные полномочия:

- рассмотрение дел по первой инстанции, если они отличаются особой сложностью и особой важностью;

- проверка обоснованности и законности решений, не вступивших в законную силу (по первой и второй кассационной инстанции);

- проверка приговоров, вступивших в законную силу (в порядке надзора);

Организационные полномочия Верховного Суда составляют:

- изучение и обобщение судебной практики, судебной статистики;
- дача руководящих разъяснений нормативных актов, которые обязательны для всех судов (постановления Пленума Верховного Суда РФ);
- осуществляет право законодательной инициативы.

Арбитражные суды рассматривают споры:

- в сфере экономики (о заключении и прекращении договоров, исполнении договорных обязательств; о признании права собственности, о возмещении убытков и др.), где одной стороной является юридическое лицо либо гражданин - предприниматель;
- в сфере управления, касающиеся действий органов исполнительной власти;
- между органами исполнительной власти субъектов федерации;
- о банкротстве;
- о защите чести, достоинства и деловой репутации;
- о возврате из бюджета денежных средств, списанных в бесспорном (безакцептном) порядке и др.

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

Апелляционные арбитражные суды рассматривают апелляции на решение, принятые арбитражным судом субъекта. Арбитражные суды округа являются судами по проверке в кассационной инстанции законности решений арбитражных судов субъектов федерации и апелляционных судов.

Рассмотрим основные положения о системе законодательных органов государственной власти на уровне субъекта Российской Федерации (на примере Костромской области).

Этот вопрос в настоящее время регулируется Федеральным законом от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» (с посл. изм. и доп.)

В преамбуле данного закона указано, что система законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации устанавливается самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и настоящим федеральным законом.

Образование, формирование, деятельность законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, их полномочия и ответственность, порядок взаимодействия между собой и с федеральными органами государственной власти основываются на Конституции Российской Федерации и регулируются федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, иными федеральными законами конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Статья 1 названного закона устанавливает принципы деятельности государственной власти субъекта Российской Федерации.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации деятельность органов государственной власти субъекта Российской Федерации осуществляется в соответствии со следующими принципами:

- а) государственная и территориальная целостность Российской Федерации;
- б) распространение суверенитета Российской Федерации на всю ее территорию;
- в) верховенство Конституции Российской Федерации и федеральных законов на всей территории Российской Федерации;
- г) единство системы государственной власти;
- д) разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную в целях обеспечения сбалансированности полномочий и исключения

сосредоточения всех полномочий или их большей части в ведении одного органа государственной власти либо должностного лица;

е) разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

ж) самостоятельное осуществление органами государственной власти субъектов Российской Федерации принадлежащих им полномочий;

з) самостоятельное осуществление своих полномочий органами местного самоуправления.

Систему органов государственной власти субъекта Российской Федерации составляют:

Законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта Российской Федерации;

высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации; иные органы государственной власти субъекта Российской Федерации, образуемые в соответствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации.

Конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации может быть установлена должность высшего должностного лица субъекта Российской Федерации, которым в Костромской области является Глава администрации (губернатор).

Законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта Российской Федерации является постоянно действующим высшим и единственным органом законодательной власти субъекта Российской Федерации.

Наименование законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, его структура устанавливается конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации с учетом исторических, национальных и иных традиций субъекта Российской Федерации.

Число депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации устанавливается конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации.

В Костромской области законодательный (представительный) орган именуется Костромской областной Думой, в которую избиралось 26 депутатов. На предстоящих выборах в областную Думу будет избираться 36 депутатов.

Порядок организации, деятельности и основные полномочия областной Думы регулируются Законом Костромской области «О Костромской областной Думе» от 28. 03. 1996 года с последующими изменениями и дополнениями.

В субъекте Российской Федерации устанавливается система органов исполнительной власти во главе с высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации возглавляемым руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации возглавляет высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации и в пределах ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации

Перечень исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации определяется высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) в соответствии с Конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации.

Согласно Уставу (основному закону) Костромской области, принятому 29. 06. 1996 года, исполнительным органом государственной власти области является администрация области.

Устав определяет, что администрация области:

- а) осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;
- б) разрабатывает и осуществляет программы в области развития экономики, образования, культуры, социальной политики, науки и техники, роста благосостояния населения, экологической безопасности;
- в) разрабатывает и представляет областной Думе бюджет области и обеспечивает его исполнение; определяет источники доходов и направления расходования внебюджетных и валютных фондов области;
- г) в соответствии с законом области управляет и распоряжается государственной собственностью области;
- д) проводит государственную политику ценообразования и оплаты труда;
- е) содействует организации государственного и частного страхования, единой системы учета и статистики;
- ж) осуществляет иные исполнительно-распорядительные функции и полномочия, возложенные на нее законодательством Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами Костромской области.

Администрацию области возглавляет глава администрации - высшее должностное лицо области, который руководит ее деятельностью на принципах единоначалия.

Глава администрации избирается Костромской областной Думой по представлению Президента Российской Федерации сроком на 5 лет.

Глава администрации самостоятельно формирует администрацию области.

Заместители главы администрации назначаются им самостоятельно.

Заместители главы администрации области выполняют функции в соответствии с распределением обязанностей, установленными главой администрации, и его поручениями. В случае отсутствия главы администрации или невозможности выполнения им своих обязанностей его полномочия осуществляет первый заместитель.

Глава администрации по вопросам, отнесенным к его ведению, принимает постановления и издает распоряжения, которые вступают в силу с момента их подписания, если иное не определено в самом акте.

Число заместителей главы администрации устанавливается в соответствии со структурой администрации области.

Глава администрации:

- а) представляет область в отношениях с федеральными органами государственной власти, иными субъектами Российской Федерации, зарубежными государствами, а также в отношениях с органами местного самоуправления, общественными объединениями, подписывает с ними договоры и соглашения;
- б) представляет на утверждение областной Думы проекты планов и программ социально-экономического развития области, бюджеты, отчеты об их исполнении, программы приватизации государственной собственности области;
- в) обладает правом законодательной инициативы в областной Думе;
- г) выполняет другие полномочия, определенные в ст. 38 Устава (основного закона) Костромской области;
- д) принимает решения о создании комитетов, управлений.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что представляют собой основы конституционного строя?
2. В чем проявляется демократический характер Российского государства.

3. Какие формы реализации народом своего суверенного полновластия закреплены в Конституции РФ?
4. Какие принципы организации государственной власти Вы знаете?
5. Что представляет собой правовой статус личности.
6. Чем определяется правовой статус личности?
7. Какие личные конституционные права, свободы и обязанности граждан Вы знаете?
8. Какие, политические конституционные права, свободы и обязанности граждан Вы знаете?
9. Какие, социально-экономические конституционные права, свободы и обязанности граждан Вы знаете?
10. Какие культурные конституционные права, свободы и обязанности граждан Вы знаете?
11. Назовите виды гарантий конституционных прав и свобод.
12. Чему соответствуют задачи и полномочия органов государственной власти?
13. Дайте определение органа государственной власти.
14. Назовите органы, осуществляющие государственную власть на федеральном уровне.
15. Как происходит избрание Президента РФ и Государственной Думы?
16. Кто производит назначение на должность судей Верховного Суда, Конституционного Суда РФ и Генерального прокурора?
17. Как происходит назначение Председателя Правительства РФ?
18. Назовите принципы, на которых строится система органов государственной власти РФ.
19. Раскройте содержание принципа единства системы государственных органов.
20. В чем заключается принцип разграничения предметов ведения и полномочий?
21. Раскройте содержание принципа разделения властей.
22. На каких принципах строится судебная система в РФ?
23. В какую ветвь власти входит Президент РФ?
24. Дайте характеристику полномочий Президента РФ.
25. Какие виды актов издает Президент РФ?
26. Кто принимает решение о выборах Президента РФ?
27. Каковы основания отрешения Президента РФ от должности.?
28. Каков порядок отрешения Президента РФ от должности?
29. Какова структура Федерального Собрания РФ?
30. Каков порядок формирования Совета Федерации РФ?
31. Каков численный состав Государственной Думы?

Глава 5. Основные вопросы уголовного права России

5.1. Понятие уголовного права

Уголовное право – отрасль права, которая регулирует правовые отношения, возникающие в связи с совершением преступления, т.е. это совокупность однородных норм, определяющих преступность и наказуемость деяний, а также основания, принципы и условия уголовной ответственности.

Уголовное право состоит из взаимосвязанных юридических норм, одни из которых закрепляют основания и принципы уголовной ответственности и содержат общие положения уголовного законодательства, другие определяют, какие общественно опасные деяния являются преступлениями, и устанавливают наказания, которые могут быть применены к лицам, совершившим преступления, а также указывают условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

В основе уголовного права лежит ряд принципов, присущих данной отрасли права:

- 1) законности;
- 2) равенства граждан перед законом;
- 3) вины;
- 4) справедливости;
- 5) гуманизма.

Задачами уголовного законодательства являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений (ст. 2 УК РФ).

5.2. Понятие преступления в уголовном праве России. Состав преступления

Уголовный Кодекс Российской Федерации, давая определение понятия преступления, гласит, что «преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания»

Таким образом, деяние можно назвать преступлением, если оно общественно опасно, противоправно, виновно и наказуемо.

Общественная опасность деяния выражается в причинении ущерба каким-либо законным интересам, охраняемым уголовным правом.

Общественная опасность деяния заключается в том, что оно, посягая на общественные отношения, причиняет этим отношениям существенный вред, либо создает угрозу такого вреда.

Характер и степень общественной опасности преступления определяется важностью объекта посягательства, тяжестью причиненного этому объекту вреда, а так же рядом других признаков, характеризующих форму вины, мотив и цель деяния.

Обязательным признаком деяния является противоправность деяния. Противоправность определяется тем, что деяние должно быть запрещено уголовным законом, т. к. только то общественно опасное деяние может называться преступлением, которое предусмотрено определенной статьей особенной части Уголовного Кодекса.

Противоправное, общественно опасное деяние признается преступлением только в том случае, если оно совершено виновно, т. е. умышленно или по неосторожности.

В то же время, не считаются преступными деяния (бездействия), хотя формально и содержащие признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющие общественной опасности, т. е. не причинившие вреда и не создавшие угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Поскольку все деяния, являющиеся преступлениями, предусмотрены Уголовным кодексом, за их совершение, предусмотрено то или иное уголовное наказание, как мера юридической ответственности.

Состав преступления - это совокупность установленных уголовным законом признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние, как преступление.

Все признаки, характеризующие состав преступления, подразделяются на четыре группы:

- признаки, характеризующие объект;
- признаки, характеризующие объективную сторону;
- признаки, характеризующие субъект;
- признаки, характеризующие субъективную сторону преступления.

Объект преступления - это общественные отношения, охраняемые уголовным законом, которым преступление причиняет или может причинить существенный вред.

Посягательство на общественные отношения, как правило, производится путем причинения вреда субъекту общественных отношений, а так же путем воздействия на вещь, по поводу которой возникло общественное отношение.

От объекта преступления необходимо отличать предмет преступления, в качестве которого выступают материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник, осуществляя преступное посягательство на соответствующий объект.

К **объективной стороне** преступления относится характеристика самого деяния (действия или воздействия), последствия этого деяния, т. е. ею причиненный преступлением ущерб, место, время, способ, обстановка совершения преступления, а также другие обстоятельства, характеризующие внешнюю сторону преступления.

В качестве признака объективной стороны **деяние** может выступать в двух формах - преступного действия и преступного бездействия.

Преступное действие - это акт общественно опасного поведения, запрещенного уголовным законом.

Преступное бездействие - это акт запрещенного уголовным законом пассивного общественно опасного поведения, т. е. не совершение лицом таких действий, которые оно должно было совершить для предотвращения вредных последствий.

Для определения ответственности за бездействие необходимо установить реальную фактическую возможность лица в данных конкретных условиях совершить необходимое действие.

К признакам объективной стороны относится так же причинная связь между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями

Субъективная сторона преступления - это психическое отношение лица к совершаемому им преступлению, которое характеризуется конкретной формой вины, мотивом и целью.

Вина имеет психологическое содержание, которое составляют интеллектуальные и волевые элементы. Интеллектуальный элемент вины характеризуется двумя факторами: осознанием общественно опасного характера деяния и предвидением его общественно опасных последствий.

Волевой элемент характеризует волевые процессы, протекающий в психике субъекта преступления: виновный может желать или сознательно допускать наступление общественно опасных последствий либо легкомысленно рассчитывать на их предотвращение.

Таким образом, **вина** - это психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию и его последствиям.

К формам вины относятся **умысел и неосторожность**.

В свою очередь умысел делится на прямой и косвенный, а неосторожность: на преступную самонадеянность и преступную небрежность.

Преступление признается совершенным с **прямым умыслом**, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своего действия (бездействия), предвидело его общественно опасные последствия и желало наступления этих последствий.

Косвенный умысел характеризуется тем, что виновный сознает общественно опасный характер совершенного деяния, предвидит наступление общественно опасных последствий, не желает, но сознательно допускает их наступление.

При **преступной самонадеянности** виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия) но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение.

Преступная небрежность заключается в том, что виновный не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего действия (бездействия) но по обстоятельствам дела он должен был и мог их предвидеть.

Составными элементами вины являются мотив и цель совершаемого преступления.

Мотивом преступления называют обусловленные потребностями и интересами внутренние побуждения, которые вызывают у лица решимость совершить преступление и которыми оно руководствуется при его совершении.

Цель преступления - это мысленная модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении преступления.

Таким образом, цель преступления возникает на основе преступного мотива, а вместе они образуют ту базу, на которой рождается вина, как определенная интеллектуальная и

волевая деятельность субъекта, связанная с преступлением и протекающая в момент его совершения.

При этом общественно опасные последствия преступления охватываются мотивами и целью только в умышленных преступлениях.

Субъект преступления - это лицо, совершившее виновное уголовно-противоправное деяние и способное нести уголовную ответственность, т. е. достигшее определенного возраста и вменяемое.

Закон определяет, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Однако за ряд тяжких и особо тяжких преступлений, перечисленных в ст. 20 УК РФ, уголовная ответственность наступает с четырнадцатилетнего возраста.

Вторым обязательным признаком субъекта преступления является его вменяемость, т. е. психическое состояние лица, заключающееся в его способности по состоянию психического здоровья, по уровню социально-психологического развития, а так же по возрасту осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий, руководить ими во время совершения преступления и нести в связи с этим уголовную ответственность.

Поэтому лица, совершившие преступления и признанные невменяемыми, не подлежат уголовной ответственности.

5.3. Уголовная ответственность за совершение преступлений.

Виды уголовных наказаний

Уголовная ответственность является одной из форм юридической ответственности, применяемой к лицам, виновным в нарушении норм права. От других форм юридической ответственности она отличается повышенной тяжестью, выражающейся в том, что осуждение по уголовному делу всегда исходит от имени государства, а воздействие на виновного совершается в виде определенных лишений личного или имущественного характера, что и составляет суть применяемого наказания.

Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного законом. Из этого следует, что единственным и достаточным основанием для привлечения к уголовной ответственности является наличие в совершенном деянии указанного в законе состава преступления.

Вместе с тем, уголовный закон определяет, что не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, а так же лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти (ст. ст. 37, 38 УК РФ), причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости (ч.1 ст. 39 УК РФ), в результате физического принуждения (ч. 1 ст.40 УК РФ), при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели (ч. 1 ст. 41 УК РФ), а также причинение вреда охраняемых законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения (ч. 1 ст. 42 УК РФ).

Во всех этих случаях вопрос о привлечении лица к уголовной ответственности или об освобождении от нее решается по результатам расследования или рассмотрения уголовного дела следователем, прокурором или судом.

В соответствии со ст. 43 УК РФ **наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных уголовным кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Видами наказаний являются:

а) штраф;

- б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- г) обязательные работы;
- д) исправительные работы;
- е) ограничение по военной службе;
- ж) ограничение свободы;
- з) принудительные работы;
- и) арест;
- к) содержание в дисциплинарной воинской части;
- л) лишение свободы на определенный срок;
- м) пожизненное лишение свободы;
- н) смертная казнь.

Основные и дополнительные виды уголовных наказаний:

- обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь применяются только в качестве **основных** видов наказаний;
- штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы применяются в качестве как **основных**, так и **дополнительных** видов наказаний;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяется только в качестве **дополнительных** видов наказаний.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие отношения регулирует уголовное право?
2. Какие задачи ставятся перед уголовным правом?
3. Какие источники уголовного права Вы знаете?
4. Дайте определение уголовного закона.
5. В каких случаях уголовный закон имеет обратную силу?
6. Дайте определение преступления.
7. Назовите признаки преступления.
8. Что такое состав преступления?
9. Что такое общественная опасность.
10. Назовите объективные признаки состава преступления.
11. Что характеризует объективная сторона преступления?
12. В каких формах может быть выражено общественно опасно поведение?
13. Что относится к субъективным признакам состава преступления?
14. Какие два основных признака характеризуют субъекта преступления?
15. Назовите признаки, характеризующие субъективную сторону преступления?
16. Какие формы вины предусматривает уголовное право России?
17. Какие виды умысла предусмотрены уголовным законодательством России?
18. Чем прямой умысел отличается от косвенного?
19. Что такое преступное легкомыслие?
20. Что такое преступная небрежность?
21. Раскройте понятие "мотив преступления".
22. Какие стадии преступлений Вы знаете?
23. Какие виды соучастия в преступлении выделяет Российский уголовный закон?
24. Что такое наказание и каково его предназначение?
25. Какие цели преследует наказание?

26. Какие виды наказаний предусмотрены УК РФ?

Глава 6. Основные вопросы экологического права России

6.1. Понятие экологического права

Одной из отраслей материального права России является экологическое право, которое представляет собой систему норм права, регулирующих общественные отношения в сфере взаимодействия общества и природы с целью сохранения, оздоровления и улучшения окружающей среды.

Данное определение экологического права базируется, в основном, на содержании преамбулы Федерального Закона №7-ФЗ от 10. 01. 2002 года, "Об охране окружающей среды», в которой определены задачи природоохранительного законодательства, состоящие в регулировании отношений в сфере взаимодействия общества и природы с целью сохранения природных богатств и естественной среды обитания человека, предотвращения экологически вредного воздействия хозяйственной и иной деятельности, оздоровления и улучшения качества окружающей природной среды, укрепления законности и правопорядка в интересах настоящего и будущих поколений людей.

Таким образом, **экологическое право** – это система правовых норм, регулирующих экологические (природоохранительные) общественные отношения в целях сохранения и оздоровления окружающей природной среды, обеспечения рационального использования и воспроизводства природных ресурсов, их эффективной охраны и защиты, а также обеспечения экологической безопасности, экологических прав и интересов граждан и юридических лиц.

Система экологического права представляет собой совокупность образующих его норм права, объединенных в институты (институт права государственной и других форм собственности на природные ресурсы, институт экологического пользования и др.).

Система экологического права состоит из двух подсистем: Общей и Особенной части.

В Общую часть входят основные положения, регулирующие экологические отношения.

Особенная часть включает в себя институты, регулирующие эколого-правовой режим землепользования, пользования недрами, водопользования и др.

Предметом экологического права являются общественные отношения в сфере охраны, оздоровления и улучшения окружающей среды, предупреждения и устранения вредных последствий воздействия на нее хозяйственной и иной деятельности.

Более четко определить предмет экологического права позволяет сравнение его с предметом смежных отраслей права - земельным, горным, водным, лесным, одной из основных задач которых также является охрана и рациональное использование окружающей среды. Однако предметом указанных отраслей права являются главным образом отношения по рациональному использованию и охране отдельных природных объектов - земли, недр, вод, лесов и др., а не окружающей среды в целом.

Экологическое право в своем развитии прошло несколько периодов.

Периодизация его развития может быть осуществлена по различным основаниям. Если за основу взять развитие и углубление самого понятия охраны окружающей среды, то довольно четко выделяются три основных этапа.

Первый этап, который можно условно назвать консервационным, охватывает конец 19 века и первую половину 20 века. В этот период, особенно в начальной его стадии, под охраной природы понимали не охрану окружающей природной среды в целом, а в основном охрану редких исчезающих видов животных и растений. Для этих целей начали создаваться различного рода заповедники, заказники, резерваты, национальные парки и т. п.

Второй этап - от середины 20 века до восьмидесятых годов - характеризуется значительным расширением самого понимания охраны природы, под которой в этот период понимается не только и не столько охрана исчезающих видов животных и растений, а охрана всех природных ресурсов как таковых. Поэтому этот этап в развитии экологического законодательства можно назвать условно - природоресурсный.

Третий этап - примерно с начала восьмидесятых годов 20 века и по настоящее время - характеризуется все охватывающим пониманием охраны окружающей природной среды обитания человека, что является не только непременным условием дальнейшего прогресса нашей цивилизации, но и самого ее существования. Именно в этот период, который назовем экологическим, появилось само понятие экологического права, были введены учебные курсы по экологическому праву в учебных заведениях.

Следует обратить внимание на **методы** правового регулирования экологических отношений.

Для экологического права характерно преобладание административно-правового метода воздействия на регулируемые отношения юридического равенства сторон, присущего гражданско-правовому методу, а отношения власти и подчинения. Именно такими, властными полномочиями обладают природоохранительные органы, стоящие на страже интересов общества и гражданина.

Говоря об особенностях правового регулирования экологических отношений, следует отметить, что в современных условиях значительно возросло значение экономических методов воздействия на экологические отношения, что находит выражение в установлении платы за использование природных ресурсов, чего ранее не было. Усиление экономических методов воздействия на экологические отношения проявляется и в создании особых экологических фондов, учреждения определенных льгот и преимуществ за рациональное использование природных ресурсов и др.

Статья 4 Федерального Закона №7-ФЗ установила, что объектами охраны окружающей среды от загрязнения, истощения, деградации, порчи, уничтожения и иного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности являются:

- земли, недра, почвы;
- поверхностные и подземные воды;
- леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд;
- атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство.

