



ДОНСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ  
УПРАВЛЕНИЕ ЦИФРОВЫХ ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

Кафедра «Основы правоведения»

## **Учебно-методическое пособие** по дисциплине

# **«Правовое обеспечение профессиональной деятельности»**

Авторы  
Исакова Ю. И.,  
Акопов Л. В.,  
Сапожникова Е. Ю.,  
Працко Г. С.  
и другие.

Ростов-на-Дону, 2019

## Аннотация

Учебно-методическое пособие предназначено для студентов и преподавателей высших учебных заведений по экономическим и техническим специальностям, а также для всех, кто интересуется проблематикой правового обеспечения профессиональной деятельности.

## Авторы

д.с.н., к.ю.н., доцент Исакова Ю.И.,  
д.ю.н., профессор Акопов Л.В.,  
к.ю.н., доцент Алексеева М.В.,  
к.ю.н., доцент Анциферова Н.А.,  
к.ю.н., доцент Вакула А.И.,  
преподаватель Величко А.А.,  
к.ф.н., доцент Веселая Т.В.,  
к.ю.н., доцент Казанцева О.Г.,  
преподаватель Ковалева А.В.,  
д.п.н., профессор Кузина С.И.,  
к.ю.н., доцент Линкин В.Н.,  
к.ю.н., доцент Михайлов С.В.,  
к.ю.н., доцент Петрашева Н.В.,  
д.ю.н., д.п.н., профессор Працко Г.С.,  
к.ю.н., доцент Резванова Л.А.,  
к.ю.н., доцент Рыбак С.В.,  
к.ю.н., доцент Рябко Н.В.,  
к.э.н., доцент Сапожникова Е.Ю.,  
д.с.н., к.ю.н., профессор Смоленский М.Б.,  
к.ю.н., доцент Студеникина С.В.,  
к.ю.н., доцент Филимонова Е.А.,  
к.ю.н., доцент Чебоньян Т.Г.

## Оглавление

<b>Список сокращений.....</b>	<b>8</b>
<b>Предисловие .....</b>	<b>8</b>
<b>Раздел I. Общие вопросы права и государства .....</b>	<b>10</b>
<b>Глава 1. Основы учения о государстве .....</b>	<b>10</b>
1.1. Понятие и признаки государства. ....	10
1.2. Функции государства. ....	20
<b>Глава 2. Теория права (общие вопросы).....</b>	<b>26</b>
2.1. Понятие позитивного (действующего) права .....	26
2.2. Форма (источники) права.....	27
2.3. Нормы права.....	29
2.4. Система права .....	30
2.5. Правовые отношения .....	32
2.6. Реализация норм права .....	34
2.7. Правовое поведение .....	36
2.8. Юридическая ответственность.....	37
2.9. Законность и правопорядок .....	39
2.10. Правосознание и правовая культура .....	40
<b>Контрольные вопросы: .....</b>	<b>42</b>
<b>Литература:.....</b>	<b>42</b>
<b>Раздел II. Основы конституционного права и публичного управления .....</b>	<b>43</b>
<b>Глава 3. Конституция Российской Федерации. Система органов государственной власти .....</b>	<b>43</b>
3.1. Конституция Российской Федерации .....	43
3.2. Система федеральных органов государственной власти .....	45
<b>Контрольные вопросы: .....</b>	<b>60</b>
<b>Глава 4. Административное право .....</b>	<b>60</b>
4.1. Административное право, как отрасль права как наука и ее место в системе отраслей права .....	60
4.2. Предмет и метод административного права.....	62
4.3. Система административного права .....	65

4.4. Источники административного права. Понятие и виды .....	66
4.5. Понятие, структура и виды административно-правовых норм.....	68
4.6. Субъекты административного права .....	71
4.7. Управление, государственное управление и исполнительная власть .....	75
4.8. Исполнительная власть, ее место в системе властей и соотношение с государственным управлением.....	78
4.9. Государственные служащие как субъекты административного права .....	82
4.10. Административное принуждение.....	86
4.11. Административное правонарушение: понятие, признаки, состав .....	88
<b>Контрольные вопросы: .....</b>	<b>92</b>
<b>Раздел III. Правовое регулирование профессиональной деятельности в современной России .....</b>	<b>92</b>
<b>Глава 5. Трудовое право .....</b>	<b>92</b>
5.1. Понятие, предмет и источники трудового права .....	92
5.2. Трудовой договор .....	95
5.4. Заработная плата.....	118
5.5. Трудовая дисциплина .....	123
<b>Контрольные вопросы: .....</b>	<b>126</b>
<b>Глава 6. Основы гражданского права .....</b>	<b>127</b>
6.1. Понятие, предмет, метод, источники гражданского права .....	127
Перечень вопросов для самоконтроля:.....	130
Тесты по теме.....	130
6.2. Понятие и структура гражданского правоотношения .....	132
Перечень вопросов для самоконтроля:.....	138
Тесты по теме.....	139
6.3. Сделки .....	142
Перечень вопросов для самоконтроля:.....	146
Тесты по теме.....	146
6.4. Право собственности и другие вещные права .....	148
Перечень вопросов для самоконтроля:.....	154
Тесты по теме.....	155
6.5. Основные институты обязательственного права ....	158

Перечень вопросов для самоконтроля:.....	161
Тесты по теме.....	161
6.6. Основы наследственного права .....	164
Перечень вопросов для самоконтроля:.....	165
Тесты по теме.....	166
<b>Глава 7. Гражданский процесс. Право на судебную защиту.....</b>	<b>168</b>
7.1.    Право на судебную защиту .....	168
7.2.    Гражданское судопроизводство и гражданский процесс.....	174
<b>Контрольные вопросы: .....</b>	<b>188</b>
<b>Список литературы: .....</b>	<b>190</b>
<b>Глава 8. Общие вопросы налогового права .....</b>	<b>191</b>
8.1. Общие вопросы налогового права .....	191
<b>Контрольные вопросы по теме: .....</b>	<b>199</b>
<b>Глава 9. Основы земельного права.....</b>	<b>199</b>
9.1 Предмет, метод и система земельного права .....	199
Контрольные задания .....	203
9.2. Образование земельных участков .....	206
Контрольные задания .....	208
9.3. Право собственности на землю .....	212
Контрольные задания .....	215
9.4. Возникновение прав на землю .....	217
Контрольные задания .....	218
<b>Список литературы .....</b>	<b>220</b>
<b>Глава 10. Правовое регулирование градостроительной деятельности .....</b>	<b>221</b>
10.1. Правовое регулирование градостроительной деятельности .....	221
Контрольные задания:.....	227
<b>Глава 11. Транспортное право .....</b>	<b>230</b>
11.1. Понятие, предмет, метод и источники транспортного права .....	230
11.2. Транспортные правоотношения .....	234
11.3. Государственное управление в области транспорта. .....	238
11.4. Транспортные договоры.....	245

<b>Контрольные вопросы:</b> .....	<b>258</b>
<b>Глава 12. Основы экологического права</b> .....	<b>258</b>
12.1. Предмет и система экологического права. Учения о взаимодействии общества и природы. ....	258
12.2. Понятие и содержание экологических правоотношений. ....	263
12.3. Правовые формы использования природных ресурсов (право природопользования и охрана окружающей среды).....	270
<b>Рекомендуемая литература</b> .....	<b>274</b>
<b>Контрольные вопросы:</b> .....	<b>274</b>
<b>Глава 13. Информационное право</b> .....	<b>275</b>
13.1. Понятие информации и информационной сферы. ....	275
13.2. Понятие информационного права. ....	284
13.3. Соотношение информационного права с другими отраслями права .....	290
<b>Контрольные вопросы:</b> .....	<b>300</b>
<b>Глава 14. Основы уголовного права и процесса</b> .....	<b>301</b>
14.1. Уголовное право .....	301
14.2. Уголовный процесс .....	313
<b>Контрольные вопросы:</b> .....	<b>322</b>
<b>Раздел IV. Международно-правовые основы профессиональной деятельности</b> .....	<b>323</b>
<b>Глава 15. Современное международное право и его влияние на профессиональную деятельность</b> .....	<b>323</b>
15.1. Современное международное право и его влияние на профессиональную деятельность .....	323
<b>Рекомендуемая литература:</b> .....	<b>337</b>
<b>Контрольные вопросы:</b> .....	<b>337</b>
<b>Глава 16. Международные договоры о социальных и профессиональных стандартах деятельности</b> .....	<b>338</b>
16.1. Международные договоры о социальных и профессиональных стандартах деятельности.....	338
<b>Список использованных источников</b> .....	<b>353</b>



**Контрольные вопросы ..... 354**

## СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

**Конституция РФ** – Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок)

**АПК РФ** - Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 № 95-ФЗ

**ГК РФ** – Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ

**ГПК РФ** – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

**ГрК РФ** – Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. №190-ФЗ

**ЗК РФ** – Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001г. № 136-ФЗ

**КоАП РФ** – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

**НК РФ** - Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

**ТК РФ** – Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

**УК РФ** – Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 № 63-ФЗ

**УПК РФ** – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Как известно, профессионализм представляет собой высокую степень творческих способностей и активности личности, связанных с выполнением какого-либо определённого вида деятельности. Это требует необходимого уровня знаний и владения комплексом навыков, компетенций и умений в сфере соответствующей профессии. Профессиональная деятельность это вид деятельности человека, обладающего необходимой подготовкой и получившим специальное образование по определённой профессии. Наряду с комплексом специальных знаний, компетенций и навыков профессионал должен изучить и уметь применять правовые основы и нормы, регулирующие как общие вопросы жизнедеятельности государства и его институтов, так и конкретных отраслей, связанных с его трудовой профессией и специализацией.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими

способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Наряду с этим каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, которая при этом не должна быть направлена на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Конституция Российской Федерации гарантирует право каждого на образование, общедоступность и бесплатность которого обеспечивается для дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях. При этом каждый вправе на конкурсной основе получить бесплатное высшее образование в государственном либо муниципальном образовательном учреждении и на предприятии. Отметим также, что именно на общегосударственном уровне устанавливаются федеральные государственные образовательные стандарты, а также поддерживаются различные формы образования и самообразования. Программы профессионального образования, утверждаемые в соответствии с федеральным государственным стандартами, наряду с изучением сугубо профессиональных учебных дисциплин содержат и набор социально-значимых гуманитарных дисциплин, включающий и предмет "правовое обеспечение профессиональной деятельности".

Этот учебный курс нацелен на овладение обучающимися комплексом знаний о правовой системе Российской Федерации и их адаптацию к правовым регуляторам будущей профессиональной деятельности. Выпускники ВУЗов экономического и специализированных технических профилей подготовки должны быть компетентными в выборе варианта поведения при решении наиболее распространенных ситуаций, зависящих от применения типовых норм действующего законодательства, а также быть способными защищать свои трудовые права законными способами. При возникновении сложных правовых конфликтов и неоднозначных ситуаций в ходе профессиональной деятельности, следует без промедлений обратиться к юристам-профессионалам.

Для успешного применения вышеотмеченного студентам необходимо освоение дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности», чему и призвано способствовать настоящее учебное пособие, подготовленное коллективом опытных преподавателей факультета «Юридический» Донского государственного технического университета.

В данном издании освещены общие темы теории государства и права, а также ключевые проблемы правового обеспечения

профессиональной деятельности выпускников ВУЗов в соответствии с утвержденными программами. Наряду с основными категориями конституционного и административного права в учебном пособии наглядно и конкретно охарактеризована система федеральных органов государственной власти. В книге весьма подробно раскрыты вопросы трудовых правоотношений, ключевые темы гражданского права и процесса, нормы уголовного права. Изложены также и проблемы налогового, земельного и экологического права, транспортного, информационного права, особенности международно-правового регулирования профессиональной деятельности.

Авторы выражают надежду на то, что содержащийся в пособии материал даст возможность сформировать у студентов компетенции, отвечающие потребностям будущего профессионала, выработать правовой кругозор и достаточный уровень правовой культуры в их трудовой деятельности по специальности.

Учебное пособие подготовлено с учетом требований государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования в соответствии с действующим российским законодательством

## **РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА**

### **ГЛАВА 1. ОСНОВЫ УЧЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ**

#### **1.1. Понятие и признаки государства.**

С древнейших времен философы и государствоведы рассуждали о государстве, его природе и сущности, пытались сформулировать универсальное определение понятия «государство». За основу брались различные критерии — философские, исторические, классовые и другие. Цицерон рассматривал государство как достояние народа. При этом он отмечал, что народ — это «не любое соединение людей, собранных вместе каким бы то ни было образом, а соединение многих людей, связанных между собою согласием в вопросах права и общностью интересов». И. Кант определял государство как «объединение множества людей, подчиненных правовым законам». Как писал австрийский юрист Г. Кельзен (1881–1973), трудности в определении понятия государства в немалой степени объясняются тем, что под данным термином обозначаются самые разнообразные явления и предметы. По мнению Л. Гумпловича, сколько существовало государствоведов и

философов, столько было и определений государства<sup>1</sup>. Понимание государства то сводилось к характеристике политического общества (по существу), то определялось через его роль в жизни общества и выполняемые функции.

Многообразие взглядов на государство обусловлено тем, что государство – это продукт общественного развития, чрезвычайно сложное, многогранное и исторически меняющееся и развивающееся явление. Методологическая задача при определении понятия государства, как отмечает Г.Ф. Шершеневич, состоит в том, чтобы дать признаки того исторического явления, которое носит название «государство»<sup>2</sup>. Определение государства должно отвечать на вопрос, что такое государство в его исторической действительности и во всех его исторических проявлениях.

В современной юридической научной и учебной литературе нет единого определения понятия «государство», принято его раскрывать через систему признаков. Представители социологического определения понятия государства выделяют только три его признака: народ, господствующую над ними власть и территорию<sup>3</sup>.

Представляется, что всем государствам присущи следующие основные (общие) признаки:

- 1) наличие публичной политической власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;
- 2) территориальная организация населения;
- 3) государственный суверенитет;
- 4) всеобъемлющий, общеобязательный характер актов государства;
- 5) наличие государственной казны, системы налогов и сборов.

**Публичная политическая власть** – один из главных признаков государства. Государство, защищающее и выражающее интересы различных социальных групп (слоев), выполняет в первую очередь политическую роль, выступает как политическая организация публичной власти.

Независимо от того, на кого возложено исполнение властных полномочий – на отдельную личность (монарха, президента)

---

<sup>1</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: углубленный курс: Учебник. М., 2015. С. 36.

<sup>2</sup> Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. М., 1911. С. 201.

<sup>3</sup> Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / под ред. проф. В.Г. Стрекозова. М., 1993. С. 38.

или на какой-либо орган, они действуют от имени государства, в качестве его органов, представителей, которые выполняют публичные функции<sup>4</sup>.

Государственная власть, государственное управление обществом осуществляются при помощи государственного механизма, то есть системы государственных органов (государственного аппарата) и организаций, связанных иерархической соподчиненностью и правомочных совершать действия, составляющие монополию государства<sup>5</sup>.

В юридической науке используются различные критерии (основания) для классификации органов государства. Общеизвестной считается классификация по принципу разделения властей, т.е. деление органов государства на законодательные, исполнительные и судебные.

По способу создания органы государства подразделяются на первичные и производные. Первичные органы государственной власти создаются по установленной законом процедуре и получают свои полномочия непосредственно от избирателей (например, выборные, представительные органы) или наследуются при монархической форме правления. Производные органы образуются первичными органами, которые и наделяют их необходимыми полномочиями (например, исполнительные органы и др.).

По объему властных полномочий органы государства делятся на высшие и местные. К числу местных органов относят региональные органы, а не органы местного самоуправления, поскольку последние не входят в систему органов государственной власти. Наиболее полно олицетворяют государство высшие органы, так как их властные полномочия распространяются не на отдельный регион, а в целом на всю территорию страны.

По широте компетенции выделяют органы общей компетенции, решающие обширный круг вопросов (например, правительство) и специальной компетенции, выполняющие одну или несколько функций (отдельные министерства и ведомства).

По способу решения вопросов органы государства могут быть коллегиальными (парламент, правительство) и единоначальными (например, президент).

---

<sup>4</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М., 2010. С. 48.

<sup>5</sup> Общая теория права и государства: Учебник / под ред. В.В. Лазарева. М., 1996. С. 318.

Можно также выделить органы, которые действуют в обычных условиях (постоянные органы) и чрезвычайных условиях (временные органы). В федеративных государствах принято деление на общефедеральные органы и органы субъектов федерации.

Государственный аппарат базируется на основе определенных принципов, которые представляют собой основополагающие положения, требования, предъявляемые к построению и деятельности органов государства. Для каждого государства характерны свои принципы построения и функционирования органов государственной власти. На это влияет множество факторов, в том числе форма государства (форма правления, форма государственного устройства и, конечно, установленный в государстве политический режим).

К общим принципам государственного аппарата относятся нижеперечисленные, наиболее значимые принципы, которые следует соблюдать в комплексе: принцип законности; принцип разделения властей; приоритет прав человека; разграничение компетенции между различными органами; открытость государственной службы; профессионализм и компетентность государственных служащих и другие.

Представляется целесообразным указать на характерные признаки органов государства, к числу которых можно отнести следующие:

- действуют от имени государства;
- назначаются или избираются в порядке, установленном законом;
- компетенция закрепляется в нормативных правовых актах;
- в процессе деятельности руководствуются положениями законодательства (в широком смысле);
- источником финансирования деятельности является государственный или местный бюджет;
- наделены правом принимать различные, обязательные для исполнения акты (нормативные правовые акты, правоприменительные или интерпретационные акты);
- наделены полномочием применять меры принуждения в случаях, объеме и порядке, установленном законом;
- состоят из государственных служащих, имеющих особый статус и выполняющих свои полномочия на профессиональной основе.

Итак, прежде всего, государство – это политическая организация, объединяющая все общество, призванная управлять его

делами на основе принципа законности, устранять возникающие социальные конфликты, обеспечивать правопорядок и определенный режим властвования. Каждое государство, наделенное правом использования различных средств (приемов) управления, стремится создать такие специальные учреждения, как суд, полицию, армию, которые наделяются, согласно закону, полномочием применения мер принуждения в отношении любого лица, осуществляющего противозаконную деятельность.

**Территория** – естественное условие существования государства. Любое государство существует и осуществляет свою деятельность в пределах территории, очерченной государственными границами, устанавливающими предел государственной власти. Хотя в настоящее время многие ученые, ссылаясь на установившееся в мире влияние межгосударственных политических и экономических объединений, указывают на тот факт, что значение территории постепенно ослабевает.

Территория государства в международном праве определяется как сухопутная и водная поверхность, а также воздушное пространство над ним и недра под ним, которые находятся под суверенитетом данного государства.

Выделяется несколько видов территорий: 1) государственная территория, т.е. находящаяся под суверенитетом государства; 2) территории негосударственных образований — т.е. те территории, где верховенствует такая властная организация, которая по каким-либо причинам не может быть названа государством (например, территории непризнанных государств, территории с неопределившимся статусом (чья государственная принадлежность оспаривается); 3) территория, которая может быть занята любым государством.

Согласно легальному определению из ст. 1 Закона РФ от 01.04.1993 № 4730-1 (ред. от 29.07.2018) «О Государственной границе Российской Федерации» государственная граница — это «линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) государства, то есть пространственный предел действия государственного суверенитета». Граница определяется самим государством, самостоятельно или вместе с сопредельным государством, но в предусмотренном международным правом порядке: через делимитацию — установление линии границы по карте; демаркацию — установление линии государственной границы на местности. Односторонние действия, которые согласно международному праву не порождают юриди-

ческих последствий (оккупация, установка пограничных знаков и др.), не приводят к установлению или изменению границ с точки зрения международного права.

Статья 67 Конституции РФ, раскрывая понятие территории государства, перечисляет ее составные части: территорию субъектов федерации, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними. Права России распространены также на континентальный шельф и исключительную экономическую зону России. В данном контексте территория представляется не только как пространственный предел функционирования общества и некая основа социального организма, а как политическое пространство, пределы осуществления власти внутри страны и пределы, вне которых государство выступает как внешняя сила.

Территориальный состав российского государства согласно Конституции РФ характеризуют следующие элементы: 1) участки суши, водоемы, недра и воздушное пространство, находящиеся под суверенитетом России в пределах ее государственных границ; 2) внутреннее море — открытые водоемы, заливы, берега которых принадлежат государству, при условии, что ширина таких заливов не превышает 24 морских мили; 3) территориальное море — до 12 морских миль от наиболее выступающего участка суши, включая причалы и прочие подобные объекты, а также дно моря и недра, находящиеся под поверхностью такого моря; 4) исключительная экономическая зона не считается государственной территорией, у государства только исключительное право на промысел и освоение; 5) континентальный шельф — продолжение по дну моря шельфа и недр до 200 морских миль, в особых случаях до 350 миль с разрешения комиссии ООН, не глубже 200 метров или в продолжение участка недр. Право на континентальный шельф не зависит от факта его освоения<sup>6</sup>.

Итак, территория как признак государства включает в себя в качестве составляющих элементов фактическую территорию (то есть в пределах государственных границ) и юрисдикционную территорию (территорию, на которую распространяется суверенитет государства).

Политическая государственная власть распространяется на **население** государства. Государство в пределах своих территориальных границ является единственным и официальным представителем своих граждан.

---

<sup>6</sup> Антонов М.В. Теория государства и права. М., 2019. С. 102.

Под населением обычно понимаются люди, принадлежащие к государственному союзу, находящиеся под его защитой и относящиеся – по принципу гражданства или по иному принципу – к его территории. Иногда используется оборот «люди, находящиеся под суверенитетом»<sup>7</sup>. Население – совокупность индивидов, объединенных не по кровнородственному или национальному признаку, а территориально и гражданством (подданством). Именно когда население определенной территории устанавливает устойчивую политико-правовую связь с государством, индивиды становятся гражданами или подданными этого государства<sup>8</sup>.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации» от 31.05.2002 № 62-ФЗ гражданство Российской Федерации – устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей; иное гражданство – гражданство (подданство) иностранного государства; двойное гражданство – наличие у гражданина Российской Федерации гражданства (подданства) иностранного государства; иностранный гражданин – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства; лицо без гражданства – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства.

Однако в литературе высказывается позиция о целесообразности характеризовать гражданство не через категории правовой связи или правоотношения, а через категорию правового статуса. С этой точки зрения, граждане — это те лица, принадлежащие к населению государства, которые имеют право политического участия (пассивное и активное избирательное право) в делах государства, право постоянно проживать на территории этого государства, право пользоваться защитой государства внутри страны и за рубежом, и некоторые другие права и обязанности, которыми не наделены другие лица<sup>9</sup>. Таким образом, все жители государства делятся на четыре группы:

- граждане (подданные);
- иностранные граждане (подданные);
- лица без гражданства (апатриды);

<sup>7</sup> Антонов М.В. Теория государства и права. М., 2019. С. 103.

<sup>8</sup> Теория государства и права: Курс лекций / под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. М.: Юрист, 2001. С. 35.

<sup>9</sup> Там же.

— лица с двойным гражданством (бипатриды).

Существуют различные подходы к определению роли населения в осуществлении государственной власти:

1) население – объект власти. Согласно данной концепции население не участвует в управлении государством, интересы граждан второстепенны и могут учитываться государством только в случае заинтересованности.

2) население – полноправный участник политической системы. Государство отражает интересы народа, особенно при принятии государственно значимых решений.

3) население (народ) – источник и субъект власти. В данной концепции презюмируется, что именно население является носителем суверенитета и единственным источником государственной власти. Народ может осуществлять свою власть как непосредственно, так и через органы государственной власти и органы местного самоуправления<sup>10</sup>.

Народ предопределяет политический характер государства, является источником социально-властных институтов, социальной базой государства, государственной власти и представляет собой совокупность индивидов, объединенных естественными причинами в исторически сложившиеся социальные и иные общности, различающихся по национальным, половозрастным, профессиональным признакам, политическим убеждениям, верованиям и другим качествам, выполняющих различные функции и образующих в конечном итоге единую социально-экономическую и политическую государственно-организованную общность людей<sup>11</sup>.

Важнейшим признаком государства как организации властвования является **государственный суверенитет**.

Суверенитет государства в современном его понимании представляет собой совокупность трех элементов:

— верховенства государства на территории страны.

Государство устанавливает на своей территории единый правопорядок и решает важнейшие вопросы, возникающие в процессе жизнедеятельности общества (начиная от регламентации прав, свобод и обязанностей людей, компетенции государственных органов и полномочий должностных лиц и завершая выстраиванием правовых отношений различного уровня), используя в полном объеме полноту власти, распространяющуюся на всю тер-

<sup>10</sup> См.: статья 3 Конституции Российской Федерации.

<sup>11</sup> Бутурлина Е. С. Население как признак государства: автореферат дис. ... к.ю.н. Краснодар, 2002. С. 14.

риторию страны. В государстве, в котором установлен демократический режим, государственная власть ограничена правом и основана на законе.

— независимости государства в международных отношениях, которая, однако, не носит абсолютный характер, поскольку самоограничивается в силу взятых на себя обязательств соблюдения естественных и неотъемлемых прав человека, а также вытекающих из международных договоров.

— единства государственного суверенитета: единства и неделимости территории, неприкосновенности государственных границ и невмешательства во внутренние дела.

Содержательная часть суверенитета зависит от качества следующих основ суверенитета:

1) экономической основы (территория и определенный уровень развития экономики и др.);

2) политической основы (наличие развитой политической системы общества, существование стабильного политического режима);

3) культурной основы (наличие культурного достояния, соблюдение традиций и учет менталитета);

4) правовой основы (конституция, общепризнанные принципы и нормы международного права, нормативные правовые акты).

Ограничение государственного суверенитета может быть осуществлено принудительно (например, по отношению к побежденному в войне государству) и добровольно (на основе взаимной договоренности)<sup>12</sup>.

Существуют понятия «суверенитет народа», означающий верховенство народа, его право самому решать свою судьбу, коренные вопросы государственной и общественной жизни, формировать направления политики своего государства, состав его органов, контролировать деятельность государственного аппарата, и «национальный суверенитет», означающий право наций на самоопределение, вплоть до отделения и образования самостоятельного государства<sup>13</sup>.

**Всеобъемлющий и общеобязательный характер актов государства** определяется исключительными полномочиями

<sup>12</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: углубленный курс: Учебник. М., 2015. С. 40.

<sup>13</sup> Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / под ред. проф. В.Г. Стрекозова. М., 1993. С. 41.

государства в сфере правотворчества, т.е. правом принимать, изменять или отменять юридические нормы, которые распространяют свое действие на все население страны. Только государство посредством общеобязательных актов может устанавливать правовой порядок в обществе и принуждать к его соблюдению<sup>14</sup>.

Правовые формы организации жизни общества присущи именно государству. Государство как организация властвования имеет органическую связь с правом. Государство издает законы и подзаконные нормативные правовые акты, обладающие юридической силой. Право, в свою очередь, регламентирует деятельность государства, ограничивает определенными рамками.

### **Наличие государственной казны, системы налогов и сборов.**

Нельзя представить себе независимое государство без государственной казны, которая формируется в первую очередь за счет обязательных платежей (различных установленных законом налогов и сборов), а также ценных бумаг, государственных кредитов, золотого запаса и т.д. Функционирование механизма государства, развитие культуры, образования, науки и других сфер невозможно без финансирования из государственного бюджета.

Виды и размеры налогов в различных государствах устанавливаются по-разному, в зависимости от проводимой государственной политики. Сбором налогов занимаются специально созданные органы, деятельность которых строго регулируется и регламентируется законом.

К числу основных или дополнительных признаков государства в литературе относят единый язык общения, наличие армии, единую систему обороны и внешней политики, официальную символику (герб, гимн, флаг).

С учетом перечисленных признаков **государство** можно определить как особую единую политическую организацию публичной власти, которая распространяется на все население в пределах территории страны, ее государственных границ, обладает суверенитетом, располагает специальным аппаратом управления и принуждения, государственной казной, организует и осуществляет власть на правовых основах.

В учебной литературе приводятся и другие дефиниции. Например, государство – это исторически сложившаяся и развивающаяся организация суверенной политической власти, дей-

---

<sup>14</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М., 2010. С. 49.

ствующая в отношении всего населения на закрепленной за ним территории, использующая право, налоги и специальный аппарат управления и принуждения для реализации своих функций<sup>15</sup>. Государство – единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на все население в пределах территории страны, издает юридически обязательные веления, обладает специальным аппаратом управления и принуждения и суверенитетом<sup>16</sup>. Государство – властно-политическая организация общества, обладающая государственным суверенитетом, специальным аппаратом управления и принуждения, государственной казной и устанавливающая правовой порядок на определенной территории<sup>17</sup>.

Каждое из приведенных определений имеет право на существование.

## 1.2. Функции государства.

Функции государства – это главные на конкретном историческом этапе развития общества, социально значимые направления деятельности, выражающие сущность и роль государства в обществе. Осуществление конкретных функций может как способствовать развитию общества, так и усиливать его кризисное состояние.

Существенными признаками функций государства являются:

- 1) устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах жизни общества;
- 2) непосредственная связь между сущностью государства и его социальным назначением, которая реализуется в функционировании государства;
- 3) направленность деятельности государства на выполнение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе;
- 4) особые формы реализации функций государства (правовые и организационные), обусловленные применением специфици-

---

<sup>15</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: углубленный курс: Учебник. М., 2015. С. 43.

<sup>16</sup> Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / под ред. проф. В.Г. Стрекозова. М., 1993. С. 266.

<sup>17</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М., 2010. С. 49.

ческих методов управления, в том числе властно-принудительных<sup>18</sup>.

Посредством функций государства воплощается и раскрывается его активная служебная роль в качестве субъекта политической системы, реализуется разносторонняя практическая деятельность внутри страны и на международной уровне; проявляются особенности социально-экономических и политических преобразований в жизни общества<sup>19</sup>.

Функции государства носят комплексный характер и на их содержание оказывают влияние различные факторы: установленный государственно-правовой (политический) режим, национальные интересы и особенности (язык, обычаи, национальное сознание), научно-технический прогресс, процесс информатизации общества, а также уровень межгосударственных отношений.