В первоочередном порядке охране подлежат естественные экологические системы, природные ландшафты и природные комплексы, не подвергшиеся антропогенному воздействию.

Особой охране подлежат объекты, включенные в Список всемирного культурного наследия и Список всемирного природного наследия, государственные природные заповедники, в том числе биосферные, государственные природные заказники, памятники природы, национальные, природные и дендрологические парки, ботанические сады, лечебно-оздоровительные местности и курорты, иные природные комплексы, исконная среда обитания, места традиционного проживания и хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Российской Федерации, объекты, имеющие особое природоохранное, научное, историко-культурное, эстетическое, рекреационное, оздоровительное и иное ценное значение, континентальный шельф и исключительная экономическая зона Российской Федерации, а также редкие или находящиеся под угрозой исчезновения почвы, леса и иная растительность, животные и другие организмы и места их обитания.

6.2. Источники экологического законодательства

Любая отрасль российского права имеет систему источников.

Установлено, что законодательство в области охраны окружающей среды основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из:

- 1) Федерального закона №7-ФЗ "Об охране окружающей среды";
- 2) других федеральных законов;
- 3) иных нормативных правовых актов Российской Федерации;
- 4) законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Федеральный закон №7-ФЗ действует на всей территории России, на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации в соответствии с

нормами международного права и федеральными законами и направлен на обеспечение сохранения морской среды

Отношения, возникающие в области охраны окружающей среды как основы жизни и деятельности народов, проживающих на территории Российской Федерации, в целях обеспечения их прав на благоприятную окружающую среду, регулируются международными договорами Российской Федерации, Федеральным законом №7-ФЗ и другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Отношения, возникающие в области охраны и рационального использования природных ресурсов, их сохранения и восстановления, регулируются международными договорами Российской Федерации, земельным, водным, лесным законодательством, законодательством о недрах, животном мире, иным законодательством в области охраны окружающей природной среды и природопользования.

Отношения, возникающие в области охраны окружающей среды, в той мере, в какой это необходимо для обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения и законодательством об охране здоровья, иным, направленным на обеспечение благоприятной для человека окружающей среды, законодательством.

6.3. Правовые вопросы охраны окружающей среды

Основные принципы охраны окружающей среды

Хозяйственная и иная деятельность, оказывающая воздействие на окружающую среду, должна осуществляться на основе следующих принципов:

- соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду;
- обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов;
- платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;
- независимость контроля в области охраны окружающей среды;
- обязательность оценки воздействия на окружающую среду при принятии решений об осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность проведения государственной экологической экспертизы;
- учет природных и социально-экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды;
- запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды;
- соблюдение права каждого на получение достоверной информации о состоянии окружающей среды, а также участие граждан в принятии решений, касающихся их прав на благоприятную окружающую среду, в соответствии с законодательством;
- ответственность за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;
- участие граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в решении задач охраны окружающей среды;
- международное сотрудничество Российской Федерации в области охраны окружающей среды.

Объектами охраны окружающей среды от загрязнения, истощения, деградации, порчи, уничтожения и иного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности являются:

- земли, недра, почвы;
- поверхностные и подземные воды;
- леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд;
- атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство.

Права и обязанности граждан в области охраны окружающей среды

Граждане имеют право:

- создавать общественные объединения, фонды и иные некоммерческие организации, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды;
- направлять обращения в органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные организации и должностным лицам о получении своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды в местах своего проживания, мерах по ее охране;
- принимать участие в собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетировании, сборе подписей под петициями, референдумах по вопросам охраны окружающей среды и в иных не противоречащих законодательству Российской Федерации акциях;
- выдвигать предложения о проведении общественной экологической экспертизы и участвовать в ее проведении в установленном порядке;
- оказывать содействие органам государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления в решении вопросов охраны окружающей среды;
- обращаться в органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и иные организации с жалобами, заявлениями и предложениями по вопросам, касающимся охраны окружающей среды, негативного воздействия на окружающую среду, и получать своевременные и обоснованные ответы;
- предъявлять в суд иски о возмещении вреда окружающей среде;
- осуществлять другие предусмотренные законодательством права.

Граждане обязаны:

- сохранять природу и окружающую среду;
- бережно относиться к природе и природным богатствам;
- соблюдать иные требования законодательства.

6.4. Плата за природопользование

Платежи за пользование природными ресурсами включают в себя:

- 1) платежи за пользование недрами;
- 2) плату за пользование объектами животного мира и водными биоресурсами;
- 3) плата за пользование водными объектами;
- 4) плата за пользование лесами;
- 5) плата за землю;
- 6) экологические платежи.

Платежи за пользование недрами.

Пользователи недр обязаны уплачивать следующие платежи за право пользования недрами:

- 1) сбор за участие в конкурсе (аукционе);
- 2) сбор за выдачу лицензий;
- 3) разовые платежи за пользование недрами при наступлении определенных событий, оговоренных в лицензии;
- 5) плату за геологическую информацию о недрах;
- 4) регулярные платежи за пользование недрами.

Плата за пользование объектами животного мира и водными биоресурсами.

Система платежей состоит из следующих взносов:

- 1) сбор за выдачу лицензии на пользование животным миром;
- 2) плата за пользование животным миром;
- 3) штрафы за сверхлимитное и нерациональное использование животного мира.

Плата за пользование водными объектами взимается за пользование водными объектами с применением сооружений, технических средств или устройств для:

- 1) осуществления забора воды из водных объектов;
- 2) удовлетворения потребностей гидроэнергетики;
- 3) лесосплава без применения судовой тяги (в плотках и кошелях);

- 4) добычи полезных ископаемых;
- 5) организованной рекреации (отдыха и туризма);
- 6) размещения плавательных средств, коммуникаций, зданий, сооружений, установок и оборудования для проведения буровых, строительных и иных работ;
- 7) выполнение сброса сточных вод в водные объекты.

Плата за пользование лесами взимается за:

- древесину, отпускаемую на корню;
- заготовку живицы (жидкой белой смолы);
- заготовки второстепенных лесных материалов;
- побочное лесопользование: сенокошения, пастбы скота, заготовки в коммерческих целях древесных соков, дикорастущих плодов, ягод, грибов, лекарственных растений, технического сырья, размещение ульев и пчел, сбор мха, лесной подстилки и опавших листьев, камыша и других видов побочного лесного пользования по перечню, утверждаемому федеральным органом управления лесным хозяйством;
- использование лесного фонда для нужд охотничьего хозяйства;
- использование лесного фонда для культурно-оздоровительных, туристических или спортивных целей.

Плата за землю

Формами платы являются: земельный налог, арендная плата, нормативная цена земли.

Собственники земли, землевладельцы и землепользователи, кроме арендаторов, облагаются ежегодным земельным налогом.

За земли, переданные в аренду, взимается арендная плата.

Для покупки и выкупа земельных участков в случаях, предусмотренных Земельным кодексом РФ, а также для получения под залог земли банковского кредита устанавливается нормативная цена земли.

Экологические платежи - это плата за негативное воздействие на окружающую среду и взимается за:

- выбросы в атмосферный воздух загрязняющих веществ и иных веществ;
- сбросы загрязняющих веществ, иных веществ и микроорганизмов в поверхностные водные объекты, подземные водные объекты и на водосборные площади;
- загрязнение недр, почв;
- размещение отходов производства и потребления;
- загрязнение окружающей среды шумом, теплом, электромагнитными, ионизирующими и другими видами физических воздействий;
- иные виды негативного воздействия на окружающую среду.

6.5. Экологическая экспертиза

Экологическая экспертиза - установление соответствия намечаемой хозяйственной и иной деятельности экологическим требованиям и определение допустимости реализации объекта экологической экспертизы в целях предупреждения возможных неблагоприятных воздействий этой деятельности на окружающую природную среду и связанных с ними социальных, экономических и иных последствий реализации объекта экологической экспертизы.

Регулирование этих отношений осуществляется Федеральным законом от 23 ноября 1995 г. N 174-ФЗ "Об экологической экспертизе"

Экологическая экспертиза основывается на **принципах**:

- презумпции потенциальной экологической опасности любой намечаемой хозяйственной и иной деятельности;
- обязательности проведения государственной экологической экспертизы до принятия решений о реализации объекта экологической экспертизы;
- комплексности оценки воздействия на окружающую природную среду хозяйственной и иной деятельности и его последствий;

- обязательности учета требований экологической безопасности при проведении экологической экспертизы;
- достоверности и полноты информации, представляемой на экологическую экспертизу;
- независимости экспертов экологической экспертизы при осуществлении ими своих полномочий в области экологической экспертизы;
- научной обоснованности, объективности и законности заключений экологической экспертизы;
- гласности, участия общественных организаций (объединений), учета общественного мнения;
- ответственности участников экологической экспертизы и заинтересованных лиц за организацию, проведение, качество экологической экспертизы.

В Российской Федерации осуществляются **государственная** экологическая экспертиза и **общественная** экологическая экспертиза.

Государственная экологическая экспертиза организуется и проводится специально уполномоченными государственными органами в области экологической экспертизы в порядке, установленном законодательством. Государственная экологическая экспертиза проводится на федеральном уровне и уровне субъектов Российской Федерации.

Заключением государственной экологической экспертизы является документ, подготовленный экспертной комиссией государственной экологической экспертизы, содержащий обоснованные выводы о допустимости воздействия на окружающую природную среду хозяйственной и иной деятельности, которая подлежит государственной экологической экспертизе, и о возможности реализации объекта государственной экологической экспертизы.

Граждане и общественные организации (объединения) в области экологической экспертизы **имеют право**:

- выдвигать предложения о проведении общественной экологической экспертизы хозяйственной и иной деятельности, реализация которой затрагивает экологические интересы населения, проживающего на данной территории;
- направлять в письменной форме специально уполномоченным государственным органам в области экологической экспертизы аргументированные предложения по экологическим аспектам намечаемой хозяйственной и иной деятельности;
- получать от специально уполномоченных государственных органов в области экологической экспертизы организующих проведение государственной экологической экспертизы конкретных объектов экологической экспертизы, информацию о результатах ее проведения;
- осуществлять иные действия в области экологической экспертизы, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Общественная экологическая экспертиза организуется и проводится по инициативе граждан и общественных организаций (объединений), а также по инициативе органов местного самоуправления общественными организациями (объединениями), основным направлением деятельности которых в соответствии с их уставами является охрана окружающей природной среды, в том числе организация и проведение экологической экспертизы, и которые зарегистрированы в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Общественная экологическая экспертиза проводится до проведения государственной экологической экспертизы или одновременно с ней.

Общественная экологическая экспертиза может проводиться независимо от проведения государственной экологической экспертизы тех же объектов экологической экспертизы.

Общественные организации (объединения), осуществляющие общественную экологическую экспертизу в установленном настоящим Федеральным законом порядке, имеют право:

- получать от заказчика документацию, подлежащую экологической экспертизе;
- знакомиться с нормативно-технической документацией, устанавливающей требования к проведению государственной экологической экспертизы;

- участвовать в качестве наблюдателей через своих представителей в заседаниях экспертных комиссий государственной экологической экспертизы и участвовать в проводимом ими обсуждении заключений общественной экологической экспертизы.

Заключение общественной экологической экспертизы приобретает юридическую силу после утверждения его специально уполномоченным государственным органом в области экологической экспертизы.

Заключения общественной экологической экспертизы могут публиковаться в средствах массовой информации, передаваться органам местного самоуправления, органам государственной экологической экспертизы, заказчикам документации, подлежащей общественной экологической экспертизе, и другим заинтересованным лицам.

Вопросы для самоконтроля:

1. Дайте определение экологического права.
2. В чьем ведении согласно Конституции РФ находится охрана окружающей среды, рациональное природопользование и обеспечение экологической безопасности?
3. Определите экологические функции государства.
4. Назовите отраслевые принципы экологического права, закрепленные в законе РФ "Об охране окружающей среды" 2002 года.
5. Перечислите источники российского экологического права.
6. Какими мерами организационно-правового и экономического характера обеспечивается право граждан на охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды в соответствии с Законом 2002 года?
7. Является ли право на благоприятную окружающую среду одним из конституционных прав гражданина?
8. Какие Вы можете назвать экологические права граждан России?
9. За что, согласно российскому законодательству, может взиматься плата при пользовании природными ресурсами?
10. Какие виды экологической экспертизы Вам известны?
11. Перечислите принципы, на которых должна проводится экологическая экспертиза?
12. Какими нормативно-правовыми актами регулируется проведение экологической экспертизы в России?
13. Кто и по чьей инициативе уполномочен проводить общественную экологическую экспертизу в России?
14. Какой вид природопользования в обязательном порядке требует получения лицензии или разрешения?
15. Что понимается под особо охраняемыми природными территориями?
16. Какие виды особо охраняемых природных территорий выделяется российским законодательством?
17. В каких формах проводится экологический контроль в России?
18. Какую ответственность по российскому законодательству несут должностные лица и граждане за экологические правонарушения?
19. Какую ответственность по российскому законодательству несут юридические лица за экологические правонарушения?
20. Какие виды принципов международного экологического права Вам известны?

Глава 7. Административные правонарушения и административная ответственность

7.1. Понятие административного права

Административное право – это отрасль административного права, регулирующая отношения в сфере государственного управления и устанавливающая ответственность за

различные правонарушения, которые сопутствуют управленческой деятельности. Административное право охватывает область управленческих отношений, которые отличаются от других правоотношений.

Это отличие состоит в следующем:

- управленческие отношения возникают в связи с реализацией закрепленной за органами исполнительной власти компетенции по регулированию различных сфер общественной жизни;
- обязательным участником управленческих отношений являются органы исполнительной власти;
- управленческие отношения складываются по поводу применения исполнительными органами своих властных полномочий.

Административное право применяет определенные способы воздействия на их участников, используя **метод власти и подчинения**. Данный метод применяется к отношениям с участием неравноправных сторон, или вертикальным отношениям, в которых одна сторона выступает в роли юридически властного управляющего, а другая – подчиненного управляемого.

Основным нормативным правовым актом, устанавливающим административную ответственность является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ). Он состоит из Общей и Особенной частей. В Общей части предлагается сам институт административной ответственности, в Особенной части дается классификация административных правонарушений с указанием конкретных видов административных взысканий за их совершение.

7.2. Административные правонарушения

Основанием административной ответственности является административное правонарушение. Оно представляет собой посягающее на государственный или общественный порядок, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность. Административная ответственность наступает, если правонарушение по своему характеру не влечет за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности.

Исходным в характеристике указанных признаков является понятие - деяние. Это акт волевого поведения. Он включает в себе два аспекта поведения: действие либо бездействие.

Действие есть активное невыполнение обязанности, законного требования, а также нарушения запрета (например, нарушение прав охоты, неостановка транспортного средства по требованию уполномоченного должностного лица ГИБДД).

Бездействие есть пассивное невыполнение обязанности (например, невыполнение правил пожарной безопасности, неприятие землепользователями мер по борьбе с сорняками и т. д.). Часто одни и те же обязанности могут быть нарушены как действием, так и бездействием (например, нарушение правил охраны водных ресурсов).

Противоправность заключается в совершении деяния, нарушающего нормы права. Эти нормы могут принадлежать не только к административному праву. Так, при безбилетном проезде не исполняется договор перевозки, при уклонении от уплаты налога - нормы финансового права. Деяние, не являющееся противоправным, не может образовать административного правонарушения и повлечь административную ответственность.

Виновность деяния означает, что оно совершено умышленно или по неосторожности. Наличие вины - обязательный признак административного правонарушения, отсутствие вины исключает признание деяния административным правонарушением.

Административная ответственность за деяние также относится к безусловным признакам административного правонарушения. Им признается только то деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Признаками (элементами) состава административного правонарушения является объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Объектом являются общественные отношения, урегулированные нормами права и охраняемые мерами административной ответственности. Практически в качестве объекта выступают конкретные нормы, предписания, законные требования, запреты. Это означает, что формы выражения конкретных объектов могут быть различные. Например, мелкое хулиганство состоит в посягательстве на общественный порядок, но выражаться оно может в совершении действий, примерный перечень которых дан в формулировке понятия «мелкое хулиганство», изложенной в законе.

Объективная сторона заключается в действии или бездействии, запрещенном административным правом.

Субъектами административного правонарушения признаются: а) физические лица; б) организации.

Среди физических лиц различаются: а) граждане; б) другие, весьма разнообразные категории лиц, признаваемых субъектами административного правонарушения с учетом особенностей их правового положения, выполняемых профессиональных, социальных функций, состояния здоровья, принадлежности к религиозным объединениям.

К числу первой группы относятся должностные лица, водители транспортных средств, работники торговли и др. Так, должностные лица в качестве таковых признаются субъектами административных правонарушений, связанных с несоблюдением установленных правил, обеспечение выполнения которых входит в их служебные обязанности.

Ко второй группе относятся военнослужащие срочной службы, беременные женщины, несовершеннолетние. Так, к военнослужащим срочной службы не может применяться за административное правонарушение штраф, к беременным женщинам не может применяться арест и т. п.

Кодекс РФ об административных правонарушениях в общей форме определяет, что административной ответственности подлежат вменяемые лица, достигшие к моменту совершения административного правонарушения 16-летнего возраста.

Субъективная сторона административного правонарушения- психическое отношение субъекта к противоправному действию или бездействию и его последствиям. Оно может быть выражено в форме умысла или неосторожности.

Умышленное действие или бездействие означает, что лицо совершившее его, сознавало противоправный характер своего действия или бездействия. Предвидело его вредные последствия и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий.

Неосторожное административное правонарушение имеет место в случае, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не предвидело возможности наступления таких последствий. Но должно было и могло их предвидеть.

7.3. Административная ответственность

Административная ответственность как один из видов юридической ответственности выражается в применении уполномоченным органом или должностным лицом административного взыскания к лицу совершившему правонарушение. Административная ответственность обладает признаками, свойственными юридической ответственности вообще, но при этом основные черты административной ответственности сводятся к следующему:

- а) административная ответственность устанавливается как законами, так и подзаконными актами, либо их нормами об административных правонарушениях. Следовательно, она имеет собственную нормативно-правовую основу. Нормы административной ответственности образуют самостоятельный институт;
- б) основанием административной ответственности является административное правонарушение;

- в) субъектами административной ответственности могут быть как физические лица, так и коллективные образования. Физические лица субъектами административной ответственности могут выступать в качестве граждан, должностных лиц, несовершеннолетних и т. д.;
- г) за административные правонарушения предусмотрены административные взыскания;
- д) административные взыскания применяются широким кругом уполномоченных органов и должностных лиц; исполнительной власти, местного самоуправления, а также судами (судьями);
- е) административные взыскания налагаются органами и должностными лицами на неподчиненных им нарушителей. По этому признаку административная ответственность отличается от дисциплинарной, меры которой применяются к работникам и служащим,
- ж) применение административного взыскания не влечет судимости и увольнения с работы;
- з) меры административной ответственности применяются в соответствии с законодательством, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях.

Отсюда вывод: административная ответственность обладает рядом черт, отличающих ее от других видов ответственности. Но основная особенность административной ответственности состоит в том, что ее основанием является административное правонарушение, а мерами - административные взыскания.

Вопросы для самоконтроля:

1. Дайте определение административного права.
2. Дайте понятие предмета административного права.
3. Каковы основные методы правового регулирования, используемые в административном праве?
4. Каковы особенности норм административного права? Чем они отличаются от норм гражданского и уголовного права?
5. Что представляет собой административная правосубъектность?
6. Дайте определение субъекта административного права?
7. Назовите виды административного принуждения.
8. Назовите обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.
9. Назовите поводы к возбуждению дела об административном правонарушении.
10. В каких случаях протокол об административном правонарушении не составляется?
11. Покажите основные отличия административной ответственности от уголовной ответственности.
12. Кто относится к специальным субъектам административной ответственности?

Глава 8. Основные вопросы семейного права

8.1. Брачно-семейные отношения: понятие, виды

Семейное право представляет собой совокупность норм, регулирующих личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из брака, родства, усыновления, а также принятия детей в семью на воспитание.

Семейное право как самостоятельная отрасль права характеризуется особым предметом.

Предметом семейного права выступает не семья как таковая, а порожденные ею и возникающие внутри нее семейные и брачно-семейные правоотношения.

Понятие семейного правоотношения можно вывести из положений ст. 2 Семейного Кодекса РФ.

Семейные правоотношения в их точном значении - это подпадающие под действие семейно-правового регулирования отношения между членами семьи в социологическом понимании, а также между родственниками первой и второй степени родства. Однако наряду

с названными отношениями СК РФ регулирует также и близко примыкающие к ним общественные отношения.

Общественные отношения, регулируемые семейным правом, весьма многообразны и крайне неоднородны. Статья 2 СК РФ ограничивается перечнем лишь некоторых из них, объединяя последние прежде всего тем, что они возникают из брака, родства или других оснований, приравненных к родству: условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным, отношения, возникающие из брака (между супругами) и кровного родства (между родителями и детьми, сестрами и братьями и другими близкими родственниками); отношения усыновления, опеки и попечительства, принятия детей на воспитание в семью (приемная семья, фактическое воспитание)

Семейный Кодекс РФ определяет всю систему семейного законодательства: устанавливает основные начала семейного законодательства, отношения, регулируемые семейным законодательством, структуру и состав семейного законодательства, общие начала, касающиеся осуществления и защиты семейных прав, а также основные институты семейного права.

К ним относятся группы норм, регулирующие **заключение и прекращение брака** (порядок и условия заключения брака, прекращения брака и признания его недействительным); **права и обязанности супругов** (личные права супругов, правовой режим их имущества); **права и обязанности родителей и детей** (установление происхождения детей, права детей в семье, права и обязанности родителей); **алиментные обязательства членов семьи** (родителей, детей, супругов и других членов семьи); **формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей** (усыновление, опека и попечительство, приёмная семья); **коллизийные семейные нормы** (применение российского семейного законодательства, а также аналогичных законов иностранных государств к семейным отношениям с участием иностранных граждан, а также лиц без гражданства).

Условия заключения брака

В соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права любому человеку без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии, предоставлено право вступать в брак и основывать семью.

Подходя к вопросу заключения брака и созданию семьи с точки зрения публичных интересов, законодатель оговаривает ряд условий, соблюдение которых дает возможность гражданину заключить брак.

Так, ст. 12 СК устанавливает, что для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста.

Добровольность согласия вступающих в брак, означает, что воля лица к вступлению не должна формироваться под влиянием незаконного воздействия на нее со стороны других лиц, а само это лицо должно быть в состоянии отдавать отчет в своих действиях.

Согласие на вступление в брак должно быть выражено вдобавок к этому еще и взаимно.

Гарантией реализации указанного условия служит требование о том, чтобы заключение брака производилось в личном присутствии лиц, вступающих в брак (п.1 ст. 11 СК РФ).

Согласие на вступление в брак выражается устно непосредственно при государственной регистрации заключения брака в органе загса и подтверждается их подписями.

Личное выражение своего согласия на вступление в брак в момент его государственной регистрации не подвергается сомнению.

Не менее важное условие регистрации брака - достижение лицами, его заключающими, установленного законом брачного возраста.

Статья 13 СК РФ устанавливает брачный возраст в 18 лет.

Семейным законодательством предусмотрена возможность снижения брачного возраста (п. 2 ст.13 СК РФ) Согласно ст. 13 СК РФ при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту государственной регистрации заключения брака вправе

по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет.

Препятствия к заключению брака - это такие обстоятельства, наличие которых делает невозможной государственную регистрацию брака, а в случае, если последняя была совершена, брак признается недействительным, правовые последствия, им порожденные, являются ничтожными.

Статья 14 СК РФ содержит исчерпывающий перечень таких обстоятельств. Не допускается заключение брака между:

- лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке;
- близкими родственниками, т. е. родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами;
- усыновителями и усыновленными;
- лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Приведенный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Не являются препятствием к заключению брака фактические супружеские отношения (так называемый гражданский брак), супружеские отношения, возникшие в результате венчания или осуществления иного религиозного обряда или ритуала.

Прекращение брака

Основаниями прекращения брака предусмотрены ст. 16 СК РФ:

1. Брак прекращается вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим.
2. Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

В случаях прекращения брака вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим, какого-либо специального оформления прекращения брака не требуется. Брак считается прекращенным с момента смерти супруга либо с момента принятия судом решения о признании гражданина умершим.

Факт прекращения брака в таких случаях в органах загса не требуется, брак прекращается автоматически с наступлением соответствующего события. Регистрации подлежит исключительно данное событие.

В качестве еще одного основания прекращения брака называется его **расторжение**. Главной его особенностью является то, что брак прекращается при жизни обоих супругов.

Порядок расторжения брака устанавливается ст. 18 СК РФ. Расторжение брака осуществляется только соответствующими государственными органами: или органами ЗАГСа, или судом в случаях, прямо предусмотренных СК РФ. Тот или иной порядок расторжения брака предусмотрен в СК РФ в зависимости от определенных обстоятельств и не может быть предопределен желанием сторон.

Порядок расторжения брака в органах ЗАГСа определен Федеральным законом «Об актах гражданского состояния», расторжение брака в суде подчинено правилам гражданского процессуального законодательства и осуществляется по правилам искового производства.

Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния производится:

- при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей;
- независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим; признан судом недееспособным; осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом записи актов гражданского состояния по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

Государственная регистрация расторжения брака производится органом записи актов гражданского состояния в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.

Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и другое).

Расторжение брака в судебном порядке производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны.

При рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах 3 месяцев.

Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

Регистрация расторжения брака производится независимо от времени, истекшего после вынесения судом решения о расторжении брака.

Суд обязан в течение 3-х дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака.

Государственная регистрация расторжения брака на основании решения суда производится в органах записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака на основании выписки из решения суда либо по месту жительства бывших супругов (любого из них) на основании выписки из решения суда и заявления бывших супругов или заявления опекуна недееспособного супруга. Заявление о государственной регистрации расторжения брака может быть сделано устно ли в письменной форме..

Семейные правоотношения между супругами при их жизни могут, помимо развода, прекратиться вследствие признания брака недействительным.

Признание брака недействительным в основном представляет собой семейно-правовую санкцию, относящуюся к мерам защиты, поскольку в отличие от ответственности она не содержит дополнительных обременений личного и имущественного характера.

Признание брака недействительным осуществляется судом по правилам искового производства в порядке, определяемом гражданским процессуальным законодательством.

В соответствии с п. 4 ст. 27 СК РФ брак признается недействительным со дня его заключения.

Перечень оснований для признания брака недействительным, содержащийся в ст. 27 СК РФ, является исчерпывающим и не подлежащим расширительному толкованию.

К числу оснований для признания брака недействительным законодатель относит следующие:

- отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак;
- не достижение вступившими в брак лицами (или одним из них) брачного возраста, если он не был снижен в установленном законом порядке;
- наличие у вступивших в брак лиц (или одного из них) другого не расторгнутого брака;
- заключение брака между близкими родственниками;
- заключение брака между усыновителем и усыновленным;
- заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства;
- сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ-инфекции;

- заключение фиктивного брака, т. е. если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Брак, признанный судом недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных настоящим Кодексом, за исключением случаев, установленных пунктами 4 и 5 ст. 30 СК РФ.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным.

8.2. Взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей

Заключение брака - это не просто факт, узаконивающий совместное проживание мужчины и женщины. Это тот необходимый элемент, который предопределяет дальнейшее развитие семейных отношений. Именно с этим обстоятельством закон связывает дальнейшее возникновение **взаимных прав и обязанностей** участников такого союза.

С момента заключения брака оба лица приобретают **статус супругов**. Каждый становится обладателем обязанностей и прав, предусмотренных нормами семейного права. Реализация их возможна только в конкретных взаимоотношениях супругов, причем не только друг с другом, но и в отношениях с третьими лицами. В последнем случае независимо от конкретного участника таковых субъектом такого правоотношения является **семья**.

Личные права и обязанности супругов - это такие права и обязанности, возникновение, изменение и прекращение которых связано с особым статусом лиц, вступивших в законный брак, которые не предопределены экономическим содержанием, не носят материального характера и связаны с решением наиболее важных вопросов в жизни семьи.

Реализация личных прав и обязанностей строится не на основе правовых норм, а на нормах морали и нравственности (любовь, взаимное уважение, взаимопомощь, ответственность друг перед другом и т. п.). Она не ставится в зависимость от каких - либо внешних факторов, в особенности от экономических, материальных, финансовых.

Личные права можно условно разделить на две группы:

- общие, принадлежащие всем гражданам независимо от того, состоят ли они в браке или нет;
- специальные (отраслевые) - те, которые обусловлены государственной регистрацией брака и нашли свое отражение в нормах семейного законодательства.

Первые - так называемые общеконституционные, они принадлежат любому гражданину вне зависимости от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Среди таковых принято выделять:

- равенство мужчины и женщины в правах и свободах;
- право на неприкосновенность частной жизни;
- право на личную и семейную тайну;
- право на защиту своей чести, достоинства и доброго имени.

Вторая группа прав и обязанностей конкретизирована положениями СК РФ, к числу последних относятся:

- право на свободный выбор рода занятий, профессии, место пребывания и жительства;
- право на совместное решение вопросов семейной жизни исходя из принципа равенства супругов;
- право выбора супругами фамилии.

Ключевым элементом равенства супругов является положение закона, устанавливающего требование о совместном решении супругами вопросов материнства, отцовства, воспитания, образования детей и других вопросов жизни семьи. Конкретная реализация этого требования проявляется посредством иных норм семейного права. В частности, ст. 65 СК РФ предусматривает, что все вопросы, касающиеся воспитания и

образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд. В свою очередь норма ст. 66 СК РФ гласит следующее: родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений. В предоставлении информации может быть отказано только в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Отказ в предоставлении информации может быть оспорен в судебном порядке.

Любые разногласия, возникающие по ходу решения семейных вопросов, могут быть разрешены только по желанию супругов. Произвольное вмешательство может быть расценено как посягательство, направленное на личную жизнь конкретной семьи, что в свою очередь наказуемо.

Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Супруги обязаны оказывать друг другу взаимопомощь, которая проявляется как в материальной, так и в моральной поддержке.

Взаимная помощь становится особенно необходимой при нетрудоспособности одного из супругов (болезнь, инвалидность, беременность, уход за малолетними детьми, детьми-инвалидами). Обеспечение приоритетной защиты нетрудоспособных членов семьи является одним из принципов семейного права, который находит свое конкретное выражение в нормах СК РФ, в частности об **алиментных обязательствах** супругов и бывших супругов (гл.14 СК РФ).

Оба супруга должны не только стремиться содействовать материальному благополучию семьи, но и создавать в ней благоприятную атмосферу, способствовать всестороннему духовному, нравственному и физическому развитию всех членов семьи, особенно несовершеннолетних детей.

Имущественные права супругов

Законным режимом имущества супругов является **режим их совместной собственности**.

Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное.

ГК РФ дает следующее понятие совместной собственности - это такая разновидность общей собственности, в составе которой не определены доли каждого из собственников (ст. 244 ГК РФ)

СК РФ несколько конкретизирует положения гражданского законодательства об общей совместной собственности. Выделяя из всей массы имущества, находящегося в собственности семьи, лишь то, которое нажито супругами во время брака (п. 1 ст. 34 СК РФ)

К имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся:

- доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;
- полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие).

Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

В соответствии с п. 1 ст. 35 СК РФ владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов должно осуществляться по их обоюдному согласию.

В общей массе имущества, наряду с приобретенным за время нахождения в браке, могут находиться вещи, деньги, иные ценности, а равно любые иные предметы, которые принадлежат на праве собственности только одному из супругов. Сюда СК РФ относит:

- добрачное имущество, т. е. вещи и права, принадлежавшие каждому из супругов до вступления в брак;
- имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;
- вещи индивидуального пользования каждого супруга, за исключением предметов роскоши.

Этим имуществом каждый супруг вправе самостоятельно владеть, пользоваться и распоряжаться. При разделе общей собственности супругов и определении их долей это имущество не учитывается.

Договорный режим имущества супругов

Супруги могут изменить режим совместной собственности путем заключения **брачного договора**, в котором вправе установить режим совместной, долевой либо раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Содержанием брачного договора являются его условия, в которых стороны устанавливают **правовой режим супружеского имущества**.

В условиях брачного договора фиксируются решения супругов по важнейшим с их точки зрения аспектам имущественных отношений в браке и (или) в случае его расторжения.

В целом содержание брачного договора может быть представлено в виде нескольких групп отношений, устанавливаемых сторонами при регулировании отдельных внутрисемейных вопросов.

Так, в частности, супруги по своему усмотрению вправе:

- изменить установленный законом режим совместной собственности: вместо законного будет существовать договорной режим имущества супругов;
- установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на отдельные виды имущества, перечень которого не ограничен;
- установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на имущество каждого из супругов, в чем бы оно не заключалось;
- определить права и обязанности по взаимному содержанию (например, размер и порядок выплаты средств на содержание одного из супругов, продолжительность этой выплаты в зависимости от каких-либо обстоятельств);
- определить способы участия в доходах друг друга, что очень важно когда супругам приходится иметь дело с недвижимостью или предприятием, дающим как прибыль, так и убытки;
- установить порядок несения каждым из супругов семейных расходов безотносительно к уровню материальной обеспеченности семьи.

Данный перечень не является исчерпывающим, супруги вправе и иным образом распоряжаться своими правами. Однако закон делает оговорку, что положения брачного договора должны касаться исключительно имущественных прав членов семьи. Тем самым свобода брачного договора несколько ограничена.

В то же время брачный договор не может:

- ограничивать правоспособность и дееспособность супругов;
- ограничивать право супругов на обращение в суд за защитой своих прав;
- регулировать личные неимущественные отношения между супругами.

Права и обязанности родителей и детей возникают между ребенком и каждым из его родителей и носят двусторонний характер, поскольку права и обязанности существуют и у родителей и у ребенка.

Родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.

В числе особенностей прав родителей следует отметить то обстоятельство, что в силу природы семейных правоотношений они одновременно являются и их обязанностью.

Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей

Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами. При этом они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей и обеспечить получение детьми основного общего образования. Поэтому родители не только вправе, но и обязаны осуществлять родительские права.

При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение.

Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей

На родителей возлагается защита прав и интересов детей.

Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Предметом защиты выступают права и интересы детей, закрепленные в статьях 54-60 СК РФ,

Родители самостоятельно избирают конкретный способ защиты нарушенного права ребенка. Однако выбранный ими способ не должен выходить за рамки закона и вступать в противоречие как с интересами иных лиц, так и в первую очередь с интересами детей.

Осуществление родительских прав подразумевает под собой возможность их реализации. При этом такая возможность для родителей не безгранична, реализация ими прав по отношению к несовершеннолетним детям обусловлена интересами последних. Родительские права не могут осуществляться в противоречии с **интересами детей**. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей.

Не допускаются какие-либо ограничения в осуществлении родителями их прав, как со стороны одного из них, так и со стороны третьих лиц.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования, а также на получение информации о своем ребенке из воспитательных и лечебных учреждений и учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений.

Вместе с тем, родители, при осуществлении родительских прав, не вправе:

- причинить вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию;
- допускать в своей семейно педагогике преступное обращение с ребенком, его оскорбление, эксплуатацию.

Семейным законодательством особо регулируются **права несовершеннолетних родителей**.

Наряду с **общими правами и обязанностями** родителей несовершеннолетние родители в силу специфичности своего положения обладают еще и **специальными**.

Ст. 62 СК РФ определяет права несовершеннолетних родителей:

- на совместное проживание со своим ребенком;
- на участие в его воспитании.

Вместе с тем порядок осуществления родительских прав несовершеннолетними родителями ставится в зависимость от ряда обстоятельств:

- состоят ли они в зарегистрированном браке;
- какого возраста на момент рождения у них ребенка они достигли.

Если несовершеннолетние родители состоят в браке, то не существует каких-либо препятствий для осуществления ими своих родительских прав. В силу требований гражданского законодательства такие родители признаются полностью дееспособными, в результате чего с них снимаются все возможные ограничения в реализации имеющихся у них прав; они в полном объеме могут реализовывать предоставленные им права и обладают возможностью обеспечивать себя и рожденного ребенка.

Несколько иначе обстоит дело, если несовершеннолетние родители в браке не состоят.

Для таких случаев п. 2 ст. 62 СК определяет **возрастные критерии** их самостоятельности в осуществлении родительских прав, которые отличаются от установленных нормами гражданского законодательства.

Полной самостоятельностью в осуществлении родительских прав обладают несовершеннолетние хотя и не состоящие в браке, но достигшие шестнадцатилетнего возраста.

До достижения ими шестнадцати лет над их ребенком должна быть установлена **опека**.

Несовершеннолетние родители имеют право:

- признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях;
- требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Права несовершеннолетних детей.

Изучая права и обязанности родителей и детей, нужно исходить из того, что законодательство рассматривает ребенка как **самостоятельный субъект права**, а не как зависимый объект «родительской власти». Семейное законодательство определяет ребенка как лицо, не достигшее возраста 18 лет (несовершеннолетия).

Предусмотренные в гл. 11 СК РФ права несовершеннолетних детей условно можно объединить в две группы: личные и имущественные.

В первой группе закон называет следующие права ребенка:

- жить и воспитываться в семье, насколько это возможно;
- на заботу со стороны родителей;
- на совместное проживание со своими родителями;
- на воспитание своими родителями;
- на обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства;
- на общение с родителями и другими родственниками, проживающими отдельно;
- на защиту своих прав и законных интересов;
- право на имя, отчество, фамилию.

К имущественным правам ребенка относятся:

- право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи;
- право на доходы, полученные ребенком;
- право на имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также иное имущество, приобретенное на средства ребенка.

Одними из наиболее важных и, пожалуй, приоритетных прав ребенка являются его **права на проживание и воспитание в семье, на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие.**

Семья - естественная среда обитания ребенка. Именно здесь закладываются предпосылки развития физически и духовно здорового человека.

Поэтому одним из основных принципов семейного законодательства (ст. 1 СК РФ) является защита права ребенка на семейное воспитание. При этом имеется в виду, прежде всего, собственная семья, которую образуют родители. Реализация рассматриваемого права

ребенка в полной мере возможна в семье, где присутствуют оба родителя; однако нередки ситуации воспитания детей в так называемых неполных семьях. С учетом приоритета интересов ребенка, государство должно обеспечивать нормальное существование подобных семей. Если сохранить семью не представляется возможным, основной задачей государства в таком случае становится решение вопроса о дальнейшей судьбе своего несовершеннолетнего гражданина. Это соответствует международно-правовым нормам, согласно которым разлучение ребенка с родителями допускается по судебному решению исходя из наилучших интересов ребенка. Такое решение может оказаться необходимым в том или ином конкретном случае, например, когда родители жестоко обращаются с ребенком, или не заботятся о нем, или когда родители проживают раздельно и необходимо принять решение относительно места проживания ребенка.

Согласно п. 2 ст. 20 ГК местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, признается место жительства родителей.

Право ребенка на проживание и воспитание в семье носит общий характер, в связи с чем возникает необходимость его конкретизации.

Одной из норм семейного законодательства, конкретизирующей названное право, является положение, согласно которому ребенок **имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками.**

Контакт с близкими людьми является одним из важнейших условий полноценного воспитания и развития ребенка. Законодатель не ограничивает право ребенка на общение с близкими родственниками путем ограничения перечня последних, которым предоставлена подобная возможность. Тем самым степень родства не влияет на аналогичное право на общение с ребенком и со стороны родственников.

Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка.

В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах.

Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации, имеет право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом.

Возникновение такой ситуации может быть вызвано самыми разнообразными причинами, закон дает лишь их примерный перечень - задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и др.

Для преодоления иных разновидностей экстремальной ситуации, в которой может оказаться ребенок можно использовать также понятие трудной жизненной ситуации, под которой понимается ситуация, объективно нарушающая жизнедеятельность гражданина (инвалидность, неспособность к самообслуживанию в связи с болезнью, сиротство, безнадзорность, малообеспеченность, отсутствие определенного места жительства, конфликты и жестокое обращение в семье, одиночество и т. п.), которую он не может преодолеть самостоятельно.

Процедура общения и оказание ребенку, оказавшемуся в подобной ситуации, посильной помощи строго регламентировано законом. Так, в числе названных российским законодательством форм реализации родителями своей обязанности можно выделить участие родителей в защите интересов ребенка, посещение ребенка, находящегося в местах лишения свободы, в местах предварительного задержания, следственных изоляторах, в лечебных и иных подобных учреждениях социальной защиты граждан. Этим, однако, данный перечень не исчерпывается.

Ребенок имеет право на защиту своих прав и законных интересов

Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренным законом, - органом опеки и попечительства, прокурором и судом.

Родители являются законными представителями ребенка, в связи с чем они обладают довольно широким объемом прав и обязанностей, направленных на реализацию права ребенка на защиту его интересов.

Законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом.

Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Закон не дает перечень ситуаций, в которых остро ставится вопрос о необходимости оказания ребенку помощи в защите его прав и интересов. Однако сложившаяся практика выделяет ряд ситуаций, в которых ребенок нуждается в защите незамедлительно:

- произвольное или незаконное вмешательство в осуществление его права на личную жизнь или посягательство на его честь и достоинство;
- различные формы физического или психического насилия, оскорбление или злоупотребление, отсутствие заботы или небрежное обращение, грубое обращение или эксплуатация;
- экономическая эксплуатация и выполнение любой работы, которая может предоставлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования либо наносит ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию;
- незаконное потребление наркотических средств и психотропных веществ;
- все формы сексуальной эксплуатации и сексуального совращения;
- бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения или наказания;
- другие формы эксплуатации, наносящие ущерб любому аспекту благосостояния ребенка.

В целях повышенной и наиболее эффективной защиты интересов несовершеннолетних закон предоставляет возможность выступить в этом качестве прокурору или органам опеки и попечительства.

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным, до достижения совершеннолетия имеет права самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту.

При нарушении прав и законных интересов, в том числе при злоупотреблении родителями своими родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обратиться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижению возраста четырнадцати лет - в суд.

Право ребенка выражать свое мнение

Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

В ряде случаев, предусмотренных СК РФ, органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста 10 лет.

Ребенок имеет право на имя, отчество, фамилию

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственное имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ,

При отсутствии соглашения между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства.

Если отцовство не установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка (п. 3 ст. 51 СК РФ), фамилия - по фамилии матери.

По совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста четырнадцати лет орган опеки и попечительства, исходя из интересов ребенка, вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя.

Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя.

Если ребенок рожден от лиц, не состоявших в браке между собой, и отцовство в законном порядке не установлено, орган опеки и попечительства, исходя из интересов ребенка, вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой.

Изменение имени и (или) фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия.

Имущественные права несовершеннолетних детей

Каждый ребенок имеет право на уровень жизни, необходимый для нормального физического, умственного, духовного, нравственного и социального развития, что требует соответствующих материальных затрат.

Создание условий жизни, необходимых для развития ребенка, обеспечивается главным образом родителями, несущими основную ответственность за его достойное содержание.

Российской семейное законодательство впервые в истории существования отечественного семейного права раскрывает содержание имущественных прав несовершеннолетних детей и дает характеристику отдельных из них. В числе таковых законодатель называет:

- право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи (т. е. совершеннолетних трудоспособных братьев и сестер, дедушки, бабушки);
- право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, и на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка;
- право владеть и пользоваться имуществом родителей при совместном с ними проживании (по взаимному согласию ребенка и родителей).

Включение в текст СК РФ норм об имущественных правах ребенка имеет большой смысл. Оно означает расширение круга отношений, регулируемых семейным законодательством, поскольку сюда входят имущественные права несовершеннолетних как в семье, так и за ее пределами.

Содержание ребенка в семье осуществляют его родители. Это их неотъемлемая обязанность. Они тратят часть своего дохода на питание, одежду, образование, лечение, удовлетворяют иные материальные, а подчас и духовные (если это связано с материальными затратами) потребности ребенка.