Функции государства классифицируются по различным критериям:

1) по характеру государственного воздействия на общественные отношения все функции могут быть разделены на охранительные и регулятивные.

Охранительные функции определяют деятельность государства, направляя ее на предотвращение противоправного поведения в социуме, обеспечение охраны значимых общественных отношений (охрана прав и свобод каждого человека и гражданина, защита государства от внешней угрозы и др.).

Регулятивные функции определяют деятельность государства, направляя ее на развитие экономических, политических, социальных, культурных и других общественных отношений.

2) по значимости для общества – основные и неосновные (подфункции) или главные и производные (вспомогательные): к главным относятся функции, имеющие приоритетное значение на том или ином этапе (экономическая, социальная, экологическая функции), производные – это функции сопутствующего или обслуживающего характера.

3) по времени действия – постоянные (выполняются в течение длительного времени) и временные (выполняются на определенных этапах общественного развития).

---

<sup>18</sup> Там же. С. 86.

<sup>19</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: углубленный курс: Учебник. М., 2015. С. 45.

4) по степени отражения интересов различных групп населения – ориентированные на определенные социальные слои (классовые) и обще-социальные (надклассовые).

5) по формам деятельности, основанной на принципе разделения властей, функции подразделяются на законотворческие, управленческие и судебные (правоохранительные).

6) по объектам воздействия (по сфере деятельности) – внутренние и внешние функции, которые взаимосвязаны, но имеют различные формы и методы реализации<sup>20</sup>.

К внутренним функциям относят политическую, экономическую, социальную, культурную, экологическую, налогообложения и финансового контроля, правоохранительную, а к внешним – обеспечение интеграции в мировую экономику, оборону страны и защиту государственного суверенитета, поддержание мирового порядка, сотрудничество с другими странами в различных сферах.

Классификация по данному основанию в научной и учебной литературе считается общепринятой и наиболее детально рассмотрена. Хотя имеет место точка зрения о необходимости выделения общих функций, таких как:

- экономическая (обеспечение нормального функционирования и развития экономики, в том числе посредством охраны форм собственности, организации внешнеэкономических связей и пр.);

- политическая или функция безопасности, которая направлена на обеспечение государственной и общественной безопасности, социального и национального согласия, подавления сопротивления противоборствующих социальных сил, охрану суверенитета от внешнего посягательства и т. п.;

- социальная – охрана прав и свобод населения или его части, осуществление мер по удовлетворению социальных потребностей людей, поддержанию необходимого уровня жизни населения, обеспечению надлежащих условий труда, его оплаты, быта и др.;

- идеологическая – поддержание определенной идеологии, в том числе религиозной, поддержание образования, науки, культуры и др.;

- экологическая – охрана окружающей среды<sup>21</sup>.

---

<sup>20</sup> Там же. С. 46.

<sup>21</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М., 2010. С. 91.

### 1.2.1. Внутренние функции государства

Политическая функция – это ключевое, сложное и многогранное направление деятельности государства, касающееся политической сферы.

В демократическом государстве содержание политической функции составляют защита конституционного (государственного) строя, обеспечение государственного суверенитета, правопорядка, народовластия, официальное представительство народа, зависимость государства от общества и ответственность перед ним.

Экономическая функция государства зависит от типа сложившейся экономической системы (командно-административная или рыночная), установленных форм собственности и типа координационного механизма.

Экономическая функция в государстве с рыночной экономикой реализуется посредством принятия государственных мер, направленных на обеспечение свободы предпринимательства и конкурентной борьбы, приоритетности частной собственности, поддержку производителей (в том числе малого предпринимательства) с помощью льготного налогообложения, субсидий и т.п., на развитие промышленности, стратегических производств, сельского хозяйства и др., снижение темпов инфляции, проведение грамотной инвестиционной политики.

Социальная функция – это направление деятельности государства, которое многообразно по своему содержанию и нацелено на обеспечение достойного уровня жизни населения и развитие человека, свободную реализацию права на труд, охрану труда, обеспечение занятости населения, миграции рабочей силы, гарантирование минимального размера оплаты труда, охрану здоровья населения и оказание помощи в экстремальных ситуациях.

Культурная функция – это деятельность государства по развитию культуры, науки и образования путем создания благоприятных условий для творческой деятельности, улучшения качества образования, поддержки фундаментальных теоретических и прикладных исследований, развития новых технологий, искусства, спорта, сохранения историко-культурных памятников, заповедных территорий.

Экологическая функция выполняется государством, поскольку на него возлагается социальная обязанность обеспечить экологическое благополучие граждан и экологическую безопасность страны. Научно-техническая революция, с одной стороны, способствует созданию различных материальных благ, с другой

стороны, оказывает и негативное влияние, нанося порой вред экологической системе. К негативным последствиям можно отнести загрязнение окружающей среды, повышение уровня радиации, угроза растительному и животному миру, здоровью и жизни человека.

Главная задача государства – это государственное управление и координация деятельности в области охраны окружающей среды, регулирования природопользования, обеспечения экологической безопасности, оздоровления и улучшения качества окружающей среды.

Правоохранительная функция включает в себя деятельность государства по обеспечению законности и охране правопорядка, прав и свобод человека, всех форм собственности.

Важной функцией государства, гарантирующей практически все другие направления деятельности, является налогообложение и финансовый контроль.

Налогообложение является важнейшим инструментом политики государства. Без налогов невозможно содержать государственный аппарат, обеспечивать выполнение различных государственных программ, в том числе направленных на обеспечение перспективного экономического, социального, культурного и иного развития страны. Налоги позволяют осуществить перераспределение доходов среди различных групп и слоев населения.

Финансовый контроль – это государственный контроль за образованием, распределением и использованием всех ресурсов финансовой системы страны (включая рынок ценных бумаг, валюты), необходимый для проведения грамотной финансовой политики.

### 1.2.2 Внешние функции государства

В условиях глобализации и ослабления напряженности в отношениях между государствами важными становятся такие внешние функции современного государства, как функция сотрудничества с другими государства в различных сферах и функция интеграции в мировую экономику.

В настоящее время многие проблемы, стоящие перед человечеством (глобальные проблемы), не могут быть решены на национальном (или региональном) уровне, требуют нахождения компромисса и решения на межгосударственном уровне. Так, например, для развития науки и сотрудничества в этой области государства должны быть нацелены на обмен научной информацией путем проведения конференций, совместных научных исследований и т.п. Для решения экологических проблем государства

должны стремиться к унификации и гармонизации национального законодательства в экологической сфере, согласования национальной политики и применения эффективных механизмов для предотвращения ущерба окружающей среде.

Таким образом, сотрудничество государств обусловлено взаимозависимостью всех стран мира и признанием человеческих ценностей в качестве главных ориентиров в межгосударственном общении<sup>22</sup>.

Функция интеграции в мировую экономику играет огромную роль в сохранении и обеспечении мирового порядка, стабильности отношений между государствами. Свобода выбора форм интеграционных связей и процессов при сохранении суверенитета каждого государства над его природными богатствами благотворно влияют на обеспечение сотрудничества на взаимовыгодных и равных условиях. Системы гарантий государственно-правовой защиты права собственности и инвестиций, разработанные в государствах, способствуют интеграции и повышению эффективности сотрудничества в экономической сфере.

Всеобщий характер носит и функция поддержания мирового порядка. Для реализации этой функции государства должны объединяться, создавать условия для развития стабильных международных отношений, совместными усилиями противостоять различным внутренним и внешним угрозам, повышать международную ответственность за нарушение мирового порядка. Государствам необходимо осознать значимость благополучия всех народов (независимо от территории проживания), неотъемлемых прав и свобод человека. Для этого государствам в первую очередь следует решать проблемы разоружения и демилитаризации, регулирования межнациональных и межконфессиональных конфликтов, борьбы с организованной преступностью и терроризмом и другие актуальные вопросы.

В настоящее время остается актуальной функция обороны, базирующаяся на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности страны, отвечающего требованиям национальной безопасности<sup>23</sup>.

Для защиты суверенитета государства, его территориальной целостности и обеспечения нерушимости существующих границ каждое государство выделяет из государственного бюджета значительную долю денежных средств, направляемых на содер-

---

<sup>22</sup> Там же С. 98.

<sup>23</sup> Там же. С. 96.

жание и оснащение вооруженных сил страны. Однако следует помнить, что любой вооруженный конфликт может привести к новой мировой войне и в итоге к гибели всего человечества!

## ГЛАВА 2. ТЕОРИЯ ПРАВА (ОБЩИЕ ВОПРОСЫ)

### 2.1. Понятие позитивного (действующего) права

При всем многообразии современных подходов к пониманию права в теории права прослеживаются тенденции к его осмыслению как ценностного явления, эффективного регулятора наиболее значимых общественных отношений, затрагивающих в первую очередь права и свободы человека как члена гражданского общества.

Преломленные идеями естественного права позитивное (действующее) право как результат целенаправленной правотворческой деятельности государства представляет собой систему норм (правил поведения), обладающих всеобщностью, общеобязательностью, волевым содержанием, формальной определенностью, социально значимой сущностью, направленных на регулирование и охрану наиболее приоритетных общественных отношений и обеспечиваемых в случае необходимости возможностью государственного принуждения.

Право в таком понимании характеризуется рядом основополагающих признаков, которые отражают его свойства, сущность, функции, социальное назначение и другие значимые качества.

**Право – явление социального свойства.** Являясь системой особых норм (правил поведения), оно регулирует общественные отношения, обусловленные многогранной социальной действительностью. Речь идет о производстве и распределении материальных и духовных благ, упорядочении отношений собственности, наполнении необходимым содержанием социальных функций и других проявлениях социальной жизни.

**Связь права с государством.** Государство официально устанавливает или санкционирует нормы права, отлаживает механизм правового регулирования и обеспечивает его функционирование, используя в необходимых случаях возможность легитимного принуждения и применения юридических санкций. В свою очередь государство, все властные структуры функционируют в строгом соответствии с действующими нормативно-правовыми актами.

**Нормативность права.** Право, обладает высшим свойством нормативности, поскольку представляет собой органичную,

отлаженную, четкую систему поведенческих установок, предписаний, требований, то есть юридических норм. Нормативность - качество права, подчеркивающее его смысл и предназначение.

**Волевой характер права.** Вся целенаправленная деятельность людей обусловлена их волей. Эта воля присутствует и во всех областях правовой действительности. В практическом плане волевой характер современного позитивного права инициируется демократическим правовым государством.

**Общеобязательный характер права.** Нормы позитивного права обязательны абсолютно для всех участников общественных отношений, регламентируемых правом. Это соответствует принципу равенства всех перед законом и судом. Именно в общеобязательности юридических норм, законов и подзаконных актов состоит практическое предназначение права.

**Формальная определенность права.** Она состоит в четкости, логичности, однозначности регулятивного и охранительного потенциала любой нормы права. Благодаря этому, субъекты права имеют представление о своих правах, свободах, обязанностях, санкциях, применяемых при совершении правонарушений.

**Охрана права государством.** В любом цивилизованном обществе значительная часть норм права соблюдается и исполняется субъектами права сознательно, добровольно, на основе внутреннего убеждения, соответствующего уровня правосознания и правовой культуры. В случаях же совершения определенными лицами правонарушений в действие вступает механизм государственного принуждения, посредством которого компетентные государственные органы и должностные лица в целях поддержания необходимого правового порядка в обществе применяют к правонарушителям легитимные меры юридической ответственности.

## 2.2. Форма (источники) права

Под формой права понимается способ внешнего выражения его регулятивного содержания, проявление вовне его сущности и социального назначения. Содержание права аккумулируется его источниками. Этимология термина «источник» означает «то, из чего берется, черпается что-либо; то, что дает начало чему-либо, служит основой для чего-либо»<sup>1</sup>. Отсюда логически можно судить о том, что в качестве источника права выступает тот нормативный материал, которым наполняется система права, что определяет содержание формы права. Источник права отвечает на во-

<sup>1</sup> Словарь русского языка. Т. 1. –М., 1991. С. 691.

прос – откуда берутся нормы права, через какие каналы они трансформируются в систему права, каково многообразие этих каналов.

Общепризнанными источниками права являются: правовые обычаи; юридические прецеденты; нормативные договоры; нормативно-правовые акты.

**Правовой обычай** – был исторически приоритетным источником права. Правовым признавался тот обычай, который получал официальное признание государства в виде его санкционирования как источника права. Правовой обычай предшествовал принятию государством нормативно-правовых актов.

В современных условиях правовые обычаи как источники права во многом утратили свое значение, но они регулируют земельные, наследственные, семейно-брачные отношения в ряде стран Азии, Африки. Они проявляют себя в некоторых сферах экономического рынка, предпринимательства, торгового мореплавания и др.

**Юридический прецедент** также относится к числу исторически устоявшихся источников права, которые возникли в Англии и получили признание в десятках стран мира. Юридический прецедент представляет собой решение судебного или административного органа по какому-либо гражданскому делу, которое в результате многократного применения при рассмотрении аналогичных гражданских дел стало восприниматься в качестве общеобязательного правила, источника права. Юридические прецеденты могут быть судебными и административными. Как источник права, юридический прецедент получил широкое распространение в Англии, Австралии, Канаде, США и других странах.

В современных условиях источником права признан **нормативный договор**, проявляющий себя на международном и национальном уровнях. Нормативный договор как источник права представляет собой соглашение двух или более сторон, в котором непременно содержатся общезначимые и общеобязательные нормы права, адресованные неопределенному кругу лиц и предназначенные для многократного регулирования соответствующих общественных отношений.

**Нормативно-правовые акты** являются основным (главным) источником права в странах континентальной Европы, включая Россию.

Нормативно-правовые акты представляют собой официально выраженные в письменной форме документы компетентных органов государства, содержащие соответствующие нормы права,

предназначенные для регулирования своего вида (типа) общественных отношений.

По юридической силе все нормативно-правовые акты делятся на **законы и подзаконные акты**.

**Закон** – это обладающий высшей юридической силой нормативно-правовой акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом государственной власти либо непосредственно народом (в ходе референдума), регулирующий наиболее важные общественные отношения.

**Подзаконный акт** – это официальный нормативно-правовой акт, установленный компетентным органом исполнительной государственной власти, органом местного самоуправления, содержащий общеобязательные нормы права и регулирующий свой круг общественных отношений.

Подзаконные нормативные акты должны строго соответствовать Конституции, законам и им не противоречить. Подзаконные акты по отношению к законам имеют вспомогательный характер.

### 2.3. Нормы права

Норма права является первичным, исходным элементом системы позитивного права. Поэтому каждой норме права присущи все существенные признаки права. Право в целом и единичная норма права соотносятся между собой как общее и отдельное.

**Нормы права** - общеобязательные, установленные компетентными субъектами правотворчества, формально-определенные правила поведения, закрепленные в официальных нормативных актах и регулирующие соответствующие виды общественных отношений.

Каждая норма права имеет свое внутреннее строение – структуру, которая складывается из трех элементов – гипотезы, диспозиции и санкции.

**Гипотеза** нормы права – это та ее часть, которая указывает на определенные жизненные обстоятельства, условия, при наличии или отсутствии которых реализуется данная норма, начинают действовать ее предписания. Гипотеза нормы права указывает на жизненные обстоятельства, при наличии которых возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности участников общественных отношений.

**Диспозицией** признается та часть нормы права, которая содержит само правило поведения, закрепляет соответствующие права и обязанности за субъектами правовых отношений.

Диспозиция является центральным элементом нормы права, поскольку содержит само правило поведения, адресованное субъектам определенных общественных отношений. Диспозиция выступает в качестве модели правомерного поведения.

**Санкция** нормы права – это та ее часть, которая указывает на неблагоприятные последствия, наступающие в результате нарушения диспозиции данной нормы права. Санкция предусматривает вид и меру наказания в случае совершения правонарушения.

Нормы права имеют свою видовую самостоятельность и классифицируются по различным критериям.

По направленности воздействия на общественные отношения нормы права делятся на **регулятивные** (они направлены на упорядочение конкретных общественных отношений) и **охранительные** (они содержат санкции, применяемые в связи с совершением правонарушений).

По особенностям регулирования поведения субъектов права нормы права могут быть **обязывающими, запрещающими, управомочивающими**. В зрелом гражданском обществе дозволения в праве призваны довлеть над запретами.

По юридической силе нормы права делятся на **нормы федеральных нормативных актов, нормативных актов субъектов Федерации и нормы органов местного самоуправления**.

В зависимости от степени поведения субъектов права нормы права подразделяются на **императивные**, предписывающие строго определенное поведение, и **диспозитивные**, предоставляющие субъектам права выбор вариантов поведения.

По предмету правового регулирования бывают **материальные** нормы права (нормы гражданского, административного, уголовного и других отраслей права, регулирующие конкретные общественные отношения) и **процессуальные** нормы права - правила организационно-процедурного характера, регламентирующие порядок, формы и методы реализации норм материального права (нормы гражданского процессуального права, уголовно-процессуального права и других отраслей права).

## 2.4. Система права

**Система позитивного (действующего) права представляет** собой его внутреннее строение (структуру), определенный порядок функционирования и взаимосвязи составляющих эту систему элементов. Система права и ее структурные элементы

осуществляют регулирование и охрану разнообразных общественных отношений.

Подобно любому системному образованию, система права имеет свои структурные подразделения, находящиеся в состоянии взаимообусловленности и взаимодействия. Благодаря системному образованию позитивного права и иерархической связи элементов этой системы обеспечивается целенаправленное и устойчивое воздействие правового потенциала на систему общественных отношений.

В основе деления системы права на институты и отрасли права лежат два критерия: предмет и метод правового регулирования. Предмет правового регулирования является основным (материальным) критерием указанной классификации, а метод правового регулирования – дополнительным (юридическим) критерием.

**Предмет правового регулирования** представляет собой совокупность регулируемых соответствующими нормами права качественно однородных, однотипных и тесно взаимосвязанных общественных отношений. Речь идет о той части опосредуемых правом общественных отношений, которая подпадает под регулятивное и охранительное воздействие определенного вида норм права, воплощающихся в соответствующих институтах и отраслях права.

Направленные на свой тип однородных и взаимосвязанных общественных отношений конкретные нормы права образуют свою самостоятельную отрасль права (институт права). Сущностные особенности и относительная обособленность (самостоятельность) различных групп (типов) общественных отношений обуславливают и своеобразие регламентирующих их норм права, трансформируемых по отдельным отраслям права (институтам права). Каждая отрасль права (институт права) имеет свой тип совокупных общественных отношений. Так, семейное право регулирует семейно-брачные отношения, трудовое право – трудовые отношения.

Дополнительным (вспомогательным) основанием для отнесения норм права к соответствующим институтам и отраслям права служит **метод правового регулирования**, который представляет собой способы, приемы, средства воздействия норм права на соответствующие общественные отношения, поведение субъектов права. Конкретными методами правового регулирования могут выступать: императивный метод, диспозитивный метод, метод поощрения, метод властвования, метод равноправия сто-

рон, метод убеждения, метод принуждения и др.

Образуемая нормами права система права складывается из институтов, отраслей и подотраслей права.

**Институт права** – это совокупность обособленных внутри отрасли (подотрасли) права относительно небольших групп взаимосвязанных правовых норм, регулирующих свой узкий круг однородных общественных отношений, являющихся составной частью отраслевого предмета правового регулирования. В каждой отрасли права содержится множество институтов права. Так, гражданское право как отрасль права содержит институты права – физические лица как субъекты права, юридические лица как субъекты права, гражданско-правовые сделки, договор купли-продажи и т.д. Из однородных институтов права складывается соответствующая отрасль права.

**Отрасль права** – это максимально полная совокупность однородных и логически взаимосвязанных норм права, которые направлены на регулирование своего вида (типа) общественных отношений, образующих самостоятельный (автономный) предмет правового регулирования. В систему права России входят такие отрасли права как конституционное право, административное право, гражданское право, семейное право, налоговое право, трудовое право и другие отрасли права.

**Подотрасль права** – автономная система однородных и предметно связанных институтов соответствующей отрасли права. Природа и содержание той или иной подотрасли права логически обусловлены конкретной отраслью права. Так, подотраслями гражданского права являются авторское право, наследственное право.

## 2.5. Правовые отношения

**Правовое отношение** – это урегулированное нормами права конкретное общественное отношение, связанное с деятельностью и поведением его участников, наделенных субъективными правами и соответствующими юридическими обязанностями, и обеспечиваемое возможностью применения государственного принуждения.

Правоотношения переводят абстрактные предписания (требования) правовых норм в плоскость персонифицированных связей, то есть в сферу субъективных прав и юридических обязанностей участников этих связей. Следовательно, правовое отношение – это волевая связь носителей субъективных прав и юридических обязанностей, обусловленная потребностями реальной жизни,

основанная на нормах права и обеспечиваемая и охраняемая государством. По своей структуре правовое отношение складывается из субъекта, объекта и содержания, включающего в себя субъективное право и юридическую обязанность.

**Субъект** - участник конкретного правоотношения, обладающий субъективными правами и юридическими обязанностями. Субъект правоотношения является одновременно и субъектом права.

Традиционно субъектов права подразделяют на два основных вида: индивидов (физические лица) и организации (юридические лица).

К физическим лицам относятся: граждане суверенного государства, лица с двойным гражданством, лица без гражданства, иностранцы.

Для обретения статуса субъекта правоотношения индивид, организация должны обладать **правосубъектностью**. Применительно к организациям под правосубъектностью следует понимать правоспособность и дееспособность организаций. Их правосубъектность находит выражение в соответствующей компетенции, то есть в совокупности прав и обязанностей, полномочий в целом, позволяющих осуществлять собственные функции. Как видно из ч. 1 ст. 48 ГК РФ 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.

Физические лица как наиболее массовый субъект правоотношений участвуют в имущественных, трудовых, семейных, финансовых, налоговых, процессуальных и многих других правоотношениях. Для полнокровного участия в этих отношениях физические лица, как и юридические лица, также должны обладать правосубъектностью.

Под правосубъектностью физических лиц понимается предусмотренная юридическими нормами их способность и возможность быть участниками соответствующих правоотношений. Это означает, что для полнокровного участия граждан и других физических лиц в общественных отношениях, регулируемых правовыми нормами, они должны быть носителями правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

**Правоспособность** – это предусмотренная правовыми

нормами способность (возможность) лица иметь субъективные права и нести соответствующие им юридические обязанности. Правоспособность физического возникает в момент его рождения и прекращается с его смертью. У юридического лица правоспособность и дееспособность наступают в момент его регистрации.

Под **дееспособностью** понимается не только возможность лица иметь соответствующие права и обязанности, но и его способность своими действиями добиваться реализации, осуществления тех прав и обязанностей, которые составляют содержание правоспособности. Дееспособность физических лиц связана с достижением определенного возраста.

**Деликтоспособность** – способность физического лица отвечать за свои поступки, нести ответственность за совершенное правонарушение.

**Объект правоотношений** – это материальные и нематериальные блага, ради которых субъекты права вступают в правоотношения и осуществляют свои субъективные права и юридические обязанности.

К объектам правоотношений относятся предметы материального мира: имущество, драгоценности; услуги производственного и непромышленного характера; продукты духовного и интеллектуального творчества; личные неимущественные блага; юридически значимые действия; результаты действий (поведения) субъектов.

**Содержание** конкретного правоотношения складывается из субъективного права и юридической обязанности лица.

**Субъективное право** – это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту правоотношения всесторонне удовлетворять свои жизненные интересы и потребности.

**Юридическая обязанность** – это мера необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица и касающаяся обязанного лица. Юридическая обязанность выступает в качестве гарантии реализации субъективного права.

Юридическая обязанность состоит: в совершении обязанным лицом определенных действий (или воздержания от них); в адекватном реагировании обязанного лица на законные требования управомоченного лица; в юридической ответственности обязанного лица за неисполнение (ненадлежащее исполнение) указанных требований.

## 2.6. Реализация норм права

Право становится социальной ценностью и выполняет свои функции тогда, когда его нормы находят воплощение в социальной действительности, направляют поведение субъектов права в требуемое русло. Речь идет о реализации права и его норм. Реализовать нормативные предписания, содержащиеся в законах и подзаконных актах, означает воплотить их в жизнь, трансформировать в сущностные общественные отношения.

В зависимости от видов правовых норм, характера действий субъектов права, степени их социальной направленности и активности различают четыре формы реализации норм права: соблюдение; исполнение; использование; применение. Первые три формы рассматриваются в качестве форм прямой (непосредственной) реализации норм права, поскольку субъекты права могут самостоятельно реализовать предписания указанных норм.

**Соблюдение норм права** состоит в воздержании от действий, запрещенных соответствующими нормами, в строгом следовании установленным запретам. Эта форма реализации правовых норм предполагает пассивное поведение субъекта права, которое является обязательным и не зависит от желания данного субъекта. Эта форма реализации норм права не требует участия властных органов и должностных лиц в данном процессе.

**Исполнение норм права** заключается в обязательном совершении субъектом права активных (или пассивных) действий, предусмотренных правовыми предписаниями, в интересах управомоченной стороны. Результатом исполнения норм права является осуществление определенных обязанностей.

**Использование норм права** - такая форма их реализации, благодаря которой достигается удовлетворение определенных интересов и потребностей заинтересованного субъекта права на основе его волевых усилий в виде активного или пассивного правомерного поведения. Использование норм права основано на правовых дозволениях, предполагающих альтернативу выбора соответствующего поведения. Свобода действий субъектов права здесь достаточно широка, поскольку в реализации тех или иных правовых норм заинтересован любой носитель субъективных прав, который сам решает вопрос о том – использовать или не использовать соответствующие правовые дозволения.

**Применение норм права** осуществляется тогда, когда для упорядочения конкретных общественных отношений требуются усилия компетентных властных структур, должностных лиц. Это наиболее сложная форма реализации норм права, состоящая из целого ряда стадий. Ими являются:

1. Выявление и анализ фактических обстоятельств дела.
2. Установление и исследование правовой основы соответствующего дела, т. е. выбор и анализ норм права, необходимых для разрешения обстоятельств, вытекающих из данного дела;
3. Объективное рассмотрение дела по существу.
4. Вынесение решения по данному делу, его документально-процессуальное оформление и доведение принятого решения к сведению заинтересованных лиц.

## 2.7. Правовое поведение

**Правовое поведение** – это социально-значимое сознательно-волевое поведение (действие или бездействие) участников общественных отношений, опосредованное нормами права и влекущее за собой определенные (позитивные или негативные) юридические последствия.

Правовое поведение подразделяется на два вида: 1) правомерное поведение; 2) противоправное поведение (правонарушение).

**Правомерное поведение** – это разновидность осознанного субъектами права волевого общественно-полезного правового поведения (действия или бездействия), которое основано на нормах права, соответствует их предписаниям, с ними согласуется и им не противодействует. Правомерное поведение представляет собой одну из социально-правовых ценностей. Такое поведение вносит элементы организованности и прочности в общественную жизнь, в правовой и общественный порядок, в механизмы обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

Полной противоположностью правомерному поведению является **противоправное поведение (правонарушение)**, т.е. деяние (действие или бездействие), противоречащее требованиям норм права, нарушающее установленный правопорядок.

**Правонарушение** – это общественно опасное, виновное, противоправное деяние, причиняющее вред интересам личности, общества, государства и поэтому влекущее за собой юридическую ответственность.

Из указанного определения правонарушения усматриваются его следующие признаки.

1. Правонарушение носит общественно опасный характер, то есть причиняет вред или создает опасность такого вреда для личности, общества, государства.
2. Правонарушению присущ противоправный характер, означающий, что деяние направлено против требований норм

права, является вызовом праву и законам.

3. Правонарушение – это деяние в форме действия или бездействия, совершаемое лицом, способным отдавать отчет своему поведению и руководить им.

4. Правонарушение – это виновное деяние. Если в поведении лица отсутствует вина, то деяние правонарушением не признается и не влечет юридической ответственности (например, убийство, совершенное в состоянии необходимой обороны).

Правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

**Преступление** – это запрещенное уголовным законом общественно опасное, виновное деяние, наносящее существенный вред общественным отношениям и сложившемуся в обществе правопорядку. Преступление влечет наиболее строгие меры государственного принуждения – уголовно-правовые санкции.

**Проступок** – виновное, противоправное деяние, характеризующееся меньшей по сравнению с преступлением степенью общественной опасности и влекущее за собой применение мер административного, дисциплинарного или гражданско-правового воздействия.

В зависимости от рода общественных отношений, которым причиняется вред противоправным поведением, и характера применяемых мер взыскания проступки подразделяются на административные, гражданско-правовые (деликты) и дисциплинарные.

## 2.8. Юридическая ответственность

Юридическая ответственность – ведущее средство правовой охраны основополагающих общественных отношений. Она характеризуется рядом признаков.

- Она исходит от государства, находит закрепление в действующем законодательстве, является монополией исключительно государства.

- Она представляет собой вид и меру государственного принуждения, жесткую и оперативную реакцию государства (и общества) на факты совершения или подготовки правонарушений.

- Субъектом юридической ответственности становится физическое или юридическое лицо, виновное в совершении правонарушения. Субъектом уголовно-правовой ответственности может быть только физическое лицо.

- Юридическая ответственность – такое правовое и психологическое состояние, при котором правонарушитель претерпевает

помимо своей воли неблагоприятные последствия личного (лишение свободы), имущественного (штраф), организационного (увольнение с работы) и иного характера.

- Юридическая ответственность осуществляется в строгой процессуальной форме, в рамках стадий и процедур специализированной правоприменительной деятельности. Вне процессуальной формы юридическая ответственность утрачивает свою легитимность.

Таким образом, **юридическая ответственность** представляет собой вытекающее из факта совершения правонарушения возложение на правонарушителя помимо его воли (на легитимной основе) вида и меры государственного принуждения, состоящего в претерпевании правонарушителем лишений личного, имущественного, организационного характера.

Юридическая ответственность основана на принципах законности, обоснованности, целесообразности, справедливости, неотвратимости наказания и др.

Согласно отраслевой структуре системы права действуют следующие виды юридической ответственности.

**Административная ответственность** связана с совершением административных проступков. Она регулируется Кодексом РФ об административных правонарушениях. К административным взысканиям относятся штрафы, предупреждения, исправительные работы, административные аресты, конфискация определенных предметов и др.

**Гражданско-правовая ответственность** наступает в связи с совершением правонарушений в гражданско-правовой сфере. Она связана с причинением имущественного ущерба или с нарушением договорных обязательств. Санкции данного вида ответственности сводятся к возмещению правонарушителем имущественного вреда и восстановлению нарушенного права. Предусмотрена также правовая возможность взыскания с лица, нарушившего договорные обязательства, неустойки в виде штрафа или пени.

**Дисциплинарная ответственность** наступает в результате совершения дисциплинарных проступков, связанных с нарушением трудовой, служебной, воинской и иной дисциплины. Так, за совершение дисциплинарного проступка работником работодатель вправе применить такие дисциплинарные взыскания как замечание, выговор, увольнение с работы по соответствующим основаниям.

**Материальная ответственность** заключается в том, что

сторона трудового договора (работодатель или работник), причинившая ущерб другой стороне, возмещает этот ущерб в соответствии с Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами. Материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действия или бездействия), если иное не предусмотрено законодательством (ст. 233 ТК РФ).

Наиболее строгим видом юридической ответственности является **уголовная ответственность**, которая наступает за совершение преступлений, исчерпывающий перечень которых изложен в Уголовном кодексе РФ. Уголовная ответственность касается только физических лиц, совершивших преступления.

**Конституционная ответственность** является особым видом ответственности. Она осуществляется в строгом соответствии с Конституцией РФ и распространяется лишь на Президента РФ, Правительство РФ, депутатов и др.

## 2.9. Законность и правопорядок

Принцип **законности** соотносится в первую очередь с системой законодательства и практикой его реализации. Торжество законности проявляет себя тогда, когда большинство членов гражданского общества воплощает в жизнь свои приоритетные права и свободы и тем самым обретает достойный образ существования. В основе законности лежат общечеловеческие идеалы и ценности.

**Правовая законность** – это состояние, режим правовой жизни общества, характеризующиеся предъявлением требования ко всем субъектам права относительно точного и неуклонного соблюдения, исполнения, использования и применения предписаний правовых (и иных) законов и норм права. Органы государства, местного самоуправления, должностные лица обязаны предпринимать достаточные меры для обеспечения должного правопорядка во всех сферах государственной, общественной, частной жизни при приоритетном подходе к обеспечению прав, свобод, законных интересов личности как высшей ценности.

Правовая законность исходит из основополагающих принципов: обусловленность законности режимом подлинной демократии; верховенство Конституции РФ и федеральных (правовых) законов; всеобщность законности; гарантированность прав и свобод человека и гражданина; недопустимость противопоставления законности и целесообразности; неотвратимость ответственности

за правонарушения и др.

Реальным проявлением принципа правовой законности является наличие должного правопорядка во всех сферах жизнедеятельности общества и личности.

Подлинный **правовой порядок** есть реализованная в обществе правовая законность, практическим следствием которой становится легитимное и четко отлаженное функционирование органов государственной власти и управления всех уровней, системы органов местного самоуправления, общественных объединений; реальное обеспечение прав и свобод каждой личности; успешное разрешение конфликтов и противоречий, возникающих в общественной жизни; обстоятельный контроль состояния правонарушений (преступности) в обществе и оперативное и эффективное реагирование на факты противоправного поведения. Правовой порядок в соотношении с режимом правовой законности – та надежная правовая основа общественной жизни, которая обусловливает, усиливает, стимулирует, ориентирует развитие общественных отношений в направлении процессов формирования гражданского общества и правового государства.

Правопорядок это: должное, обусловленное правом, состояние упорядоченности и организованности общественной жизни; эффективный результат функционирования права, правовых законов, правовой законности в условиях становления и развития гражданского общества; основа реального обеспечения и реализации прав и свобод человека и гражданина; результат своевременного и полного исполнения всеми субъектами права своих юридических обязанностей; ставка значительной части членов общества на осуществление в соответствующих ситуациях правомерного поведения; реальное воплощение принципа неотвратимости юридической ответственности за каждое осуществленное правонарушение (преступление).

## 2.10. Правосознание и правовая культура

Правовое сознание является одной из форм общественного сознания. Оно представляет собой систему правовых чувств, эмоций, идей, взглядов, представлений, выражающих отношение членов общества, как к действующей системе права, так и к желаемым, ожидаемым ее преобразованиям.

Правосознание – это компонент внутреннего мира человека, отражающий все многообразие правовой действительности и имеющий выход на уровень общества и социальных групп. Существенным моментом формирования позитивного правосознания

является преломление в нем ценностей естественного права, осознание прав и свобод каждой личности в качестве непреходящей социальной ценности.

Правосознание не только выражает отношение индивида к правовой действительности, но и акцентирует его внимание на возможные (превентивные) изменения в правовой среде и тем самым мотивирует, прогнозирует и моделирует его потенциальное правовое поведение в соответствующих жизненных обстоятельствах.

Структура правосознания складывается из двух основных элементов: правовой идеологии и правовой психологии.

**Правовая идеология** – система правовых взглядов, воззрений, идей, суждений, концепций, которые складываются и проявляют себя на уровне социальных слоев, групп населения и общества в целом и позволяют оценивать, критиковать систему права, правовую действительность, юридическую практику.

Правовая идеология систематизирует, интегрирует, обобщает ценностные представления о праве, поднимает на более высокий научно-теоретический уровень индивидуальные и общественные правовые потребности, установки, желания. В рамках правовой идеологии осмысливаются и подвергаются критике, осуждению негативные явления правовой действительности.

Основой становления и реального проявления правовой идеологии является необходимый уровень правовых знаний членов общества. Как явление более высокого познавательного и информационного уровня правовая идеология наполняет необходимым содержанием правовую психологию.

**Правовая психология** представляет собой совокупность сложившихся и осознанных психологических состояний в виде правовых чувств, эмоций, переживаний, разочарований, привычек, желаний, ожиданий, притязаний, которые выражают реальное отношение различных субъектов права к осмыслению правовой действительности. Речь идет об оценке системы права, законов, норм права и иных правовых явлений.

Правовая психология – наиболее точный и конкретный критерий оценочного отношения личности к компонентам правовой действительности и юридической практики. Именно в рамках правовой психологии каждый индивид раскрывает свое истинное отношение к правовым ценностям, показывает умение критически воспринимать конкретные законы и юридические нормы, соотносить с ними свое поведение. Правовая психология – форма непосредственного и острого реагирования членов общества на

соответствующие нормативно-правовые акты и конкретные нормы права.

Позитивное правосознание находится в естественном соотношении с правовой культурой, которая представляет собой специфический культурно-правовой срез правовой действительности.

Под правовой культурой понимается обусловленное всем историческим, экономическим, социальным, политическим, духовным устройством общества качественное состояние правовой действительности, системы действующего законодательства. Правовая культура во многом обеспечивает осуществление массового и предсказуемого правомерного поведения, складывающегося на базе высокого уровня правосознания, наличие должного правового и общественного порядка.

Как отражение общей культуры, правовая культура вносит элементы гармонии в поведение человека, содействует его гармоническому развитию.

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Сформулируйте определение понятий «позитивное право» и «естественное право».
2. Назовите ключевые признаки права.
3. Чем отличаются подзаконные акты от законов?
4. Назовите элементы структуры нормы права.
5. Что входит в понятие «реализация норм права»?
6. Перечислите виды юридической ответственности.
7. Что такое «правопорядок»?

## ЛИТЕРАТУРА:

- 1) Смоленский М.Б. Теория государства и права/М.Б. Смоленский, М.:КНОРУС, 2018, С.248.
- 2) Рассказов Л.П. Теория государства и права. Учебник. М.: РИОР ИНФАРА-М, 2015, С.559.
- 3) Матузов Н.И., Мальковые А.В. Теория государства и права. Учебник. М.:КНОРУС, 2017.
- 4) Любашиц В.Я., Мордовцев А.Ю., Мамычев А.Ю. Теория государства и права. Учебник. 3-е изд. перераб. и доп., М.:НОРМА, 2014, С. 704.

## РАЗДЕЛ II. ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА И ПУБЛИЧНОГО УПРАВЛЕНИЯ

### ГЛАВА 3. КОНСТИТУЦИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. СИСТЕМА ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ

#### 3.1. Конституция Российской Федерации

**Конституция Российской Федерации – Основной Закон страны и в то же время главнейший политико-идеологический доктринальный акт- была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. Жизнь доказала ее силу.** Уместно здесь напомнить, что свыше ста лет тому назад выдающийся российский ученый Е. В. Спекторский так охарактеризовал юридическую конституцию: «Она стремится всем обеспечить свободу передвижения, слова, веры, участие в государственных делах. И при этом она не читает в сердцах, не справляется об убеждениях, о принадлежности к той или иной партии. Вот почему в свою очередь все партии, при всей своей борьбе по другим вопросам и могут и должны сойтись на вопросе о конституции, ибо она гарантирует общечеловеческие блага - свободу и порядок. И если как удастся упрочить у себя в России прочный конституционный строй, то в отличие от наших предков, призывавших варягов, мы вправе будем сказать: земля наша велика и обильна, и порядок в ней есть»<sup>24</sup>.

В связи с этим действующая Конституция России призвана стать национальной идеологией для нашего государства, ключевые положения которой закреплены в преамбуле высшего закона страны. Следует согласиться с утверждением председателя Конституционного Суда Российской Федерации В. Д. Зорькина: «Именно Конституция с заложенной в ней идеей верховенства права определяет лицо новой и исторически преемственной России. Этим достижением надо дорожить. В силу этого достоинства Конституция есть резонное основание, всеобщий источник идейного объединения всего российского народа. На этом основана идея конституционного патриотизма»<sup>25</sup>

<sup>24</sup>Спекторский Е.В. Что такое конституция? М., 1917, с.16

<sup>25</sup>Зорькин В.Д. Конституция и права человека в XXI веке. М.: Норма, 2008, с.222.

Раскрывая суть современной конституции, академик Т. Я. Хабриева и профессор В. Е. Чиркин указывают на закрепление основным законом государства совпадающих жизненных интересов народа, а также юридическое выражение достигнутого в обществе консенсуса на базе признания общечеловеческих ценностей. Большое значение имеют содержащиеся в конституциях нормы-цели, определяющие ориентацию в развитии страны<sup>26</sup>. Это в полной мере относится и к Российской Конституции. Весьма велико и значение основополагающих учредительных норм, содержащихся в Конституции, а именно норм: закрепляющих республиканскую форму правления и тем самым утверждающих принцип народовластия в современном Российском государстве, федеративное устройство нашей страны, демократический правовой режим и всемерную защиту, и гарантирование прав и свобод человека в соответствии с признанными международными стандартами. Конституция России учредила систему современных федеральных органов государственной власти и их полномочия по управлению общими делами единой суверенной Российской державы, как-то: Президента Российской Федерации- главы государства, Федерального Собрания- парламента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации как высшего органа исполнительной власти страны, Конституционного Суда и Верховного Суда Российской Федерации, а также Прокуратуры.

Конституция установила прочные основы государственного строя России, закрепила положения о социальном и светском характере государства. Важнейшими характеристиками конституционного строя современной России выступают свобода экономической деятельности, многообразие и равная защита форм собственности (частной, государственной, муниципальной и иных форм), гарантирование единства экономического пространства, свободного перемещения товаров и услуг, а также финансовых средств, поддержка конкуренции. В соответствии с Конституцией Российской Федерации признается и гарантируется право населения на осуществление местного самоуправления, обеспечивающее гражданам самостоятельное решение вопросов местного значения на территориях городских и сельских поселений (муниципальных образований), а также собственные полномочия выборных органов муниципальной власти. Следует особо отметить, что Конституция Российской Федерации имеет прямое действие, она

---

<sup>26</sup> Хабриева Т.Я., Чиркин В.Е. Теория современной конституции. М.: Норма, 2005, с. 49,54.

обладает верховенством по отношению к конституциям республик; уставам краев, областей, городов федерального значения, автономной области автономных округов (субъектов Российской Федерации).

### 3.2. Система федеральных органов государственной власти

Принимая во внимание, что установление системы федеральных органов законодательной, исполнительной и судебной власти вкпе с порядком их организации и деятельности, а также формирование федеральных органов государственной власти относятся к ведению Российской Федерации (Статья 71, пункт «г» Конституции Российской Федерации), рассмотрим ключевые институты, составляющие названную систему. В качестве ведущего института (подсистемы) в системе федеральных органов государственной власти выступает конституционно-правовой институт Президента Российской Федерации как главы государства. Важными подсистемами (институтами) общей системы федеральных органов публичной власти являются конституционно-правовые институты трех ветвей власти: законодательной (в лице Федерального Собрания – парламента), исполнительной (в лице Правительства Российской Федерации и системы федеральных органов исполнительной власти) и судебной (в лице Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации и иных федеральных судов). Наконец, в эту же систему следует включить и федеральные органы контрольно-надзорной власти (в лице Прокуратуры Российской Федерации, Счетной Палаты и некоторых иных государственных органов).

Как точно резюмирует Н.М. Колосова, «в рамках конституционного принципа разделения властей единая государственная власть реализуется конституционно разделенными как по вертикали, так и по горизонтали, но взаимодействующими органами государственной власти»<sup>27</sup>. «При этом, – отмечает она же, – каждый из системы федеральных органов государственной власти функционирует самостоятельно»<sup>28</sup>.

Уместно здесь подчеркнуть, что Конституция Российской Федерации возлагает обязанность (исключительное полномочие) обеспечивать согласованное функционирование и взаимодей-

---

1.См.: Институты конституционного права.- М.: ИД «Юриспруденция», 2011, С. 275.

<sup>28</sup> Там же.

ствии органов государственной власти именно на Президента Российской Федерации (статья 80, часть 2), что предопределяет ведущую роль конституционно-правового института Главы государства в политико-правовом управлении системой (подотраслью) федеральной публичной власти, включающей институты всех ее ветвей. Таким образом, построение вышеназванной системы может быть схематично изображено следующим образом (рис. 2):

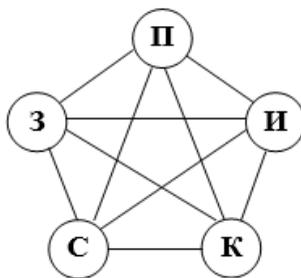


Рис. 1

П – конституционный институт Президента (Главы государства);

З – институт законодательного органа власти;

И – институт органов исполнительной (правительственной) власти;

С – институт органов судебной власти;

К – институт контрольно-надзорных органов власти.

Что касается проблематики федеральных органов контрольно-надзорной власти, то она может и должна рассматриваться через призму конституционно-правовых отношений, исходным постулатом которых выступает принцип народовластия, а также посредством выявления взаимодействия с другими федеральными органами власти вполне определенных федеральных контрольно-надзорных органов: прокуратуры Российской Федерации, Счетной палаты, Уполномоченного по правам человека и иных<sup>29</sup>.

Принимая во внимание ключевое положение конституционного института Главы государства (Президента России) в качестве ведущей подсистемы общей системы федеральных органов государственной власти, рассмотрим подробнее его прерогативы в управлении указанной системой.

Как справедливо отмечал О.Е. Кутафин, значительная часть полномочий Президента Российской Федерации связана с формированием и деятельностью других федеральных органов государственной власти<sup>30</sup>.

Первая группа таких полномочий связана с непосредственным принятием Главой государства решений о назначении руководителей федеральных органов государственной власти, а также его исключительным правом предлагать кандидатуры для замещения соответствующих государственных должностей Российской Федерации. Причем за последние пять лет перечень такого рода прерогатив Президента России существенно расширился. Несмотря на большой объем этих полномочий, полагаем важным воспроизвести некоторые из них.

Так, в соответствии со статьями 83 (пп. «а» и «б») и 111 (ч. 1) Конституции Российской Федерации Президент назначает с со-

<sup>29</sup> Подробнее об этом см.: Акопов Л.В. Контроль в управлении государством: теоретические и конституционно-правовые основы. Монография. – Ростов н/Д.: ООО «Ростиздат», 2002. С. 257-260.

<sup>30</sup> Кутафин О.Е. Глава государства: монография. – М.: Проспект, 2014. С. 427.

гласия Государственной Думы Председателя Правительства Российской Федерации. При этом согласно статье 111 (ч. 4) в случае трехкратного отклонения Государственной Думой кандидатур Председателя Правительства Российской Федерации Президент назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

По предложению назначенного Председателя Правительства Российской Федерации Президент назначает всех заместителей Председателя Правительства и федеральных министров, а также и освобождает их от должности (статья 83, п. «д»). Президент вправе принять императивное решение об отставке Правительства Российской Федерации (статья 83, п. «в»).

Среди тех высокопоставленных должностных лиц, которых назначает на соответствующие государственные должности и освобождает от них в согласно положениям статьи 83 Конституции Российской Федерации Президент, фигурируют также прокуроры субъектов Российской Федерации и иные прокуроры (исключая прокуроров городов, районов и приравненных к ним прокуроров), так называемые представители Российской Федерации в Совете Федерации, члены и руководители аппарата Совета Безопасности, руководители и высшие должностные лица Администрации Президента, полномочные представители Президента Российской Федерации, высшее командование Вооруженных Сил Российской Федерации; дипломатические представители Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях, которые им назначаются и отзываются после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания.

Кроме того, Президент Российской Федерации назначает всех судей федеральных судов в установленном законодательством порядке, за исключением судей Конституционного Суда и Верховного Суда Российской Федерации (статья 83, п. «е»; статья 128).

На основании Конституции Российской Федерации Глава государства представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального Банка Российской Федерации, равно как и ставит вопрос о его освобождении от должности (ст. 83, п. «г»); представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность судей Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации (ст. 83, п. «е»); представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность Генерального проку-

рора Российской Федерации и его заместителей, а также вносит предложения об их освобождении от должности (ст. 83, п. «е<sup>1</sup>»).

На основании Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» Президент вправе вносить в Государственную Думу свое предложение о кандидате на эту должность.

Наконец, в соответствии со статьей 7 (ч. 1) Федерального закона «О Счетной палате Российской Федерации» именно Президент представляет Государственной Думе кандидатуру на должность Председателя Счетной палаты, по его же представлению решается вопрос о досрочном освобождении от этой должности.

Президент России распускает Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией Российской Федерации (ст. 84, п. «б»);

– утверждает своими указами систему и структуру федеральных органов исполнительной власти, а также положения о федеральных министерствах и ведомствах, находящихся под его непосредственным руководством;

– назначает на должность и освобождает от должности Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей (причем в соответствии со статьей 1 (ч. 2) Федерального закона от 7 мая 2013 г. № 78-ФЗ в ред. от 28 ноября 2015 г. Уполномоченный и его рабочий аппарат являются государственным органом с правами юридического лица);

– назначает на должность и освобождает от должности Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка (Федеральный закон от 27 декабря 2018 г. № 501-ФЗ «Об уполномоченных по правам ребенка в Российской Федерации»);

– осуществляет руководство Следственным комитетом Российской Федерации; назначает на должность и освобождает от должности Председателя Следственного комитета Российской Федерации и его заместителей, утверждает Положение о Следственном комитете (Федеральный закон от 28 декабря 2010 г. № 403-ФЗ в ред. от 03.08.2018 «О Следственном комитете Российской Федерации»).

Обобщая вышеуказанные прерогативы Главы государства, можно уверенно сформулировать вывод о, несомненно, руководящей роли конституционного института Президента Российской Федерации в такой подотрасли (подсистеме) конституционного права, как «Система федеральных органов государственной вла-

сти».

Одной из важнейших подсистем в анализируемой системе федеральных органов государственной власти является институт парламента (Федерального Собрания) России как общегосударственного органа законодательной власти. Современный российский парламент, по мнению Ж.И. Овсепян, относится к парламентам «с относительно определенной компетенцией» в связи с законодательными полномочиями по предметам совместного ведения (статья 72 Конституции) не только у Федерального Собрания, но и у органов законодательной власти субъектов Российской Федерации<sup>31</sup>.

Принимая во внимание предложенную В.Е. Чиркиным классификацию парламента по трем разновидностям («с неограниченными полномочиями, с ограниченными полномочиями и консультативные»), можно условно охарактеризовать Федеральное Собрание в качестве парламента с «ограниченными полномочиями»<sup>32</sup>.

Формулируя определение института законодательной власти как совокупности конституционно-правовых норм, регулирующих статус палат российского парламента и основные направления их деятельности, Н.М. Колосова вполне обоснованно предлагает принять федеральный конституционный закон о Федеральном Собрании, который мог бы определить и конкретизировать более подробно реализацию полномочий палат и процедуры их взаимодействия наряду с иными вопросами их деятельности<sup>33</sup>. Вместе с тем, мы не можем согласиться с утверждением названного автора о якобы «доминирующей» роли института законодательной власти в системе федеральных органов государственной власти<sup>34</sup>, так как мы уже выше указывали на ведущую и даже определяющую роль в этой системе именно института Президента Российской Федерации.

При этом мы ни в коей мере не умаляем роли и значения Федерального Собрания – парламента Российской Федерации в качестве представительного и законодательного органа современного Российского государства. Нами вполне разделяется весь

---

<sup>31</sup> Подробнее об этом: Овсепян Ж.И. Становление парламента в России. – Ростов н/Д.: Изд-во СКАГС, 2000. С. 14-15.

<sup>32</sup> См.: Чиркин В.Е. Законодательная власть / В.Е. Чиркин. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С. 196–197.

<sup>33</sup> См.: Институты конституционного права. – М.: ИД «Юриспруденция», 2011. С. 279-280.

<sup>34</sup> Там же. С. 280.

ма четкое обоснование такой важной функции парламента, которой выступает его контрольная деятельность, сформулированное В.А. Тумановым, а именно: «Доктрина конституционного права наряду с законодательством выделяет и такую функцию парламента, как контроль за деятельностью исполнительной власти, главным образом в лице ее высших звеньев»<sup>35</sup>. Это подтверждается и ежегодным отчетом перед Государственной Думой Правительства Российской Федерации, вмененным в обязанность высшего федерального органа исполнительной власти в соответствии с Законом Российской Федерации от 30 декабря 2008 года № 7-ФКЗ о поправке к Конституции Российской Федерации «О контрольных полномочиях Государственной Думы в отношении Правительства Российской Федерации».

Немаловажной мерой парламентского контроля призвано стать также парламентское расследование в соответствии с Федеральным законом от 27 декабря 2005 г. № 196-ФЗ «О парламентском расследовании Федерального Собрания Российской Федерации»<sup>36</sup>. Однако, за период, прошедший после принятия этого Закона, так и не было проведено ни одного парламентского расследования в полном объеме, хотя оснований для него имелось достаточно.

Свою особую роль в деятельности парламента России играет Совет Федерации, порядок формирования которого неоднократно законодательно пересматривался. Из новаций последних лет отметим внесенную в 2014 году поправку в статью 95 (ч. 2) Конституции Российской Федерации, согласно которой в состав Совета Федерации входят наряду с представителями субъектов Российской Федерации (по два от каждого из 85 регионов) также и назначаемые Главой государства представители Российской Федерации, число которых должно составлять не более десяти процентов от числа членов Совета Федерации – представителей от законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации (т.е. не свыше 17). Причем в соответствии с частью 4 статьи 95 Президент Российской Федерации не может освободить назначенного до его вступления в должность члена Совета Федерации – представителя Российской Федерации в течение первого срока своих

<sup>35</sup> См.: Конституция Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Под ред. акад. Б.Н. Топорнина. – М.: Юрист, 1997. С. 515.

<sup>36</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 1. Ст. 7; 2007. № 1 (Ч. 1). Ст. 40.

полномочий, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Поскольку по этому вопросу до сих пор не принят федеральный закон (либо поправки к нему), то назначенный предыдущим Главой государства член Совета Федерации, представляющий якобы всю Россию, может сохранять свои полномочия свыше шести лет, тогда как представители субъектов Российской Федерации назначаются законодательным и исполнительным органом государственной власти соответствующего региона на срок, не превышающий пяти лет, которым ограничены полномочия указанных органов власти субъектов Федерации. В этой связи неизбежен очередной пересмотр Федерального закона «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации». Необходимо также внесение соответствующих поправок в текст Федерального закона «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

Важнейшим институтом (подсистемой) в общей системе федеральной государственной власти выступает институт Правительства Российской Федерации, который вкупе с набором федеральных органов исполнительной власти олицетворяет эту ветвь российской власти.

Правительство Российской Федерации в соответствии с Конституцией Российской Федерации осуществляет исполнительную власть Российского государства (ч. 1 статьи 110). При осуществлении своих полномочий Правительство взаимодействует с институтом Главы государства. Полномочия высшего федерального органа исполнительной власти закреплены в Главе 6 Конституции и Федеральном конституционном законе «О Правительстве Российской Федерации» и включаются в соответствующий институт конституционного права.

Для более конкретной характеристики относящихся к институту правительственной власти федеральных органов следует изначально определиться с понятийным аппаратом.

Соблюдая принцип научности рассмотрения важнейших проблем развития государства и общества, определимся с исходными наиболее емкими (гиперонимными) дефинициями.

Прежде всего, следует обратить внимание на то, что в юридическом тезаурусе по неизвестным причинам отсутствуют разъяснения понятий «система федеральных органов исполнительной власти» (далее «система ФОИВ») и структура федеральных органов исполнительной власти» (далее – «структура ФОИВ»). По крайней мере, в уже изданных и переизданных юридических эн-

циклопедиях их нет<sup>37</sup>. И это, в общем-то, ненормально, так как понятия «система ФОИВ» и «структура ФОИВ», несомненно, выступают в качестве ключевых категорий политико-юридической организации деятельности общедофедеральной исполнительной власти, а также оказывают сильнейшее воздействие на межрегиональный и региональный уровни ее функционирования.

Заметим, что согласно так называемой структурно-организационной концепции, власть (и прежде всего исполнительная) проистекает из универсальности иерархической структуры организации политической (в первую очередь, государственной) жизни, предполагающей отношения подчинения низших уровней структур высшим<sup>38</sup>.

В соответствии со статьей 71 («г») Конституции страны установление системы федеральных органов исполнительной власти и порядка их организации и деятельности находится в ведении Российской Федерации.

Исходя из части 1 статьи 76 Конституции Российской Федерации, по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории государства.

С учетом корреспонденции указанных норм Конституции Российской Федерации Конституционным Судом России в постановлении от 27 января 1999 года № 2-П<sup>39</sup> и был сделан вывод, предусматривающий необходимость принятия федерального закона о системе федеральных органов исполнительной власти. Однако, прежде чем подробно остановиться на указанном акте конституционного толкования, отметим следующие принципиальные конституционные клаузулы. В соответствии с буквой и духом основного Закона (часть 2 статьи 77) следует учитывать наличие более широкого понятия, в качестве которого выступает дефиниция «единая система исполнительной власти в Российской Федерации», которую образуют в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения с

---

<sup>37</sup> См., например: Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. Издание 5-е, доп. и перераб. / Под ред. М.Ю. Тихомирова. – М., 2001. – 972 с.; Большая юридическая энциклопедия. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. – 688 с.; Астахов П.А. Большая правовая энциклопедия / П.А. Астахов. – М.: Эксмо, 2010. – 976 с. и др.

<sup>38</sup> См.: Зеркин Д.П. Основы политологии: Курс лекций. – Ростов н/Д.: «Феникс», 1996. С. 94.

<sup>39</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 6. Ст. 866.

субъектами Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, что можно показать на следующем рисунке:

### *Единая система исполнительной власти в России*



Рис. 2

Тесная взаимосвязь подсистем единой системы исполнительной власти подтверждается и всем содержанием статьи 78 Конституции России.

Как было указано выше, легальное упоминание системы федеральных органов исполнительной власти (системы ФОИВ) содержится в статье 71 («г») Конституции России. Что же касается структуры федеральных органов исполнительной власти (структуры ФОИВ), то о ней сказано в части 1 статьи 112, а именно: «Председатель Правительства Российской Федерации не позднее недельного срока после назначения представляет Президенту Российской Федерации предложения о структуре федеральных органов исполнительной власти». Однако, здесь ничего не говорится о необходимости утверждения структуры ФОИВ президентскими указами, которые вошли в реальную политико-правовую практику.

Наряду с этим стало обычным делом и саму систему ФОИВ утверждать указами Главы государства. Возвращаясь к постановлению Конституционного Суда России по делу о толковании статей 71 (пункт «г»), 76 (часть 1) и 112 (часть 1) Конституции Российской Федерации, констатируем, что в систему федеральных органов исполнительной власти входят Правительство Российской Федерации (состоящее из Председателя Правительства, заместителей Председателя Правительства и федеральных министров), а также министерства и другие федеральные органы исполни-

тельной власти, которые определяются на основе Конституции Российской Федерации, Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации» и иных федеральных законов<sup>40</sup>. Учитывая то, что бывшая статья 5 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации», содержащая изначально норму об определении системы ФОИВ путем принятия специального федерального закона, была из него исключена (31 декабря 1997 года, № 3-ФКЗ), Конституционный Суд России установил, что по неурегулированным законодателем вопросам, касающимся системы федеральных органов исполнительной власти Президент РФ может издавать указы, которые не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам<sup>41</sup> (подчеркнуто автором – Л.А.).

Однако, к сожалению, в политико-правовой действительности последнее требование было проигнорировано в Указе Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»<sup>42</sup>. Это проявилось, в частности, установлением одной-единственной должности заместителя Председателя Правительства Российской Федерации в нарушение статей 83 (пункт «д»), 110 (часть 2), 112 (часть 2) Конституции Российской Федерации, а также статей 6 и 9 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации», предусматривающих необходимость наличия как минимум двух заместителей Председателя Правительства Российской Федерации<sup>43</sup>.

Необходимо также безотлагательно реализовать сформулированное в акте конституционного толкования положение, из которого прямо выводится необходимость принятия федерального закона о системе федеральных органов исполнительной власти,

---

<sup>40</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 6. Ст. 866.

<sup>41</sup> Там же.

<sup>42</sup> Российская газета. 2004. 12 марта. С. 10.