Порядок предоставления ребенку содержания и размер этого содержания определены положениями раздела 5 СК РФ (алиментные обязательства членов семьи). Однако нормы названного размера применимы лишь в случаях, оговоренных законом, во всех остальных ситуациях содержание ребенка основывается на морали, родительских чувствах, чувствах долга.

В перечень имущественных прав ребенка СК РФ включает также получение причитающихся ему платежей, выплачиваемых государством. Это могут быть всевозможные пенсии, пособия, иные социальные выплаты, алиментные платежи и иные денежные выплаты, получаемые ребенком. Все они являются его собственностью. Однако распоряжаются ими, как правило, его законные представители, но в интересах последнего. Это связано с требованиями разумности и целесообразности. Они обязаны расходовать эти средства на содержание, воспитание и образование ребенка (п. 2 ст. 60 СК РФ).

В числе оснований приобретения ребенком в собственность имущества ч. 3 ст. 62 СК РФ называет получение дара, наследование, а также иные основания, предусмотренные законом, в числе которых могут фигурировать любые, предусмотренные гражданским законодательством.

Законодатель устанавливает повышенную защиту имущественных прав несовершеннолетних детей в отношении **недвижимого имущества**, в частности жилых помещений.

Отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается с согласия органа опеки и попечительства.

В целях всесторонней защиты жилищных прав несовершеннолетних их интересы при совершении сделки, связанной с отчуждением, обменом жилых помещений, должны представлять непосредственно родители или лица, их заменяющие.

В целях защиты имущественных прав несовершеннолетних и предупреждения возможных злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих) п. 4 ст. 37 ГК РФ предусмотрено, что родители (лица, их заменяющие) не вправе совершать сделки со своими несовершеннолетними детьми, за исключением передачи им имущества в качестве дара или в безвозмездное пользование. Это ограничение распространяется и на близких родственников родителей.

Семейное законодательство устанавливает **режим раздельного имущества детей и родителей**.

Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Однако подобное положение не препятствует возможности возникновения совместной собственности.

В случае возникновения права общей собственности родителей и детей (в результате приватизации или наследования) их права по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом определяются гражданским законодательством (п. 5 ст. 60 СК РФ).

Семейным кодексом РФ (ст. 87 - 88) предусмотрена **обязанность совершеннолетних трудоспособных детей** содержать своих нетрудоспособных родителей, заботиться о них и участвовать в дополнительных расходах на родителей.

8.3. Ответственность в семейном праве

Семейное законодательство содержит ряд норм, устанавливающих ответственность за нарушение, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, вытекающих из брачно-семейных отношений.

Так, ст. 65 СК РФ указывает, что родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке. Данная норма носит отсылочный характер, т.к. ответственность за конкретные нарушения семейного законодательства наступает по нормам административного, уголовного, гражданского законодательства.

В качестве общей ответственности за воспитание детей, родители могут нести уголовную и административную ответственность.

Например, ст. 156 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего родителем или иным лицом, на которое возложены эти обязанности, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним.

Кодекс РФ об административных правонарушениях в ст. 5.35 предусматривает административную ответственность в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения родителями обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних.

Специфическими мерами ответственности, установленными только семейным законодательством, являются **ограничение или лишение родительских прав, отобрание ребенка**.

Ограничение родительских прав заключается в принятии решения судом об отобрании ребенка у родителей (одного из них), если оставление ребенка с родителями опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и другие), а также в случаях, если поведение родителей является опасным для ребенка, но не установлены основания для лишения родителей родительских прав.

Ограничение родительских прав означает утрату родителями права на личное воспитание ребенка но не освобождает их от обязанности по содержанию ребенка.

Лишение родительских прав производится судом, если родители:

- уклоняются от выполнения обязанностей родителей;
- отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, лечебного, воспитательного или иного учреждения;
- злоупотребляют своими родительскими правами;
- жестоко обращаются с детьми;
- являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Родители, лишенные родительских прав теряют все права, основанные на факте родства с ребенком. Однако лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка.

Отобрание ребенка возможно в случае непосредственной угрозы жизни ребенка или его здоровью и производится органами опеки и попечительства на основании акта органа местного самоуправления.

Семейным законодательством (гл. 9 СК РФ) установлена **имущественная ответственность супругов по обязательствам**, в случаях обращения взыскания на общее имущество супругов или имущество одного из них, а также в случае возложения на супругов ответственности за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми.

Суть имущественной ответственности супругов состоит в следующем:

- в возможности обращения взыскания по обязательствам одного из супругов на его долю в общем имуществе супругов;
- в солидарной ответственности имуществом каждого из супругов при недостаточности общего имущества для удовлетворения требований кредитора по общим обязательствам супругов;
- в солидарной имущественной ответственности супругов за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми.

Ст. 115 СК РФ предусмотрена **ответственность за несвоевременную уплату алиментов** совершеннолетними членами семьи. Данный вид ответственности предусматривает уплату виновным лицом получателю алиментов неустойки, а также возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения алиментных обязательств, в части, непокрытой неустойкой.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие отношения регулируются семейным законодательством?
2. Какие основные принципы правового регулирования семейных отношений закреплены в Семейном кодексе РФ?
3. В чем состоит особенность семейных правоотношений?
4. Определите понятие "член семьи", используемое в семейном законодательстве.
5. Каковы условия вступления в брак?
6. Перечислите препятствия к заключению брака.

8. Каков порядок заключения брака?
9. Что означает недействительность брака, какие основания признания брака недействительным Вы знаете?
10. Какие последствия наступают в случае признания брака недействительным?
11. Какие способы прекращения брака Вы знаете?
12. Как и при каких условиях брак может быть расторгнут в органах ЗАГСа?
13. Каков порядок и условия расторжения брака в суде?
14. Назовите личные неимущественные права супругов. Определите содержание каждого из них.
15. Какие имущественные права супругов Вы знаете?
16. Форма, содержание и порядок заключения брачного договора.
17. Основания возникновения алиментных обязательств между супругами.
18. Порядок и условия предоставления содержания бывшими супругами.
19. В каком порядке устанавливается происхождение детей?
20. Как устанавливается отцовство в судебном порядке?
21. При каких условиях возникают родительские права. Какие из них Вы знаете?
22. Перечислите личные неимущественные права детей, определите их содержание.
23. Какие имущественные права детей Вы можете назвать? Какой порядок установлен законом при осуществлении несовершеннолетними своих имущественных прав?
24. Определите содержание алиментной обязанности родителей в отношении своих детей.
25. Каковы условия и порядок осуществления совершеннолетними детьми алиментной обязанности в отношении своих родителей?

Глава 9. Правовые основы защиты государственной и коммерческой тайны

9.1. Понятие государственной и коммерческой тайны

Правовые основы защиты государственной тайны установлены Законом РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" (с изменениями от 6 октября 1997 г., 30 июня, 11 ноября 2003 г., 29.06.2004 г.).

Закон регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации.

Положения Закона обязательны для исполнения на территории Российской Федерации и за ее пределами:

- органами законодательной, исполнительной и судебной властей, местного самоуправления,
- предприятиями, учреждениями и организациями независимо от их организационно - правовой формы и формы собственности;
- должностными лицами и гражданами Российской Федерации, взявшими на себя обязательства либо обязанными по своему статусу исполнять требования законодательства Российской Федерации о государственной тайне.

Согласно с законом «О государственной тайне» - **государственная тайна** – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Носители сведений, составляющих государственную тайну, - материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов.

Система защиты государственной тайны - совокупность органов защиты государственной тайны, используемых ими средств и методов защиты сведений, составляющих государственную тайну и их носителей, а также мероприятий, проводимых в этих целях.

Допуск к государственной тайне - процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций - на проведение работ с использованием таких сведений.

Доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, - санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну;

Гриф секретности - реквизиты, свидетельствующие о степени секретности сведений, содержащихся в их носителе, проставляемые на самом носителе и (или) в сопроводительной документации на него.

Средства защиты информации - технические, криптографические, программные и другие средства предназначенные для защиты сведений, составляющих государственную тайну, средства, в которых они реализованы, а также средства контроля эффективности защиты информации.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну, - совокупность категорий сведений, в соответствии с которыми сведения относятся к государственной тайне и засекречиваются на основаниях и в порядке, установленных федеральным законодательством.

В соответствии с законом **государственную тайну** составляют:

- 1) сведения в военной области;
- 2) сведения в области экономики, науки и техники;
- 3) сведения в области внешней политики и экономики;
- 4) сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности.

Отнесение сведений к государственной тайне и засекречивания этих сведений осуществляется в соответствии с **принципами** законности, обоснованности и своевременности.

Законность отнесения сведений к государственной тайне и засекречивание заключается в соответствии засекречиваемых сведений положениям Закона и законодательству Российской Федерации о государственной тайне.

Обоснованность заключается в установлении путем экспертной оценки целесообразности засекречивания конкретных сведений, вероятных экономических и иных последствий этого акта, исходя из интересов государства, общества и граждан.

Своевременность заключается в установлении ограничений на распространение этих сведений с момента их получения (разработки) или заблаговременно.

Законом установлены три **степени секретности** сведений, составляющих государственную тайну, и соответствующие этим степеням грифы секретности для носителей указанных сведений: "**особой важности**", "**совершенно секретно**" и "**секретно**".

Использование перечисленных грифов секретности для засекречивания сведений, не отнесенных к государственной тайне, не допускается.

Отнесение сведений к государственной тайне осуществляется:

- 1) в соответствии с Перечнем сведений, составляющих государственную тайну, определяемым Законом;
- 2) руководителями органов государственной власти в соответствии с Перечнем должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне.

Указанные лица несут персональную ответственность за принятые ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственной тайне.

Не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;
- о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

- о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;
- о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;
- о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;
- о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Коммерческая тайна

В соответствии с Федеральным законом от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне":

- коммерческая тайна - конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду;- информация, составляющая коммерческую тайну, - научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны;

Вопрос о наличии действительной или потенциальной коммерческой ценности информации, содержание и объем сведений, порядок и способы обеспечения и защиты ее конфиденциальности определяются самим обладателем информации по своему усмотрению.

В соответствии с Законом "О коммерческой тайне" режим коммерческой тайны не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении следующих сведений:

- 1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- 2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- 3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;
- 4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;
- 5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;
- 6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;
- 7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;
- 8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;
- 9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;
- 10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну возникают с момента установления им в отношении такой информации режима коммерческой тайны в соответствии с указанным законом.

Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, имеет право:

- 1) устанавливать, изменять и отменять в письменной форме режим коммерческой тайны в соответствии с настоящим Федеральным законом и гражданско-правовым договором;
- 2) использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для собственных нужд в порядке, не противоречащем законодательству Российской Федерации;
- 3) разрешать или запрещать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, определять порядок и условия доступа к этой информации;
- 4) вводить в гражданский оборот информацию, составляющую коммерческую тайну, на основании договоров, предусматривающих включение в них условий об охране конфиденциальности этой информации;
- 5) требовать от юридических и физических лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, которым предоставлена информация, составляющая коммерческую тайну, соблюдения обязанностей по охране ее конфиденциальности;
- 6) требовать от лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, в результате действий, осуществленных случайно или по ошибке, охраны конфиденциальности этой информации;
- 7) защищать в установленном законом порядке свои права в случае разглашения, незаконного получения или незаконного использования третьими лицами информации, составляющей коммерческую тайну, в том числе требовать возмещения убытков, причиненных в связи с нарушением его прав.

В целях охраны конфиденциальности информации работодатель обязан:

- ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, составляющей коммерческую тайну, необходим для выполнения им своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой является работодатель и его контрагенты;
- ознакомить под расписку работника с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;
- создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима коммерческой тайны.

Доступ работника к информации, составляющей коммерческую тайну, осуществляется с его согласия, если это не предусмотрено его трудовыми обязанностями.

В целях охраны конфиденциальности информации работник обязан:

- выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;
- не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;
- не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, после прекращения трудового договора в течение срока, предусмотренного соглашением между работником и работодателем, заключенным в период срока действия трудового договора, или в течение трех лет после прекращения трудового договора, если указанное соглашение не заключалось;
- возместить причиненный работодателю ущерб, если работник виновен в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну, ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

- передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании работника материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

9.2. Нормативные акты в области защиты государственной и коммерческой тайны

Нормативно-правовое регулирование в области защиты государственной тайны в Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Законе Российской Федерации "О безопасности" и включает следующие основные нормативные акты:

- Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 (ред. от 21.12.2013) "О государственной тайне"
- Указ Президента от 24.01.98 № 61 «О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне»;
- Указ Президента от 30.11.95 № 1203 «О принятии перечня сведений, относящихся к государственной тайне»;
- распоряжение Президента РФ от 26.09.00 № 419-РП «Об изменении перечня должностных лиц органов государственной власти, наделяемых полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне»;
- постановление Правительства РФ от 22.08.98 № 1003 «Об утверждении положения о порядке допуска лиц, имеющих двойное гражданство, лиц без гражданства, а также лиц из числа иностранных граждан, эмигрантов и реэмигрантов к государственной тайне»;
- Постановление Конституционного суда РФ от 27.03.96 №8-П «По делу о проверке конституционности статей 1 и 21 Закона РФ от 21 июля 1993 года «О государственной тайне» в связи с жалобами граждан В.М. Гурджиянца, В.Н. Синцова, Бугрова и А. К. Никитина».

В области защиты коммерческой тайны правовое регулирование основывается на:

- Гражданском кодексе РФ;
- Федеральном законе от 27 июля 2006 г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»;
- Федеральном законе от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне".

9.3. Ответственность за нарушение законодательства о государственной и коммерческой тайне

Должностные лица и граждане, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о государственной тайне, несут уголовную, административную, гражданско-правовую или дисциплинарную ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Уголовная ответственность наступает:

- за разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков государственной измены, а также за то же деяние, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия (ст. 283 УК РФ);
- за нарушение лицом, имеющим доступ к государственной тайне, установленных правил обращения с содержащими государственную тайну документами, а равно с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, если это повлекло по неосторожности их утрату и наступление тяжких последствий (ст. 284 УК РФ);
- за государственную измену в форме выдачи государственной тайны иностранному государству, иностранной организации или их представителям в ущерб внешней безопасности Российской Федерации, совершенную гражданином Российской Федерации, (ст. 275 УК РФ)

Административная ответственность наступает за административные правонарушения, предусмотренные частями 3 и 4 статьи 13.12, частью 2 статьи 13.13 КоАП РФ:

- за нарушение условий, предусмотренных лицензией на проведение работ: связанных с использованием и защитой информации, составляющей государственную тайну, созданием средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите информации;
- за использование несертифицированных средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну;
- занятие видами деятельности, связанной: с использованием и защитой информации, составляющей государственную тайну, созданием средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите информации, составляющей государственную тайну, без лицензии.

Гражданско-правовая ответственность состоит в том, что лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет государственную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки.

Такая обязанность может быть возложена на две категории лиц. Первая категория - это работник, который разглашал государственную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору или контракту, вторая - любые другие лица, которым соответствующие сведения стали известны благодаря заключенным с потерпевшим гражданско-правовым договорам (покупатели, подрядчики, арендаторы, участники хозяйственных товариществ и обществ и т. п.). Для тех и других условием наступления обязанности возместить убытки служит то, что трудовым договором, контрактом или гражданско-правовым договором на них была возложена обязанность не разглашать соответствующие сведения. В отношении работников набор таких сведений может быть утвержден актом юридического лица, а для всех остальных лиц - зафиксирован в заключаемом ими гражданско-правовом договоре.

Возможно также расторжение гражданско-правовых отношений с контрагентами, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Дисциплинарная ответственность наступает по нормам трудового законодательства и предусматривает, в частности, возможность расторжения трудового договора по инициативе работодателя в случаях разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что понимается под государственной тайной.
2. Какие сведения не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию
3. Что означает допуск к государственной тайне
4. Что означает доступ к сведениям, составляющим государственную тайну
5. Что такое коммерческая тайна.
6. В отношении каких сведений режим коммерческой тайны не может быть установлен,
7. Какие нормативные акты в области защиты государственной и коммерческой тайны вы знаете.
8. Какие существуют виды ответственности за нарушение законодательства о государственной и коммерческой тайне.

Глава 10. Основы трудового законодательства Российской Федерации

10.1. Понятие трудового права

Трудовое право – является отраслью российского права и направлено на правовое регулирование общественных отношений в сфере труда, которые складываются в процессе функционирования рынка наемного труда, организации и применения наемного труда, а также общественных отношений, непосредственно связанных с ним

Трудовое право регулирует трудовые отношения, то есть связь между людьми в процессе совместного труда, которая существует в данном обществе, и включает отношения собственности к средствам производства и к продуктам труда.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, которые возникают между работником и работодателем, а также отношения, производные от трудовых.

Трудовые отношения, возникающие между работником и работодателем, являются ядром предмета трудового права.

Однако кроме трудовых, имеются и иные отношения, непосредственно связанные с ними, т.е. производные от трудовых отношений. Часть из них предшествуют, другие сопутствуют, третьи приходят на смену трудовым отношениям.

К предшествующим можно отнести отношения по трудоустройству у данного работодателя. Основная цель этих отношений - это обеспечение граждан работой через органы трудоустройства, обеспечение реализации ими права на свободу труда.

К сопутствующим относятся:

- отношения по организации труда и управлению трудом, по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров, по участию работников и профсоюзов и т.п. Эти сопутствующие отношения являются коллективными трудовыми отношениями, т.е. всегда имеют коллективного субъекта в лице профсоюзов или представительного органа работников;
- отношения по профессиональной подготовке и переподготовке кадров, повышению их квалификации;
- отношения, регулирующие материальную ответственность сторон;
- отношения по надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства.

Последующие – это отношения по разрешению трудовых споров (как правило, в связи с незаконным увольнением).

Цели и задачи трудового законодательства.

Целями трудового законодательства являются установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создание благоприятных условий труда, защита прав и интересов работников и работодателей.

Задачами трудового законодательства являются:

- создание необходимых правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений, интересов государства,
- правовое регулирование трудовых отношений и иных, непосредственно связанных с ними отношений (предшествующих, сопутствующих и последующих).

10.2. Источники трудового права

Под источниками трудового права понимаются законодательные (нормативные) акты органов власти и управления, регулирующие трудовые и тесно связанные с ними отношения.

Регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами осуществляется трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Система актов трудового законодательства состоит из:

- Трудового кодекса РФ;
- иных федеральных законов;
- указов Президента РФ;
- постановлений Правительства РФ;
- нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти;
- конституций (уставов), законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ;
- актов органов местного самоуправления;
- локальных нормативных актов, содержащие нормы трудового права;
- международные договоры Российской Федерации.

Основным отраслевым источником трудового права является Трудовой кодекс Российской Федерации. Значение этого кодекса состоит в том, что он обеспечивает единый подход к регулированию трудовых и непосредственно связанных с ними отношений. Кроме

того, трудовые нормы, содержащиеся в иных законодательных актах, не должны противоречить нормам Трудового кодекса.

10.3. Субъекты трудовых правоотношений

Сторонами (субъектами) трудовых отношений в соответствии со ст.20 ТК РФ являются **работник и работодатель**.

Работник - физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

Работником может быть только физическое лицо (гражданин), обладающее трудовой правоспособностью (трудовой правосубъектностью). Это означает, что, во-первых, гражданину законодательством или решением суда не запрещено заниматься определенным видом трудовой деятельности (например, гражданам РФ, имеющим двойное гражданство, иностранцам и лицам без гражданства запрещается занимать некоторые должности государственной службы) и, во-вторых, он достиг возраста, с которого допускается заключение трудового договора (по общему правилу 16 лет), и способен выполнять поручаемую ему работу (имеет соответствующую квалификацию, образование или специальные знания).

Работодатель – физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником, или иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры.

Физическим лицом, являющимся работодателем, как правило, является гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Правоспособность юридического лица возникает в день его регистрации и прекращается в момент завершения его ликвидации.

В качестве работодателя могут также выступать не только организации, но и их обособленные структурные подразделения (представительства и филиалы).

Иным субъектом, наделенным правом заключать трудовые договоры, может быть, например, глава крестьянского (фермерского хозяйства), который выступает в качестве работодателя не от своего имени, а от имени хозяйства.

Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются:

- физическим лицом, являющимся работодателем;
- органами управления юридического лица (организации) или уполномоченным ими в установленном порядке лицами.

10.4. Понятие трудового договора

Трудовой договор – это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные законами, коллективным договором, локальными нормативными актами, своевременно и в полном размере выплачивать заработную плату, а работник обязуется лично выполнять трудовую функцию и соблюдать правила внутреннего трудового распорядка.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

Трудовой договор определяет правовое положение гражданина в качестве работника данного трудового коллектива, членом которого он становится только с момента заключения трудового договора.

Без заключения трудового договора не могут возникнуть трудовые отношения.

Отличительными (специфическими) признаками трудового договора являются:

- 1) личное выполнение работником трудовой функции в общем процессе труда данного коллектива;
- 2) подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка, выполнение установленной меры труда;
- 3) обязанности работодателя организовать труд работника, создавать ему нормальные условия труда, охрану труда, выплачивать заработную плату по заранее установленным нормам.

Содержание трудового договора составляет совокупность его условий, которые определяют права и обязанности сторон.

Различают два вида условий трудового договора:

- а) непосредственные, устанавливаемые по соглашению сторон при заключении договора;
- б) производные, установленные законодательством.

Непосредственные условия подразделяются на существенные и дополнительные.

В качестве **существенных** условий трудового договора ст. 57 ТК РФ называет

- место работы (с указанием структурного подразделения);
- дата начала работы;
- наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- права и обязанности работника;
- права и обязанности работодателя;
- характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
- режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

В случае заключения срочного трудового договора в нем указываются срок его действия и обстоятельство (причина), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора.

В качестве **дополнительных** условий в трудовом договоре могут предусматриваться условия:

- об испытании;
- о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя;
- иные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с Трудовым кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями.

Условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме.

Трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;
- 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, если иное не предусмотрено Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок.

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

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.

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.

Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

10.5. Порядок заключения, изменения и расторжения трудового договора

Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет.

В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста пятнадцати лет.

С согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью и не нарушающего процесса обучения.

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

При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, 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.

В отдельных случаях с учетом специфики работы трудовым законодательством может предусматриваться необходимость предъявления дополнительных документов. Требование других документов запрещается.

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

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.

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 дней со дня фактического допущения работника к работе.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Содержание приказа (распоряжения) работодателя должно соответствовать условиям заключенного трудового договора.

Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

При приеме на работу работодатель обязан ознакомить работника с действующими в организации правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, имеющими отношение к трудовой функции работника, коллективным договором.

При заключении трудового договора соглашением сторон может быть обусловлено испытание работника в целях проверки его соответствия поручаемой работе. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре.

Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций - шести месяцев, если иное не установлено федеральным законом.

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

Если в период испытания работник придет к выводу, что предложенная ему работа не является для него подходящей, то он имеет право расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за три дня.

Изменение трудового договора

Под изменением трудового договора понимается перевод на другую постоянную работу или изменение существенных условий трудового договора.

Перевод на другую постоянную работу может иметь место:

- в той же организации по инициативе работодателя,
- в другую организацию,
- в другую местность вместе с организацией

Перевод на другую постоянную работу допускается только с письменного согласия работника.

Не является переводом на другую постоянную работу и не требует согласия работника:

- перемещение его в той же организации на другое рабочее место,
- в другое структурное подразделение этой организации в той же местности,
- поручение работы на другом механизме или агрегате,

если это не влечет за собой изменения трудовой функции и изменения существенных условий трудового договора.

Изменение существенных условий трудового договора по инициативе работодателя при продолжении работником работы без изменения трудовой функции допускается по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда. При этом согласия работника на изменение существенных условий трудового договора не требуется.

О введении указанных изменений работник должен быть уведомлен работодателем в письменной форме не позднее чем за два месяца до их введения, если иное не предусмотрено законом.

Не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

Изменением трудового договора является также **временный перевод на другую работу в случае производственной необходимости.**

В случае производственной необходимости работодатель имеет право переводить работника на срок до одного месяца на не обусловленную трудовым договором работу в той же организации с оплатой труда по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

Такой перевод допускается:

- для предотвращения катастрофы, производственной аварии или устранения последствий катастрофы, аварии или стихийного бедствия;
- для предотвращения несчастных случаев, простоя (временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), уничтожения или порчи имущества,
- для замещения отсутствующего работника.

При этом работник не может быть переведен на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

Продолжительность перевода на другую работу для замещения отсутствующего работника не может превышать одного месяца в течение календарного года (с 1 января по 31 декабря).

С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

Изменением трудового договора законодательство рассматривает и **отстранение работника от работы.**

Работодатель обязан отстранить от работы (не допускать к работе) работника:

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работником работы, обусловленной трудовым договором;
- по требованиям уполномоченных на то органов и должностных лиц,
- в других случаях, предусмотренных законодательством.

Работодатель отстраняет от работы (не допускает к работе) работника на весь период времени до устранения обстоятельств, явившихся основанием для отстранения от работы или недопущения к работе.

Прекращение трудового договора

Трудовой кодекс предусматривает следующие основания прекращения трудового договора:

- 1) **соглашение сторон**, т.е. трудовой договор может быть в любое время расторгнут по соглашению сторон трудового договора.
- 2) **истечение срока трудового договора**, за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения.

О расторжении срочного трудового договора работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три дня до увольнения.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения определенной работы, расторгается по завершении этой работы.

Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работника на работу.

- 3) **расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию).**

Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели.

По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

В случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено:

- невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи),
- в случаях установленного нарушения работодателем трудового законодательства, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора

работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу.

4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя;

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем в случаях:

- а) ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем - физическим лицом;
- б) сокращения численности или штата работников организации;
- в) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:
 - состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;
 - недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;
- г) смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);
- д) неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;
- е) однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей:
 - прогула (отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);
 - появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
 - разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
 - совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;
 - нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;
- ж) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;
- з) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;
- и) принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;
- к) однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

- л) представления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;
- м) прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;
- н) предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации;
- о) в других случаях, установленных Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Увольнение в связи с сокращением численности или штата работников организации, а также вследствие несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

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

При принятии решения о сокращении численности или штата работников организации и возможном расторжении трудовых договоров с работниками работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом выборному профсоюзному органу данной организации не позднее чем:

- за два месяца до начала проведения соответствующих мероприятий,
- а в случае, если решение о сокращении численности или штата работников организации может привести к массовому увольнению работников - не позднее, чем за три месяца до начала проведения соответствующих мероприятий.

В организации коллективным договором может быть установлен иной порядок обязательного участия выборного профсоюзного органа данной организации в рассмотрении вопросов, связанных с расторжением трудового договора по инициативе работодателя.

- 5) **перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);**
- 6) **отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией;**
- 7) **отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора;**
- 8) **отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;**
- 9) **отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность;**
- 10) **обстоятельства, не зависящие от воли сторон, к которым относятся:**
 - б) сокращения численности или штата работников организации;
 - в) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:
 - а) призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;
 - б) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;
 - в) избрание на должность;
 - г) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
 - д) признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;
 - е) смерть работника либо работодателя - физического лица, а также признание судом работника либо работодателя - физического лица умершим или безвестно отсутствующим;
 - ж) наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением

Правительства Российской Федерации или органа государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

11) нарушение установленных Трудовым кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы.

Трудовой договор по указанному основанию прекращается в следующих случаях:

- заключение трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом;
- в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным Трудовым кодексом или федеральными законами.

Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

10.6. Дисциплинарная ответственность работников и материальная ответственность сторон трудового договора

Дисциплина труда - обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Методами обеспечения дисциплины труда являются:

- 1) создание работодателем необходимых условий для нормальной работы;
- 2) воспитание сознательного отношения работников к труду, понимание необходимости дисциплины;
- 3) поощрение за добросовестный труд;
- 4) принуждение, т. е. наложение дисциплинарных взысканий за совершение дисциплинарных проступков.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка.

Правила внутреннего трудового распорядка организации - это локальный нормативный акт организации, регламентирующий порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

Согласно ст. 190 ТК РФ правила внутреннего трудового распорядка утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Основное содержание этих правил составляют определенные обязанности сторон трудового договора каждой конкретной организации, рабочее время, поощрения за труд, ответственность сторон за нарушение трудовой дисциплины.

Для отдельных категорий работников действуют уставы и положения о дисциплине, утверждаемые Правительством Российской Федерации в соответствии с федеральными законами.

Примерный перечень поощрений, применяемых работодателем к работникам, добросовестно исполняющим трудовые обязанности, дан в ч.1 ст. 191 ТК РФ:

- объявление благодарности;
- выдача премии;
- награждение ценным подарком, почетной грамотой;
- представление к званию лучшего по профессии.

Другие виды поощрений работников за труд определяются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, а также уставами и положениями о дисциплине.

За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным наградам.

Дисциплинарная ответственность работников

Предусматривая меры поощрения за добросовестный труд, ТК РФ устанавливает и меры дисциплинарного воздействия к нарушителям трудовой дисциплины.

Основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности служит дисциплинарный проступок, т.е. противоправное, виновное, неисполнение или ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей.

Общая дисциплинарная ответственность предусмотрена правилами внутреннего трудового распорядка. Специальная дисциплинарная ответственность установлена для определенных категорий работников уставами и положениями о дисциплине.

За совершение дисциплинарного проступка работодатель имеет право применить к работнику следующие дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение по соответствующим основаниям.

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

Порядок применения дисциплинарных взысканий установлен ст. 193 ТК РФ и состоит в следующем:

1) до применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. В случае отказа работника дать указанное объяснение составляется соответствующий акт.

Отказ работника дать объяснение не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

2) дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

3) дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

4) за каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

5) приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания.

В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственные инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Дисциплинарное взыскание снимается, если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию. В этом случае работник считается не имеющим дисциплинарного взыскания.

Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

Материальная ответственность сторон трудового договора

Общие положения материальной ответственности сторон трудового договора заключаются в следующем:

- 1) сторона трудового договора (работодатель или работник), причинившая ущерб другой стороне, возмещает этот ущерб в соответствии с трудовым законодательством.
- 2) трудовым договором или заключаемыми в письменной форме соглашениями, прилагаемыми к нему, может конкретизироваться материальная ответственность сторон этого договора.

При этом договорная ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, а работника перед работодателем - выше, чем это предусмотрено законом.

- 3) расторжение трудового договора после причинения ущерба не влечет за собой освобождения стороны этого договора от материальной ответственности.

Материальная ответственность работодателя перед работником

Работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться.

Такая обязанность, в частности, наступает, если заработок не получен в результате:

- незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;
- отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;
- задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;

Работодатель, причинивший ущерб имуществу работника, возмещает этот ущерб в полном объеме. Размер ущерба исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности на момент возмещения ущерба.

При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре.

Моральный вред, причиненный работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя, возмещается работнику в денежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора.

В случае возникновения спора факт причинения работнику морального вреда и размеры его возмещения определяются судом, независимо от подлежащего возмещению материального ущерба.

Материальная ответственность работника

Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

Материальная ответственность работника исключается в случаях возникновения ущерба вследствие:

- непреодолимой силы,
- нормального хозяйственного риска,
- крайней необходимости или необходимой обороны
- неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств, при которых был причинен ущерб, полностью или частично отказаться от его взыскания с виновного работника.

Однако это право может быть ограничено собственником имущества организации в случаях, предусмотренных законодательством либо учредительными документами организации.

В соответствии со ст. 241 ТК РФ за причиненный ущерб работник несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка, если иное не предусмотрено Трудовым кодексом или иными федеральными законами.

Полная материальная ответственность работника состоит в его обязанности возмещать причиненный работодателю прямой действительный ущерб в полном размере.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба может возлагаться на работника лишь в случаях, предусмотренных ТК РФ или иными федеральными законами.

Работники в возрасте до восемнадцати лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

В соответствии со ст. 243 ТК РФ материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба возлагается на работника в следующих случаях:

- 1) когда в соответствии с законом на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;
- 2) недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;
- 3) умышленного причинения ущерба;
- 4) причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- 5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;
- 6) причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;
- 7) разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;
- 8) причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Работник, признающий себя виновным в возникновении ущерба, вправе добровольно возместить его полностью или частично. По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа. В этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. С согласия работодателя работник может передать ему для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное имущество.

При отказе работника от добровольного возмещения ущерба его взыскание возможно:

- а) путем удержания из заработной платы работника по распоряжению работодателя;
- б) судом.

Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя. Распоряжение может быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба.

В судебном порядке взыскание производится:

- если месячный срок истек;
- работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок.

При несоблюдении работодателем установленного порядка взыскания ущерба работник имеет право обжаловать действия работодателя в суд.

Возмещение ущерба производится независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действия или бездействие, которыми причинен ущерб работодателю.

10.7. Трудовые споры и порядок их разрешения

Трудовые споры – важнейшая форма самозащиты трудящихся, т.к. без инициативы работника не может возникнуть индивидуальный трудовой спор, а без инициативы коллектива работников или их представительного органа нет и коллективного трудового спора.

Конституция Российской Федерации в ст.ст. 37, 46 содержит основы порядка рассмотрения трудовых споров.

Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров регулируется главой 60 ТК РФ, а порядок рассмотрения коллективных трудовых споров – главой 61 ТК РФ.

Принципами рассмотрения трудовых споров являются:

- 1) демократизм, т.е. участие работников в разрешении споров;
- 2) простота порядка рассмотрения, бесплатность, доступность;
- 3) законность, гласность и полнота исследования доказательств по спорам;
- 4) быстрота разрешения спора;
- 5) обеспечение исполнения решения по трудовому спору.

Рассмотрение индивидуальных трудовых споров

Индивидуальный трудовой спор - неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам:

- применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, трудового договора, о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.
- спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем,
- спор между работодателем и лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами.

Комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников (представительного органа работников) и (или) работодателя (организации, индивидуального предпринимателя) из равного числа представителей работников и работодателя.

Представители работников в комиссию по трудовым спорам избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации.

Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации., работодателем – индивидуальным предпринимателем.

Организационно-техническое обеспечение деятельности комиссии по трудовым спорам осуществляется работодателем.

Комиссия по трудовым спорам является органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, за исключением споров, по которым ТК РФ и иными федеральными законами установлен другой порядок их рассмотрения.

Индивидуальный трудовой спор рассматривается КТС, если работник самостоятельно или с участием своего представителя не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем.

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

Трудовым кодексом установлен следующий порядок рассмотрения индивидуального трудового спора в комиссии по трудовым спорам:

- заявление работника, поступившее в комиссию по трудовым спорам, подлежит обязательной регистрации указанной комиссией;
- комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления;
- спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. Рассмотрение спора в отсутствие работника или его представителя допускается лишь по его письменному заявлению. В случае неявки работника или его представителя на заседание указанной комиссии рассмотрение трудового спора откладывается. В случае вторично неявки работника или его представителя без уважительных причин комиссия может вынести решение о снятии вопроса с рассмотрения, что не лишает работника права подать заявление о рассмотрении трудового спора повторно в пределах срока, установленного Трудовым кодексом.

Комиссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов.

По требованию комиссии руководитель организации обязан в установленный срок представлять ей необходимые документы.

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

На заседании комиссии по трудовым спорам ведется протокол, который подписывается председателем комиссии или его заместителем и заверяется печатью комиссии.

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

В решении комиссии по трудовым спорам указываются:

- наименование организации (подразделения), фамилия, имя, отчество, должность, профессия или специальность обратившегося в комиссию работника;
- даты обращения в комиссию и рассмотрения спора, существо спора;
- фамилии, имена, отчества членов комиссии и других лиц, присутствовавших на заседании;
- существо решения и его обоснование (со ссылкой на закон, иной нормативный правовой акт);
- результаты голосования.

Надлежаще заверенные копии решения комиссии по трудовым спорам вручаются работнику и руководителю организации в течение трех дней со дня принятия решения.

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

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

В случае неисполнения решения комиссии в установленный срок работнику выдается комиссией по трудовым спорам удостоверение, являющееся исполнительным документом.

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

В судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям:

- работника, работодателя или профессионального союза, защищающего интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам
- когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам,
- по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законам или иным нормативным правовым актам.

Непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям:

- работника - о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы;
- работодателя - о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено федеральными законами.
- лиц - об отказе в приеме на работу;
- лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц;
- лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

Работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора:

- в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права,
- по спорам об увольнении - в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

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

Рассмотрение коллективных трудовых споров

Коллективный трудовой спор - неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу:

- установления и изменения условий труда (включая заработную плату);
- заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений;
- в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов.

День начала коллективного трудового спора - день сообщения решения работодателя (его представителя) об отклонении всех или части требований работников (их представителей) или несообщение работодателем (его представителем) своего решения в течении двух рабочих дней со дня получения указанных требований.

Правом выдвижения требований обладают работники и их представители.

Требования работников излагаются в письменной форме и направляются работодателю.

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

Работодатель сообщает о принятом решении представительному органу работников организации в письменной форме в течение двух рабочих дней со дня получения требования работников.

Представители работодателей (объединений работодателей) обязаны принять к рассмотрению направленные им требования профессиональных союзов (их объединений) и сообщить профессиональным союзам (их объединениям) о принятом решении в течение трех недель со дня получения указанных требований.

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из следующих этапов:

- рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией,
- рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией является обязательным этапом.

При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора переходят к рассмотрению коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Ни одна из сторон коллективного трудового спора не вправе уклоняться от участия в примирительных процедурах.

Примирительная комиссия создается в срок до двух рабочих дней с момента начала коллективного трудового спора, а на иных уровнях социального партнерства - в срок до трех рабочих дней.

Коллективный трудовой спор на локальном уровне должен быть рассмотрен примирительной комиссией в срок до трех, а на иных уровнях социального партнерства в срок - до пяти рабочих дней с момента издания соответствующих актов о ее создании.

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

При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора продолжают примирительные процедуры с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Не позднее следующего рабочего дня после составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны коллективного трудового спора обязаны провести переговоры о рассмотрении коллективного трудового спора с участием посредника. После составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием посредника определяется соглашением сторон коллективного трудового спора с участием посредника.

Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника осуществляется на локальном уровне социального партнерства в срок до трех рабочих дней, а на иных уровнях социального партнерства в срок - до пяти рабочих дней со дня его приглашения) и завершается принятием сторонами коллективного трудового спора согласованного решения в письменной форме или составлением протокола разногласий.

Трудовой арбитраж представляет собой временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора, который создается в случае, если стороны этого спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений.

Временный трудовой арбитраж создается сторонами коллективного трудового спора совместно с соответствующим государственным органом по урегулированию коллективных трудовых споров на локальном уровне в срок до двух рабочих дней, а на иных уровнях социального партнерства в срок до четырех рабочих дней.

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

Коллективный трудовой спор рассматривается в трудовом арбитраже с участием представителей сторон на локальном уровне социального партнерства до трех рабочих дней, а при разрешении коллективного трудового спора на иных уровнях социального партнерства - срок до пяти рабочих дней со дня создания временного трудового арбитража или передачи коллективного трудового спора на рассмотрение в постоянно действующий трудовой арбитраж.

Решение трудового арбитража по урегулированию коллективного трудового спора передается сторонам этого спора в письменной форме.

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

Контроль за его исполнением осуществляется сторонами коллективного трудового спора.

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

Работники или их представители вправе приступить к организации забастовки если:

- примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора,
- работодатель уклоняется от примирительных процедур,
- работодатель не выполняет соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора.

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

Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации по предложению представительного органа работников, ранее уполномоченного работниками на разрешение коллективного трудового спора.

В период рассмотрения коллективного трудового спора примирительной комиссией работниками может быть однократно проведена часовая предупредительная забастовка. Проведение предупредительной забастовки допускается при рассмотрении коллективного трудового спора социального партнерства после трех календарных дней работы примирительной комиссии, а на иных уровнях социального партнерства- после четырех календарных дней работы примирительной комиссии с предупреждением работодателя в письменной форме не позднее чем за три рабочих дня.

О начале предстоящей забастовки работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее чем за пять рабочих дней.

В период проведения забастовки стороны коллективного трудового спора обязаны продолжить разрешение этого спора путем проведения примирительных процедур.

Право на забастовку может быть ограничено федеральным законом.

Забастовка при наличии коллективного трудового спора является незаконной, если она была объявлена без учета сроков, процедур и требований, предусмотренных Трудовым кодексом.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие отношения регулирует трудовое право?
2. Назовите источники трудового права.
3. Какие принципы трудового права Вы знаете?
4. Какие функции выполняет трудовое право?
5. Кто является субъектом трудовых правоотношений?
6. Какие виды трудовых отношений Вы знаете?
7. Какими основными правами обладает работник?
8. Что представляет собой коллективный договор?
9. Каким образом решаются спорные вопросы о содержании коллективного договора?
10. В каких случаях составляется протокол разногласий?
11. Какой вид ответственности несет работодатель в случае уклонения от принятия коллективного договора?
12. Какова процедура объявления забастовки?
13. Что происходит с коллективным договором при смене собственника предприятия?
14. Какие виды соглашений предусмотрены Российским трудовым законодательством?
15. Что устанавливает и регулирует трудовой договор?
16. На какой срок могут заключаться трудовые договоры?
17. В каких случаях заключаются срочные трудовые договоры?
18. Для чего в трудовом законодательстве предусмотрен испытательный срок? Какова его продолжительность?
19. В каких случаях испытательный срок не устанавливается?
20. Какие виды переводов на другую работу предусмотрены трудовым законодательством?
21. Что понимается под производственной необходимостью?
22. Чем перемещение отличается от перевода на другую работу?
23. Назовите основания прекращения трудового договора.
24. Назовите основания, по которым работодатель может расторгнуть трудовой договор?
25. Какие виды рабочего времени предусматривает ТК РФ?

26. Какой продолжительности и когда допускаются сверхурочные работы?
27. Какие категории работников не должны привлекаться к сверхурочным работам?
28. Какие виды времени отдыха установлены трудовым законодательством?
29. Какие виды ежегодных отпусков Вы знаете?
30. Что представляет собой трудовая дисциплина?
31. Какие меры поощрения известны Российскому законодательству?
32. Какие виды дисциплинарных взысканий установлены Трудовым кодексом РФ?
33. Определите понятие "трудовой спор".
34. Каков порядок формирования и каковы полномочия комиссий по трудовым спорам?
35. Какова юридическая сила комиссии по трудовым спорам?
36. В каких случаях трудовые споры рассматриваются в судах общей юрисдикции?

Глава 11. Основные вопросы наследственного права России

11.1. Понятие наследства в гражданском праве

Регулирование наследования в настоящее время осуществляется третьей частью Гражданского кодекса РФ от 26.11.2001 № 146-ФЗ, вступившей в действие с 1 марта 2002 года.

Наследование – это переход имущества и имущественных прав и обязанностей умершего лица (наследодателя) к живым лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

Наследство открывается со смертью гражданина. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина.

В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами.

Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Днем открытия наследства является день смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим, а в случае, когда днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, - день смерти, указанный в решении суда.

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя (ст. 20 ГК РФ).

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории России, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества.

Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону – Российская Федерация в соответствии со статьёй 1151 ГК.

Не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако, граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

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.

Лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования (недостойный наследник), обязано возвратить все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства.

11. 2. Наследование по закону и завещанию. Порядок вступления в наследство

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, то есть 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, за исключением наследников, наследующих по права представления. Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях, предусмотренных нормами о наследниках соответствующих очередей, и делится между ними поровну.

Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишённого наследодателем наследства.

Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать.

Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя.

Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

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.

Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди, тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследственное законодательство устанавливает 7 очередей наследников по закону.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

При наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны и усыновитель и его родственники – с другой приравняются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за исключением случаев, когда в соответствии с Семейным кодексом РФ усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Граждане, относящиеся к наследникам по закону, являясь нетрудоспособными ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

К наследникам по закону относятся граждане, которые не входят в круг наследников, указанных в статьях 1142-1145 ГК, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

При отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля) наследуют:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- его нетрудоспособные супруг и родители;
- нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 статьи 1148 ГК.

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

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность предать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию, суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закону право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со статьей 256 ГК, входит в состав наследства и переходит к наследникам.

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

(статья 1117), 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 (статья 1158), имущество умершего считается выморочным.

Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации или в собственность муниципальных образований определяется законом.

Наследование по завещанию

Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме.

Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается.

В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания, его совершения, изменения или отмены.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав.

Завещатель 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;
- включить в завещание иные распоряжения, отменить или изменить совершенное завещание.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц. Как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещания по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях.

Указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи

В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доля наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии с настоящей статьей. В случае спора между наследниками их доля и порядок пользования неделимой вещью определяется судом.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных п. 7 ст. 1125, ст. 1127 и п. 2 ст. 1128 ГК РФ.

Несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных статьей о завещании в чрезвычайных обстоятельствах. На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям, установленным выше, может являться основанием признания завещания недействительным.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочесть завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочесть завещание.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель.

Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания.

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание права на обязательную долю в наследстве и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом.

Отдельные виды завещаний

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (**закрытое завещание**).

Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

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, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание права на обязательную долю в наследстве правил написания закрытого завещания и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

По предъявлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

- завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
- завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами судов;
- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
- завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;
- завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

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

Завещание должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны либо в порядке, предусмотренном для завещания, либо посредством совершения **завещательного распоряжения** в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Правительством Российской Федерации.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание, **может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.**

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Отмена, изменение и недействительность завещания

Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание 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 содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это 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.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание

Завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

При нарушении положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

При толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений.

В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Завещательный отказ

Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

Завещательный отказ должен быть установлен в завещании. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя.

Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Порядок вступления в наследство

Для приобретения наследства наследник должен его принять. Для приобретения выморочного имущества, принятие наследства не требуется.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось.

При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности.

Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется.

Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности если наследник:

- вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет, расходы на содержание наследственного имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Наследство может быть принято в течение **шести месяцев** со дня открытия наследства. В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования. Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока.

По заявлению наследника, пропустившего срок, установленный для принятия наследства, суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано – к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

Отказ от наследства

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества.

При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается.

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

Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
- от обязательной доли в наследстве;
- если наследнику подназначен наследник.

Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием.

Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Однако если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему, по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника об отказе от наследства.

Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое наследование
2. Что входит в состав наследственного имущества
3. Что не входит в состав наследственного имущества
4. Что понимается под временем открытия наследства
5. Какие виды наследования установлены ГК РФ
6. Форма и порядок совершения завещания.
7. Какие виды завещания предусмотрены законодательством
8. На кого может быть составлено завещание
9. Как призываются к наследованию наследники по закону
10. Что такое обязательная доля в наследстве
11. Кто имеет право на обязательную долю в наследстве.
12. Каков порядок принятия наследства?
13. Что значит отказ от наследства?

Глава 12. Гражданское право.

12.1. Понятие, предмет, метод, принципы, функции и система гражданского права.

Гражданское право как отрасль права представляет собой систему правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные

отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворении частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Предмет гражданского права составляют общественные отношения двух видов: отношения имущественного характера и личные неимущественные отношения.

Имущественные отношения – это отношения по поводу имущества, т.е. материальных ценностей и имущественных прав. Имущественные отношения возникают в процессе производства материальных благ, их распределения, обмена и потребления. Например, отношения собственности и других вещных прав, отношения по гражданско – правовому обороту материальных благ.

Личные неимущественные отношения – это отношения, возникающие из нематериальных благ, не имеющих экономического содержания и неотделимых от личности. Например, право авторства на результаты интеллектуальной деятельности, право на защиту чести, достоинства, деловой репутации.

Метод гражданского права – это способ регулирования общественных отношений этой отрасли права и представляет собой систему специфических приемов, с помощью которых устанавливаются правила поведения участников общественных отношений.

Метод гражданского права предполагает:

- равенство участников гражданско – правовых отношений;
- автономию воли сторон, т. е. возможность самостоятельно и свободно проявлять и формировать свою волю;
- имущественную самостоятельность сторон;
- равную защиту гражданских прав;
- имущественный характер гражданско-правовой ответственности, которая по общему правилу, компенсационный характер.

Гражданское право имеет свои **принципы**, к которым относятся:

- юридическое равенство участников гражданско-правовых отношений;
- недопустимость вмешательства кого-либо в частные дела;
- свобода договора;
- неприкосновенность собственности;
- беспрепятственное осуществление гражданских прав;
- запрет злоупотребления правом;
- самостоятельность и инициатива в приобретении, осуществлении и защите гражданских прав;
- восстановление гражданских прав и их судебная защита.

Функции гражданского права – это те задачи, которые оно выполняет в обществе.

Различают следующие функции гражданского права:

- регулятивную, которая обеспечивает урегулирование нормами гражданского права имущественных и личных неимущественных отношений;
- охранительную, которая обеспечивает защиту нарушенных субъективных имущественных и личных неимущественных прав;
- предупредительную, которая достигается посредством института гражданско-правовой ответственности и призвана удерживать от совершения правонарушений;
- стимулирующую, которая состоит в стимулировании различными правовыми средствами должного поведения участников гражданско – правовых отношений.

Под **системой** гражданского права понимают единство входящих в нее взаимосвязанных подотраслей и институтов.

Гражданское право делится на две части: Общую и Особенную.

В Общую часть включены нормы, имеющие значение для всех подотраслей, входящих в Особенную часть: (понятие отрасли права, предмет, метод, принципы, система, источники, гражданское правоотношение, осуществление и защита гражданских прав).

В Особенной части находятся нормы, регулирующие вещное, обязательственной право, правовое регулирование результатов творческой деятельности, наследственное право.

12. 2. Источники гражданского законодательства.

Источники гражданского права – это форма закрепления (внешнего выражения) гражданско – правовых норм. Источниками гражданского права являются:

1. Конституция Российской Федерации,
2. Гражданский Кодекс РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы, регулирующие гражданские правоотношения
3. Указы Президента Российской Федерации, которые не должны противоречить ГК РФ и иным законам.
4. Постановления Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права.
5. Акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права.
6. Общеизвестные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Конституция РФ обладает высшей юридической силой, содержит основополагающие для других правовых актов нормы.

ГК РФ занимает центральное место в системе гражданского права и обладает наибольшей (после Конституции) юридической силой. Федеральные законы, регулирующие гражданские правоотношения, должны соответствовать ГК РФ.

Подзаконные нормативные акты не должны противоречить ГК РФ и иным законам.

В качестве источника гражданского права понимается также обычай делового оборота. Сфера его применения – предпринимательская деятельность. Обычай делового оборота – это сложившееся и широко применяемое в предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксирован оно в каком - либо документе.

12. 3. Понятие, особенности, структура гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение – это урегулированное нормами гражданского права фактическое общественное отношение, участники которого являются юридически равными носителями гражданских прав и обязанностей.

В гражданском правоотношении получают свое конкретное выражение абстрактные нормы гражданского права.

Особенностями гражданского правоотношения являются:

- самостоятельная имущественная обособленность и юридическое равенство субъектов такого правоотношения;
- основные юридические факты, ведущие к возникновению гражданского правоотношения – это сделки, т.е. акты свободного волеизъявления участников правоотношений; возможность самостоятельного определения содержания правоотношения его участниками, т.е. свобода договора;
- имущественный характер правовых гарантий и мер ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязанностей;
- преимущественно судебный порядок защиты нарушенных гражданских прав.

Структура гражданского правоотношения состоит из субъектов, объектов и содержания правоотношения.

Субъектами гражданского правоотношения являются лица, обладающие гражданскими правами и несущие гражданские обязанности в связи с участием в конкретном гражданском правоотношении.

Ими могут быть физические и юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Участник гражданского правоотношения, наделенный правом, называется управомоченным лицом, т.е. кредитором, а участник, несущий обязанности, - обязанным лицом, т.е. должником.

Обычно каждый участник гражданского правоотношения является одновременно и должником, и кредитором.

Объектом гражданского правоотношения является тот благо (материальное или нематериальное), по поводу которого возникает правоотношение и в отношении которого его участники обладают правами и обязанностями.

К объектам гражданского правоотношения относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), нематериальные блага.

Содержание гражданского правоотношения включает в себя субъективные права и обязанности субъектов гражданского правоотношения. Они тесно связаны между собой и каждому субъективному праву одного лица соответствует определенная субъективная обязанность другого лица.

Субъективное право предусматривает меру возможного поведения управомоченного лица в соответствии с правовыми нормами и включает в себя:

- возможность собственного поведения;
- право требовать определенного поведения от других лиц;
- право на защиту путем самозащиты, применение мер оперативного воздействия, государственного принуждения, в том числе юридической ответственности.

Субъективная обязанность – это меры должного поведения обязанного лица согласно правовых норм и состоит из трех элементов:

- не препятствие законным действиям управомоченного лица;
- обязанность выполнять законные требования этого лица;
- обязанность претерпевать меры, которые обоснованно применяет управомоченное лицо.

Основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений являются юридические факты, т. е. обстоятельства, с которыми закон связывает наступление юридических последствий.

Основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей являются:

- сделки, не противоречащие закону;
- административные акты, предусмотренные законом;
- судебные решения, устанавливающие правоотношения;
- создание продукта интеллектуальной деятельности;
- приобретение имущества на законном основании;
- неосновательное обогащение;
- причинение вреда другому лицу;
- иные действия граждан и юридических лиц;
- предусмотренные законом события.

12.4. Физические и юридические лица. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности.

Физические лица (граждане) для полноценного участия в гражданском обороте должны обладать гражданской правосубъектностью, которая состоит из гражданской правоспособности и гражданской дееспособности.

Гражданская правоспособность – это признаваемая правом возможность граждан иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. Она возникает с момента рождения и прекращается вместе со смертью гражданина.

Содержанием гражданской правоспособности является возможность заключить любые, не противоречащие закону, сделки и участвовать в обязательствах, иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, создавать юридические лица,

заниматься предпринимательской деятельностью, иметь авторские права на произведения науки, литературы, искусства и др.

Ограничение правоспособности гражданина возможно только на основании закона и только в строго определенных случаях (например, лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенную должность как санкция за совершение преступления). Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности не влечет никаких юридических последствий, за исключением случаев, когда такие сделки разрешаются законом.

Гражданская дееспособность - это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает в полном объеме:

- с наступлением совершеннолетия, то есть с достижением восемнадцатилетнего возраста;
- с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до достижения совершеннолетия;
- с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация).

Полностью недееспособными являются:

- дети до 6 лет;
- признанные судом недееспособными граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Над такими гражданами устанавливается опека. При отпадении оснований, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд признает его дееспособным.

От имени недееспособных граждан все сделки совершают их законные представители (родители, усыновители, опекуны).

Несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет (малолетние) самостоятельно могут совершать:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с их разрешения третьими лицами для определенной цели или для свободного использования.

Остальные сделки от их имени совершают их законные представители.

Частично дееспособные граждане в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно могут:

- совершать мелкие бытовые сделки;
- распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- осуществлять права авторов интеллектуальной собственности;
- по достижении 16 лет быть членами кооперативов;
- вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Иные сделки они совершают с письменного согласия законных представителей. Они самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. Законные представители в этом случае несут субсидиарную ответственность, если у совершеннолетнего нет достаточных средств для возмещения причиненного вреда.

Дееспособность — неотчуждаемое свойство гражданина, которое может быть ограничено только в установленных законом случаях. Ограничение дееспособности возможно в двух случаях:

- при наличии достаточных оснований несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может быть лишен или ограничен в праве распоряжаться доходами, если ранее он не приобрел полной дееспособности путем снижения брачного возраста или эмансипации;

- дееспособный гражданин может быть ограничен судом в дееспособности, если он вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Такой гражданин самостоятельно совершает мелкие бытовые сделки и несет имущественную ответственность по своим обязательствам. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими ограниченно дееспособный гражданин может только с согласия попечителя.

При отпадении обстоятельств, послуживших основанием ограничения дееспособности гражданина, суд отменяет решение о признании его ограниченно дееспособным.

Юридические лица

Юридическим лицом, согласно ст.48 ГК РФ, признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Цели создания юридического лица:

- централизация и обособление имущества для участия им в гражданском обороте;
- уменьшение предпринимательского риска учредителей за счет самостоятельной ответственности юридического лица по своим обязательствам;
- обеспечение интересов кредиторов за счет установления минимального размера уставного капитала юридического лица.

Признаками юридического лица являются:

- организационное единство, то есть организация юридического лица как единого целого с определенной внутренней структурой, предназначенной для управления юридическим лицом для достижения целей его деятельности. Организационное единство выражается в закреплённой в учредительных документах системе органов юридического лица, их компетенции, взаимоотношениях, целях деятельности юридического лица.
- имущественная обособленность, то есть наличие своего обособленного имущества, которое является необходимой предпосылкой для участия в гражданском обороте. Имущество юридического лица может принадлежать ему на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету;
- самостоятельная имущественная ответственность. По общему правилу юридическое лицо отвечает по обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (за исключением учреждений, финансируемых собственником, - ст. 120 ГК). В некоторых случаях субсидиарную ответственность по обязательствам юридического лица несут его учредители и участники;
- возможность самостоятельно приобретать гражданские права, нести обязанности и быть истцом или ответчиком в суде. Именно юридическое лицо, а не его учредители и участники становится субъектом всех приобретенных им прав и обязанностей.

Учредители (участники) юридического лица могут иметь в отношении его имущества следующие права:

- вещные права (государственные и муниципальные унитарные предприятия и финансируемые собственником учреждения);
- обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы);
- вообще не иметь никаких прав (общественные объединения и фонды).

Правоспособность юридического лица совпадает с его дееспособностью. Она возникает с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении.

Юридические лица могут обладать общей или специальной правоспособностью.

Наличие общей правоспособности позволяет им заниматься любой деятельностью, не

противоречащей закону, приобретая в связи с ней любые гражданские права и возлагая на себя любые гражданские обязанности.

Специальная правоспособность предполагает, что юридическое лицо может приобретать права и обязанности, соответствующие цели его создания и лишь в пределах, указанных в его учредительном документе (некоммерческие организации и унитарные предприятия). Речь идет также о таких юридических лицах, которые функционируют в сфере, требующей выдачи специального разрешения на ведение избранной деятельности. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие от его имени, структура и компетенция которых определены в учредительных документах.

Юридическое лицо вправе создавать вне места своего нахождения представительства и филиалы.

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Представительства и филиалы должны быть указаны в едином государственном реестре юридических лиц. Они действуют на основании положений, принятых учредившим их юридическим лицом.

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть оспорено юридическим лицом в суде (п. 2 ст. 49 ГК).

Средства индивидуализации юридического лица – это способы позволяющие выделить конкретное юридическое лицо из множества других.

К этим средствам относятся:

- наименование юридического лица;
- место нахождения юридического лица;
- средства индивидуализации товаров и услуг юридического лица: товарный знак, знаки обслуживания, наименование места происхождения товара;
- коммерческая или служебная тайна.

Со средствами индивидуализации юридического лица тесно связаны отношения по защите деловой репутации, рекламе, охране коммерческой и служебной тайны.

Наименование юридического лица должно содержать:

- указание на организационно-правовую форму юридического лица;
- для некоммерческих организаций, унитарных предприятий и в иных случаях, предусмотренных законом, - указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование, зарегистрированное в установленном законом порядке.

Юридическое лицо имеет исключительное право на использование своего фирменного наименования. Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на это фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа.

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица.

Деловая репутация юридического лица - это сложившееся в обществе и предпринимательских кругах представление о юридическом лице, производимых им товарах или оказываемых услугах. Защита деловой репутации происходит в судебном порядке. Посягательство на деловую репутацию может быть выражено, в частности, в распространении ложных или искаженных сведений о юридическом лице, что является одной из форм недобросовестно и конкуренции

Возникновение и прекращение юридических лиц.

Возникновение юридического лица состоит из двух стадий:

- создание юридического лица (в узком смысле слова);
- государственная регистрация юридического лица, с момента которой юридическое лицо считается созданным.

Наиболее распространенным является явочно-нормативный порядок создания юридических лиц. В этом случае юридическое лицо создается по инициативе учредителей, а компетентный государственный орган при регистрации проверяет только соблюдение установленного порядка предоставления документов и их соответствия закону.

Государственная регистрация – акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации, ликвидации юридического лица, а также иных сведений.

Уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию, является федеральная налоговая служба. Единый порядок государственной регистрации установлен Федеральным Законом от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Основания прекращения юридических лиц:

- добровольное, то есть прекращение по решению органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами (в определенных случаях с разрешения компетентного государственного органа);

- распорядительное:

- а) по решению учредителей (участников) или собственника юридического лица;
- б) по решению компетентного государственного органа;
- в) по решению суда.

Виды прекращения юридического лица:

- реорганизация – прекращение юридического лица с переходом его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другому ранее существовавшему или вновь

созданному юридическому лицу; реорганизация может осуществляться в виде слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования;

- ликвидация - полное прекращение юридического лица без перехода к кому-либо его прав и обязанностей.

Юридическое лицо считается прекращенным с момента государственной регистрации его реорганизации или ликвидации.

Классификация юридических лиц.

По целям деятельности юридические лица делятся на:

- коммерческие;
- некоммерческие.

Различия между ними:

- основная цель коммерческих организаций - извлечение прибыли, некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям;
- прибыль коммерческих организаций делится между их участниками, а прибыль некоммерческих организаций идет на достижение тех целей, для исполнения которых они созданы;
- коммерческие организации обладают общей правоспособностью, а некоммерческие – специальной;
- коммерческие организации могут создаваться только в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий; хозяйственных партнерств, крестьянских (фермерских) хозяйств, а некоммерческие - в формах, предусмотренных ч.3 ст. 50 ГК РФ и другими законами.

В зависимости от характера прав учредителей (участников) юридического лица на его имущество юридические лица делятся на те, в отношении которых их учредители (участники) имеют:

- вещные права (унитарные предприятия и учреждения);
- обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы);
- не имеют никаких прав (фонды, общественные объединения).

По субъектному составу учредителей юридические лица делятся на:

- корпорации, создаваемые несколькими лицами и имеющие членство;
- учреждения – организации, не имеющие членства.

Субъектами предпринимательской деятельности выступают лица (физические и юридические), обладающие соответствующими правами и обязанностями и отвечающие следующим признакам:

- легитимация, т. е. признание их государством посредством государственной регистрации в качестве субъектов предпринимательской деятельности в порядке и на условиях, определенных законодательством;
- наличие обособленного имущества, закрепленного за субъектом на праве собственности, праве оперативного управления или хозяйственного ведения;
- возможность от своего имени приобретать права и нести обязанности в предпринимательском обороте;
- возможность самостоятельной ответственности субъекта за свои действия в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

С момента государственной регистрации возникает субъект предпринимательской деятельности: либо индивидуальный предприниматель, либо юридическое лицо.

Индивидуальный предприниматель

– это дееспособный гражданин, зарегистрированный в установленном порядке в данном качестве, самостоятельно осуществляющий на свой риск и имущественную ответственность деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Индивидуальным предпринимателем признается также глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющий деятельность без образования юридического лица, с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

По своему правовому положению индивидуальный предприниматель приравнивается к коммерческим организациям, поскольку в соответствии с п. 3 ст. 23 ГК РФ, к предпринимательской деятельности индивидуальных предпринимателей применяются те же правила, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями.

По своим обязательствам индивидуальный предприниматель несет полную ответственность, т.е. всем своим имуществом, в том числе и личным, которое не участвовало в хозяйственном обороте.

12.5. Организационно – правовые формы юридических лиц.

Организационно-правовая форма — способ закрепления и использования имущества хозяйствующим субъектом и вытекающие из этого его правовое положение и цели предпринимательской деятельности.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах:

- хозяйственных товариществ и обществ,
- крестьянских (фермерских) хозяйств,
- хозяйственных партнерств,
- производственных кооперативов,
- государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Хозяйственными товариществами и обществами признаются корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу или обществу.

Общество может быть публичным либо непубличным. Публичным является акционерное общество, акции которого и ценные бумаги которого, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах. Правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным. Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество, которое не отвечает указанным признакам, признаются непубличными.

Объем правомочий участников хозяйственного общества определяется пропорционально их долям в уставном капитале общества. Иной объем правомочий участников непубличного хозяйственного общества может быть предусмотрен уставом общества, а также корпоративным договором при условии внесения сведений о наличии такого договора и о предусмотренном им объеме правомочий участников общества в единый государственный реестр юридических лиц.

В случаях, предусмотренных ГК РФ, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

Хозяйственное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено законодательством.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в организационно-правовой форме полного товарищества или товарищества на вере (коммандитного товарищества).

Хозяйственные общества могут создаваться в организационно-правовой форме акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации.

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования (статья 125 ГК РФ).

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе участвовать от своего имени в хозяйственных товариществах и обществах.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий лиц в хозяйственных товариществах и обществах.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном ГК РФ, законами о хозяйственных обществах. Они не могут быть реорганизованы в некоммерческие организации, а также в унитарные коммерческие организации.

Хозяйственные товарищества.

Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи не менее двух) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Член полного товарищества может быть участником только одного полного товарищества, т.к. он поручился своим имуществом за возможные обязательства товарищества.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова "полное товарищество", либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов "и компания" и слова "полное товарищество".

Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми его участниками.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, если учредительным договором не предусмотрено принятие решения большинством голосов. Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Товариществом на вере (коммандитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении

товариществом предпринимательской деятельности. Число коммандитистов не должно превышать двадцать.

Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества.