<sup>43</sup> Подробнее об этом см.: Акопов Л.В., Выголовский Д.С. Конституционно-правовой анализ системы и структуры федеральных органов исполнительной власти в свете административной реформы // Правовые реформы в России: теория и практика осуществления. – Ростов н/Д.: Изд-во СКАГС, 2004. С. 345-352.

на чем достаточно давно настаивают и видные отечественные ученые<sup>44</sup>.

Это позволило бы наконец-то существенным образом стабилизировать и легализовать систему федеральных органов исполнительной власти, застраховав ее от дискреционных метаморфоз такого, например, свойства, которое наблюдалось в промежутке между сентябрем 2007 года, когда система ФОИВ была дополнена государственными комитетами, и маем 2008 года в связи с их упразднением.

Что касается структуры ФОИВ, то она, как уже было отмечено выше, предлагается Председателем Правительства РФ и утверждается указом Президента РФ. Полагаем, что и структура ФОИВ в случае законодательного закрепления системы ФОИВ станет более предсказуемой и устойчивой, что немаловажно для обеспечения эффективности деятельности федеральной исполнительной власти.

Как известно, ныне существующая структура ФОИВ включает в себя 72 федеральных органа исполнительной власти, в том числе: Правительство Российской Федерации, 21 федеральное министерство, 29 федеральных служб, 21 федеральное агентство<sup>45</sup>.

Под непосредственным руководством Главы Российского государства из числа вышеуказанных находится 20 федеральных органов исполнительной власти, в том числе 5 федеральных министерств, 11 федеральных служб и 4 федеральных агентства. Таким образом, практически каждый третий-четвертый федеральный орган исполнительной власти подчиняется напрямую Президенту РФ.

Крайне важной проблемой остается обеспечение конституционной ответственности Правительства Российской Федерации и гарантирование соблюдения им всех установленных законодательством принципиальных процессуальных форм его функционирования.

Речь идет прежде всего о том, что Правительство России обязано в соответствии со статьей 27 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации» не реже одного раза в месяц проводить свои заседания, в которых заме-

---

<sup>44</sup> См.: Исполнительная власть в Российской Федерации. Проблемы развития / Отв. ред. докт. юрид. наук и Л. Бачило. М., 1998. С. 127–128.

<sup>45</sup> В соответствии с Указом Президента РФ от 15 мая 2018 г. № 215 с изменениями по состоянию на 1 ноября 2018 года.

стители Председателя Правительства и федеральные министры обязаны участвовать лично. Кроме того, статьей 28 названного Закона установлен перечень вопросов, решения по которым принимаются исключительно на заседаниях Правительства РФ.

Однако в последние годы устоялась практика рассмотрения большинства этих вопросов исключительно на заседаниях Президиума Правительства Российской Федерации, который вообще-то предназначен для решения далеко не всех, а лишь оперативных вопросов (статья 29 ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»).

Резюмируя все вышеизложенное, следует подчеркнуть, что и система ФОИВ, и структура ФОИВ, несомненно, должны подвергнуться очередной политико-правовой модернизации, но при этом не обойтись без подлинной законодательной легитимации системы ФОИВ и разумной сбалансированной формулы структуры ФОИВ.

Свое самостоятельное место в общей системе федеральной государственной власти занимает подсистема органов правосудия (судебная система). В соответствии с частью 3 статьи 118 Конституции России судебная система государства устанавливается самой Конституцией и Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» (от 31 декабря 1996 года № 1-ФКЗ). При этом не допускается создание чрезвычайных судов.

Вместе с тем следует указать и на то, что в развитие общих положений вышеотмеченного законодательства разветвленная архитектура судебной власти оформлена следующими федеральными конституционными законами: «О Конституционном Суде Российской Федерации» (от 21 июля 1994 года №1-ФКЗ), «О судебной системе Российской Федерации» (от 31 декабря 1996 года №1-ФКЗ), «О Верховном Суде Российской Федерации» (от 5 февраля 2014 года), «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (от 28 апреля 1995 года № 1-ФКЗ), «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» (от 7 февраля 2011 года № 1-ФКЗ), «О военных судах Российской Федерации» (от 23 июня 1999 года № 1-ФКЗ), «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции» (от 29 июля 2018 года № 1-ФКЗ).

Схематично имеющуюся систему федеральных органов судебной власти (на основании вышеперечисленных законодатель-

ных актов) можно изобразить следующим образом (рис. 3).



Рис. 3

Что касается института федеральных органов контрольно-надзорной ветви власти, то следует прежде всего назвать прокуратуру Российской Федерации, полномочия и организация которой вкпе с порядком ее деятельности определяются федеральным законом (ч. 1 статьи 129 Конституции Российской Федерации). Отметим, что Закон Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 5 февраля 2014 года №2-ФКЗ, на основании которого Глава 7 Конституции стала называться «Судебная власть и прокуратура» (ранее «Судебная власть»),

вполне определенно продемонстрировал самостоятельный статус прокуратуры в общей системе федеральных органов государственной власти вне института судебной ветви власти и ее органов.

В соответствии с Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» под прокуратурой понимается единая федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации (ч. 1 статьи 1).

Систему прокуратуры Российской Федерации, согласно тому же закону, составляют Генеральная прокуратура Российской Федерации, прокуратуры субъектов Российской Федерации, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры, научные и образовательные организации, редакции печатных изданий, являющихся юридическими лицами, а также прокуратуры городов и районов, другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры (ч. 1 статьи 11 того же Закона).

Полномочия по образованию, реорганизации и ликвидации органов и организаций прокуратуры, определению их статуса и компетенций Законом возложены на Генерального прокурора Российской Федерации. Важно и то, что создание и деятельность на территории Российской Федерации органов прокуратуры, не входящих в единую систему прокуратуры Российской Федерации, не допускаются.

Предметом прокурорского надзора являются: соблюдение Конституции Российской Федерации и исполнение законов, действующих на территории Российской Федерации, федеральными органами исполнительной власти, Следственным комитетом Российской Федерации, представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, субъектами осуществления общественного контроля за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и содействия лицам, находящимся в местах принудительного содержания, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций.

К предмету прокурорского надзора относится также соответствие законам правовых актов, издаваемых вышеперечисленными органами и должностными лицами.

Вместе с тем в соответствии с постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 18 июля 2003 года № 13-П норма Федерального закона, наделяющая прокурора правом обращаться в суд с заявлением о признании нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации противоречащими закону, была признана не соответствующей Конституции Российской Федерации в той мере, в какой она допускала обращение прокурора в суд общей юрисдикции с заявлением о признании положений конституций и уставов субъектов Федерации противоречащими Федеральному закону, что вовсе не исключает возможности для Генерального прокурора обращаться в Конституционный Суд России с запросом о проверке соответствия Конституции Российской Федерации конституций и уставов субъектов Российской Федерации.

### **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:**

1. Назовите федеральные органы государственной власти и вкратце охарактеризуйте их.
2. Приведите определения системы и структуры органов исполнительной власти.
3. Назовите состав Правительства Российской Федерации и объясните порядок его формирования.
4. Раскройте содержание судебной системы Российской Федерации.
5. Каковы конституционные полномочия Конституционного Суда и Верховного Суда Российской Федерации?
6. Назовите виды федеральных судов общей юрисдикции.
7. Охарактеризуйте систему арбитражных судов.
8. Кто назначает прокуроров субъектов Российской Федерации?

Определите полномочия главы государства в обеспечении взаимодействия федеральных государственных органов власти.

## **ГЛАВА 4. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО**

### **4.1. Административное право, как отрасль права как наука и ее место в системе отраслей права**

Административное право как понятие многогранно и рассматривается в трех проявлениях: как отрасль права в системе национального права, т.е. как система административно-правовых норм, действующих на территории Российской Федерации; как

наука, изучающая административные отношения и формирующая на их основе знания о принципах, нормах и институтах; осуществление исполнительной власти как учебная дисциплина, основанная на данных науки и практики.

**Административное право как отрасль права** – составная часть национальной правовой системы, совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, в сфере государственного управления и иные отношения управленческого характера, возникающие при осуществлении различных форм государственной деятельности, а также отношения, которые возникают непосредственно в сфере исполнительной власти. Административно-правовые нормы так же, как и другие правовые нормы, устанавливаются государством, т.е. уполномоченными на то органами государственной власти, и имеют общеобязательную силу. Их реализация обеспечивается экономической, организационной, социально-культурной деятельностью и гарантируется принудительной силой государства.

Главное, что отличает административное право от других отраслей права – это предмет регулирования. Административное право регулирует отношения, складывающиеся, преимущественно в сфере государственного управления, исполнительной деятельности государства в сфере социальной, политической, культурной, экономической и иных областях общественной жизни.

Нормы административного права регулируют статус и порядок образования органов исполнительной власти, иных органов государственного управления, их компетенцию и взаимоотношения с другими государственными органами, общественными объединениями и иными негосударственными формированиями, а также гражданами; определяют правовое положение физических и юридических лиц в сфере управления; устанавливают формы и методы государственного управления; регулируют порядок прохождения государственной службы в органах управления и других государственных органах, администрирование в учреждениях и организациях, определяют обязанности и права, а также правовое положение органов местного самоуправления, общественных объединений в сфере государственного управления; определяют способы обеспечения соблюдения законности в государственном управлении; регулируют управленческие отношения в социальной, культурной, политической и хозяйственных сферах, и многое другое.

Место административного права в системе Российского права определяется характером и важностью регулируемых им обще-

ственных отношений. Его специфика и отличие от других отраслей права состоят в том, что оно регулирует, прежде всего, управленческие отношения, складывающиеся в сфере управления и исполнительной деятельности государства в лице его органов. В то же время административное право является юридической наукой, представляющей собой систему научных взглядов и представлений, знаний и теоретических положений об отрасли административного права и предмете его регулирования.

Наукой административного права исследуется государственное управление, т.е. исполнительная, исполнительно-распорядительная и административная деятельность. В научном плане исследуются правовые формы и методы управления; правовое положение субъектов в сфере государственного управления; административно-правовой статус государственных служащих; способы управления; способы соблюдения законности и др.

Наука административного права связана со многими отраслями правовой науки: теорией права и государства, историей государства и права, конституционным правом. Поскольку эти науки содержат исходные, общие для всех отраслевых юридических наук теоретические положения, их изучение должно предшествовать изучению науки административного права. Наряду с этим изучению таких наук, как финансовое, земельное, экологическое, гражданское право, должно предшествовать изучение административного права, так как без познания вопросов управления и административно-правового регулирования большинство проблем других отраслей права не могут быть всесторонне и глубоко поняты. Трудовое, уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право тесно связаны с наукой административного права по отдельным смежным вопросам.

Таким образом, административное право имеет огромное практическое значение для жизнедеятельности государства и общества в целом.

## **4.2. Предмет и метод административного права**

Предметом административного права является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе организации и деятельности исполнительной власти, регулируемых нормами административного права. Эта группа общественных отношений непосредственно связана с государственно-управленческой деятельностью, а потому в обобщенном виде называется управленческой.

Субъектами управленческих отношений могут быть все, ко-

му нормы административного права предоставляют правомочия, и на кого они возлагают определенные обязанности по поводу осуществления управленческих функций.

Управленческие отношения многообразны. В зависимости от особенностей их участников управленческие отношения можно разделить на отношения:

а) между соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на различном организационно-правовом уровне (например, вышестоящие и нижестоящие органы);

б) между несоподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на одном организационно-правовом уровне (например, два министерства, правительства двух областей);

в) между субъектами исполнительной власти и находящимися в их организационном подчинении (ведении) государственными объединениями (корпорации, концерны и пр.), предприятиями и учреждениями;

г) между субъектами исполнительной власти и не находящимися в их организационном подчинении (ведении) государственными объединениями, предприятиями и учреждениями (по вопросам финансового контроля, административного надзора и т.п.);

д) между субъектами исполнительной власти и исполнительными органами системы местного самоуправления;

е) между субъектами исполнительной власти и негосударственными хозяйственными и социально-культурными объединениями, предприятиями и учреждениями (коммерческие структуры и т.п.);

ж) между субъектами исполнительной власти и общественными объединениями;

з) между субъектами исполнительной власти и гражданами.

Из всего этого многообразия следует, что во всех названных видах управленческих отношениях непременно участвует тот или иной исполнительный орган. Без них управленческие отношения в административно-правовом смысле возникать не могут, ибо только они в состоянии в юридической форме выражать волю и интересы государства, а также реализовывать государственную власть.

Управленческие отношения можно классифицировать также в зависимости от конкретных целей их возникновения на две группы:

а) внутренние (или внутриорганизационные, внутрисистемные, внутриаппаратные). Это отношения, связанные с формиро-

ванием управленческих структур, определением основ взаимодействия между ними и их подразделениями, с распределениями обязанностей, прав и ответственности между работниками аппарата органа управления и т.п.;

б) внешние, то есть связанные с непосредственным воздействием на объекты, не входящие в систему органов исполнительной власти (например, на граждан, общественные объединения, коммерческие структуры, включая частные).

Если предмет любой отрасли права отвечает на вопрос «что (т. е. какие общественные отношения) она регулирует, то метод отвечает на вопрос «как, каким способом осуществляется это регулирование».

Правовое регулирование в любой отрасли права происходит в результате сочетания таких правовых средств, как запрет, предписание, дозволение,

**ЗАПРЕТ** - это запрещение совершения определенных действий под страхом наказания.

**ПРЕДПИСАНИЕ** - это установление определенного порядка действий.

**ДОЗВОЛЕНИЕ** - это предоставление участнику правовых отношений возможности по своему усмотрению совершать или не совершать определенные действия.

Рассматривая методы административного права, надо учитывать, что управление, как правило, предполагает неравенство субъектов, подчинение одного другому. Поэтому основным методом административного права является императивный метод, т.е. метод власти - подчинения, прямого распорядительства.

Кроме указанного метода административное право регулирует общественные отношения и другими методами, а именно:

- методом рекомендации (в этом случае управляющее воздействие со стороны субъекта управления достигается путем принятия решения, имеющего для объекта управления не обязательный, а рекомендательный характер). Например, орган исполнительной власти субъекта РФ принимает решение, направленное на улучшение той или иной деятельности администраций районов, находящихся на его территории (исполнительных органов местного самоуправления).

- методом согласования (в этом случае регулируются отношения между субъектами управления, не находящимися между собой в подчинении). Например, происходит Согласование действий органов Федеральной службы безопасности РФ и Министерства внутренних дел РФ по вопросам борьбы с организованной

преступностью;

- диспозитивным методом (в этом случае не подчиненные друг другу субъекты управления договариваются о своих взаимоотношениях при решении какой-либо общей управленческой проблемы). Например, заключается административно-правовой договор между администрациями двух или нескольких субъектов РФ по вопросу, имеющему значение для всех договаривающихся сторон.

### 4.3. Система административного права

С общетеоретических позиций система любой отрасли права представлена следующей конструкцией: отрасль права – подотрасли – правовые институты – правовые нормы.

Система административного права – это совокупность взаимосвязанных административно-правовых институтов и норм.

Административно-правовой институт есть совокупность относительно обособленных административно-правовых норм, регулирующих качественно однородную группу управленческих отношений.

Нормы административного права традиционно подразделяются на нормы Общей и Особенной частей. Это деление легло в основу построения административного права как учебной дисциплины.

Нормы административного права группируются также по правовым институтам. Например, институты государственной службы, административной ответственности.

**В Общей части** сгруппированы административно-правовые нормы по наиболее основным, обобщающим проблемам, относящимся ко всей системе государственного управления.

Схема Общей части административного права может быть представлена в следующем виде:

1. Нормы и институты, закрепляющие принципы государственного управления.
2. Нормы и институты, регулирующие административно-правовой статус граждан (физических лиц).
3. Нормы, определяющие порядок организации и административно-правовой статус органов исполнительной власти (государственного управления), а также иных субъектов управления.
4. Нормы, регулирующие государственную службу и определяющие правовой статус государственных служащих.
5. Нормы, упорядочивающие административно-правовые

статусы негосударственных организаций, их представителей.

6. Нормы, определяющие формы и методы государственного управления.
7. Нормы, регулирующие административно-юрисдикционную деятельность.
8. Нормы, обеспечивающие законность управления.

Административно-правовые нормы, регулирующие общественные отношения, возникающие в отдельных отраслях государственного управления, составляют **Особенную часть** административного права. В свою очередь, она состоит из трех блоков:

1. Управление экономикой (промышленностью, сельским хозяйством, строительством и жилищно-коммунальным хозяйством, транспортным комплексом, связью, использованием и охраной природных ресурсов, торговлей, финансами и кредитом и др.).
2. Управление социально-культурной сферой (образованием, наукой, культурой, здравоохранением, в области труда и социального развития и др.).
3. Управление административно-политической сферой (обороной, безопасностью, внутренними делами, иностранными делами, юстицией и др.).

#### 4.4. Источники административного права. Понятие и виды

Изучение и развитие любой отрасли права непосредственно приводит нас к такому понятию, как источники права.

Природа источников или форм права обстоятельно исследована в литературе по теории права. В указанной литературе выделяются наиболее типичные источники права: правовой обычай, нормативно-правовой акт, нормативные договоры, общие принципы права, судебный прецедент, идеи и доктрины, религиозные тексты, дефиниции.

Под источниками административного права в юридическом смысле понимаются формы выражения административно-правовых норм и правил, то есть те акты, в которых они содержатся. Многообразные административно-правовые отношения требуют их нормативного регулирования, именно этим обусловлено большое количество источников административного права.

Рассматривая систему нормативных актов – источников административного права, следует иметь в виду, что административ-

ное и административно-процессуальное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Это положение содержится в статье 72 Конституции РФ. Поэтому систему источников административного права составляют нормативно-правовые акты, изданные органами государственной власти федерального уровня, а также республик, краев, областей, автономных округов, автономной области, городов Москвы и Санкт – Петербурга.

Однако необходимо учитывать, что законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить Конституции РФ, федеральным законам, и в случае противоречия между федеральными законами и иными актами, изданными в Российской Федерации, действует федеральный закон. Это положение законодательно закреплено в ст.76 п.5 Конституции РФ.

Виды источников административного права:

**1. Международные акты.**

**2. Законы Российской Федерации:**

- Конституция Российской Федерации;
- Акты Федерального Собрания (федеральные конституционные законы; федеральные законы: Основы законодательства, кодексы и др.; декларации. Постановления и другие акты Федерального Собрания Российской Федерации);

**3. Подзаконные федеральные акты:**

- Указы, распоряжения Президента РФ;
- Постановления, распоряжения Правительства РФ;
- Приказы, распоряжения министерств и других центральных федеральных органов.

**4. Законы субъектов Федерации:**

- конституции, уставы субъектов Федерации;
- законы;

**5. Подзаконные акты субъектов Федерации:**

- Указы, распоряжения глав субъектов Российской Федерации;
- Постановления, распоряжения правительств (администраций) субъектов Федерации;
- Приказы, постановления органов исполнительной власти специальной компетенции субъектов Федерации, руководителей предприятия, учреждении субъектов Федерации;

**6. Акты местного самоуправления.**

Наличие огромного количества административно-правовых норм обуславливает объективную необходимость их систематизации.

В практической работе по систематизации административно-правовых норм сложились три основных направления: кодификация, инкорпорация и хронологические собрания нормативных актов.

**Кодификация** является важнейшей формой систематизации законодательства. Однако она затруднена исключительной мобильностью административно-правовых норм и необычайно широким кругом общественных отношений, регулируемых этими нормами.

**Инкорпорация** – объединение и расположение в систематизированном порядке норм по его важнейшим институтам. В истории становления административного законодательства этот способ часто использовался и приносил свои положительные результаты.

**Хронологические издания.** Эта форма систематизации позволяет проследить движение, развитие (дополнения, изменения) тех или иных форм, имеется возможность быстро отыскать интересующую норму.

#### 4.5. Понятие, структура и виды административно-правовых норм

**Норма** - это общеобязательное правило поведения, представляющее образец (эталон), которым нужно руководствоваться при осуществлении тех или иных общественных отношений.

Нормы издаются субъектами нормотворческой деятельности, к которым относятся органы государственной власти, в частности органы исполнительной власти, другие государственные органы, органы местного самоуправления, администрация организаций.

Нормам административного права (административно-правовым нормам) присущи все основные качества норм, составляющих правовую систему Российской Федерации.

Вместе с тем административно-правовые нормы несут отпечаток общественных отношений, которые составляют именно предмет административного права, т. е. отношений, возникающих в процессе осуществления исполнительных и распорядительных полномочий.

Можно сказать, что административно-правовые нормы - это установленные государством или иными правомочными субъектами правила поведения, регулирующие общественные отношения в сфере исполнительной и распорядительной деятельности.

Нормы административного права регулируют широкий круг

общественных отношений. Они регламентируют порядок деятельности органов исполнительной власти и органов местного самоуправления. Административно-правовые нормы определяют права и обязанности служащих государственных и муниципальных органов. С помощью этих норм устанавливаются административно-правовой статус граждан, их права и обязанности в сфере государственного управления, механизм и порядок защиты прав и свобод граждан от неправомерных действий и решений государственных органов и их должностных лиц. Существенная роль в системе норм административного права принадлежит нормам, регулирующим ответственность за совершение административных правонарушений, дисциплинарную ответственность и многие другие общественные отношения.

#### **4.5.1. Виды административно-правовых норм**

1. **По методу воздействия на поведение субъектов** (по содержанию) административно-правовые нормы делятся на:

- а) обязывающие нормы, которые содержат предписания субъектам правоотношений совершать в определенных условиях те или иные действия;
- б) запрещающие нормы, которые устанавливают запрет на совершение тех или иных действий;
- в) уполномочивающие нормы, в которых нет прямых предписаний и запретов, но отражается возможность субъекта административно-правовых отношений действовать с учетом требований нормы по своему усмотрению;
- г) стимулирующие (или поощрительные) нормы, которые с помощью средств материального и морального воздействия обеспечивают должное поведение участников регулируемых общественных отношений.

2. **По форме предписания** административно-правовые нормы делятся на:

- а) императивные (или категорические) нормы, подлежащие обязательному, безусловному исполнению;
- б) рекомендательные нормы, которые не имеют обязательного характера, а направлены на совершенствование регулирования общественных отношений.

3. **По территории действия** административно-правовые нормы делятся на:

- а) общефедеральные нормы, имеющие силу на всей территории России;
- б) нормы субъекта Федерации, действующие на территории одного субъекта РФ;

в) местные нормы, содержащиеся в нормативных актах органов местного самоуправления, должностных лиц местного самоуправления и действующие на территории муниципального образования;

г) межтерриториальные, нормы, предназначенные для нескольких территориальных образований.

4. **По сроку действия** административно-правовые нормы делятся на:

а) временные (или срочные) нормы, которые рассчитаны на определенный, указанный в норме срок ее действия;

б) постоянные (или бессрочные) нормы, в которых такой срок не указан.

#### **4.5.2. Способы реализации административно-правовых норм**

Процесс практического претворения в жизнь субъектами административного права правил поведения, содержащихся в нормах, называется реализацией административно-правовых норм.

Существует четыре формы (способа) реализации норм административного права: соблюдение, исполнение, использование и применение.

**Соблюдение** - это пассивное поведение субъекта административного права. Оно характеризуется добровольным подчинением субъекта административно-правовых отношений требованиям норм, соблюдение норм - запретов. Например, гражданин, выполняя решение органа местного самоуправления, в позднее время не нарушает тишину и не создает тем самым неудобств для отдыхающих соседей.

**Исполнение** - это действия субъектов административно-правовых отношений по выполнению требований, установленных нормами, точное следование субъектов тем юридическим предписаниям, запретам или дозволением, которые содержатся в нормах. В отличие от соблюдения исполнение характеризуется активным, планомерным поведением субъекта.

Например, пассажир городского транспорта, выполняя правила пользования общественным транспортом, оплачивает свой проезд.

**Использование** состоит в добровольном совершении субъектами права действий, связанных с осуществлением субъективных прав в сфере управления. (выбор предложенных вариантов поведения по своему усмотрению)

При использовании субъект сам принимает решение о том,

воспользоваться или нет предоставленным ему субъективным правом. Например, гражданин сам решает, обжаловать ли ему действия должностного лица, нарушившие его права, или нет.

**Применение** - это особая форма реализации права, которая осуществляется только субъектами административного права, имеющими компетенцию на осуществление исполнительных функций. Применение административно-правовой нормы состоит в принятии на ее основе соответствующим органом исполнительной власти, или уполномоченным на то должностным лицом юридически властного решения. Практически применение осуществляется в виде издания в соответствии с нормой индивидуальных правовых актов.

Применение административно-правовых норм является прерогативой субъектов, осуществляющих исполнительные, административные функции. Граждане не имеют полномочий по применению административно-правовых норм.

#### 4.6. Субъекты административного права

##### Понятие субъектов административного права

Система субъектов административного права не только сложнее системы субъектов любой другой правовой отрасли, но и более многочисленна. По мнению Д.Н. Бахраха «важной особенностью административного права является его полисубъектность, т.е. наделение правосубъектностью очень большого круга участников общественных отношений», что, несомненно, обусловлено «разнообразием регулируемых отраслью связей и политикой государства, направленной на легализацию, предоставление права участия в административных отношениях разнообразным объединениям индивидов».

Под субъектами (сторонами) правоотношения в юридической литературе понимают участников правоотношений, выступающих в качестве носителей предусмотренных законом прав и обязанностей.

Субъектами права являются все адресаты права, все те, кто находится под действием права, признается им в качестве абстрактного правового лица, возможного носителя прав и обязанностей, - свободные индивиды, хозяйственные образования, общественные и религиозные организации, отдельные государственные органы и государство в целом.

Понятие «субъект права» означает признание правосубъектности адресата права как юридически значимого лица, обладающего абстрактной возможностью быть субъектом прав и обя-

занностей. Правосубъектность включает в себя как способность обладания правами и обязанностями, так и способность к самостоятельному их осуществлению.

Однако правосубъектность как реальное правовое явление имеет отраслевой характер. Он, фактически, определяет, какими качествами должны обладать субъекты права и какие исполнять обязанности в соответствующей отрасли права. Отраслевую правосубъектность следует рассматривать как установленную правом способность лица иметь и реализовывать конкретные (в соответствии с отраслями права) юридические права, обязанности и законные интересы: конституционные, административные, гражданские, трудовые и т.п.

В отраслевом преломлении понятие субъекта права - субъекта административного права звучит так:

- субъектом административного права признается обладатель прав и обязанностей, которыми он наделен с целью реализации полномочий, возложенных на него административным правом;

- субъекты административного права - участники административно-правовых отношений;

- субъект административного права - это одна из сторон публичной управленческой деятельности, участник управленческих отношений, наделенный законодательством правами, обязанностями, полномочиями, компетенцией, ответственностью, способностью вступать в административно-правовые отношения;

- субъект административного права - это конкретный участник административно-правовых отношений, в которые он вступает либо по собственному желанию (усмотрению), либо в силу обязанности, возложенной на него специальной правовой нормой;

- субъекты административно-правовых отношений - это наделенные административными правами и обязанностями органы исполнительной власти, предприятия, учреждения, организации, государственные служащие, граждане, иностранцы, лица без гражданства;

- субъекты права - это участники правоотношения в сфере исполнительной власти, наделенные соответствующими государственно-властными полномочиями по осуществлению управленческих функций.

Таким образом, в качестве субъекта административного права выступает наделенный законодательством правами, обязанностями, полномочиями, компетенцией и ответственностью

конкретный участник административно-правовых отношений, в которые он вступает по собственному желанию (усмотрению), либо в силу обязанности, возложенной на него специальной правовой нормой.

Рассмотрим классификацию субъектов административного права, выполненную ведущими учеными-административистами.

Б.В. Россинский и Ю.Н. Стариков классифицируют субъекты административного права на следующие виды:

- индивидуальные субъекты административного права:
  - граждане,
  - иностранные граждане,
  - лица без гражданства,
  - индивидуальные субъекты со специальными административно-правовыми статусами (субъекты административной опеки: безработные; инвалиды; вынужденные переселенцы; дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей; инвалиды и участники Великой Отечественной войны, других боевых действий; ветераны труда и военной службы; жители территорий с особым административно-правовым режимом);
- Президент Российской Федерации;
- органы исполнительной власти:
  - Правительство Российской Федерации,
  - федеральные органы исполнительной власти,
  - органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации,
    - территориальные органы исполнительной власти,
    - органы местного самоуправления;
  - государственный служащий (служащие, находящиеся на военной службе; служащие, находящиеся на правоохранительной службе; федеральные государственные гражданские служащие; государственные гражданские служащие субъектов РФ):
    - должностные лица: руководители и представители власти,
    - служащие, не являющиеся должностными лицами;
    - должностное лицо:
      - государственные и негосударственные организации;
      - коммерческие: предприятия,
      - некоммерческие: учреждения, общественные объединения (общественные организации, общественные движения, общественные фонды, общественные учреждения, органы общественной самодеятельности, политические партии), религиозные объединения.

Н.Ю. Хаманева приводит следующую классификацию субъек-

ектов административного права:

- физические лица:
- граждане,
- иностранные граждане,
- лица без гражданства,
- государственные служащие: гражданские государственные служащие, милитаризованные государственные служащие, государственные гражданские служащие субъектов Федерации (руководители, специалисты, исполнители и должностные лица, в том числе его разновидность - представитель власти),
- муниципальные служащие,
- должностные лица,
- уполномоченный по правам человека,
- коллективные субъекты:
- органы исполнительной власти: федеральные органы исполнительной власти, в том числе их территориальные органы; органы исполнительной власти субъектов РФ,
- органы местного самоуправления,
- организации (юридические лица): коммерческие организации, в том числе государственные и муниципальные; некоммерческие организации: общественные и религиозные объединения, фонды, государственные корпорации, учреждения.

По мнению Д.Н. Бахраха можно составить следующую систему субъектов административного права:

1) индивидуальные субъекты:

- граждане,
- лица со специальным административно-правовым статусом:
- члены административных коллективов: обучающиеся, сотрудники правоохранительных органов, военнослужащие, государственные гражданские служащие,
- субъекты административной опеки: сироты, безработные, беженцы и т.д.
- жители территорий с особыми административно-правовыми режимами,
- субъекты разрешительной системы: водители, лицензиаты, работники, допущенные к государственной тайне и др.,
- индивидуальные предприниматели,
- лица, совершившие правонарушения,
- иностранные граждане,
- лица без гражданства,
- должностные лица;

2) коллективные субъекты:

- исполнительные органы государственной власти: Правительство, центральные органы федеральной исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации,

- юридические лица.

На наш взгляд, наиболее приемлемой является классификация субъектов права на две группы: индивидуальные и коллективные субъекты, при этом с некоторыми оговорками их можно отождествить с классификацией субъектов на физических и юридических лиц.

## **4.7. Управление, государственное управление и исполнительная власть**

### **4.7.1. Общее понятие управления**

Административное право, являясь самостоятельной отраслью в системе российского права, представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих особую группу общественных отношений, которые складываются, главным образом, в сфере государственного управления, которое является разновидностью социального управления.

Управление представляет собой организующую деятельность людей, обеспечивающую согласованность и упорядоченность совместной деятельности для достижения общественно-значимых целей.

В связи с воздействием человека на различные сферы жизни выделяются следующие виды управления:

Во-первых, биологическое – связанное с выбором надлежащей формы воздействия на животный и растительный мир;

Во-вторых, техническое – управление технологическими процессами, механизмами и т.д.

В-третьих, социальное – формирующее формы влияния на связи человека с человеком, управление человеческим обществом.

Социальное управление, в свою очередь включает в себя государственное управление (управление делами государства) и негосударственное (управление делами частных организаций, общественных формирований и т.п.).

Управление делами государства осуществляют все органы государственной власти. Согласно Конституции Российской Федерации такое управление реализуется в формах законодательной, исполнительной и судебной деятельности. Эти формы дея-

тельности направлены на осуществление единых целей и задач государства, но каждая из них обусловлена «разделением труда» между органами государства.

Управление предполагает наличие субъекта управления (тот, кто управляет), объекта управления (тот, кем управляют) и существование между ними прямой (дача команд, распоряжений) и обратной (информирование о выполнении или невыполнении команд субъекта управления) связей.

#### **Управление как социальное явление**

Рассмотрим признаки социального управления.

Во-первых, социальное управление есть только там, где проявляется совместная деятельность людей;

во-вторых, главное назначение социального управления, это упорядочивающее воздействие на участников совместной деятельности;

в-третьих, объектом воздействия социального управления являются поведение участников совместной деятельности и взаимоотношения между ними;

в-четвертых, социальное управление, регулируя поведение участников совместной деятельности, достигает этой цели в рамках общественных связей;

в-пятых, основа социального управления, это соподчиненность воли участников управленческих отношений;

и наконец, последний признак, механизм реализации социального управления олицетворяют субъекты управления, иначе говоря, органы управления.

#### **4.7.2. Функции социального управления, стадии управленческого цикла**

Социальное управление состоит из ряда функций, то есть направлений деятельности. Они подразделяются на два вида, это общие и особенные функции.

К общим функциям социального управления относятся:

Сбор и анализ социальной информации;

Прогнозирование – научное предвидение, предсказание изменений в развитии каких-либо явлений или процессов на основе объективных данных и современных достижений науки;

Планирование – сводится к тому, что субъект управления на основе изучения и анализа информации о состоянии дел и возможностях осуществления той или иной задачи, заранее определяет промежуточные этапы ее решения, необходимые для этого средства, исполнителей и сроки исполнения;

Организация – формирование системы управления, упоря-

дочение управленческих отношений между субъектом и объектом управления, определение прав и обязанностей, структуры органов, подбор, расстановка и обучение кадров и др.;

Распорядительство – установление режима деятельности по достижению целей и задач управления, регулирование поведения управляемых объектов, дача директив, указаний, предписаний и др.;

Регулирование – совокупность действий, направленных на обеспечение состояния упорядоченности управляемой и управляющей систем (проведение разного рода совещаний, заседаний, принятие дополнительных управленческих решений, проведение соответствующих проверок и обследований, образование новых структурных подразделений органов и т.д.);

Контроль и учет – установление соответствия (или несоответствия) фактического состояния объекта управления заданному.

К особым функциям управления относятся, например, такие, как функции управления в сфере хозяйственной деятельности, управления социально-культурной деятельностью, управления в административно-политической сфере и т.п.

Управление – это непрерывный процесс, состоящий из ряда отдельных, постоянно повторяющихся циклов, каждый из которых включает в себя операции, именуемые стадиями управленческого цикла.

Основными стадиями управленческого цикла являются:

1. Выработка и принятие управленческого решения. Под решением понимается акт (письменный или устный) органа управления или соответствующего руководителя, в котором перед объектом управления ставятся общая цель и промежуточные задачи для ее достижения, указываются средства, способы и сроки осуществления конкретных задач.

2. Организация исполнения управленческого решения. Суть этой стадии в том, чтобы создать сеть организационных отношений, которые обеспечивают целостность управляемой системы, наиболее эффективное взаимоотношение ее компонентов, целесообразные отношения координации и субординации между ними.

3. Контроль и проверка исполнения. Это контроль за ходом исполнения управленческого решения. Контроль является необходимым условием и основным фактором обеспечения эффективности управления

Контроль – это система проверки хода исполнения управленческого решения в целях предотвращения отклонений от его

требований и устранения возможных недостатков.

#### 4.8. Исполнительная власть, ее место в системе властей и соотношение с государственным управлением

*Исполнительная власть* - инструмент защиты и обеспечения интересов гражданского общества и его отдельных членов. Функции исполнительной власти связаны с практической реализацией законов.

**Орган исполнительной власти** - это организация, которая, являясь частью государственного аппарата, имеет свою структуру, компетенцию, территориальный масштаб деятельности, образована в соответствии с законодательством, наделена правом выступать по поручению государства, призвана в порядке исполнительной и распорядительной деятельности осуществлять повседневное руководство хозяйственной, социально-культурной, административно-политической сферами, заниматься межотраслевым управлением.

Орган исполнительной власти *обособлен юридически* (имеет свою структуру, не входит в состав другой организации, его компетенция не производна от компетенции иного органа), *функционально* (осуществляет управленческие функции в определенной сфере жизни общества в соответствии с его компетенцией).

Отличительные особенности органов исполнительной власти:

1. самостоятельны в осуществлении исполнительной и распорядительной деятельности, в отношениях с субъектами представительной и судебной властей. В целях нормального функционирования государства органы исполнительной власти постоянно взаимодействуют с другими ветвями власти;
2. обладают государственно-властными полномочиями строго в пределах установленной для них компетенции;
3. их деятельность носит подзаконный характер;
4. находятся на бюджетном финансировании.

Правосубъектность органа исполнительной власти возникает одновременно с его образованием и определением компетенции, а прекращается в связи с упразднением.

Образование, структура, порядок деятельности и компетенция органов исполнительной власти (их задачи, функции, права и обязанности, формы и методы деятельности) определены и закреплены в соответствующих законах, положениях и иных нормативных актах.

Органы исполнительной власти обладают следующими *при-*

*знаками:*

- осуществляют исполнительно-распорядительную деятельность;
- наделены оперативной самостоятельностью;
- имеют, как правило, постоянные штаты;
- образуются вышестоящими органами;
- подотчетна и подконтрольна вышестоящим органам исполнительной власти.

*Административно-правовой статус* органа исполнительной власти как статус коллективного субъекта состоит из следующих *блоков:*

1. *целевой* (включает нормы о целях, задачах, функциях, принципах деятельности);

2. *организационно-структурный* (включает в себя правовые предписания, регламентирующие: порядок образования, реорганизации и ликвидации; структуру; линейную и функциональную подчиненность);

3. *компетенционный* как совокупность властных полномочий и подведомственности (компетенция в области планирования, контроля и т. д.).

#### **4.8.1. Система и виды органов исполнительной власти**

Все органы исполнительной власти государства представляют собой единую систему. Система органов исполнительной власти - совокупность органов исполнительной власти и система их взаимоотношений, построенная на основе разграничения компетенции между ними.

*Система органов исполнительной власти* – это юридически упорядоченная, внутренне согласованная совокупность различных по своей организационно-правовой форме органов, соподчиненных на основе разделения между ними компетенции и образующих интегрированное единство в процессе реализации исполнительной власти на всей территории России. Эта система выступает как комплексное образование, имеющее свою вертикальную иерархическую структуру и горизонтальные уровни.

Единая система органов исполнительной власти действует только в пределах ведения Федерации и совместного ведения с субъектами Федерации. В этих рамках исполнительные органы субъектов находятся в подчинении Правительству и соответствующих министерств и ведомств. Федеральные органы в субъектах Федерации могут создавать свои территориальные органы.

*Орган исполнительной власти* – это организация, которая, являясь составной частью государственного аппарата, имеет свою

структуру, компетенцию, территориальный масштаб деятельности, образована в соответствии с законодательством, наделена государственными полномочиями по руководству хозяйственной, социально-культурной административно-политической сферами и занимается межотраслевым управлением.

Административно-правовой статус органа исполнительной власти состоит из трех блоков:

**целевой** – включает нормы о целях, функциях, задачах и принципах деятельности;

**организационно-структурный** – правовые предписания, регламентирующие порядок образования, реорганизации и ликвидации; структуру; линейную и функциональную подчиненность;

**компетенционный** – совокупность властных полномочий и подведомственности (компетенция в области планирования, контроля и др.).

Ядром административно-правового статуса органа исполнительной власти является компетенция, выражающая меру власти, которой он наделен для выполнения своих задач. Компетенция представляет собой нормативно определенный объем прав и обязанностей в отношении установленного предмета ведения. Её надо отличать от функций и задач: через функции определяются основные направления деятельности органа по достижению поставленных перед ним целей, а через компетенцию определяются пределы властных полномочий и предмета ведения при осуществлении возложенных на него функций. Различие компетенции между органами исполнительной власти происходит по объему прав и обязанностей.

Органы исполнительной власти разнообразны, что связано с различными сферами их деятельности, объемом компетенции и т.д. Это дает возможность группировать их по различным основаниям:

В соответствии с **федеративным государственным устройством** Российской Федерации различаются:

- *федеральные органы исполнительной власти* (Правительство Российской Федерации, федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства);

- *органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации*: республик, краев, областей, автономных округов, автономной области, городов федерального значения.

В зависимости от **объема и характера компетенции** можно выделить:

- *органы общей компетенции*, которые осуществляют

управление большинством отраслей их сферы деятельности (например, Правительство РФ, правительства субъектов РФ);

- *органы специальной компетенции*, которые осуществляют отраслевое, либо межотраслевое (функциональное), либо смешанное управление (ФСБ);

- *органы отраслевой компетенции* - осуществляют руководство отдельными сферами или отраслями управления (например, Министерство науки и высшего образования);

- *органы внутриотраслевой компетенции* - руководят в рамках отраслей порученными участками работ (например, территориальные органы федеральных министерств по своим направлениям);

- *органы межотраслевой (функциональной) компетенции* - выполняют общие специализированные функции для всех или большинства отраслей и сфер управления;

- *органы смешанной компетенции*, т. е. органы, имеющие признаки как отраслевой, так и межотраслевой сферы деятельности.

По порядку разрешения подведомственных вопросов органы исполнительной власти делятся на:

- *единоначальные* - органы, в которых решающая власть по всем вопросам их компетенции принадлежит возглавляющему данный орган руководителю;

- *коллегиальные* - организационно и юридически объединенные группы лиц, которым принадлежит приоритет в принятии решений по всем вопросам компетенции данных органов (федеральные службы и федеральные агентства). Образуются коллегии в составе руководителя органа, его заместителей и руководящих работников ведущих структурных подразделений. В коллегиальных органах решения принимаются большинством их членов в сочетании с персональной ответственностью за их исполнение, за руководство порученными участками работы. Руководитель принимает решения по внутриведомственным вопросам.

#### **4.8.2. Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации**

В соответствии с Конституцией Российской Федерации 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.

Структура исполнительных органов государственной власти субъекта 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.

Высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации является постоянно действующим органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации обеспечивает исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, конституции (устава), законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации на территории субъекта Российской Федерации. Его наименование, структура, порядок формирования устанавливаются конституцией (уставом) и законами субъекта Российской Федерации с учетом исторических, национальных и иных традиций субъекта Российской Федерации.

Высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации разрабатывает и осуществляет меры по обеспечению комплексного социально-экономического развития субъекта Российской Федерации, участвует в проведении единой государственной политики в области финансов, науки, образования, здравоохранения, культуры, физической культуры и спорта, социального обеспечения, безопасности дорожного движения и экологии.

Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, конституции (устава) и законов субъекта Российской Федерации издает указы (постановления) и распоряжения.

#### **4.9. Государственные служащие как субъекты административного права**

Нормативно термин «гражданская служба» впервые был использован в Федеральном законе от 27 мая 2003 г. «О системе государственной службы Российской Федерации» применительно к одному из видов государственной службы. В силу этого, как ви-

дится, нельзя использовать термин «гражданская служба» в противопоставлении «государственной службе». Однако, рассматривая государственную гражданскую службу как немилитаризованный вид государственной службы и имея в виду несомненную связь между государственной гражданской службой и муниципальной службой, вполне допустимо говорить о двух видах гражданской службы: государственной и муниципальной.

Во всяком случае, государственной службой, исходя из этого, является тот вид социальной службы, который осуществляется в органах государственной власти<sup>46</sup>.

Обращаясь собственно к сущности государственной службы, следует отметить, что в научной литературе отмечается неоднозначность подходов к определению этого термина<sup>47</sup>.

Согласно одной из концепций государственная служба рассматривается как вспомогательный, обслуживающий механизм государственного аппарата<sup>48</sup>.

По мнению Г.В. Атаманчука, «государственная служба - это практическое, профессиональное участие граждан в осуществлении целей и функций государства посредством (путем) исполнения государственных должностей, учрежденных в государственных органах»<sup>49</sup>.

В целом можно констатировать, что принципиально восприятие государственной службы как публичной деятельности, напрямую связанной с реализацией функций всего государства, а не обслуживанием конкретного государственного органа, достаточно прочно закрепилось в российской правовой науке.

Таким образом, государственная служба может рассматриваться широко - как крупномасштабная многофункциональная система, полностью обеспечивающая функционирование публичного сектора и выполняющая две основные функции - организационную и социального обслуживания, или узко - как профессио-

---

<sup>46</sup> Сергун П.П. Государственная служба в органах внутренних дел Российской Федерации: теоретико-правовое исследование: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 1998. С. 65.

<sup>47</sup> Государственная служба: теория и организация / Под ред. Е.В. Охотского и В.Г. Игнатова. Ростов-на-Дону, 1998. С. 33.

<sup>48</sup> Масленникова Е.В., Пресняков М.В., Татарина Л.Н., Чаннов С.Е. Государственная гражданская служба в Российской Федерации. М., 2006. С. 8.

<sup>49</sup> Атаманчук Г.В. Концепция Кодекса государственной службы Российской Федерации // Ежегодник-97: Государственная служба России. М., 1998. С. 19.

нальная деятельность по обеспечению выполнения полномочий государственных органов. В таком узком понимании, принятом в нашей стране, она включает только исполнение должностных обязанностей лицами, замещающими должности в органах государственного управления<sup>50</sup>.

Как представляется, специфику государственной службы определяет неотделимость государственной службы от государственного аппарата. Именно глубокая структурированность и иерархичность государственного аппарата придают государственной службе системную устойчивость, прочность, статус государственного института.

Выделяют следующие специфические особенности государственной службы: 1) публичность; 2) направленность на реализацию функций государства; 3) властный характер служебной деятельности; 4) особая организационная структура, характеризующаяся неотделимостью от государственного аппарата; 5) наличие прямой публично-правовой связи между государством и государственным служащим<sup>51</sup>.

Система государственной службы Российской Федерации в настоящее время включает в себя следующие виды государственной службы:

- государственная гражданская служба;
- военная служба;
- иная служба.

Государственная гражданская служба направлена на реализацию общеадминистративных функций государственного управления в узком смысле. В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»<sup>52</sup> государственная гражданская служба Российской Федерации - это вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации на должностях государственной

---

<sup>50</sup> Федеральный закон от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 2 июня 2003 г. N 22 ст. 2063.

<sup>51</sup> Пресняков М.В., Чаннов С.Е. Административно-правовое регулирование служебных отношений: теория и практика. Саратов, 2008. С. 236.

<sup>52</sup> Федеральный закон от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации от 2 августа 2004 г. N 31 ст. 3215.

гражданской службы Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации (включая нахождение в кадровом резерве и другие случаи).

Федеративный характер Российского государства предопределяет выделение федеральной государственной гражданской службы и государственной гражданской службы субъектов Российской Федерации.

Под федеральной государственной гражданской службой понимается профессиональная служебная деятельность граждан на должностях федеральной государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов и лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации ([ч. 2 ст. 5](#) Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации»). Федеральная государственная гражданская служба в соответствии с [п. «т» ст. 71](#) Конституции Российской Федерации и [ч. 4 ст. 2](#) Федерального закона "О системе государственной службы Российской Федерации" находится в исключительном ведении Российской Федерации.

Под государственной гражданской службой субъекта Российской Федерации понимается профессиональная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий субъекта Российской Федерации, а также полномочий государственных органов субъекта Российской Федерации и лиц, замещающих государственные должности субъекта Российской Федерации ([ч. 3 ст. ст. 5](#) Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации»). Правовое регулирование государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации в соответствии с [ч. 4 ст. 2](#) Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, а ее организация - в ведении субъекта Российской Федерации.

Принципами гражданской службы являются:

- приоритет прав и свобод человека и гражданина;
- единство правовых и организационных основ федеральной гражданской службы и гражданской службы субъектов Рос-

сийской Федерации;

- равный доступ граждан, владеющих государственным языком Российской Федерации, к гражданской службе и равные условия ее прохождения независимо от пола, расы, национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с профессиональными и деловыми качествами гражданского служащего;

- профессионализм и компетентность гражданских служащих;

- стабильность гражданской службы;

- доступность информации о гражданской службе;

- взаимодействие с общественными объединениями и гражданами;

- защищенность гражданских служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность.

#### 4.10. Административное принуждение

**Административное принуждение** – это метод психического или физического воздействия на сознание и поведение людей, применяемый в сфере государственного управления в целях предупреждения, пресечения административных правонарушений и привлечения виновных лиц к административной ответственности.

Для административного принуждения характерно следующее:

- административное принуждение применяется только на основе закона. Нормами права регулируется следующее: какие меры, при каких условиях, в каком порядке и кем могут применяться. Четкая регламентация принудительных мер необходима для соблюдения принципов неприкосновенности личности, жилища и личной собственности граждан;

- по общему правилу, для него характерен внесудебный порядок применения, так как использование административно-принудительных мер отнесено к компетенции соответствующих исполнительных органов или должностных лиц, которые непосредственно реализуют их без обращения в суд. Однако, необходимо учитывать, что в соответствии с российским законодательством, отдельные меры административного принуждения используются судами в случаях наложения более строгих административных взысканий;

- административное принуждение применяется только к конкретным субъектам права, нарушившим административно-правовые нормы;

- меры административного принуждения применяются как к лицам, так и к организациям;

- порядок их применения урегулирован нормами административного права и является составной частью административного процесса;

- для административного принуждения характерна множественность органов и должностных лиц, его применяющих;

- административное принуждение имеет цель: наказание правонарушителей, пресечение и предупреждение административных правонарушений;

- правоограничения лиц, к которым применяются меры административного взыскания, менее ощутимы и суровы, чем те, которые сопровождают другие меры государственного принуждения (например, меры уголовного наказания);

- меры административного принуждения могут применяться как в отношении правонарушителей, так и к лицам, не совершающим правонарушений (например, меры применяемые при возникновении чрезвычайных обстоятельств и т.д.);

- административное принуждение применяется не всеми субъектами управленческой деятельности, а лишь теми, кто специально уполномочен законом на их применение;

- административное принуждение в значительной степени имеет также и профилактическое значение.

Меры административного принуждения очень разнообразны, и обладают различными признаками, которые мы рассмотрим в данной главе.

По целевому назначению меры административного принуждения могут быть подразделены на пять групп:

- а) административно-предупредительные меры;

- б) административно-пресекательные меры;

- в) меры административной ответственности;

- г) административно-восстановительные меры;

- д) меры административно-процессуального обеспечения.

Общим для всех мер административного принуждения является их принудительно-обязательный и государственно-властный характер; все они являются административно-правовой формой охраны правопорядка, характер каждой из них определяется конкретным видом отношений, который они обеспечивают.

Административно-предупредительные меры применяются

при отсутствии правонарушений, при наступлении определенных условий, чаще всего чрезвычайного характера. Целями их является предупреждение правонарушений, охрана общественной безопасности и предупреждение вредных, тяжелых последствий.

К административно-принудительным мерам относятся: до-смотр вещей и личный досмотр; проверка документов, удостоверяющих личность; административное задержание; закрытие участков государственной границы и другие.

Административно-пресекательные меры, их сущность состоит в принудительном прекращении противоправных действий или деятельности граждан, должностных лиц, учреждений, организаций или предприятий.

В качестве административно-пресекательных мер применяются:

- требования прекратить противоправные действия;
- непосредственное физическое воздействие, например, применение приемов самообороны сотрудниками полиции при задержании правонарушителя;
- применение специальных средств, например, сотрудниками полиции резиновых палок, слезоточивого газа, наручников и т.д.;
- административное задержание лица для составления протокола об административном правонарушении и др.

Кодекс РФ об административных правонарушениях в статье 3.2 закрепил следующие административные наказания: предупреждение; административный штраф; конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу; административный арест; административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; дисквалификация; административное приостановление деятельности; обязательные работы; административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

Таким образом, каждое из названных средств правовой охраны выполняет определенную и только ему присущую функцию в системе мер рассматриваемого вида государственного принуждения.

#### **4.11. Административное правонарушение: понятие, признаки, состав**

Административное правонарушение является основанием

административной ответственности.

Статья 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях определяет его следующим образом:

«Административным правонарушением, признается противоправно, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое установлена административная ответственность».

Действие, это активная форма поведения правонарушителя, непосредственно связанная с невыполнением обязанностей и законных требований, нарушением запрета.

Бездействие, это пассивная форма поведения правонарушителя, непосредственно связанная с невыполнением обязанностей и законных требований.

Для административного правонарушения характерны следующие признаки:

1. Антиобщественный характер. Законодательством определено, какое деяние является антиобщественным в рамках института административной ответственности, а какое нет.

2. Противоправность – заключается в совершении деяния, нарушающего нормы административного и иных отраслей права, охраняемые мерами административной ответственности.

3. Виновность. Законодательство рассматривает противоправное деяние, совершенное лицом, в качестве административного правонарушения только в том случае, если имеет место вина данного лица, то есть содеянное было осуществлено умышленно или по неосторожности.

4. Наказуемость. Административным правонарушением признается только то деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Под составом административного правонарушения следует понимать установленную правовой нормой совокупность признаков, при наличии которых противоправное деяние признается проступком.

Состав административного правонарушения, как и состав преступления, обязательно имеет четыре элемента:

- объект административного правонарушения;
- объективная сторона административного правонарушения;
- субъект административного правонарушения;
- субъективная сторона административного правонарушения.

Если хотя бы один из четырех указанных выше элементов состава отсутствует, то деяние не может быть признано административным правонарушением.

Объектом правонарушения, являются те общественные отношения, которые охраняются административным правом.

Формы выражения конкретных объектов могут быть различные: порядок управления, собственность, принципы и правила хозяйствования общественный порядок и т.д.

Объективная сторона правонарушения – это деяние, выражающееся в нарушении установленных административно-правовыми нормами правил.

Наличие объективной стороны административного правонарушения законодатель во многих случаях ставит в зависимость от времени, места, способа, характера совершения деяния, наступивших его вредных последствий, совершения противоправного деяния в прошлом, его систематичности.

Содержание объективной стороны может включить характер действия или бездействия:

неоднократность – совершение двух или более однородных административных правонарушений.

повторность – совершение одним и тем же лицом в течение года однородного правонарушения, за которое оно уже привлекалось к административному наказанию.

длящееся правонарушение – деяние, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой административной ответственности. Является единым независимо от продолжительности.

Различие длящегося и продолжаемого правонарушения, заключается в том, что продолжаемый проступок, это несколько действий, каждое из которых является проступком, как правило, объединены единым умыслом.

Субъектами административного правонарушения являются, вменяемые, достигшие определенного возраста физические лица и лица, обладающие специальным административно-правовым статусом, например, водители или должностные лица; организации, а к ним приравнены лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью.

Принято различать два вида субъектов административного правонарушения:

1. **Индивидуальный** – граждане и другие категории лиц, обладающие административно-правовым статусом, совершившие административное правонарушение. К данному виду субъектов относятся граждане и специальные лица, то есть лица, обладающие специальным административно-правовым статусом, с учетом их правового положения,

выполняемых профессиональных и социальных функций.

2. **Коллективный** – юридические и иные коллективные образования, совершившие административное правонарушение. Организации признаются субъектами административного правонарушения нормами таких отраслей права, как земельное, финансовое, налоговое, природоохранительное и т.д.

Существует два вида признаков индивидуального субъекта административного правонарушения:

Общие – признаки, которыми должно обладать любое лицо, привлекаемое к административной ответственности – вменяемость и достижение, на момент совершения правонарушения, 16-летнего возраста.

Специальные – признаки, отражающие: особенности труда, служебного положения, например, должностное лицо, водитель автомобиля, работник предприятия торговли; прошлое противоправное поведение, например, лицо находившееся под административным надзором, ранее привлекавшееся к административной ответственности; иные особенности правового статуса, например, иностранные граждане, военнослужащие.

Субъективная сторона административного правонарушения, это совокупность признаков, характеризующих психическое отношение лица к противоправному действию или бездействию и его последствиям. Ее основу составляет – вина, которая может быть в форме умысла или неосторожности.

Умысел – умышленным признается деяние, если лицо, совершившее его, сознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий.

Неосторожность – административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело наступление вредных последствий своего деяния, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно и могло их предвидеть.

Различаются две формы неосторожной вины:

легкомыслие – это предвидение лицом возможности наступления вредных последствий своего действия или бездействия, соединенное с самонадеянным расчетом их предотвратить;

небрежность – не предвидение такой возможности при условии, что лицо должно было и могло предвидеть наступление указанных в законе последствий.

От неосторожной вины следует отличать невиновное причинение вреда, так называемый казус, или случай, при котором лицо не несет ответственности.

С невиновным причинением вреда иногда приходится встречаться при рассмотрении дел об административных правонарушениях на транспорте.

### КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Каково понятие административно-правовой нормы?
2. Какие существуют признаки административно-правовых норм?
3. Каковы основные признаки органа исполнительной власти?
4. Какие выделяются виды органов исполнительной власти?
5. В чем состоят полномочия Президента РФ по отношению к исполнительной власти?
6. Каков состав Правительства РФ?
7. Что представляет собой система и структура федеральных органов исполнительной власти?
8. Что представляет собой понятие государственной гражданской службы?
9. Какова система государственной службы?
10. Каково понятие административного правонарушения?
11. Дайте определение понятию «административное наказание».
12. Какие существуют виды административных наказаний?

## РАЗДЕЛ III. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

### ГЛАВА 5. ТРУДОВОЕ ПРАВО

#### 5.1. Понятие, предмет и источники трудового права

**Трудовое право** - это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру труда, правила по охране труда и порядок рассмотрения трудовых споров.

**Предметом трудового права** являются трудовые отно-

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

**Метод трудового права** имеет комплексный характер, так как сочетает в себе элементы диспозитивного и императивного воздействия на субъекты трудовых отношений.

**Источники трудового права** представляют собой акты, содержащие правовые нормы, посредством которых регулируются трудовые отношения. Источники трудового права подразделяются на федеральные и локальные.

**К федеральным источникам относятся:**

- Конституция Российской Федерации, которая является юридической базой трудового законодательства;
- федеральные законы, содержащие нормы трудового права;
- Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ;
- нормативные Указы Президента РФ, направленные на регулирование трудовых отношений;
- постановления Правительства РФ, регулирующие отношения, составляющие предмет трудового права;
- приказы федеральных министерств Российской Федерации;
- нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации.

**К локальным источникам трудового права относятся:**

- нормативно-правовые акты органов местного самоуправления;
- правила внутреннего трудового распорядка, установленные в организации;
- коллективные договоры и соглашения;

- приказы и распоряжения руководителей предприятий и учреждений.

Особое место среди источников трудового права занимают международные конвенции и соглашения, в частности, акты Международной организации труда (МОТ).

Трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права, не распространяются на следующих лиц:

- военнослужащих при исполнении ими обязанностей военной службы;

- членов советов директоров (наблюдательных советов) организаций (за исключением лиц, заключивших с данной организацией трудовой договор);

- лиц, работающих на основании договоров гражданско-правового характера;

- других лиц, если это установлено федеральным законом.

**Трудовые отношения** составляют основное содержание трудового права. Это общественные отношения, урегулированные нормами трудового права.

#### **Субъекты трудового отношения.**

Сторонами трудовых отношений являются работник и работодатель.

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

Вступать в трудовые отношения в качестве работников имеют право лица, достигшие возраста шестнадцати лет, а в случаях и порядке, которые установлены ТК РФ, - также лица, не достигшие указанного возраста.

**Работодатель** - физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. В случаях, предусмотренных федеральными законами, в качестве работодателя может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры.

#### **Работодателями - физическими лицами** признаются:

физические лица, зарегистрированные в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частные нотариусы, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, и иные лица, чья профессиональная деятельность в соответствии с федеральными законами подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления указанной деятельности (далее - работодатели - ин-

дивидуальные предприниматели);

физические лица, вступающие в трудовые отношения с работниками в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства (далее - работодатели - физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями).

Заключать трудовые договоры в качестве работодателей имеют право физические лица, достигшие возраста восемнадцати лет, при условии наличия у них гражданской дееспособности в полном объеме, а также лица, не достигшие указанного возраста, - со дня приобретения ими гражданской дееспособности в полном объеме.