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова "товарищество на вере" или "коммандитное товарищество", либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов "и компания" и слова "товарищество на вере" или "коммандитное товарищество". Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

Товарищество на вере создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми полными товарищами. Управление его деятельностью осуществляется полными товарищами. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, а также выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Вкладчик товарищества на вере обязан внести вклад в складочный капитал. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом. Вкладчик товарищества на вере имеет право получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале; знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества; по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором; передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. Учредительным договором товарищества на вере могут предусматриваться и иные права вкладчика.

При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Хозяйственные общества.

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей. Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации.

Участниками общества могут быть граждане и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками обществ, если иное не установлено федеральным законом. Число участников общества не должно быть более пятидесяти.

Учредители общества с ограниченной ответственностью заключают между собой договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества и иные установленные законом об обществах с ограниченной ответственностью условия. Договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью заключается в письменной форме.

Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его устав.

Высшим органом общества является общее собрание участников общества. Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества.

Общество может создавать филиалы и открывать представительства по решению общего собрания участников общества.

Общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица. (Федеральный закон от 08.02.98 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»)

С 1 сентября 2014 года юридические лица не могут создаваться в форме общества с дополнительной ответственностью, к созданным ранее обществам с дополнительной ответственностью применяются нормы главы 4 ГК РФ (в редакции Федерального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ) об обществах с ограниченной ответственностью (статьи 87 - 90, 92 - 94).

Акционерное общество — это хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Учредители акционерного общества заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные законом об акционерных обществах. Договор о создании акционерного общества заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями.

Общество может быть открытым или закрытым, что отражается в его уставе и фирменном наименовании.

1) *открытые акционерные общества (ОАО)*. Эти общества характеризуются тем, что акционеры могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, а также они вправе проводить открытую подписку на выпускаемые акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами. Число акционеров открытого общества не ограничено.

2) *закрытые акционерные общества (ЗАО)*. Эти общества характеризуются тем, что акции распределяются только среди учредителей или иного заранее определенного круга лиц, они не вправе проводить открытую подписку или иным образом предлагать акции для приобретения неограниченному кругу лиц, число акционеров в таком обществе ограничивается законом. Число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти.

В случае, если число акционеров закрытого общества превысит установленный предел, указанное общество в течение одного года должно преобразоваться в открытое. Если число его акционеров не уменьшится до установленного предела, общество подлежит ликвидации в судебном порядке. (Федеральный закон от 26.12.95 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»)

С 1 сентября 2014 г., в связи с внесением изменений в ГК РФ (Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ), юридические лица не могут вновь создаваться в форме ЗАО, к ЗАО, созданным ранее, применяются нормы гл. 4 ГК РФ об акционерных обществах. Положения Закона об акционерных обществах, касающиеся ЗАО, применяются к ним до первого изменения уставов.

Крестьянское (фермерское) хозяйство.

Крестьянским (фермерским) хозяйством, создаваемым в качестве юридического лица, признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит ему на праве собственности. Гражданин может быть членом только одного крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица.

Члены крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, несут по обязательствам крестьянского (фермерского) хозяйства субсидиарную ответственность.

Производственные кооперативы.

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Производственный кооператив является корпоративной коммерческой организацией. Членами (участниками) кооператива могут быть граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства, достигшие шестнадцатилетнего возраста. Участие в производственных кооперативах юридических лиц может быть допущено уставом. Юридическое лицо участвует в деятельности кооператива через своего представителя в соответствии с уставом кооператива.

Учредительным документом производственного кооператива является устав, утвержденный общим собранием его членов.

Число членов кооператива не должно быть менее пяти. Члены кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в размере и порядке, которые предусмотрены законом о производственных кооперативах и уставом кооператива. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса, а остальную часть — в течение года с момента регистрации.

Управление в производственном кооперативе осуществляется: общим собранием, наблюдательным советом (с числом членов более 50) и исполнительным органом (коллегиальным или единоличным).

Число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать двадцать пять процентов числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности.

Численность наемных работников в кооперативе не должна превышать тридцати процентов численности членов кооператива. (Федеральный закон от 08.05.96 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»)

Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

В организационно-правовой форме унитарных предприятий действуют государственные и муниципальные предприятия.

Органом унитарного предприятия является руководитель предприятия, который назначается уполномоченным собственником органом, и ему подотчетен.

Учредительным документом унитарного предприятия является его устав, утверждаемый уполномоченным государственным органом или органом местного самоуправления, если иное не предусмотрено законом.

Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на собственника. Учредителем унитарного предприятия может выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование. Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится в государственной

или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Различают два вида унитарных предприятий:

1) унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, - федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта Российской Федерации (далее - государственное предприятие), муниципальное предприятие; имущество предприятия находится в государственной или муниципальной собственности.

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Оно не несет ответственность по обязательствам собственника его имущества. Собственник так же не отвечает по обязательствам предприятия. Уставный фонд унитарного предприятия на праве хозяйственного ведения полностью оплачивается собственником до государственной регистрации.

Права государственных предприятий в отношении имущества, принадлежащего ему на праве хозяйственного ведения, ограничены. Предприятие не вправе продавать, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

2) унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, - федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное казенное предприятие (далее - казенное предприятие).

Казенное предприятие владеет и пользуется имуществом в соответствии с целями своей деятельности и заданиями собственника, распоряжается имуществом лишь с согласия собственника, самостоятельно реализует продукцию, если иное не установлено законом. Собственник вправе изъять излишнее или не по назначению используемое имущество. Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договору или иным основаниям, являются собственностью собственника предприятия (учреждения).

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме:

- потребительских кооперативов, к которым относятся в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы;

- общественных организаций, к которым относятся в том числе политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), общественные движения, органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления;

- фондов, к которым относятся в том числе общественные и благотворительные фонды;

- учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;

- а также в других формах, предусмотренных законом.

Все некоммерческие организации обладают специальной правоспособностью, содержание которой зависит от целей создания конкретного юридического лица и его организационно – правовой формы.

Потребительские кооперативы представляют собой объединения граждан и юридических лиц на основе членства в целях удовлетворения материальных и иных потребностей участников. Это достигается путем объединения членами кооператива имущественных паевых взносов.

Для **общественных и религиозных организаций** (объединений) характерно то, что их участники (члены) не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Участники (члены) не отвечают по обязательствам организаций, а организации не отвечают по обязательствам своих членов.

Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая общественно полезные цели. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения его целей и соответствующей этим целям.

Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально – культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично. Собственник имущества учреждения несет субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения.

12. 6. Право собственности и способы защиты права собственности

Право собственности рассматривается в двух смыслах:

- в **объективном смысле** – совокупность правовых норм регулирующих и охраняющих состояние принадлежности материальных благ конкретным лицам (институт права собственности):

- а) нормы, устанавливающие принадлежность вещей определенным лицам;
- б) нормы, определяющие полномочия собственника по использованию принадлежащего ему имущества;
- в) нормы, устанавливающие средства защиты прав собственника.

- в **субъективном смысле** – закрепленная законом мера возможного поведения собственника по осуществлению своих полномочий в своих интересах.

Содержание права собственности складывается из трех правомочий собственника:

- владеть вещью, т.е. фактически иметь ее в своем хозяйстве. Владение вещью на законном основании называется титульным (законным);
- пользоваться вещью, т.е. эксплуатировать (использовать) вещь путем извлечения из нее присущих полезных свойств;
- распоряжаться вещью, т.е. определять ее юридическую судьбу (отчуждать ее, сдавать во временное пользование и т.д.).

Наряду с этим собственник, по общему правилу, несет бремя содержания имущества (ст. 210 ГК РФ) и риск его случайной гибели или повреждения (ст. 211 ГК РФ).

Право собственности бессрочно и опирается непосредственно на закон. Право собственности защищено от нарушений со стороны любых третьих лиц (абсолютная защита).

По субъекту права право собственности делится на следующие **формы** собственности:

- право собственности граждан и юридических лиц (частная собственность);
- право собственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (государственная собственность);
- право собственности муниципальных образований (муниципальная собственность).

Все перечисленные формы собственности одинаково защищаются законом (п. 4 ст. 212 ГК РФ), однако обладают определенными особенностями в области объектов, оснований возникновения и прекращения, и пр.

Способы приобретения права собственности – это юридические факты, которые влекут возникновение у лица права собственности.

Существуют общегражданские и специальные способы приобретения права собственности. Первые (например, сделки) могут быть использованы любыми субъектами гражданского права, тогда как вторые могут привести к возникновению права собственности у строго определенных субъектов права (конфискация, реквизиция и т.п.).

Способы приобретения права собственности делятся на:

- первоначальные, когда право собственности на вещь возникает впервые либо помимо воли предыдущего собственника;

- производные, когда право собственности возникает по воле предыдущего собственника и с согласия нового. В этом случае объем прав нового собственника зависит от объема прав, принадлежащего бывшему собственнику. Соответственно, на нового собственника переходят все существовавшие обременения права собственности (сервитуты, другие вещные и иные права третьих лиц на перешедшее к новому собственнику имущество).

Первоначальные способы:

- создание новой вещи (ст. 218 ГК РФ),
- приобретение права собственности на вновь созданное недвижимое имущество (ст. 219 ГК РФ);
- приобретение права собственности на плоды, продукцию и доходы от имущества лицом, использующим это имущество на законном основании (ст. 136, 218 ГК РФ);
- переработка вещи (ст. 220 ГК РФ);
- приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (вещи, от которых собственник отказался, находка, бродячие животные, клад – ст. 225, 226, 228, 230, 233 ГК РФ);
- обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (сбор грибов, лов рыбы и пр. – ст. 221 ГК РФ);
- приобретательская давность: лицо, не являющееся собственником, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

Производные способы:

- приобретение права собственности по договору купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении имущества;
- наследование по закону и по завещанию (п. 2 ст. 218 ГК РФ);
- приобретение права на имущество юридического лица при его реорганизации;
- приобретение членом жилищного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива права собственности на соответствующее помещение после полного внесения своего паевого взноса (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

Обычно прекращение права собственности одного лица ведет к возникновению права собственности другого лица на это же имущество (за исключением гибели или уничтожения имущества).

Виды оснований прекращения права собственности:

- гибель или уничтожение имущества;
- прекращение права собственности по воле собственника:
 - а) отчуждение своего имущества другим лицом по договору купли-продажи, мены, дарения и т.п.;
 - б) отказ от права собственности (ст. 236 ГК РФ), который не влечет его прекращения до приобретения права собственности на это имущество другим лицом;
- принудительное прекращение права собственности:
 - а) безвозмездное:
 - конфискация – безвозмездное изъятие имущества у собственника, производимое в административном или судебном порядке в установленных законом случаях как санкция за совершение преступления или иного правонарушения (ст. 243 ГК РФ);
 - обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК РФ);
 - б) возмездное:
 - отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК РФ);
 - выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 214 ГК РФ);
 - выкуп бесхозяйно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ);
 - принудительная продажа жилых помещений (ст. 293 ГК РФ);

- реквизиция (ст. 242 ГК РФ) – принудительное изъятие имущества собственника в интересах государства по решению государственных органов в порядке и на условиях, установленных законом, в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящий чрезвычайный характер, с выплатой собственнику стоимости имущества;

- национализация – изъятие имущества в собственность государства на основании специально принятых нормативно-правовых актов.

Защита права собственности – это применение к лицу, нарушающему право собственности или препятствующему его осуществлению, установленных законом неблагоприятных мер (способов гражданско-правовой защиты).

Защита права собственности является составной частью более широкого понятия «охрана права собственности», которое включает в себя также нормы, закрепляющие принадлежность материальных благ определенным субъектам реализации права собственности.

Указанные группы гражданско-правовых способов защиты права собственности отличаются характером нарушения права собственности и содержанием применяемых к нарушителю неблагоприятных мер.

Вещно-правовые способы применяются для защиты права собственности от посягательства со стороны любого третьего лица (абсолютная защита).

Обязательственно-правовые способы применяются в случаях, когда между сторонами существует договорное или внедоговорное (например, из причинения вреда) обязательство.

Российское гражданское право не допускает конкуренции исков, и если есть возможность применить и вещно-правовые, и обязательственно-правовые способы защиты права собственности одновременно, то тогда применяются обязательственно-правовые способы.

К вещно-правовым способам защиты права собственности относятся:

а) **виндикационный иск** – иск невладеющего собственника к незаконно владеющему несовладельцу об истребовании в натуре индивидуально-определенной вещи.

Виндикационный иск защищает правомочие владения собственника. Предметом иска может быть только индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Для удовлетворения иска собственник должен доказать наличие у него права собственности на истребуемую вещь. В случае удовлетворения виндикационного иска спорная вещь изымается у незаконного владельца и передается собственнику.

Если имущественно возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

Деньги и ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

Добросовестный приобретатель вправе оставить у себя произведенные им отделимые улучшения имущества, а также получить компенсацию за произведенные им неотделимые улучшения.

б) **негаторный иск** – иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения.

Объект негаторного иска – устранение длящегося правонарушения, продолжающегося к моменту подачи иска (исковая давность на указанные требования не распространяется). Примером такого правонарушения может служить возведение строения, которое препятствует свободному доступу собственника к принадлежащему ему земельному участку.

В случае удовлетворения иск суд обязывает нарушителя прекратить действия, препятствующие собственнику осуществлять свои права по использованию принадлежащего ему на праве собственности имущества.

Условия удовлетворения негаторного иска:

- бесспорность прав собственника;
- незаконность действий, нарушающих права собственника.

Иск о признании права собственности используется как для устранения существующего оспаривания права собственности, так и для предотвращения возможного в будущем оспаривания.

Иск об исключении имущества из описи подается собственником, имущество которого ошибочно включено в опись (например, в опись имущества несостоятельного должника включена вещь, принадлежащая другому лицу, в отношении которой несостоятельный должник исполняет обязанности хранения по договору ответственного хранения).

12.7. Общие положения об обязательствах и договорах

Гражданско-правовым обязательством называется правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Основанием возникновения обязательства являются юридические факты:

- сделки односторонние, двусторонние и многосторонние (договоры);
- индивидуальные акты государственных органов и органов местного самоуправления;
- судебные решения;
- неосновательное обогащение;
- причинение вреда другому лицу;
- иные действия граждан и юридических лиц;
- предусмотренные законом события.

Стороны (субъекты) обязательства

В обязательстве в качестве каждой из его сторон - **кредитора** или **должника** - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц.

Если в обязательстве участвует несколько лиц в качестве каждой из сторон, это называется множественностью лиц в обязательстве.

Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

Выделяется два вида обязательства с множественностью лиц:

- долевые обязательства
- солидарные обязательства.

Долевые обязательства возникают тогда, когда каждый из кредиторов вправе требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими.

Солидарные обязательства – это обязательства, в силу которых кредитор имеет право требовать от любого из должников исполнения обязательства полностью.

Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в законе

Исполнение обязательств

Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются в случаях, предусмотренных договором.

Кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Срок исполнения обязательства

Можно выделить 3 вида срока исполнения обязательства:

1. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено:

- обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

2. В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок

- оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

3. Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования:

- должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении.

Место исполнения обязательства это место, где обязанная сторона должна совершить действия, составляющие предмет обязательства.

Если место исполнения не определено законом или договором, не явствуется из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено:

- по обязательству передать недвижимое имущество - в месте нахождения имущества;

- по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

- по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество - в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

- по денежному обязательству - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо - в месте его нахождения в момент возникновения обязательства; если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника - в новом месте жительства или нахождения кредитора;

- по всем другим обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения.

Обеспечение исполнения обязательств

Исполнение обязательств может обеспечиваться:

- неустойкой,

- залогом,

- удержанием имущества должника,

- поручительством,

- банковской гарантией,

- задатком

- другими способами, предусмотренными законом или договором.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства в дополнение к основной сумме долга.

Залог – это способ, позволяющий залогодержателю в случае неисполнения должником обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества

преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Залог возникает в силу договора или на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге.

Удержание имущества заключается в том, что 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.

Поручительство – это договор в силу, которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Банковская гарантия – такое поручительство, в котором в качестве поручителя выступает кредитное учреждение (гарант). Основанием возникновения банковской гарантии являются два юридических факта: договор между кредитором и должником о предоставлении банковской гарантии и выдача гарантий на определенный срок в письменной форме.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

Основания прекращения обязательств

Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным законом или договором.

Прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

К основаниям прекращения обязательств относятся:

- прекращение обязательства надлежащим исполнением;
- предоставление отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.);
- прекращение обязательства полностью или частично зачетом встречного однородного требования;
- прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице;
- прекращение обязательства новацией, т.е. соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация);
- прощение долга, т. е. освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей;
- прекращение обязательства невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает;
- прекращение обязательства на основании акта государственного органа, если в результате издания акта исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части;
- прекращение обязательства смертью гражданина - должника, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника;
- прекращение обязательства смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора;
- прекращение обязательства ликвидацией юридического лица, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и др.).

Ответственность за нарушение обязательств

По общему правилу гражданско-правовая ответственность наступает при следующих условиях:

- наличие реального ущерба;
- противоправного поведения должника;
- причинной связи между таким поведением и возникшим ущербом;
- наличие вины должника.

Формы ответственности:

- 1) возмещение убытков, которые могут складываться из:
 - расходов, которые кредитор произвел или должен будет произвести в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства (реальный ущерб);
 - неполученных доходов (упущенная выгода).
- 2) взыскание неустойки (штрафа, пени),
- 3) возмещение морального вреда.

Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи:

- когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков;
- когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;
- когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

Основания ответственности за нарушение обязательства

Лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие **непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых** при данных условиях обстоятельств.

Гражданско – правовой договор – это соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор является юридическим фактом и наиболее распространенной в гражданском обороте сделкой. К нему применяются одновременно все правила, касающиеся сделок, обязательств и договоров. В то же время существуют правила, касающиеся только договоров: правила заключения договоров, правила изменения и расторжения договоров, положения о содержании и классификации договоров.

Значение гражданского – правового договора заключается в следующем:

- договор универсальное средство обеспечения порядка и стабильности в экономическом обороте;
- это форма соблюдения интересов субъектов гражданских правоотношений и основная форма осуществления предпринимательской деятельности.

Предметом договора могут быть вещи ценные бумаги, недвижимость, имущественные и иные объекты гражданских прав.

Содержание договора – это совокупность его условий, по которым достигнуто соглашение. К условиям договора относят: предмет, объект, цену договора, срок и место, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора. Условия договора в зависимости от их значения делятся на три вида: существенные, обычные и случайные.

Существенные – это условия, по которым сторонам необходимо достичь соглашения (в противном случае договор будет считаться недействительным). К существенным условиям договора относятся: условия о предмете договора, условия, названные в законе как существенные, условия, по которым должно быть достигнуто соглашение сторон по заявлению одной из них. Для каждого вида договора установлено свое сочетание существенных условий.

Обычные – это условия, не требующие согласования сторон, поскольку они уже установлены законодательством или обычаями делового оборота для данного вида договора. Обычные условия могут включаться либо не включаться в договор. От этого юридическая сила договора не пострадает.

Случайные – это условия, не характерные для договора данного вида, но включенные в него по соглашению сторон.

Форма договора – это способ внешнего выражения достигнутого соглашения. Договор может быть заключен:

- в устной форме, если законом не установлена определенная форма для данного вида договора;
- в письменной форме (простой или нотариально удостоверенной);
- путем обмена соответствующими документами;
- путем совершения действий, свидетельствующих о заключении договора.

Договор считается **заключенным**, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Договор заключается посредством направления **оферты** (предложения заключить договор) одной из сторон и ее **акцепта** (принятия предложения) другой стороной.

Оферта – предложение заключить договор, которое должно содержать существенные условия договора и отвечать следующим требованиям: быть адресованным конкретному лицу; быть достаточно определенным; выражать намерение сделавшего его лица заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение; содержать указания на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

Публичной офертой признается такое предложение, которое адресовано неопределенному кругу лиц и выражает волю заключить договор с каждым, кто к нему обратится.

Акцепт – это ответ лица, к которому была направлена оферта, о ее принятии. Акцепт может быть выражен не только в письменной форме, но и путем совершения определенных действий (например, оплаты товаров), либо совершения действий по выполнению условий договора, указанных в оферте (конклюдентные действия).

Основаниями для расторжения или изменения договора служат:

- соглашение сторон, которое совершается в той же форме, что и договор;
- существенное нарушение условий договора одной из сторон;
- существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором.

Договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию одной из сторон.

Возможен односторонний отказ от исполнения договора в случаях, прямо предусмотренных законом или договором.

Изменение и расторжение договора влечет для сторон определенные правовые последствия. Так, изменение договора сохраняет обязательства сторон в измененном виде; расторжение договора прекращает обязательства сторон.

Классификация договоров, установленная в гражданском праве, позволяет подразделить договоры:

- а) на односторонние и двусторонние;
- б) на возмездные и безвозмездные;
- в) на реальные и консенсуальные;

- г) на договоры в пользу третьих лиц;
- д) на основные и предварительные;
- е) на свободные и обязательные;
- ж) публичные;
- з) на имущественные и неимущественные (организационные).

Существует также классификация договоров по их типам. Например: договоры по отчуждению имущества, передаче его в пользование, договоры по производству работ, по оказанию услуг.

12. 8. Сроки и исковая давность

Срок – это момент или период времени, наступление или истечение которого влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В зависимости от оснований классификации можно выделить следующие виды сроков:

- а) по степени определенности сроки делятся на:
 - императивные, которые не могут быть изменены по соглашению сторон;
 - диспозитивные, которые устанавливаются по соглашению сторон.
- б) по правовым последствиям сроки делятся на:
 - правоустанавливающие;
 - правоизменяющие;
 - правопрекращающие.
- в) по степени определенности выделяют:
 - абсолютно определенные сроки, которые устанавливаются указанием на какой – либо период или определенную дату;
 - относительно определенные сроки, которые устанавливаются указанием на примерный период времени, событие, которое должно произойти, либо такими понятиями как «разумный срок», «немедленно» и т. п.;
 - неопределенные сроки, имеющие место тогда, когда срок вообще не устанавливается.

Установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Началом срока течения срока является день, следующий после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Окончание срока определяется следующими правилами:

- срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока;
- срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Эти правила применяются также к срокам, исчисляемым в полугодиях и кварталах. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца;
- срок, определенный в полмесяца исчисляется в днях и равен пятнадцати дням;
- срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Порядок совершения действий в последний день срока определяется такими правилами:

- если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.
- письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Основная задача сроков в гражданском праве – стабилизировать оборот. Это возможно, если законодательно установить временные границы, в рамках которых за субъектом закрепляется возможность реализовать свои правомочия.

Исходя из этого в гражданском праве выделяют также:

- сроки осуществления гражданских прав, т. е. период времени, в течение которого управомоченное лицо может реализовать свои субъективные права (например, срок действия доверенности, претензионный срок, гарантийный срок и т.п.);
- сроки исполнения гражданских обязанностей, т.е. период времени, в течение которого должник обязан совершить определенные действия или воздержаться от их совершения (например, период поставки товара, выполнения услуги).

Исковой давностью признается 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, то указанный срок называется **сроком исковой давности**.

Сроки исковой давности подразделяются на общие и специальные.

Общий срок исковой давности установлен законодательством в три года и распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношении которых установлены специальные сроки.

Специальные сроки исковой давности для отдельных видов требований устанавливаются законом и могут быть сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

Применение исковой давности подчиняется следующим правилам:

- требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности;
- исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения;
- истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Изъятия из этого правила устанавливаются ГК РФ и иными законами.

По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства.

По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Течение срока исковой давности приостанавливается:

- если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
- если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;
- в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
- в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока

давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока давности.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлинится до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев - до срока давности.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока давности. Просьбы юридических лиц и граждан – предпринимателей о восстановлении срока исковой давности удовлетворяться не могут.

Вместе с тем исковая давность не распространяется на:

- требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения;
- другие требования в случаях, установленных законом.

12. 9. Основные договоры в хозяйственной деятельности

Реализация товаров, результатов работы, оказания услуги и иных результатов хозяйственной деятельности осуществляется в определенных правовых формах. Этими правовыми формами являются договоры.

В хозяйственной деятельности основными договорами, предусмотренными и регулируемым гражданским правом, являются следующие.

Договор купли-продажи. По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Положения, предусмотренные для договора купли - продажи применяются к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи с соблюдением правил, предусмотренных статьями 129 ГК РФ.

Договор поставки. По договору поставки поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Договор поставки товаров для государственных нужд. Поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд. Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или

субъектов Российской Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Договор контрактации. По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

Договор энергоснабжения. По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным ГК РФ, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Договор продажи недвижимости. По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.

Договор продажи предприятия. По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам. Права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащие ему на основании лицензии права использования таких средств индивидуализации переходят к покупателю, если иное не предусмотрено договором.

Договор аренды. По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

В аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Разновидностями договора аренды, предусмотренными гражданским законодательством являются договоры: проката, аренды транспортных средств, аренды зданий и сооружений, аренды предприятий, финансовой аренды (лизинга).

Договор подряда. По договору подряда 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. Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Отдельными видами договора подряда являются: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд.

Договор возмездного оказания услуг. По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. К таким договорам относятся договоры оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и некоторых иных.

Договор перевозки груза. По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

Договор товарного и коммерческого кредита. Договор товарного кредита предусматривает обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита). Условия о количестве, об ассортименте, о комплектности, о качестве, о таре и (или) об упаковке предоставляемых вещей должны исполняться в соответствии с правилами о договоре купли-продажи товаров, если иное не предусмотрено договором товарного кредита.

Коммерческий кредит – это договор, исполнение которого связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, и может предусматривать предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

Договор хранения. По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

Договоры добровольного и обязательного страхования. Страхование осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком).

Законом могут быть предусмотрены случаи обязательного страхования жизни, здоровья и имущества граждан за счет средств, предоставленных из соответствующего бюджета (обязательное государственное страхование).

По договору **имущественного страхования** одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

В хозяйственной деятельности могут заключаться также договоры: страхования риска ответственности по обязательствам, страхования ответственности по договору, страхования предпринимательского риска.

Договор поручения. По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Договор комиссии. По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

12. 10. Правовое регулирование расчетов

Основы правового регулирования расчетов установлены главой 46 ГК РФ.

Законом предусмотрены наличные и безналичные расчеты. Расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке. Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. Расчеты между этими лицами могут производиться также наличными деньгами, если иное не установлено законом.

Безналичные расчеты производятся через банки, иные кредитные организации, в которых открыты соответствующие счета, если иное не вытекает из закона и не обусловлено используемой формой расчетов.

Безналичные расчеты осуществляются в основном на основании **договора банковского счета**, который представляет собой соглашение, в силу которого банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проводить другие операции по счету.

Установлены следующие формы безналичных расчетов:

- платежными поручениями;
- по аккредитиву;
- чеками;
- расчеты по инкассо;
- в иных формах, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Стороны по договору вправе избрать и установить в договоре любую из указанных форм расчетов.

Расчеты платежными поручениями. При расчетах платежным поручением банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. Порядок осуществления расчетов платежными поручениями регулируется законом, а также установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Содержание платежного поручения и представляемых вместе с ним расчетных документов и их форма должны соответствовать требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Поручение плательщика исполняется банком при наличии средств на счете плательщика, если иное не предусмотрено договором между плательщиком и банком. Поручения исполняются банком с соблюдением очередности списания денежных средств со счета.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента банк несет ответственность по основаниям и в размерах, которые предусмотрены главой 25 ГК РФ.

Расчеты по аккредитиву. При расчетах по аккредитиву банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель. Порядок осуществления расчетов по аккредитиву регулируется законом, а также установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Для исполнения аккредитива получатель средств представляет в исполняющий банк документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива. При нарушении хотя бы одного из этих условий исполнение аккредитива не производится.

Ответственность за нарушение условий аккредитива перед плательщиком несет банк-эмитент, а перед банком-эмитентом исполняющий банк, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Заккрытие аккредитива в исполняющем банке производится:

- по истечении срока аккредитива;

- по заявлению получателя средств об отказе от использования аккредитива до истечения срока его действия, если возможность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива;
- по требованию плательщика о полном или частичном отзыве аккредитива, если такой отзыв возможен по условиям аккредитива.

О закрытии аккредитива исполняющий банк должен поставить в известность банк-эмитент.

Расчеты по инкассо. При расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Порядок осуществления расчетов по инкассо регулируется законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Если документы подлежат оплате по предъявлении, исполняющий банк должен сделать представление к платежу немедленно по получении инкассового поручения.

Если документы подлежат оплате в иной срок, исполняющий банк должен для получения акцепта плательщика представить документы к акцепту немедленно по получении инкассового поручения, а требование платежа должно быть сделано не позднее дня наступления указанного в документе срока платежа.

Полученные (инкассированные) суммы должны быть немедленно переданы исполняющим банком в распоряжение банку-эмитенту, который обязан зачислить эти суммы на счет клиента. Исполняющий банк вправе удержать из инкассированных сумм причитающиеся ему вознаграждение и возмещение расходов.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента банк-эмитент несет перед ним ответственность по основаниям и в размере, которые предусмотрены законом.

Расчеты чеками. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков.

Законом предъявляются определенные требования к реквизитам чека. Чек должен содержать:

- наименование "чек", включенное в текст документа;
- поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму;
- наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж;
- указание валюты платежа;
- указание даты и места составления чека;
- подпись лица, выписавшего чек, - чекодателя.

Отсутствие в документе какого-либо из указанных реквизитов лишает его силы чека.

Форма чека и порядок его заполнения определяются законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Чек оплачивается за счет средств чекодателя. Чек подлежит оплате плательщиком при условии предъявления его к оплате в срок, установленный законом. Лицо, оплатившее чек, вправе потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа.

Представление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо для получения платежа считается предъявлением чека к платежу. Оплата чека производится в порядке, установленном для исполнения инкассового поручения. Зачисление средств по инкассированному чеку на счет чекодержателя производится после получения платежа от плательщика, если иное не предусмотрено договором между чекодержателем и банком.

Отказ от оплаты чека должен быть удостоверен одним из следующих способов:

- совершением нотариусом протеста либо составлением равнозначного акта в порядке, установленном законом;
- отметкой плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате;

- отметкой инкассирующего банка с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен и не оплачен.

В случае отказа плательщика от оплаты чека чекодержатель вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или ко всем обязанным по чеку лицам (чекодателью, авалистам, индоссантам), которые несут перед ним солидарную ответственность.

12.11. Защита нарушенных прав и судебный порядок разрешения споров

В соответствии со статьей 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается, в частности, на необходимости обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Ограничение гражданских прав допускается лишь на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Принцип восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты от нарушений означает, с одной стороны, наличие ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых на себя обязательств, а с другой стороны – возможность защищать гражданские права в суде.

Статья 12 ГК РФ устанавливает способы защиты гражданских прав, к которым относятся:

- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки;
- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащита права;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков;
- взыскание неустойки;
- компенсация морального вреда;
- прекращение или изменение правоотношения;
- неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иные способы, предусмотренные законом.

По общему правилу каждому из перечисленных способов защиты посвящены специальные нормы в разделах ГК РФ, относящихся к праву собственности и обязательственному праву, а также в главе о сделках.

Гражданское законодательство выделяет три формы защиты гражданских прав:

- путем самозащиты;
- в административном порядке;
- в судебном порядке.

Самозащита выделена в ГК РФ как особый способ защиты гражданских прав. Гражданское законодательство не содержит конкретных указаний на то, каким образом может осуществляться самозащита прав. Однако для правомерной самозащиты достаточно соблюдения трех условий. Во-первых, лицо, самостоятельно защищающее свое право, является бесспорным его обладателем. Во-вторых, избранный лицом способ защиты должен быть соразмерен нарушению. В-третьих, способ самозащиты не может выходить за пределы действий, необходимых для его применения. Отсутствие хотя бы одного из этих условий порождает у лица, против которого применяется самозащита, право на возмещение причиненных убытков.

В качестве примера самозащиты права можно привести один из выделенных ГК РФ способов обеспечения обязательств - "удержание". Смысл удержания состоит в том, что кредитор, у которого оказалась вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, имеет право в случаях, если должник не выполнил свое обязательство по оплате этой вещи или не возместил кредитору связанные с нею издержки и убытки, удерживать эту вещь. Возможно также удержание хранителем переданной ему вещи до уплаты причитающегося вознаграждения.

В случаях, предусмотренных законом, допускается защита гражданских прав в **административном порядке** - путем обращения к вышестоящему органу (должностному лицу).

Здесь принципиальное значение имеет то обстоятельство, что любое решение, вынесенное при разрешении спора в административном порядке, может быть оспорено в суде. Какое-либо изъятие из этого последнего правила, в том числе и в силу закона, ГК РФ исключает.

В одних случаях административный порядок разрешения спора является альтернативой обращению в суд. Право выбора здесь принадлежит потерпевшему. Так, например, дела по жалобам граждан на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан можно по собственному выбору либо возбуждать в суде, либо обращаться к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу или должностному лицу.

В других случаях, прямо указанных в законе, предварительное разрешение спора в административном порядке является обязательным.

Право на **судебную защиту** гражданских прав является общегражданским, конституционным правом.

Судебной защите подлежат права, нарушенные или хотя и не нарушенные, но оспоренные.

ГК РФ предусматривает, что защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с установленной процессуальным законодательством подведомственностью дел судам, арбитражным судам или третейским судам.

Судами общей юрисдикции (федеральными судами, конституционными (уставными) судами и мировыми судьями субъектов Российской Федерации, составляющими судебную систему Российской Федерации), рассматриваются и разрешаются:

- 1) дела в порядке искового производства с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, а также по спорам, возникающим из гражданских правоотношений;
- 2) дела по требованиям, разрешаемые в порядке приказного производства;
- 3) дела, возникающие из публичных правоотношений:
 - по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;
 - по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
 - иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.
- 4) дела особого производства:
 - об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
 - о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;

- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

5) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

6) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Порядок рассмотрения гражданских дел судами установлен Гражданским процессуальным кодексом РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (с изменениями от 30 июня 2003 г.)

Арбитражные суды в Российской Федерации осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных законом к их компетенции.

Право на обращение в арбитражный суд для защиты нарушенных или оспоренных законных прав и интересов имеют юридические лица, граждане, прошедшие необходимую регистрацию в качестве предпринимателя без создания юридического лица, а в случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти и управления, организации, которые не являются юридическими лицами, а также физические лица.

Порядок рассмотрения дел арбитражными судами установлен Арбитражным процессуальным кодексом РФ от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ (в ред. от 08.06.2020 г.)

Третейский суд – это добровольно выбираемые сторонами негосударственные органы по рассмотрению хозяйственных и иных споров, подведомственных судам общей юрисдикции и арбитражным судам..

Порядок образования и деятельности третейских судов регулирует Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации"(в ред.от 28.11.2018 г.) Третейский суд может по соглашению сторон третейского разбирательства передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

Сторонами третейского разбирательства являются организации - юридические лица, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, физические лица, которые предъявили в третейский суд иск в защиту своих прав и интересов либо которым предъявлен иск.

Различаются два вида третейских судов: созданные по выбору стороны специально для рассмотрения данного дела и постоянно действующие третейские суды. И те и другие рассматривают дела на основе письменного соглашения спорящих сторон, которое может охватывать либо только один конкретный спор, либо споры определенной категории, или все споры между сторонами соглашения.

Стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда.

Вопросы для самоконтроля:

1. Какие отношения регулируются гражданским законодательством?
2. Поясните, что означает юридическое равенство участников гражданских правоотношений.
3. Когда был разработан, принят и введен в действие новый Гражданский Кодекс РФ?
4. Что такое гражданская правоспособность?
5. Признается ли гражданская правоспособность в равной степени за всеми гражданами?
6. В чем отличие гражданской правоспособности от дееспособности?
7. Когда наступает полная дееспособность?
8. Поясните различие между неполной и ограниченной дееспособностью.
9. Что означает эмансипация несовершеннолетних? При каких условиях и как она производится?
10. В чем практическое значение применения юридической конструкции безвестного отсутствия?
11. При каких условиях возможно признание гражданина умершим?
12. Назовите признаки юридического лица.
13. Что означает имущественная обособленность юридического лица?
14. Отвечают ли юридическое лицо и его учредители по долгам друг друга?
15. В чем отличие коммерческих организаций от некоммерческих?
16. Перечислите виды коммерческих и некоммерческих организаций.
17. В чем различие общей и специальной правоспособности юридического лица?
18. Какие последствия влекут за собой реорганизация и ликвидация юридического лица? В чем их принципиальная разница?
19. Определите понятие сделки.
20. Какие сделки признаются односторонними?
21. Какие сделки считаются условными?
22. Приведите примеры случаев, когда для совершения сделки необходима письменная нотариальная форма.
23. Расскажите о недействительных сделках и последствиях их недействительности.
24. В чем разница между оспоримыми и ничтожными сделками?
25. Объясните понятие исковой давности.
26. Может ли срок исковой давности быть изменен по соглашению сторон?
27. Каков общий срок исковой давности?
28. Что служит основанием перерыва течения срока исковой давности?
29. Определите понятие права собственности.
30. Назовите три основных элемента содержания права собственности.
31. Какие основные формы права собственности признаются Конституцией РФ?
32. Какие способы приобретения права собственности относятся к первоначальным, а какие - к производным?
33. Каковы сроки приобретательной давности для недвижимого и движимого имущества?
34. В каких случаях допускается принудительное прекращение права собственности?
35. Определите понятие обязательства.
36. Что служит основанием возникновения обязательств?
37. Как именуются стороны обязательственного правоотношения?
38. Может ли лицо одновременно занимать в обязательстве позицию и должника и кредитора?
39. Что считается исполнением обязательства?
40. Чему служат способы обеспечения обязательств?
41. Вправе ли кредитор взыскать неустойку, если не понес убытков?
42. Поясните сущность залога.
43. Можно ли передать в залог недвижимое имущество, находящееся в хозяйственном ведении, без согласия собственника?
44. При каких обстоятельствах возможно применение удержания?
45. Какие обязанности и перед кем несет поручитель?
46. Зачитывается ли задаток в счет сумм, причитающихся по договору?

47. Как в ГК определяется понятие договора?
48. Что составляет предмет договора?
49. Что входит в содержание договора?
50. Как реализуется принцип свободы договора в сфере гражданского оборота?
51. При каких обстоятельствах возможен отзыв оферты? При каких - не возможен?
52. Каким требованиям должен удовлетворять акцепт?
53. Может ли молчание считаться акцептом?
54. Каковы основания изменения или расторжения договора?

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты:

Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. с изменениями, одобренными в ходе всероссийского голосования 01.07.2020 г.)

Гражданский Кодекс Российской Федерации (части 1, 2, 3,4) (ред. от 09.03.2021)

Трудовой Кодекс Российской Федерации (ред. от 09.03.2021)

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (ред. от 24.03.2021)

Налоговый Кодекс Российской Федерации (ред. от 17.02.2021)

Бюджетный Кодекс Российской Федерации (ред. от 22.12.2020)

Уголовный Кодекс Российской Федерации (ред. от 24.02.21)

Семейный кодекс Российской Федерации (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021)

Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-І (ред. от 21.12.2013) "О государственной тайне" (ред. от 29.07.2018)

Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (ред. от 18.04.2018)

Федеральный закон от 10 января 2002 г. N 7-ФЗ (ред. от 31.07.2020 г.) "Об охране окружающей среды"

Федеральный закон от 06 декабря 2011 г. N 402-ФЗ (с изм. и доп. вступ. в силу 01.01.2020) "О бухгалтерском учете"

Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ (ред. от 02.12.2019) "О валютном регулировании и валютном контроле"

Федеральный закон от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ (ред.от 29.12.2014)"О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" (с изм. и доп. вступ. в силу с 01.09.2020)

Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ (ред. от 31.07.2020)"О рынке ценных бумаг"

Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-І (ред. от 20.07.2020) "Об организации страхового дела в Российской Федерации"

Федеральный закон от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О лицензировании отдельных видов деятельности"

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. №149-ФЗ (в ред. от 08.06.2020) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»

Федеральный закон от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ (с изм. и доп. Вступ. в силу с 01.07.2020) «О защите конкуренции»

Основная литература:

Правоведение Электронный учебник /Алексеев В. А. (и др.). – М.: Кнорус, 2008 эл. у. – 1 электрон. опт. диск: зв., цв.

Экологическое право: Учебник (Демичев А.А., Грачева О.С.) («Прометей», 2017)

Экологическое право России Учебник /Б. В. Ерофеев. – 10-е изд., испр. и доп. –М.: Профобразование, 2008, 2009. – 720 с.

Гражданское право [Текст] : учебник для вузов / Алексеев С.С., ред. - 2-е изд., перераб. и доп. - М : Проспект, 2009. - 528 с. - ISBN 978-5-98050-039-9. - вин309 : 238-00.

Правоведение Марченко М.Н. [Текст] : Учебник для вузов / М. Н. Марченко, Е. М. Дерябина. - М : ТК Велби; Проспект, 2010, 2003, 2008. - 416 с. - ISBN 5-98032-261-2. - вин404 : 225-00.

Правоведение [Текст]: учебник для бакалавров / Авдийский В.И., ред. - 2-е изд., перераб. и доп. - М : Юрайт, 2014. - 431 с. - (Бакалавр. Базовый курс). - ISBN 978-5-9916-3290-4. - гл.114: 369-05.

Экологическое право Ерофеев, Б.В. [Текст] : учебник для вузов / Б. В. Ерофеев. - 4-е изд., перераб. и доп. - М : Форум: Инфра, 2009, 2010. - 400 с. - (Профессиональное образование). - ISBN 978-5-8199-0383-4. - вин209

Дополнительная литература:

- «Теория государства и права»** Учебник В. Н.Хропанюк., М., Изд-во «Интерстиль», 2005г.
- Правоведение** Учебник для вузов /Кутафин О.Е., ред.- 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Юристъ, 2006. – 400 с.
- Правоведение** Учебник для вузов/ Пугинский Б. И., ред. – 2-еизд., перераб. доп. – М.: Юрайт-Издат. 2007. – 462 с. – (Основы наук).
- Правоведение** Учебник для вузов / Кутафин О. Е. ред.- 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Юристъ, 2008. – 400 с.
- Конституционное право России** Учебник для вузов / Б. И. Козлова, О. е. Кутафин. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ. 2002, 2003. – 585 с. – (Московская гос. юридическая академия).
- Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации** Л. М. Пчелинцева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М: НОРМА, 2004. - 832 с.

Учебно-теоретическое издание

Правоведение : учебное пособие / сост. М.П. Кольшко, Л.Д. Котлярова. — 2-е изд., исправл. — Караваево : Костромская ГСХА, 2021. — 132 с. ; 20 см. — 30 экз. — Текст непосредственный.

Учебное пособие издаётся в авторской редакции

© Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования "Костромская государственная сельскохозяйственная академия"
156530, Костромская обл., Костромской район, пос. Караваево, уч. городок, д. 34

Компьютерный набор. Подписано в печать 13/04/2021.
Заказ №284. Формат 60х84/16. Тираж 30 экз. Усл.
печ. л. 7,92. Бумага офсетная. Отпечатано 12/05/2021.
Цена 302,00 руб.

вид издания: исправленное (электронная версия)
(редакция от 13.04.2021 № 284)

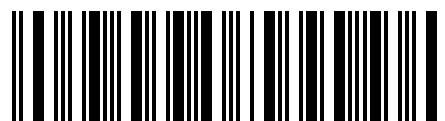
Отпечатано с готовых оригинал-макетов в
академической типографии на цифровом дубликаторе.
Качество соответствует предоставленным оригиналам.
(Электронная версия издания - I:\подразделения \рио\издания 2021\284.pdf)



2021*284

Цена 302,00 руб.

ФГБОУ ВО КОСТРОМСКАЯ ГСХА



2021*284

(Электронная версия - I:\подразделения \рио\издания 2021\284.pdf)