## 5.2. Трудовой договор

### 5.2.1. Понятие трудовой договор

**Трудовой договор** - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Стороны трудового договора — работник и работодатель.

#### **Содержание трудового договора**

В трудовом договоре указываются:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя - физического лица), заключивших трудовой договор;
- сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя - физического лица;
- идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);
- сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;
- место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

- место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, - место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с ТК РФ с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, или соответствующим положениям профессиональных стандартов;

- дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, - также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с ТК РФ или иным федеральным законом;

- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

- режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

- гарантии и компенсации за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

- условия труда на рабочем месте;

- условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с ТК РФ;

- другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, со-

держащими нормы трудового права.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

- об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;
- 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 проводилось за счет средств работодателя и др.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений.

### **5.2.2. Форма трудового договора**

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться подписью работника на экземпляре трудового договора, хранящемся у работодателя.

Трудовой договор, не оформленный в письменной форме, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе.

При заключении трудовых договоров с отдельными категориями работников трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, может быть предусмотрена необходимость согласования возможности заключения трудовых договоров либо их условий с со-

ответствующими лицами или органами, не являющимися работодателями по этим договорам, или составление трудовых договоров в большем количестве экземпляров.

### **Срок трудового договора**

Трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;
- 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор).

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

В случае, когда ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением срока его действия и работник продолжает работу после истечения срока действия трудового договора, условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Срочный трудовой договор **заключается**:

- на время исполнения обязанностей отсутствующего работника;
- на время выполнения временных (до двух месяцев) работ;
- для выполнения сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода (сезона);
- с лицами, направляемыми на работу за границу и в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

**По соглашению сторон** срочный трудовой договор **может заключаться**:

- с лицами, поступающими на работу к работодателям - субъектам малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей), численность работников которых не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания - 20 человек);
- для проведения неотложных работ по предотвращению катастроф, аварий, несчастных случаев, эпидемий, эпизоотий, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;
- с лицами, получающими образование по очной форме обучения;
- поступающими на работу по совместительству и др.

Запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором.

Трудовой договор вступает в силу со дня его подписания

работником и работодателем, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя.

Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором.

Если в трудовом договоре не определен 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 день начала работы, то работодатель имеет право аннулировать трудовой договор. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным.

### **Заключение трудового договора**

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

Лица, получившие общее образование или получающие общее образование и достигшие возраста пятнадцати лет, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью.

С согласия одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с лицом, получающим общее образование и достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы.

В организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках допускается с согласия одного из родителей (опекуна) и разрешения органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста четырнадцати лет, для участия в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию. Трудовой договор от имени работника в этом случае подписывается его родителем (опекуном). В разрешении органа опеки и попечительства указываются максимально допустимая продолжительность ежедневной работы и другие условия, в которых может выполняться работа.

Запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора.

Какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при заключении трудового договора в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, семейного, социального и должностного положения,

возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), отношения к религии, убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, не допускается, за исключением случаев, в которых право или обязанность устанавливать такие ограничения или преимущества предусмотрены федеральными законами.

Запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей.

Запрещается отказывать в заключении трудового договора работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы.

По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме.

Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в суд.

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

В случае отсутствия у лица, поступающего на работу, трудовой книжки в связи с ее утратой, повреждением или по иной причине работодатель обязан по письменному заявлению этого лица (с указанием причины отсутствия трудовой книжки) оформить новую трудовую книжку.

Трудовая книжка установленного образца является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника.

Работодатель (за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями) ведет трудовые книжки на каждого работника, проработавшего у него свыше пяти дней, в случае, когда работа у данного работодателя является для работника основной.

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

увольнение.

По желанию работника сведения о работе по совместительству вносятся в трудовую книжку по месту основной работы на основании документа, подтверждающего работу по совместительству.

### **Оформление приема на работу работника работодателем**

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 роспись в трехдневный срок со дня фактического начала работы. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежаще заверенную копию указанного приказа (распоряжения).

При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

### **5.2.3. Испытательный срок**

При заключении трудового договора в нем *по соглашению сторон* может быть предусмотрено условие об испытании работника в целях проверки его соответствия поручаемой работе.

Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят на работу без испытания. В случае когда работник фактически допущен к работе без оформления трудового договора (часть вторая статьи 67 ТК РФ), условие об испытании может быть включено в трудовой договор, только если стороны оформили его в виде отдельного соглашения до начала работы.

В период испытания на работника распространяются положения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашений, локальных нормативных актов.

Испытание при приеме на работу не устанавливается для:

- беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет;
- лиц, получивших среднее профессиональное образование или высшее образование по имеющим государственную аккредитацию

тацию образовательным программам и впервые поступающих на работу по полученной специальности в течение одного года со дня получения профессионального образования соответствующего уровня;

- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями и др.;

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

При заключении трудового договора на срок от двух до шести месяцев испытание не может превышать двух недель.

В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе.

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 суд.

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

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**

Изменение определенных сторонами условий трудового договора, в том числе перевод на другую работу, допускается только по соглашению сторон трудового договора. Соглашение об изменении определенных сторонами условий трудового договора заключается в письменной форме.

#### **5.2.4. Перевод и перемещение.**

**Перевод** на другую работу - постоянное или временное изменение трудовой функции работника и (или) структурного

подразделения, в котором работает работник (если структурное подразделение было указано в трудовом договоре), при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем. Перевод на другую работу допускается **только с письменного согласия** работника, за исключением случаев, предусмотренных частями второй и третьей статьи 72.2 ТК РФ.

По письменной просьбе работника или с его письменного согласия может быть осуществлен перевод работника на постоянную работу к другому работодателю. При этом трудовой договор по прежнему месту работы прекращается (пункт 5 части первой статьи 77 ТК РФ).

Не требует согласия работника **перемещение** его у того же работодателя на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, расположенное в той же местности, поручение ему работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения определенных сторонами условий трудового договора.

Запрещается переводить и перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

### **Расторжение трудового договора**

**Общие основания** прекращения трудового договора указаны в ст.77 ТК РФ:

1) соглашение сторон (статья 78 ТК РФ). Трудовой договор может быть в любое время расторгнут по соглашению сторон трудового договора;

2) истечение срока трудового договора (статья 79 ТК РФ), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения. О прекращении трудового договора в связи с истечением срока его действия работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три календарных дня до увольнения, за исключением случаев, когда истекает срок действия срочного трудового договора, заключенного на время исполнения обязанностей отсутствующего работника;

3) расторжение трудового договора по инициативе работника (статья 80 ТК РФ);

4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (статьи 71 и 81 ТК РФ);

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

б) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, с изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией, с изменением типа государственного или муниципального учреждения (статья 75 ТК РФ);

7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (часть четвертая статьи 74 ТК РФ);

8) отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы (части третья и четвертая статьи 73 ТК РФ);

9) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем (часть первая статьи 72.1 ТК РФ);

10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (статья 83 ТК РФ);

11) нарушение установленных ТК РФ и иными ФЗ правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (статья 84 ТК РФ).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

***Расторжение трудового договора по инициативе работника.***

Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее, чем за две недели. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления работника об увольнении.

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 образовательную организацию, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, локальных нормативных актов, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора ра-

ботодатель 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. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с ТК РФ не может быть отказано в заключении трудового договора.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

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

***Расторжение трудового договора по инициативе работодателя.***

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем в случаях:

1) ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем;

2) сокращения численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя;

3) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

4) смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);

5) неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;

б) однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей:

а) прогула, то есть отсутствия на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены), независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены);

б) появления работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации - работодателя или объекта, где

по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника;

г) 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 судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

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

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

7.1) непринятия работником мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов, стороной которого он является, непредставления или представления неполных или недостоверных сведений о своих доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера либо непредставления или представления заведомо неполных или недостоверных сведений о доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруга (супруги) и несовершеннолетних детей, открытия (наличия) счетов (вкладов), хранения наличных денежных средств и ценностей в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владения и (или) пользования иностранными финансовыми инструментами работником, его супругом (супругой) и несовершеннолетними детьми в случаях, предусмотренных Трудовым Кодексом, другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, если указанные действия дают основание для утраты доверия к работнику со стороны работодателя.

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

9) 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;

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

11) представления работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора;

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

14) в других случаях, установленных Трудовым Кодексом и иными федеральными законами.

Расторжение трудового договора ***по не зависящим от воли сторон обстоятельствам.***

Трудовой договор подлежит прекращению по следующим обстоятельствам, не зависящим от воли сторон:

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

2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;

3) неизбрание на должность;

4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу и др;

### **5.2.5. Оформление увольнения работника работодателем**

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя.

С приказом (распоряжением) работодателя о прекращении трудового договора работник должен быть ознакомлен под роспись. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежащим образом заверенную копию указанного приказа (распоряжения). В случае, когда приказ (распоряжение) о прекращении трудового договора невозможно довести до сведения работника или работник отказывается ознакомиться с ним под роспись, на приказе (распоряжении) производится соответствующее

щая запись.

Днем прекращения трудового договора во всех случаях является последний день работы работника, за исключением случаев, когда работник фактически не работал, но за ним, в соответствии с ТК РФ, сохранялось место работы (должность).

В день прекращения трудового договора работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним расчет в соответствии со статьей 140 ТК РФ. По письменному заявлению работника работодатель также обязан выдать ему заверенные надлежащим образом копии документов, связанных с работой.

Запись в трудовую книжку об основании и о причине прекращения трудового договора должна производиться в точном соответствии с формулировками ТК РФ и со ссылкой на соответствующие статью, часть статьи, пункт статьи.

В случае, когда в день прекращения трудового договора выдать трудовую книжку работнику невозможно в связи с его отсутствием либо отказом от ее получения, работодатель обязан направить работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправление ее по почте. Со дня направления указанного уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки. По письменному обращению работника, не получившего трудовую книжку после увольнения, работодатель обязан выдать ее не позднее трех рабочих дней со дня обращения работника.

### **5.3. Рабочее время и время отдыха**

**Рабочее время** - время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые относятся к рабочему времени.

Различают следующие виды рабочего времени: нормальное, сокращенное, неполное.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается:

- для работников в возрасте до шестнадцати лет - не более 24 часов в неделю;
- для работников в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет - не более 35 часов в неделю;
- для работников, являющихся инвалидами I или II группы,

- не более 35 часов в неделю;

- для работников, условия труда на рабочих местах которых по результатам специальной оценки условий труда отнесены к вредным условиям труда 3 или 4 степени или опасным условиям труда, - не более 36 часов в неделю.

Неполное рабочее время устанавливается **по соглашению** между работником и работодателем могут устанавливаться как при приеме на работу, так и впоследствии неполный рабочий день (смена) или неполная рабочая неделя. Работодатель **обязан** устанавливать неполный рабочий день (смену) или неполную рабочую неделю по просьбе беременной женщины, одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет), а также лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному им времени или в зависимости от выполненного им объема работ.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для работников каких-либо ограничений продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Отличие неполного от сокращенного рабочего времени:

сокращенное устанавливается обязательно для отдельных категорий лиц, установленных ТК РФ, неполное — по соглашению сторон;

оплата труда для сокращенного рабочего времени — оплачивается как нормальное рабочее время, неполное рабочее время — пропорционально отработанному времени;

*Продолжительность рабочего времени в предпраздничные дни*

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

В случае, если не возможно уменьшение продолжительности работы (смены) в предпраздничный день, переработка компенсируется предоставлением работнику дополнительного времени отдыха или, с согласия работника, оплатой по нормам, установленным для сверхурочной работы.

Накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может превышать пяти часов.

### **Работа в ночное время**

Ночное время устанавливается - время с 22 часов до 6 часов.

Продолжительность работы (смены) в ночное время сокращается на один час без последующей отработки.

Не сокращается продолжительность работы (смены) в ночное время для работников, которым установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, а также для работников, принятых специально для работы в ночное время, если иное не предусмотрено коллективным договором.

К работе в ночное время не допускаются: беременные женщины; работники, не достигшие возраста восемнадцати лет, за исключением лиц, участвующих в создании и (или) исполнении художественных произведений, и других категорий работников в соответствии с ТК РФ. В случаях, предусмотренных ТК РФ, некоторые категории работников могут привлекаться к работе в ночное время только с их письменного согласия и при условии, если такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом указанные работники должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом отказаться от работы в ночное время.

**Работа за пределами нормальной продолжительности** рабочего времени.

### **Сверхурочная работа**

Работодатель имеет право в определенном порядке, установленном ТК РФ, привлекать работника к работе за пределами продолжительности рабочего времени, установленной для данного работника - для сверхурочной работы (статья 99 ТК РФ);

**Сверхурочная работа** - работа, выполняемая работником по инициативе работодателя за пределами установленной для работника продолжительности рабочего времени: ежедневной работы (смены), а при суммированном учете рабочего времени - сверх нормального числа рабочих часов за учетный период.

Привлечение работодателем работника к сверхурочной работе допускается с его **письменного согласия в следующих случаях:**

1) при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена (закончена) в течение установленной для работника продолжительности рабочего времени,

2) при производстве временных работ по ремонту и восста-

новлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда их неисправность может стать причиной прекращения работы для значительного числа работников;

3) для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва. В этих случаях работодатель обязан немедленно принять меры по замене сменщика другим работником.

Привлечение работодателем работника к сверхурочной работе **без его согласия** допускается в следующих случаях:

1) при производстве работ, необходимых для предотвращения катастрофы, производственной аварии либо устранения последствий катастрофы, производственной аварии или стихийного бедствия;

2) при производстве общественно необходимых работ по устранению непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное функционирование централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, систем газоснабжения, теплоснабжения, освещения, транспорта, связи;

3) при производстве работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств, то есть в случае бедствия или угрозы бедствия (пожары, наводнения, голод, землетрясения, эпидемии или эпизоотии).

Не допускается привлечение к сверхурочной работе беременных женщин, работников в возрасте до восемнадцати лет, других категорий работников в соответствии с ТК РФ.

Продолжительность сверхурочной работы не должна превышать для каждого работника 4 часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

Работодатель обязан обеспечить точный учет продолжительности сверхурочной работы каждого работника.

### **Ненормированный рабочий день.**

Ненормированный рабочий день - особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами установленной для них продолжительности рабочего времени. Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашениями или локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения представительного органа работников.

### **Режим рабочего времени**

Режим рабочего времени должен предусматривать продолжительность рабочей недели (пятидневная с двумя выходными днями, шестидневная с одним выходным днем, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику, неполная рабочая неделя), работу с ненормированным рабочим днем для отдельных категорий работников, продолжительность ежедневной работы (смены), в том числе неполного рабочего дня (смены), время начала и окончания работы, время перерывов в работе, число смен в сутки, чередование рабочих и нерабочих дней, которые устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, а для работников, режим рабочего времени которых отличается от общих правил, установленных у данного работодателя, - трудовым договором.

### **Гибкий график**

При работе в режиме гибкого рабочего времени начало, окончание или общая продолжительность рабочего дня (смены) определяется по соглашению сторон.

Работодатель обеспечивает отработку работником суммарного количества рабочих часов в течение соответствующих учетных периодов (рабочего дня, недели, месяца и других).

### **Сменная работа**

Сменная работа - работа в две, три или четыре смены - вводится в тех случаях, когда длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы, а также в целях более эффективного использования оборудования, увеличения объема выпускаемой продукции или оказываемых услуг.

При сменной работе каждая группа работников должна производить работу в течение установленной продолжительности рабочего времени в соответствии с графиком сменности.

Графики сменности, как правило, являются приложением к коллективному договору, и доводятся до сведения работников не позднее чем за один месяц до введения их в действие. Работа в течение двух смен подряд запрещается.

### **Время отдыха**

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

Видами времени отдыха являются:

1. перерывы в течение рабочего дня (смены);
2. ежедневный (междусменный) отдых;
3. выходные дни (еженедельный непрерывный отдых) и праздничные дни;
4. отпуска.

**Перерывы:**

1. перерыв для питания и отдыха,
2. перерывы для обогрева и отдыха,
3. перерывы для кормления грудью

В течение рабочего дня (смены) работнику должен быть предоставлен перерыв для отдыха и питания продолжительностью не более двух часов и не менее 30 минут, который в рабочее время не включается.

Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка или по соглашению между работником и работодателем.

На работах, где по условиям производства (работы) предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время. Перечень таких работ, а также места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

На отдельных видах работ предусматривается предоставление работникам в течение рабочего времени специальных перерывов, обусловленных технологией и организацией производства и труда. Виды этих работ, продолжительность и порядок предоставления таких перерывов устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время. Работодатель обязан обеспечить оборудование помещений для обогрева и отдыха работников.

Работающим женщинам, имеющим детей в возрасте до полутора лет, предоставляются помимо перерыва для отдыха и питания дополнительные перерывы для кормления ребенка (детей) не реже чем через каждые три часа продолжительностью не менее 30 минут каждый.

Перерывы для кормления ребенка (детей) включаются в рабочее время и подлежат оплате в размере среднего заработка.

### **Ежедневный (междусуточный) отдых**

Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов.

### **Выходные и праздничные дни**

Всем работникам предоставляются выходные дни (еженедельный непрерывный отдых). При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, при шестидневной рабочей неделе - один выходной день.

Общим выходным днем является воскресенье. Вторым выходным днем при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка. Оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд.

Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются:

- 1, 2, 3, 4, 5, 6 и 8 января - Новогодние каникулы;
- 7 января - Рождество Христово;
- 23 февраля - День защитника Отечества;
- 8 марта - Международный женский день;
- 1 мая - Праздник Весны и Труда;
- 9 мая - День Победы;
- 12 июня - День России;
- 4 ноября - День народного единства.

При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день, за исключением выходных дней, совпадающих с нерабочими праздничными днями.

Работникам, за исключением работников, получающих оклад (должностной оклад), за нерабочие праздничные дни, в которые они не привлекались к работе, выплачивается дополнительное вознаграждение. Наличие в календарном месяце нерабочих праздничных дней не является основанием для снижения заработной платы работникам, получающим оклад (должностной оклад).

Работа в выходные и нерабочие праздничные дни запрещается, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ. Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится по письменному распоряжению работодателя. Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится с их письменного согласия.

### **Отпуска**

Отпуска подразделяются на:

- ежегодный основной оплачиваемый отпуск;
- ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска;
- отпуск по беременности и родам;
- отпуск по уходу за ребенком до 3х лет;
- отпуск без сохранения заработной платы;

Работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск предоставляется работникам продолжительностью 28 календарных дней. Лицам, работающим по совместительству, ежегодные оплачиваемые отпуска предоставляются одновременно с отпуском по основной работе. Если на работе по совместительству работник не отработал шести месяцев, то отпуск предоставляется авансом.

Отдельным категориям работников, труд которых связан с особенностями выполнения работы, предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск. Перечень категорий работников, которым устанавливается ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск за особый характер работы, а также минимальная продолжительность этого отпуска и условия его предоставления определяются Правительством Российской Федерации (например, ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда и др).

Работникам с ненормированным рабочим днем предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск, продолжительность которого определяется коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка и который не может быть менее трех календарных дней.

Продолжительность ежегодных основного и дополнительных оплачиваемых отпусков работников исчисляется в календарных днях и максимальным пределом не ограничивается.

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

Оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно.

Право на использование отпуска за первый год работы воз-

никает у работника по истечении шести месяцев его непрерывной работы у данного работодателя. По соглашению сторон оплачиваемый отпуск работнику может быть предоставлен и до истечения шести месяцев. В случаях, предусмотренных ТК РФ, определенным категориям работников работодатель обязан по их заявлению предоставить оплачиваемый отпуск до истечения шести месяцев непрерывной работы.

Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков, установленной у данного работодателя.

Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации не позднее, чем за две недели до наступления календарного года.

График отпусков обязателен как для работодателя, так и для работника.

О времени начала отпуска работник должен быть извещен под роспись не позднее, чем за две недели до его начала.

Ежегодный оплачиваемый отпуск должен быть продлен или перенесен на другой срок, определяемый работодателем с учетом пожеланий работника, в случаях:

- временной нетрудоспособности работника;
- исполнения работником во время ежегодного оплачиваемого отпуска государственных обязанностей, если для этого трудовым законодательством предусмотрено освобождение от работы, в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

При этом отпуск должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который он предоставляется.

Запрещается не предоставление ежегодного оплачиваемого отпуска в течение двух лет подряд, а также не предоставление ежегодного оплачиваемого отпуска работникам в возрасте до семнадцати лет и работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части. При этом хотя бы одна из частей этого отпуска должна быть не менее 14 календарных дней.

Отзыв работника из отпуска допускается только с его согла-

сия. Неиспользованная в связи с этим часть отпуска должна быть предоставлена по выбору работника в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год.

Не допускается отзыв из отпуска работников в возрасте до восемнадцати лет, беременных женщин и работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

Часть ежегодного оплачиваемого отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

При суммировании ежегодных оплачиваемых отпусков или перенесении ежегодного оплачиваемого отпуска на следующий рабочий год денежной компенсацией могут быть заменены часть каждого ежегодного оплачиваемого отпуска, превышающая 28 календарных дней, или любое количество дней из этой части.

При увольнении работнику выплачивается денежная компенсация за все неиспользованные отпуска.

По письменному заявлению работника неиспользованные отпуска могут быть предоставлены ему с последующим увольнением (за исключением случаев увольнения за виновные действия). При этом днем увольнения считается последний день отпуска.

При увольнении в связи с истечением срока трудового договора отпуск с последующим увольнением может предоставляться и тогда, когда время отпуска полностью или частично выходит за пределы срока этого договора. В этом случае днем увольнения также считается последний день отпуска.

При предоставлении отпуска с последующим увольнением при расторжении трудового договора по инициативе работника этот работник имеет право отозвать свое заявление об увольнении до дня начала отпуска, если на его место не приглашен в порядке перевода другой работник.

#### *Отпуск без сохранения заработной платы*

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем.

Работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации

брака, смерти близких родственников - до пяти календарных дней;

- в других случаях, предусмотренных ТК РФ.

#### 5.4. Заработная плата

**Заработная плата** (оплата труда работника) - вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты).

**Тарифная ставка** - фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда определенной сложности (квалификации) за единицу времени без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат.

**Оклад (должностной оклад)** - фиксированный размер оплаты труда работника за исполнение трудовых (должностных) обязанностей определенной сложности за календарный месяц без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат.

**Базовый оклад (базовый должностной оклад), базовая ставка заработной платы** - минимальные оклад (должностной оклад), ставка заработной платы работника государственного или муниципального учреждения, осуществляющего профессиональную деятельность по профессии рабочего или должности служащего, входящим в соответствующую профессиональную квалификационную группу, без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат.

В структуру заработной платы входят следующие компоненты:

1. **Основная заработная плата** – это плата, обеспечивающая минимальный размер заработной платы за определенно отработанное количество рабочих часов. Каким образом будет происходить начисление основной заработной платы зависит от того метода, который принят на том или ином предприятии. При повременной оплате труда, заработная плата исчисляется за фактически отработанное время, при сдельной оплате труда заработок зависит от количества произведённых работником единиц продукции или выполненного объёма работ с учётом их качества,

сложности и условий труда.

2. **Дополнительная заработная плата** – это различные выплаты компенсаций, надбавок, доплата за дифференцированные условия труда и квалификацию работника. Например, доплата за ненормированный рабочий день или надбавка за совмещение должностей и выполнение дополнительных обязанностей. В основном выплачиваются сотрудникам предприятия в виде установленных процентов дополнительно к основной заработной плате.

3. **Вознаграждение за конечный результат** – это вознаграждение, которое выплачивается из фонда заработной платы или оплаты труда за достижение определенных результатов деятельности организации или ее отдельных структурных подразделений. Например, вознаграждение можно выплатить за увеличение объема продаж продукции компании или внедрение новых разработок.

4. **Премия за основные результаты** – это выплата за достижение конечных результатов организации или структурного подразделения, которая выплачивается из прибыли компании.

5. **Материальная помощь** – это помощь, которая выплачивается из фонда материального поощрения за счет прибыли. Целью материальной помощи является обеспечение социальных гарантий и благ для работников за счет организации. Материальная помощь обычно выплачивается в виде компенсационных выплат при экстремальных и чрезвычайных положениях. Материальная помощь выплачивается по личному заявлению сотрудника или его близких родственников по распоряжению руководителя организации и относится к эпизодической форме оплаты труда.

### **Основные государственные гарантии в сфере оплаты труда.**

1. Величина минимального размера оплаты труда в РФ.
2. Величина минимального размера базового оклада работников бюджетной сферы.
3. Ограничение перечня оснований и размеров удержаний из заработной платы по распоряжению работодателя.
4. Ограничение оплаты труда в натуральной форме.
5. Обеспечение получения работником заработной платы в случае прекращения деятельности работодателя.
6. Государственный надзор за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных гарантий по оплате труда.
7. Ответственность работодателя за нарушение требований

законодательства в области заработной платы.

## 8. Сроки и очередность выплаты заработной платы.

**1.** Минимальный размер оплаты труда устанавливается одновременно на всей территории РФ Федеральным законом и не может быть ниже величины прожиточного минимума трудоспособного населения (с 01.05.2018г. – 11163 руб.). Начиная с 01.01.2019 г. и далее ежегодно с 1 января соответствующего года МРОТ устанавливается федеральным законом в размере величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации за второй квартал предыдущего года (Федеральный [закон](#) от 28.12.2017 N 421-ФЗ). В субъекте РФ региональным соглашением «О минимальной заработной плате» может устанавливаться размер минимальной заработной платы в субъекте РФ.

Месячная заработная плата работника полностью отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности) не может быть ниже минимального размера оплаты труда.

**2. Тарифная ставка** – фиксированный размер оплаты труда работника за выполненные нормы труда определённой сложности (квалификации) за единицу времени без учёта компенсационных, стимулирующих и социальных выплат.

**3.** Общий размер всех удержаний не может превышать 70% при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещение вреда, причинённого здоровью или возмещение ущерба, причинённого преступлением.

**4.** Работодатель не имеет права выплачивать работнику заработную плату полностью в натуральной форме.

Законодательство устанавливает ограничение выплаты заработной платы в неденежной форме в размере 20% от начисленной месячной заработной платы.

В данном случае оплата труда в неденежной форме производится по письменному заявлению работника.

Выплаты заработной платы в купонах, в форме долговых обязательств, расписок, а так же товарами, оборот которых запрещён или ограничен, не допускается.

**5.** Работники получают заработную плату в данном случае до погашения задолженности работодателя перед другими кредиторами.

**6.** Государственный контроль осуществляется Государственной инспекцией труда РФ.

7. Работодатели могут быть привлечены к уголовной, административной материальной и дисциплинарной ответственности за нарушение права работников на получение заработной платы своевременно и в полном объеме.

**Уголовная ответственность** – 1. Частичная невыплата свыше трех месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат, совершенная из корыстной или иной личной заинтересованности руководителем организации, работодателем - физическим лицом, руководителем филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации, -

наказывается штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до одного года, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

2. Полная невыплата свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат или выплата заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности руководителем организации, работодателем - физическим лицом, руководителем филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации, -

наказывается штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

**Административная ответственность** – За невыплату или неполную выплату в установленный срок заработной платы и других выплат, осуществляемых в рамках трудовых отношений (если указанные действия не содержат уголовно наказуемого деяния), предусмотрена ответственность по ч. 6 ст. 5.27 КоАП РФ в виде предупреждения или штрафа в размере:

- от 10 000 до 20 000 руб. - для должностных лиц;
- от 1000 до 5000 руб. - для индивидуальных предпринимателей;
- от 30 000 до 50 000 руб. - для юридических лиц.

Лицо, которое ранее подвергалось административному наказанию по ч. 6 ст. 5.27 КоАП РФ и повторно совершило аналогичное правонарушение, может быть привлечено к ответственности по ч. 7 ст. 5.27 КоАП РФ (если действия лица не содержат уголовно наказуемого деяния). В этом случае ему грозит наказание:

- штраф в размере от 20 000 до 30 000 руб. или дисквалификация на срок от одного года до трех лет - для должностных лиц;
- штраф в размере от 10 000 до 30 000 руб. - для индивидуальных предпринимателей;
- штраф в размере от 50 000 до 100 000 руб. - для юридических лиц.

Если юридическое лицо совершило административное правонарушение и выявлены должностные лица, по вине которых оно совершено, к административной ответственности по одной и той же норме могут быть привлечены как юридическое лицо, так и указанные должностные лица. Это следует из ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ, абз. 1 п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5.

**Материальная ответственность** – При нарушении работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной сто пятидесятой действующей в это время ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не выплаченных в срок сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. При неполной выплате в установленный срок заработной платы и (или) других выплат, причитающихся работнику, размер процентов (денежной компенсации) исчисляется из фактически не выплаченных в срок сумм.

Размер выплачиваемой работнику денежной компенсации может быть повышен коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым договором. Обязанность по выплате указанной денежной компенсации возникает независимо от наличия вины работодателя (ст.236 ТК РФ).

**Дисциплинарная ответственность** – к ней могут быть привлечены представители работодателя, виновные в несвоевременной выплате заработной платы.

**Самозащита трудовых прав** - работник при задержке заработной платы на срок более 15 дней имеет право приостановить работу на весь период до выплаты задержанной суммы, известив об этом работодателя в письменной форме.

## 5.5. Трудовая дисциплина

Под **дисциплиной труда** понимается обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым кодексом Российской Федерации, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Заключая с работодателем трудовой договор, работник принимает на себя ряд обязательств: добросовестно исполнять трудовые обязанности, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка и трудовую дисциплину и др. В свою очередь работодатель обязан создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда, содействовать обеспечению внутреннего трудового распорядка в конкретной организации.

**Внутренний трудовой распорядок** представляет собой порядок взаимоотношений работодателя и работников, а также работников между собой. Он определяется правилами внутреннего трудового распорядка.

**Правила внутреннего трудового распорядка** представляют собой локальный нормативный акт организации, регламентирующий в соответствии с Трудовым кодексом и иными федеральными законами 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.

В содержание правил внутреннего трудового распорядка, как правило, входят следующие разделы:

- наименование и местонахождение организации-работодателя и его структурных подразделений (филиалов, представительств, отделов, цехов и т.п.);
- порядок приема и увольнения работников;
- основные права и обязанности работников и работодателя;
- режим работы и режим отдыха;

- ответственность за нарушение трудовой дисциплины;
- порядок привлечения работников к дисциплинарной ответственности;
- виды и порядок поощрения работников и др.

Работодатель обязан ознакомить работника с правилами внутреннего трудового распорядка. В противном случае работник не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности за их нарушение.

Кроме того, в некоторых отраслях (подотраслях) экономики действуют уставы и положения о дисциплине утверждаемые Правительством РФ.

Как правило, они распространяются на работников лишь основных профессий, к которым в силу характера и условий их труда предъявляются повышенные требования. В настоящее время действуют, например, следующие акты: Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ, Дисциплинарный устав военизированных горноспасательных частей по обслуживанию горнодобывающих предприятий металлургической промышленности, Устав о дисциплине работников организаций с особо опасным производством в области использования атомной энергии, Устав о дисциплине работников морского транспорта.

**Дисциплинарная ответственность** – это юридическая ответственность по нормам трудового права, наступающая за нарушение трудовой дисциплины и выражающаяся в наложении на работника, совершившего дисциплинарный проступок, дисциплинарного взыскания. Следовательно, основанием наступления дисциплинарной ответственности является совершение работником дисциплинарного проступка.

**Дисциплинарный проступок** представляет собой неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. Примерами дисциплинарных проступков могут быть брак в работе, опоздание или преждевременный уход с работы, нарушение правил охраны труда, неисполнение приказов и распоряжений должностных лиц администрации работодателя и др.

Различают два вида дисциплинарной ответственности:

- общая дисциплинарная ответственность (ответственность по правилам внутреннего трудового распорядка);
- специальная дисциплинарная ответственность (ответственность, которая наступает в соответствии с федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине).

За совершение дисциплинарного проступка, то есть

неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания (ст.192 ТК РФ):

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующим основаниям.

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка и обстоятельства, при которых он был совершен.

#### **Порядок применения дисциплинарных взысканий.**

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не предоставлено, то составляется соответствующий акт.

Не предоставление работником объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Согласно ч. 5 ст. 193 ТК РФ за каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание. Поэтому, например, объявление выговора и увольнение работника за один и тот же дисциплинарный проступок будет незаконным.

Работодатель должен отстранить работника, появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсиче-

ского опьянения; при этом отстранение не мешает ему привлечь работника к дисциплинарной ответственности.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда и (или) органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст.193 ТК РФ).

Снятие дисциплинарного взыскания:

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание также может быть снято с работника. Согласно ч.2 ст.194 ТК РФ работодатель до истечения 1 года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника:

- 1) по собственной инициативе.
- 2) по просьбе самого работника.
- 3) по ходатайству непосредственного руководителя работника.
- 4) по ходатайству представительного органа работников.

О снятии дисциплинарного взыскания работодатель должен издать соответствующий приказ (распоряжение), на основании которого в документы по кадровому учету вносятся соответствующие сведения.

Привлечение работника к дисциплинарной ответственности выражается в применении к нему дисциплинарного взыскания. Важной гарантией является то, что возможность наложения дисциплинарного взыскания ограничена жесткими сроками. Это не позволяет работодателю «держат» работника в постоянном «страхе» применения к нему наказания.

### **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:**

1. Назовите предмет трудового права.
2. Перечислите виды источников трудового права.
3. Дайте определение трудовых правоотношений. Укажите их субъектный состав.
4. Дайте определение и раскройте содержание тру-

договора

5. Перечислите виды времени отдыха.
6. Охарактеризуйте рабочее время, перечислите его виды.
7. Назовите виды дисциплинарных взысканий.
8. Укажите порядок привлечения к дисциплинарной ответственности.
9. Перечислите общие основания прекращения трудового договора, выделив основания для прекращения трудового договора по инициативе работника и работодателя.
10. Дайте характеристику понятия заработной платы.

## ГЛАВА 6. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

### 6.1. Понятие, предмет, метод, источники гражданского права

Гражданское право одна из отраслей правовой системы России. Критерием самостоятельности отрасли является наличие самостоятельного предмета правового регулирования, т.е. отношений которые регулируются только гражданским правом и своеобразием метода правового регулирования, т.е. совокупностью приемов и способов, с помощью которых воздействуют на перечисленную группу отношений.

**Гражданское право** - одна из основных отраслей права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, отличающиеся самостоятельностью и независимостью их участников. Со времен римского права гражданское право определяло отношения между субъектами по поводу той или иной вещи.

**Предмет гражданского права** составляют имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

**Имущественные отношения** - это общественные отношения по поводу различного рода экономических, материальных благ и ценностей. К имущественным относятся отношения собственности, а также отношения в связи с продажей, обменом, дарением, арендой имущества, в связи с изобретениями и т. д. Имущественные отношения - это главным образом товарно-денежные отношения, которые получают особенно широкое развитие в условиях рыночной экономики.

Имущественные отношения подразделяются на две группы:

- вещные отношения;

- обязательственные отношения.

**Вещные отношения** осуществляются обладателем вещи самостоятельно, без вмешательства других лиц. Они возникают либо в связи с наличием у лиц права собственности на определенное имущество, либо в связи с нахождением имущества у лиц, не являющихся его собственниками.

**Обязательственные отношения** реализуются тогда, когда в них участвует не менее двух лиц. В основном эти отношения связаны с процессом перераспределения имущества или с обменом результатами деятельности. Самая большая группа обязательственных отношений возникает на основе заключения гражданско-правовых сделок (договоров о передаче имущества, выполнении работ, оказания услуг и т. д.).

**Личные неимущественные отношения** подразделяются на:

- личные неимущественные отношения, непосредственно связанные с имущественными (право автора на произведение искусства);
- личные неимущественные отношения, непосредственно не связанные с имущественными, могут повлечь за собой невыгодные имущественные последствия (отношения, связанные с ущемлением чести, достоинства, подрывом деловой репутации, нанесением морального ущерба).

**Метод гражданско-правового регулирования** представляет собой совокупность средств и приемов, с помощью которых нормы гражданского права воздействуют на общественные отношения, поведение граждан и юридических лиц, участвующих в этих отношениях. Особенностью метода гражданско-правового регулирования является его диспозитивный характер. Все участники гражданского оборота признаются независимыми и самостоятельными субъектами права.

Источники гражданского права представляют собой весь законодательный массив, регулирующий гражданско-правовые отношения:

- Конституция РФ;
- Гражданский кодекс РФ;
- федеральные законы, регулирующие отдельные группы имущественных отношений на основе норм ГК РФ;
- указы Президента РФ, которые, как предусмотрено в ст. 3 ГК РФ, не должны противоречить Гражданскому кодексу РФ и иным законам;
- подзаконные акты, принятые Правительством РФ, мини-

стерствами, ведомствами в пределах их компетенции, которые должны соответствовать Гражданскому кодексу и другим законам РФ.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Особенностью системы источников гражданского права является то, что имущественные отношения при отсутствии норм закона могут регулироваться обычаями делового оборота, т.е. правилами, которые сложились независимо от государства и изменялись в течение длительного времени.

**Принципы гражданского права** – исходные, руководящие начала, характеризующие основы правового регулирования общественных отношений нормами данной отрасли. Основные из указанных принципов сформулированы в ст. 1 Гражданского кодекса РФ:

- равенство участников регулируемых гражданским законодательством отношений;
- неприкосновенность собственности;
- недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав;
- обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Таким образом гражданское право имеет группу самостоятельных функций отрасли и общих положений, которые свидетельствуют о юридической однородности правовых институтов и норм, составляющих отрасль гражданского права.

Гражданское право - основа частного права, но в систему частного права входит также семейное право, международное частное право. Элементы частного права имеются в трудовом праве (трудовые договоры). Место гражданского права в системе правовых отраслей определяется задачами формирования правового государства и формирования гражданского общества в России, которое не должно находиться под постоянным государственным контролем и воздействием. Поэтому гражданское право в правовой системе регулирует систему частного права, которое взаимодействует с публичным правом, но не подчиняется ему. Социально-экономическую базу этого положения составляют признанные и закрепленные конституционно неотчуждаемые права и

свободы личности, а федеративная система государственного устройства, местное самоуправление, рыночная система организации хозяйства.

### Перечень вопросов для самоконтроля:

1. Каково значение гражданского права в системе частного права?
2. Какие отношения входят в предмет правового регулирования отрасли гражданского права?
3. Распространяются ли нормы гражданского права на имущественные отношения, возникающие из публичных отраслей права?
4. Охарактеризуйте метод диспозитивности как основной метод гражданско-правового регулирования?
5. Назовите принципы гражданского права?
6. Что входит в систему источников гражданского права?
7. Какова структура Гражданского кодекса Российской Федерации как основного источника гражданского права?
8. Является ли судебная практика источником гражданского права?
9. Что представляет собой обычай как источник гражданского права?
10. В каких случаях применяется аналогия закона и аналогия права?

### Тесты по теме.

**Выбрать единственный верный вариант.**

**1. Гражданское право является юридической формой отношений:**

- а) экономических;
- б) политических;
- в) административных;
- г) дисциплинарных.

**2. Гражданское право как отрасль права представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения:**

- а) финансовые;
- б) имущественные и связанные с ними личные неимущественные;

- в) налоговые;
- г) дисциплинарные.

**3. Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются:**

- а) гражданско-процессуальным законодательством;
- б) уголовно-процессуальным законодательством;
- в) административным законодательством;
- г) гражданским законодательством.

**4. Гражданское законодательство регулирует:**

- а) договорные и иные обязательства;
- б) имущественные отношения, основанные на административном подчинении одной стороны другой;
- в) финансовые отношения;
- г) налоговые отношения.

**5. К имущественным отношениям, основанным на административном подчинении одной стороны другой, не применяется:**

- а) административное законодательство;
- б) налоговое законодательство;
- в) финансовое законодательство;
- г) гражданское законодательство.

**6. Наряду с имущественными отношениями гражданское право регулирует:**

- а) личные неимущественные отношения;
- б) административные отношения;
- в) трудовые отношения;
- г) финансовые отношения.

**7. Личные неимущественные отношения характеризуются следующими основными чертами:**

- а) наличие экономического содержания независимо от их связи с имущественными отношениями;
- б) нематериальные блага в качестве их предмета;
- в) наличие экономического содержания в зависимости от их связи с имущественными отношениями;
- г) наличие налогового содержания в зависимости от их связи с имущественными отношениями.

**8. Характерные черты гражданско-правового метода:**

а) равенство, соблюдение интересов другой стороны, имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений;

б) равенство, автономия воли, имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений;

в) зависимость субъективных гражданских прав у их носителей от материального и социального неравенства участников гражданских правоотношений;

г) отсутствие права на защиту участниками гражданских правоотношений

их финансовых интересов и некоторых форм собственности.

**9. Принцип равенства участников гражданских правоотношений означает:**

а) зависимость субъективных гражданских прав у их носителей от материального и социального неравенства;

б) зависимость субъективных гражданских прав у их носителей от организационно-властной зависимости друг от друга;

в) равные основания возникновения, изменения и прекращения субъективных гражданских прав у их носителей;

г) неравные основания ответственности субъектов гражданских прав за

гражданские правонарушения.

**10. Принцип автономии воли у участников гражданских правоотношений означает:**

а) способность лица самостоятельно и свободно формировать свою волю;

б) способность лица заключать договоры и сделки;

в) допустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;

г) запрет ограничения гражданского права каким-либо законом.

## **6.2. Понятие и структура гражданского правоотношения**

Гражданские правоотношения являются частью обществен-

ных отношений, урегулированных нормами права. При этом гражданские правоотношения охватывают весьма широкий объем общественных отношений, которые включают множество действий людей от рождения и до самой смерти, в том числе заключение различных сделок, выполнение обязательств и даже само обладание собственностью, без которого не может существовать развитое общество. Именно поэтому изучение гражданских правоотношений имеет такую большую теоретическую и практическую важность.

**Гражданское правоотношение** - урегулированное нормами гражданского права общественное отношение, участники которого являются носителями субъективных прав и юридических обязанностей. В большинстве случаев гражданские правоотношения возникают по воле участвующих в них лиц. Типичным основанием возникновения гражданских правоотношений является договор. Определяющим свойством гражданского правоотношения является юридическое равенство участников правоотношения.

Особенности гражданских правоотношений:

- *юридическое равенство.* Субъекты гражданских правоотношений равны между собой, имущественно обособлены и самостоятельны, независимо от функций, возлагаемых на них в конкретном правоотношении. Таким образом, обязанный субъект не подчинен управомоченному, а лишь связан конкретной обязанностью;
- *широкий круг субъектов.* В гражданском правоотношении могут участвовать все возможные субъекты права (граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования);
- *множественность объектов* (вещи, работа, услуги и т.п.);
- *возникновение правоотношений по соглашению сторон*, что невозможно в других отраслях права;
- *возможность возникновения гражданских правоотношений по основаниям, прямо законом не предусмотренным, но не противоречащим ему* (ст.8 ГК РФ).

Структура гражданского правоотношения:

- субъекты правоотношения;
- объекты правоотношения;
- содержание правоотношения (субъективные права и обязанности участников правоотношений).

**Субъекты гражданских правоотношений.** Участниками

гражданских правоотношений выступают граждане (физические лица), юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования (ст. 2 ГК РФ). Их принято называть «субъекты гражданского права».

Термином **«физические лица»** охватываются все люди, находящиеся на территории государства, в том числе и иностранные граждане. Участие в имущественных отношениях, регулируемых гражданским правом, предполагает наличие у граждан особого качества – правоспособности. Гражданская правоспособность признается с момента рождения, и прекращается она со смертью гражданина.

Гражданин РФ в соответствии со ст. 18 ГК РФ вправе: иметь имущество на праве собственности; наследовать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и организациями; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права автора изобретения, произведения науки, литературы, искусства и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь другие имущественные и личные неимущественные права.

Помимо правоспособности для участия в гражданских правоотношениях необходимо наличие у гражданина *дееспособности*, которая зависит от возраста человека и состояния его психического здоровья. Гражданская дееспособность в полном объеме признается за гражданами, достигшими совершеннолетия, т.е. 18 лет (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет - частично дееспособны. Они могут заключать договоры, но с согласия своих родителей (усыновителей) или попечителей. Однако несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать указанные в законе юридические действия и самостоятельно, т.е. без чьего-либо согласия. Например, они вправе распоряжаться полученным заработком или стипендией, делать вклады в сберегательный банк или другие банки и т.д. Они сами отвечают за имущественный вред, причиненный их действиями. Но при недостатке у них имущества для возмещения вреда дополнительную ответственность несут их родители или попечитель (ст. 26 ГК РФ).

Объявление несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным называется *эмансипацией* (ст. 27 ГК РФ). Эмансипация, как указывалось ранее, допускается при условии, что

несовершеннолетний работает по трудовому договору, в том числе по контракту или с согласия родителей (усыновителей, попечителя), занимается предпринимательской деятельностью.

Дети от 6 до 14 лет обладают ограниченной дееспособностью. Они могут совершать лишь мелкие бытовые сделки: купить в магазине тетради, учебники, продукты и т. п., а также совершать некоторые другие сделки, указанные в ст. 28 ГК РФ. За вред, причиненный детьми в возрасте до 14 лет, отвечают родители, усыновители, опекуны.

На дееспособность может влиять состояние психики. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть в судебном порядке признан недееспособным. Для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан над ними устанавливается опека и попечительство. Родители (либо усыновители) являются опекунами и попечителями без какого-либо назначения. Если же их нет, то опекун либо попечитель назначаются органами опеки и попечительства.

К числу участников имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, относятся также **юридические лица**. Согласно закону юридические лица - это различные фирмы, объединения, учреждения, общественные и иные организации (коммерческие и некоммерческие), за которыми законодательством признана способность иметь права и обязанности (правоспособность) и право выступать от собственного имени через свои органы.

Определение юридического лица содержит п.1 ст. 48 ГК РФ: «Юридическим лицом 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».

Права юридического лица признаются при этом не за любым коллективом, не за любой организацией, а лишь за такой, которая обладает определенными предпосылками, которые входят в число признаков юридического лица.

Прежде всего организация, желающая стать юридическим лицом, должна иметь свое имущество, иметь самостоятельный баланс, свой счет в банке. Поэтому не может быть юридическим лицом, например, цех завода, иное его подразделение, поскольку они не имеют своего имущества и функционируют на базе имущества, принадлежащего заводу.

Для юридического лица характерен признак организационной оформленности (организационного единства). Это достигается с помощью устава (положения) или учредительного договора (учредительных документов). В учредительных документах определяются наименование юридического лица, его местонахождение, цели деятельности, состав и компетенция органов, состав имущества и другие сведения. При этом законом устанавливается, что юридическое лицо должно быть в обязательном порядке зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных Гражданским кодексом РФ (п.2 ст. 48 ГК РФ). Государственная регистрация юридического лица является завершающим этапом его образования. Его регистрация необходима для возникновения его правоспособности и дееспособности, которые, в отличие от физических лиц, наступают одновременно.

В зависимости от *основной цели своей деятельности* закон подразделяет юридические лица на два основных вида:

- коммерческие организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности;
- некоммерческие организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

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 (п.2. ст. 50 ГК РФ).

Третью группу участников гражданских правоотношений, наряду с гражданами и юридическими лицами, составляют **Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования**. Будучи носителем власти и воздействуя посредством законодательных запретов и дозволений на рыночные отношения, государство одновременно является субъектом гражданского права, наделенным особыми правовыми чертами, и выступает участником разнообразных рыночных операций.

Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования как субъекты гражданских правоотношений участвуют в них на равных началах с физическими и юридиче-

скими лицами. К ним применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в гражданских правоотношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (ст. 124 ГК РФ).

Государство как субъект гражданских правоотношений имеет такие же признаки, что и юридическое лицо: организационное единство, обособленное имущество (ст. 214, 215 ГК РФ), ответственность по своим обязательствам (ст. 216 ГК РФ), возможность для субъектов РФ и муниципальных образований выступать от собственного имени при приобретении имущественных и личных неимущественных прав в суде (ст. 125 ГК РФ). Но названным субъектам гражданского права присущи особые свойства, которых нет у юридических лиц. Прежде всего, все они объединены единой территорией и составляют единую государственную систему - Российскую Федерацию, которая обладает политической властью и государственным суверенитетом, т. е. верховенством власти на всей своей территории и независимостью в международных отношениях. Одновременно каждый из них в этой единой системе структурно обособлен и выступает в гражданском обороте от своего имени и самостоятельно отвечает по своим обязательствам принадлежащим ему на праве собственности имуществом.

Государственные образования участвуют в имущественном обороте в различных качествах: как собственник, как сторона в разного рода сделках, как наследник или получатель выморочного имущества. Государство может быть также носителем прав интеллектуальной собственности (авторских и патентных), когда это специально предусматривается законодательством.

**Объекты гражданских правоотношений** - это то, по поводу чего возникают данные правоотношения, на что направлены права и обязанности субъектов этих правоотношений. Объектом выступает поведение субъектов правоотношения, которое направлено на различного рода материальные и нематериальные блага.

Вопрос о понятии объекта гражданских прав является дискуссионным в юридической науке. Среди многочисленных точек зрения на данную проблему авторам ближе всего позиция, согласно которой под объектами гражданских прав понимаются имущественные и неимущественные блага, по поводу которых складываются общественные отношения как предмет гражданского права, а также устанавливаются правовые связи в ходе урегулирования данных отношений.

К объектам гражданских правоотношений относятся (ст. 128

ГК РФ):

- вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права;
- результаты работ и оказание услуг;
- охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

**Содержание гражданских правоотношений.** Вступив в гражданское правоотношение, его участники приобретают и осуществляют субъективные права, создают и исполняют обязанности. Возникающие в гражданских правоотношениях субъективные права и обязанности и составляют содержание гражданских правоотношений.

*Субъективное право* – это возможность определенного поведения управомоченного лица (кредитора), предоставленная законом.

*Субъективная обязанность* – это мера должного поведения обязанного лица (должника). Обязанность может быть выполнена путем совершения каких-либо действий либо воздержания от совершения действий. Обязанность есть мера *должного* поведения. Так, принимая на себя обязанность доставить пассажира в пункт назначения по договору перевозки, перевозчик обязуется исполнить эту обязанность надлежащим образом.

В одних гражданских правоотношениях каждая из сторон имеет права и обязанности (договор купли-продажи), в других – одна сторона имеет только обязанности, а другая – только права (договор займа).

### Перечень вопросов для самоконтроля:

1. Каковы особенности гражданского правоотношения?
2. Перечислите элементы гражданского правоотношения?
3. Что понимается под содержанием гражданского правоотношения?
4. Дайте понятие субъективного гражданского права и субъективной гражданской обязанности?
5. Назовите видовые классификации гражданских правоотношений?
6. Дайте определение вещного гражданского правоотноше-

ния?

7. Дайте определение обязательственного гражданского правоотношения?

8. Охарактеризуйте абсолютные и относительные гражданские правоотношения?

9. Дайте определение правоспособности и дееспособности граждан?

10. Назовите средства индивидуализации граждан?

11. Что представляет собой имя и место жительства гражданина как

средства индивидуализации?

12. Каковы правовые последствия перемены имени гражданином?

13. Каково содержание правоспособности граждан в соответствии со ст. 18

Гражданского кодекса РФ?

14. Как соотносятся понятия правоспособности и дееспособности?

15. В каких случаях полная дееспособность наступает до достижения 18

лет?

16. Что такое эмансипация?

17. Перечислите виды дееспособности граждан?

18. Что означает полная дееспособность?

19. Охарактеризуйте дееспособность малолетних лиц и подростков?

20. Какую ответственность несут малолетние и подростки по совершенным ими сделкам и обязательствам из причинения вреда?

21. В каких случаях гражданин может быть ограничен в дееспособности?

22. Когда гражданина можно лишить дееспособности?

23. Каковы правовые последствия ограничения дееспособности и признания гражданина недееспособным?

### Тесты по теме.

**Выбрать верный вариант.**

**1. Гражданские правоотношения возникают из оснований, предусмотренных законом, а также из:**

а) действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не

предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности;

б) имущественных отношений, основанных на административном подчинении одной стороны другой;

в) действий граждан и юридических лиц, основанных на возникновении между ними налоговых отношений;

г) действий граждан и юридических лиц, основанных на возникновении между ними финансовых отношений.

**2. Под субъектным составом гражданского правоотношения понимаются:**

а) участники административного правоотношения;

б) участники финансового правоотношения;

в) участники гражданского правоотношения;

г) участники судебного процесса.

**3. Субъектом гражданского правоотношения являются:**

а) муниципальные образования, государства — члены СНГ;

б) Российская Федерация, Московская патриархия;

в) Российская Федерация, Организация Объединенных Наций;

г) Российская Федерация, российские и иностранные физические и

юридические лица.

**4. Объектом гражданского правоотношения является:**

а) то благо, по поводу которого возникает гражданское правоотношение и

в отношении которого существует субъективное право и соответствующая ему обязанность;

б) текст железнодорожного расписания;

в) научная теория;

г) идея об оформлении рекламы.

**5. Укажите нематериальные объекты, которые могут быть объектами гражданских правоотношений:**

а) честь, достоинство, деловая репутация, жизнь, здоровье;

б) творческий замысел художника;

в) сообщение о событиях и фактах, имеющих информаци-

онный характер;

г) идея, предложенная инженером для решения технического вопроса.

**6. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми:**

- а) гражданами;
- б) дееспособными гражданами;
- в) эмансипированными гражданами;
- г) дееспособными и эмансипированными гражданами.

**7. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно:**

- а) передавать права авторства другому лицу;
- б) распоряжаться своим доходом (заработком);
- в) вносить в кредитные учреждения вклады и распоряжаться ими;
- г) совершать мелкие бытовые сделки.

**8. По обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего не несут**

**ответственности:**

- а) родители и орган опеки и попечительства;
- б) родители, усыновители и попечители;
- в) усыновители и орган опеки и попечительства;
- г) попечители и орган опеки и попечительства.

**9. Гражданин отвечает по своим обязательствам всем:**

- а) имуществом, принадлежащим его семье;
- б) принадлежащим ему имуществом, за исключением того, на которое не может быть обращено взыскание;
- в) своим имуществом и имуществом своего супруга;
- г) имуществом, принадлежащим его семье, и имуществом своего поручителя.

**10. Имущественную ответственность по сделкам малолетних несут их:**

- а) родители и близкие родственники;
- б) усыновители и близкие родственники усыновителей;
- в) родители, усыновители, опекуны;
- г) опекуны и орган опеки и попечительства.

### 6.3. Сделки

Сделка относится к категории юридических фактов, которые выступают наиболее распространенными основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей.

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

По своему названию она представляет собой средство вступления в правоотношения, их изменения или прекращения. Таким образом, сделку характеризуют следующие признаки:

- сделка - это всегда волевой акт, т.е. действия людей;
- это правомерные действия;
- сделка специально направлена на возникновение, прекращение или изменение гражданских правоотношений;
- сделка порождает гражданские отношения, поскольку именно гражданским законом определяются те правовые последствия, которые наступают в результате совершения сделок.

Сделки - акты осознанных, целенаправленных, волевых действий физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определённых правовых последствий. Сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон. *Воля* - детерминированное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели. Воля есть процесс психического регулирования поведения субъектов. *Волеизъявление* - выражение воли лица вовне, благодаря которому она становится доступной восприятию других лиц. Волеизъявление - важнейший элемент сделки, с которым, как правило, связываются юридические последствия. Способы выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называются формами сделок. Воля может быть изъявлена устно, письменно, совершением конклюдентных действий, молчанием (бездействием).

Наличие у всех сделок общих признаков не исключает их подразделения на виды:

- односторонние, двусторонние и многосторонние;

- возмездные и безвозмездные;
- реальные и консенсуальные;
- каузальные и абстрактные;
- срочные и бессрочные;
- условные;
- фидуциарные;
- биржевые.

Для совершения *односторонней сделки* достаточно, чтобы волю изъявила одна сторона. Совершение односторонних сделок выступает актом распоряжения субъектами гражданскими правами и может создавать особые правовые последствия. По общему правилу односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Для совершения *двусторонней сделки* необходимо волеизъявление двух сторон, при этом каждая из них может быть представлена как одним, так и несколькими субъектами. Воля сторон в двусторонней сделке должна быть встречной и совпадающей. Для совершения *многосторонней сделки* необходимо волеизъявление более двух сторон. Примером многосторонней сделки служит договор о совместной деятельности (договор простого товарищества), который может выступать средством достижения общей хозяйственной цели.

*Возмездной* называется сделка, в которой обязанности одной стороны совершить определенные действия соответствует встречная обязанность другой стороны по предоставлению материального или другого блага. Возмездность в сделке может выражаться в передаче денег, вещей, предоставлении встречных услуг, выполнении работы и т.д. В *безвозмездной сделке* обязанность предоставления встречного удовлетворения другой стороной отсутствует. Безвозмездные сделки могут совершаться без ограничения в отношениях между гражданами. В отношениях с участием юридических лиц безвозмездные сделки возможны если это не противоречит требованиям закона.

Для совершения *реальной сделки* одного соглашения между ее сторонами недостаточно. Необходима еще передача вещи или совершение иного действия. Реальны некоторые сделки по передаче имущества в собственность или иное вещное право (например, сделки дарения и займа), отдельные сделки о временной передаче вещей, договоры перевозки грузов и некоторые другие. *Консенсуальные сделки* - это такие сделки, которые порождают гражданские права и обязанности с момента достижения их сторонами соглашения. Последующая передача вещи или совершение иного действия осуществляется с целью их исполнения. Кон-

сенсуальными являются сделки купли-продажи, а также многие сделки по выполнению работ и оказанию услуг (договор подряда).

*Казуальная сделка* преследует определенную правовую цель. Так, из договора купли-продажи всегда видно, какой товар передается продавцом в собственность покупателю. Благодаря этому является очевидным и правовое основание возникновения права собственности покупателя на товар. *Абстрактные сделки* как бы оторваны от своего основания. Абстрактность сделки означает, что ее действительность не зависит от основания - цели сделки. Пример абстрактной сделки - выдача векселя.

*В бессрочных сделках* не определяется ни момент ее вступления в действие, ни момент ее прекращения. Такая сделка немедленно вступает в силу. Сделки, в которых определен либо момент вступления сделки в действие, либо момент ее прекращения, либо оба указанных момента, называются *срочными*. В тех случаях, когда возникновение прав и обязанностей по сделке приурочено к наступлению события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, такие сделки называют *условными*.

Выделяют также *фидуциарные сделки*, которые имеют доверительный характер.

*Биржевые сделки* - это взаимосогласованные действия участников торгов, направленные на установление, прекращение или изменение их прав и обязанностей в отношении биржевых товаров, совершаемые в помещении биржи в установленные часы ее работы.

**Действительность сделки** означает признание за ней качеств юридического факта, порождающего тот правовой результат, к которому стремились субъекты сделки. Действительность сделки определяется законодательством посредством следующей системы условий:

- законность содержания;
- способность физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке;
- соответствие воли и волеизъявления;
- соблюдение формы сделки.

**Недействительность сделки** означает, что действие, совершенное в виде сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты. Недействительные сделки делятся на *ничтожные* и *оспоримые*. Сделка считается недействительной по основаниям, установленным законом и иными

правовыми актами, в силу признания таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка) (п.1 ст. 166 ГК РФ).

*Ничтожность* (абсолютная недействительность) сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает и не может породить желаемые для ее участников правовые последствия в силу несоответствия закону. Так, скупка краденного, покупка ценной вещи у недееспособного не могут породить права собственности у приобретателя. Ничтожная сделка, являясь неправомерным действием, порождает лишь те последствия, которые предусмотрены законом на этот случай в качестве реакции на правонарушение.

Общее правило о ничтожности сделок формулируется следующим образом. Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения (ст.168 ГК РФ).

*Оспоримость* (относительная недействительность сделок) означает, что действия, совершенные в виде сделки, признаются судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по иску управомоченных лиц. Оспоримая сделка, не будучи оспоренной, по воле ее участника или иного лица, управомоченного на это, порождает правовые последствия как действительная. Так, сделка, совершенная под влиянием обмана, действительна и порождает все предусмотренные ею последствия до момента признания ее недействительной судом по иску обманутого.

Если сделка, совершенная с нарушением требования закона, не исполнялась, она просто аннулируется. Если же признанная недействительной сделка полностью или частично исполнена, возникает вопрос об имущественных последствиях ее недействительности.

Главным имущественным последствием недействительности сделок является *двусторонняя реституция*: каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре возместить его стоимость в деньгах. Согласно п. 2 ст. 167 ГК РФ двусторонняя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указано иного.

Другим правовым последствием недействительности сделки является односторонняя реституция, заключающаяся в том, что исполненное обратно получает только одна сторона (добросо-

вестная). Другая же (недобросовестная) сторона исполненного не получает, оно передается в доход государства. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, в доход государства передается то, что подлежит исполнению.

Недопущение реституции и обращение всего, что было передано в исполнение или должно быть передано по сделке, в доход государства является особым видом последствий признания сделки недействительной. Такое последствие предусмотрено при признании сделки недействительной как совершённой с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст.169 ГК РФ).

### Перечень вопросов для самоконтроля:

1. Что такое сделка?
2. Перечислите виды гражданско-правовых сделок.
3. Чем отличаются условные сделки от срочных?
4. Какие сделки называются фидуциарными?
5. Каким условиям соответствует действительная сделка?
6. Что такое недействительная сделка?
7. Чем отличаются ничтожные сделки от оспоримых?
8. Чем отличаются мнимые сделки от притворных?
9. Приведите примеры оспоримых сделок.
10. Что такое реституция?
11. Какие виды реституции существуют?
12. В каких случаях реституция не допускается?

### Тесты по теме.

***Выбрать верный вариант.***

***1. Сделками в гражданском праве признаются:***

а) действия и бездействие граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;

б) действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;

в) действие государства, направленное на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей.

***2. Односторонней считается сделка:***

а) для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны;

б) которую заключает одна сторона с другой стороной;

в) в которой имеется только один предмет исполнения, причитающийся этой стороне.

### ***3. Для заключения договора необходимо:***

а) выражение согласованной воли двух и более сторон;

б) обязательно письменное выражение согласованной воли двух сторон либо трех или более сторон;

в) выражение согласованной воли только двух сторон.

### ***4. Односторонняя сделка создает обязанности:***

а) для других лиц

б) для лица, совершившего сделку, а также для других лиц в случаях, установленных федеральным законом либо соглашением с этими лицами;

в) только для лица, совершившего сделку.

### ***5. Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если:***

а) стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит;

б) стороны отложили совершение сделки;

в) стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

### ***6. Сделка считается совершенной под отменительным условием, если:***

а) стороны отменили совершение сделки;

б) стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит;

в) стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

### ***7. Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях предусмотренных:***

- а) законом или соглашением сторон;
- б) только законом;
- в) только соглашением сторон.

**8. Последствия недействительности ничтожной сделки суд по собственной инициативе:**

- а) обязан применить;
- б) не вправе применить;
- в) вправе применить.

**9. Недействительная сделка не влечет:**

- а) никаких юридических последствий;
- б) юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью;
- в) никаких обязанностей.

**10. Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов:**

- а) всегда оспорима;
- б) ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения;
- в) оспорима, если закон не устанавливает, что такая сделка ничтожна, или не предусматривает иных последствий нарушения.

## 6.4. Право собственности и другие вещные права

Неотъемлемой и важнейшей частью гражданского права является вещное право, которое обычно понимается в двух смыслах: объективном и субъективном. Вещное право в объективном смысле – это совокупность правовых норм, регулирующих процесс удовлетворения интересов управомоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, которая находится в сфере его хозяйственного ведения. В субъективном смысле вещное право – это принадлежащие гражданину возможности по своему усмотрению распоряжаться вещью.

Вещные права различны по своему объему. Их примерный перечень дан в ст. 216 ГК РФ:

- право собственности; право пожизненного наследуемого владения землей (ст. 265 ГК РФ);
- право постоянного (бессрочного) пользования землей (ст. 268 ГК РФ);
- право хозяйственного ведения (ст. 294 ГК РФ);
- право оперативного управления (ст. 296 ГК РФ);

- сервитуты (право пользования чужой вещью, например, право пользования соседним участком – ст. 274 ГК РФ).

В состав вещных прав также входят принадлежащие учреждению:

- право самостоятельно распоряжаться доходами и имуществом, полученными в результате осуществления хозяйственной деятельности (п. 2 ст. 298 ГК РФ);

- право залога-ипотеки (п. 2 ст. 334 ГК РФ);

- право члена кооператива на кооперативную квартиру до ее выкупа;

- право членов семьи собственников жилого помещения на пользование этим помещением (ст. 292 ГК РФ) и др.

В зависимости от того, каким субъектам принадлежат материальные блага, различают экономические формы собственности. В Конституции РФ предусмотрено, что в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ст. 8 Конституции РФ). Эта норма повторяется и в ГК РФ (п. 1 ст. 212). Следует отметить, что современная концепция права собственности в развитых странах также не делает различий в способах защиты частной, государственной и иных форм собственности. Вместе с тем, в большинстве современных государств некоторые водные объекты, полезные ископаемые и иные, наиболее ценные с точки зрения общественных интересов природные ресурсы признаны исключительной собственностью государства и не могут быть предметом гражданского оборота («публичная собственность»). Так, к примеру, к числу таких объектов ч. 2 ст. 132 Конституции Испании относит морские зоны, побережье, территориальные воды и природные ресурсы экономических зон и континентального шельфа.

Собственность трактуется в отечественном законодательстве как определенное сочетание «блага» и «бремени». На этом основано, в частности, меценатство, акции милосердия и т. п. Бремя собственности выражается также в том, что собственник несет риск случайной гибели или случайной порчи принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Согласно закону собственник имеет право владения, право пользования и право распоряжения своим имуществом (ст. 209 ГК РФ).

- **Право владения** означает возможность иметь вещь в своем доме или хозяйстве.

- **Право пользования** понимается как возможность получить от вещи пользу, нужную собственнику (например, проживать в своем доме, ездить на своем автомобиле, носить одежду и т. п.).
- **Право распоряжения** - это возможность определить «юридическую судьбу» вещи - продать, обменять, сдать в аренду, подарить и т. д.

Важно иметь в виду, что собственник осуществляет названные правомочия «по своему усмотрению». Право собственности является основным, главным правом на вещи, т.е. вещным правом. Но наряду с ним существуют и другие вещные права. Для них характерно осуществление лицом - несобственником правомочий по владению, пользованию и распоряжению чужим имуществом. Они производны от прав собственника, зависимы от него. К числу вещных прав относится, например, право государственного или муниципального унитарного предприятия на хозяйственное ведение либо оперативное управление закрепленным за ним имуществом (п. 2 ст. 113 ГК РФ); право учреждения на оперативное управление переданным ему имуществом (ст. 296 ГК РФ); право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком и др. (ст. 216 ГК РФ).

**Частная собственность** - это собственность граждан (физических лиц) и собственность юридических лиц, созданных гражданами (или с их участием) в качестве коммерческих организаций. Она противопоставляется государственной и муниципальной собственности, которые предназначены для удовлетворения не частных, а общих, публичных интересов и потребностей.

Действующее законодательство предусматривает, что собственность граждан предназначена не только для удовлетворения личных потребностей, но и для производительного труда, для приобретения акций и других ценных бумаг, для предпринимательской деятельности. Согласно действующему законодательству в собственности гражданина могут находиться земельные участки, жилые дома, квартиры, дачи, предметы домашнего хозяйства и личного потребления, предприятия, здания, сооружения, транспортные средства, акции, облигации и другое имущество, приобретенное с соблюдением требований, установленных законом.

Закон предусматривает широкий круг оснований возникновения права собственности граждан. Собственность гражданина создается и приумножается за счет его доходов от участия в производстве и иного распоряжения своими способностями к труду. В числе оснований возникновения права собственности граждан

важное место занимают доходы от предпринимательской и иной хозяйственной деятельности, а также от вложения средств в кредитные учреждения, прежде всего в коммерческие банки, акции и другие ценные бумаги. Но для большинства граждан главным источником средств для приобретения и пополнения своей собственности остаются их трудовые доходы, полученные за труд в качестве рабочих и служащих, т.е. их заработная плата.

Гражданин может использовать имущество, находящееся в его собственности, для предпринимательской деятельности без образования для этой деятельности юридического лица. В данном случае речь идет об индивидуальной трудовой деятельности, осуществляемой без систематического привлечения наемного труда. Но возможен и более сложный вариант: гражданин может закрепить свое имущество за созданным предприятием и получать часть прибыли от этого имущества в размере, определенном договором между собственником и предприятием. Гражданин может быть собственником не только такого предприятия, которое создано им за счет собственного имущества, но и предприятия (или даже нескольких предприятий), приобретенного им в порядке приватизации государственного или муниципального имущества. В порядке приватизации гражданин может приобрести в собственность здания, сооружения, промышленное оборудование, а также квартиры.

**Приватизация** представляет собой приобретение государственного или муниципального имущества (предприятий, зданий, сооружений и т. п.) в частную собственность юридическими лицами или гражданами. Это означает, что прежде чем приобрести определенный объект в собственность, гражданин (или юридическое лицо) должен уплатить за него установленную сумму.

В числе объектов права собственности граждан могут находиться акции, облигации и другие ценные бумаги. Таким образом, имеют общее понятие «ценные бумаги» и отдельные их виды (акции, облигации и т. п.).

Помимо акций и облигаций в гражданском обороте используются и другие виды ценных бумаг: чек, вексель, сберегательный сертификат банка и др. (ст. 143 ГК РФ).

К частной собственности помимо рассмотренной собственности граждан (физических лиц) относится также собственность юридических лиц. Юридические лица имеют в собственности имущество, необходимое для осуществления их уставной деятельности. В связи с тем, что юридические лица различаются в зависимости от их имущественно-правового положения, можно

выделить и ряд разновидностей права собственности юридических лиц. К числу таких разновидностей относятся: право собственности хозяйственных обществ и товариществ; кооперативов, хозяйственных объединений юридических лиц, общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов.

Наряду с правом частной собственности в Российской Федерации закреплено законом право государственной и право муниципальной собственности.

**Государственная собственность**, как предусматривалось до принятия новых законов о собственности, принадлежала «единому собственнику», под которым понимался СССР. Действующее законодательство исходит из совершенно другого принципа: самостоятельными субъектами права собственности оно признает не только Российскую Федерацию, но и каждую республику, входящую в ее состав, а также автономную область, автономный округ, край, область и города федерального значения (п. 1 ст. 214 ГК РФ) и Севастополь. Все они независимы как собственники принадлежащего им имущества и не отвечают по обязательствам друг друга. Некоторые объекты законом прямо отнесены к исключительной собственности Федерации. Это означает, что такие объекты могут находиться в собственности только федерального государства - федеральной собственности. К их числу отнесены, например, ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны РФ, объекты историко-культурного наследия и иные культурные ценности общероссийского значения, золотой запас, алмазный и валютный фонды, имущество Вооруженных Сил, объекты оборонного производства и др.

**Муниципальная собственность** - это собственность городских и сельских поселений и других муниципальных образований (например, районов, других административно-территориальных образований). Объектами права муниципальной собственности является имущество органов местного самоуправления, предназначенное для коммунального обслуживания потребителей (сооружения и сети водопроводно-канализационного хозяйства, теплоснабжения, электроснабжения, газоснабжения и т. д.). Распоряжение и управление муниципальной собственностью осуществляют соответствующие органы местного самоуправления (п. 2 ст. 215 ГК РФ).

Собственником одного и того же имущества могут быть два или более лица. В таком случае говорят о **праве общей собственности** (п. 1 ст. 244 ГК РФ). Общая собственность может возникнуть в силу различных оснований: наследования, состояния в

браке, образования крестьянского (фермерского) хозяйства, приватизации, совместной покупки вещи, совместной постройки дома, соединения и смешения вещей и т.д.

Объектом права общей собственности, как и любого другого вида права собственности, является индивидуально-определенная вещь (например, жилой дом) или совокупность таких вещей (например, совокупность вещей, входящих в состав наследства). Объектом права общей собственности может быть и предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности и другие объекты.

Общая собственность подразделяется на два вида:

- *общая долевая собственность*, при которой имущество находится в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (но не в имуществе, являющемся объектом этого права);
- *общая совместная собственность*, при которой имущество находится в общей собственности без определения таких долей.

Долевая собственность широко распространена. Если в законе не указано, что общая собственность является совместной, то она признается долевой (п. 3 ст. 244 ГК РФ). Совместная собственность может возникнуть лишь в случаях, предусмотренных законом (совместная собственность супругов и членов крестьянского (фермерского) хозяйства).

**Защита права собственности** в широком смысле этого слова отражена в ст. 13 ГК РФ. Она может осуществляться путем признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, нарушающего интересы собственника. К иным способам защиты относятся:

- признание недействительности сделок, нарушающих интересы собственника;
- возмещение убытков собственника;
- исковая защита.

Глава 20 ГК РФ называет три способа исковой (судебной) защиты права собственности:

- об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск);
- об устранении всяких нарушений права собственности, хотя бы и не связанных с

- лишением владения (негаторный иск);
- о защите интересов собственника при прекращении его права законом Российской Федерации.

**Виндикационный иск** – иск невладельца имущества – иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании индивидуально-определенного имущества из его незаконного владения. Истцом по делу выступает собственник имущества, который должен доказать, что имущество принадлежит ему на праве собственности.

**Негаторный иск** - направлен на полное обеспечение возможности собственника владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим имуществом. Чаще всего этот иск применяется в случае необходимости исключить неправомерно описанное имущество из описи. Арест имущества, т.е. его опись и запрет на распоряжение, применяется для обеспечения исполнения решения суда о возмещении ущерба либо приговора о конфискации имущества. Если же описано имущество, не принадлежащее ответчику или подсудимому, оно должно быть исключено из описи.

В соответствии со ст. 306 ГК РФ в случае принятия закона Российской Федерации, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, возмещаются государством. Споры о возмещении убытков разрешаются судом.

### Перечень вопросов для самоконтроля:

1. Какими признаками обладают вещные права в отличие от обязательственных прав?
2. Перечислите признаки вещных прав?
3. Что означает понятие «вещное право»?
4. Какие вещные права вы знаете?
5. Является ли перечень вещных прав, предусмотренный в ст. 216 Гражданского кодекса РФ исчерпывающим?
6. Какое вещное право является по своему содержанию абсолютным вещным правом?
7. Дайте определение права собственности?
8. Каково содержание права собственности?
9. Что означают правомочия владения, пользования и распоряжения в праве собственности?
10. Кто несет бремя содержания вещи?
11. Кто несет риск случайного повреждения или гибели ве-

щи?

12. Назовите способы возникновения права собственности?
13. Чем отличаются первоначальные способы возникновения права собственности от производных?
14. Что входит в систему гражданско-правовых способов защиты вещных прав?
15. Когда применяются обязательственно-правовые иски для защиты вещных прав?
16. Дайте определение виндикационного иска?
17. Каковы правила удовлетворения виндикационного иска?
18. Какое правовое значение имеет добросовестность или недобросовестность приобретателя при виндикации вещи?
19. Какое правомочие в праве собственности защищает виндикационный иск?
20. Дайте понятие негаторный иск?
21. Какое правомочие в праве собственности защищает негаторный иск?
22. Как вы думаете, почему на негаторный иск не распространяется исковая давность?
23. Что представляет собой иск о признании права собственности?

### Тесты по теме.

**Выбрать верный вариант.**

**1. Право собственности в объективном смысле — это правовые нормы, определяющие границы возможных действий лиц по:**

- а) присвоению и пользованию всей совокупностью вещей;
- б) владению всей совокупностью вещей;
- в) распоряжению всей совокупностью вещей;
- г) всем действиям, указанным в п. «а» и «в».

**2. Право собственности в субъективном смысле — это юридически обеспеченная возможность для лица, присвоившего имущество по своему усмотрению:**

- а) владеть им;
- б) пользоваться им;
- в) владеть и распоряжаться им;
- г) владеть, пользоваться и распоряжаться им.

**3. Собственник вправе передавать другим лицам, оставаясь собственником, право:**

- а) владения имуществом;
- б) пользования имуществом;
- в) распоряжения имуществом;
- г) обладания всеми полномочиями, указанными в п. «а» — «в».

**4. Особенности приобретения, прекращения права собственности на имущество, а также владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, в чьей собственности находится имущество, могут устанавливаться лишь:**

- а) договором;
- б) законом;
- в) местными обычаями;
- г) судом.

**5. Восстановление нарушенных прав собственности происходит в случае, если:**

- а) собственник требует устранить помехи его праву пользования недвижимостью;
- б) собственник требует уплатить стоимость ремонта поврежденного автомобиля при столкновении;
- в) продавец отказывается покупателю в обмене купленного им товара;
- г) заимодавец требует от должника деньги, данные ему в долг.

**6. К вещно-правовым искам относятся иски:**

- а) к правонарушителю, с которым истец связан обязательственными отношениями;
- б) невладеющего собственника к незаконно владеющему несобственнику об изъятии имущества в натуре;
- в) о защите имущественных интересов, непосредственно не вытекающих из права собственности;
- г) направленные на возмещение вреда либо убытков.

**7. К обязательно-правовым искам относятся иски:**

- а) невладеющего собственника к незаконно владеющему несобственнику об изъятии имущества в натуре;

- б) об устранении препятствий в осуществлении прав собственности, не связанных с нарушением правомочий владения;
- в) к правонарушителю, с которым истец связан обязательственными отношениями.

**8. Виндикационный иск — это:**

- а) совершение ответчиком незаконных действий, следствием которых явилось ограничение истца в правомочиях собственника — пользования и распоряжения;
- б) требование о прекращении таких нарушений, которые хотя и не соединены с лишением собственника владения имуществом, однако мешают ему в реализации других полномочий собственника;
- в) требование об устранении препятствий в осуществлении прав собственности, не связанных с нарушением правомочий владения;
- г) требование на установление соответствия между правом собственности и владением посредством перемещения вещи из чужого незаконного владения во владение собственника.

**9. Негаторный иск — это:**

- а) требование об устранении препятствий в осуществлении прав собственности, не связанных с нарушением правомочий владения;
- б) требование на установление соответствия между правом собственности и владением посредством перемещения вещи из чужого незаконного владения во владение собственника;
- в) требование не владеющего собственника к незаконно владеющему несобственнику об изъятии имущества в натуре;
- г) требование о восстановлении владения "вещью, а не замена ее другой вещью.

**10. Собственник вправе требовать возмещения убытков, причиненных:**

- а) добросовестным приобретателем ценных бумаг на предъявителя;
- б) стороной в договоре, по вине которой вещь выбыла из обладания собственника;
- в) добросовестным приобретателем, потратившим деньги, принадлежавшие их собственнику;
- г) добросовестным приобретателем, испортившим вещь, купленную в специально отведенном дня торговли месте.

## 6.5. Основные институты обязательственного права

ГК РФ под **обязательством** понимает правоотношение, участники которого (стороны) имеют определенные права и обязанности: одна из сторон - должник - обязана что-то исполнить, а другая сторона - кредитор - имеет право требовать исполнения должником его обязанности (ст. 307 ГК РФ).

Основаниями возникновения обязательств являются правомерные действия – договоры, односторонние сделки, административные акты и неправомерные действия, судебные решения, иные действия, порождающие обязательства (например, действия в чужом интересе без поручения), события.

**Договор** - это одно из оснований возникновения обязательства. Наряду с этим надо понять, что договор - это вид более широкого понятия - сделки. Поэтому на практике очень часто употребляются как одинаковые по содержанию понятия. Договор - незаменимое юридическое средство для установления между сторонами прочных и ясных отношений и способ путем соглашения учесть интересы каждой из них.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление (а также на изменение и прекращение) прав или обязанностей. Сделки могут быть односторонними (если выражена воля одного лица, например, составление завещания) либо двух- или многосторонними (если выражена воля нескольких лиц, например, заключение договора купли-продажи). Двусторонние (а также многосторонние) сделки получили наименование «договоры».

Исключительно важную роль имеет исполнение договорных (и иных) обязательств. Если обязательство не исполняется, оно не дает никакого практического результата. Исполнение договорного обязательства означает совершение должником того действия, которое предусмотрено договором.

Обязательства должны исполняться надлежащим образом, т.е. в точном соответствии с договором или законом. Основной законодательно установленной мерой для тех участников обязательственных отношений, которые не исполняют свои обязательства или исполняют их ненадлежащим образом является возложение на них гражданско-правовой ответственности. Особенностью этой ответственности является то, что она имеет имущественный характер. Нарушитель договорного обязательства должен возместить своему контрагенту причиненные убытки.

Имущественная ответственность нарушителя договорного обязательства может выражаться также во взыскании с

него неустойки (штрафа, пени). **Неустойка** - это заранее обусловленная сумма, которую нарушитель обязательства обязан уплатить своему контрагенту. Размер неустойки (штрафа, пени) определяется либо в твердой сумме, либо в процентах к сумме нарушенного обязательства. **Пеня** - это тоже неустойка. Пеня взыскивается за просрочку платежей в определенном проценте к сумме платежа, причем ежедневно (за каждый день просрочки).

Известные гражданскому праву договоры и возникающие на их основе обязательства весьма разнообразны. В науке гражданского права они классифицируются по различным основаниям. Наиболее важное значение имеет классификация договоров в зависимости от вида (содержания) тех имущественных отношений, которые оформляются с помощью договора. По этому основанию принято выделять несколько групп договоров, а в пределах каждой группы - виды договоров. Наиболее важными являются следующие группы договоров:

- договоры, оформляющие передачу имущества в собственность или в иное вещное право приобретателя. Это - купля-продажа, мена, дарение и др.;
- договоры, оформляющие передачу имущества во временное пользование (имущественный наем, аренда);
- договоры по производству работ (подряд, подрядный договор на капитальное строительство);
- договоры по предоставлению различных услуг (договоры перевозки грузов, комиссионные договоры и др.).

В пределах каждой группы выделяются отдельные виды договоров - купля-продажа, аренда, перевозка, - которые особенно широко используются в рыночных экономических отношениях. Отдельные виды договоров регулируются нормами части второй ГК РФ.

Для **договора купли-продажи** наиболее характерно то, что он заключается с целью передачи имущества одним лицом в собственность или в иное вещное право другого лица, т. е. предусматривает смену собственников или владельцев данного имущества. В законе (п.1 ст. 454 ГК РФ) дается следующее определение договора 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). Отдельными видами купли-продажи являются розничная купля-продажа, поставка, контрактация, продажа недвижимости и др.

Передачу имущества в собственность предусматривает и **договор мены**. По этому договору между сторонами производится обмен одного имущества на другое. Следовательно, передавший имущество получает взамен не деньги, а другое имущество. Здесь имеется большое сходство с куплей-продажей. Поэтому к договору мены применяются многие правила, регулирующие куплю-продажу. В практике нередко при заключении договора мены предусматривается и передача денег.

Большое значение в условиях рыночных экономических отношений имеет **договор аренды** (имущественного найма). При заключении этого договора предусматривается передача имущества одним контрагентом другому не в собственность (или хозяйственное ведение либо оперативное управление), т.е. не на какое-то время, причем за плату. Данный договор можно определить следующим образом: по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество во временное владение и пользование или во временное пользование за плату. В договоре аренды может быть предусмотрен выкуп арендованного имущества, т.е. условие о том, что арендованное имущество перейдет в собственность арендатора по истечении срока аренды (или до его истечения) при условии внесения арендатором всей обусловленной договором выкупной цены.

К числу широко применяемых договоров, относится **договор подряда**. Этот договор заключается, когда возникает необходимость выполнения каких-либо работ силами специалиста-подрядчика. По договору подряда подрядчик обязуется за свой риск выполнить определенную работу по заданию заказчика с использованием его или своих материалов, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее. Договор подряда заключается, например, на выполнение ремонтных и строительных работ, на изготовление и ремонт одежды, обуви и т.п. (бытовой заказ) и в ряде других случаев. Широкое распространение при осуществлении предпринимательской деятельности имеют и такие договоры, как договор перевозки грузов предприятиями железнодорожного, речного, морского, воздушного, автомобильного транспорта; договоры страхования, хранения, комиссии и многие другие.

**Условия действительности договора** заключается в следующем:

- законности цели (нельзя заключать договор, целью которого является совершение противоправных действий);
- правосубъектности участников, т.е. заключать договор

имеют право дееспособные лица, обладающие правом распоряжения имуществом;

- надлежащей форме (письменная или нотариальная);
- согласной воле сторон, т.е. договор заключен по взаимному согласию, без обмана и угрозы физического насилия, где форма соответствует намерениям участников.

Отсутствие одного из этих условий ведет к ничтожности заключенного договора.

### Перечень вопросов для самоконтроля:

1. Дайте определение гражданско-правового договора?
2. Что понимается под возмездным договором?
3. Как вы понимаете реальный договор?
4. Перечислите признаки публичного договора?
5. Охарактеризуйте предварительный договор?
6. Какие условия договора являются существенными?
7. Какие последствия предусмотрены в случае существенно нарушения договора одной из сторон?
8. Что означает существенное изменение обстоятельств как основание прекращения договора?
9. Дайте определение договора купли-продажи?
10. Какие признаки договора купли-продажи позволяют выделить его как самостоятельный вид гражданско-правовых договоров?
11. Что может быть предметом договора купли-продажи?
12. Как определяется момент возникновения права собственности на товар у покупателя и перехода на него риска случайной гибели или повреждения товара?
13. Каковы правила определения условий количества, ассортимента и комплектности товаров в договоре купли-продажи?
14. Охарактеризуйте последствия несоблюдения условия о качестве товара в договоре купли-продажи со стороны продавца?
15. Что представляют собой срок службы, срок годности и гарантийный срок товара?
16. Как определяется цена товара в договоре купли-продажи?

### Тесты по теме.

**Выбрать верный вариант.**

- 1. Соглашение двух или нескольких лиц об установ-**

**лении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей относится к понятию:**

- а) сделка;
- б) договор;
- в) обязательство;
- г) оферта или акцепт.

**2. Публичный договор может быть заключен организацией:**

- а) лишь некоммерческой;
- б) некоммерческой лишь в случае, если это предусмотрено учредительными документами;
- в) лишь коммерческой;
- г) любой.

**3. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена:**

- а) ведомственными инструкциями;
- б) указом Президента РФ;
- в) постановлением Правительства РФ;
- г) ГК РФ.

**4. В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена, исполнение договора должно быть оплачено по цене:**

- а) назначенной продавцом, исполнителем работы или услуги;
- б) взимаемой за аналогичные товары, работы или услуги;
- в) назначенной покупателем, заказчиком работы или услуги;
- г) согласованной сторонами договора.

**5. Освобождает ли стороны от ответственности за нарушение договора окончание срока его действия?**

- а) не освобождает, если против этого возражает потерпевший;
- б) не освобождает лишь виновную сторону;
- в) не освобождает никогда;
- г) всегда освобождает.

**6. Определите правовую природу договора купли-**

**продажи.**

- а) реальный, односторонний, возмездный;
- б) консенсуальный, возмездный, двусторонний;
- в) консенсуальный, односторонний, возмездный;
- г) реальный, двусторонний, возмездный;
- д) в пользу третьего лица.

**7. Одним из видов договора купли-продажи является:**

- а) договор подряда
- б) договор аренды
- в) договор поставки
- г) договор дарения

**8. Что не является предметом договора купли-продажи?**

- а) движимое и недвижимое имущество;
- б) биржевые сделки;
- в) патентные права;
- г) вещи, принадлежащие третьему лицу;
- д) деньги.

**9. По договору купли-продажи продавец обязуется передать покупателю имущество:**

- а) в собственность;
- б) в пользование;
- в) во временное владение;
- г) во временное владение и пользование;
- д) для доставки в пункт назначения.

**10. Риск случайной гибели или повреждения предмета договора купли-продажи переходит на покупателя с момента:**

- а) исполнения покупателем обязанности по оплате товара;
- б) перехода к покупателю права собственности на товар;
- в) исполнения продавцом обязанности по передаче товара покупателю;
- г) заключения договора купли-продажи;
- д) использования товара покупателем.

## 6.6. Основы наследственного права

**Наследственное право** – совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с переходом имущества умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) по закону или по завещанию.

**Наследование по закону** – в законе указаны лица, которые являются наследниками, и очередность призвания их к наследству.

**Завещание** – личное распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай смерти (ст. 1118 ГК РФ). Завещание является сделкой строгой формы. В соответствии со ст. 1124 ГК РФ оно должно быть составлено в письменной форме, с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверена.

Завещание составляется обязательно в двух экземплярах, один из которых остается у завещателя, а другой – на хранении в нотариальной конторе. Форма завещания предусмотрена законом. Отсутствие требуемых законом реквизитов в завещании (отсутствие подписи завещателя, отсутствие даты составления завещания и его удостоверения, удостоверение завещания неполномочным должностным лицом и т.п.) делает завещание недействительным.

Право завещать свое имущество по своему усмотрению принадлежит только дееспособным гражданам. Не могут завещать свое имущество лица, полностью лишенные дееспособности, и ограниченно дееспособные лица. Действительность завещания определяется на момент его составления.

Ст. 1139 ГК РФ предусмотрено право завещателя возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (завещательное возложение).

Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

**Наследство** (наследственное имущество) – это совокупность принадлежащих наследодателю на день открытия наследства на праве частной собственности вещей, иного имущества, имущественных прав и обязанностей.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством, при этом все граждане

РФ имеют равные права.

Нормы, регулирующие наследственные правоотношения, закреплены в ГК РФ ч. III, разд. V «Наследственное право». Порядок юридического оформления наследственных прав граждан определен в Основах законодательства РФ о нотариате. Кроме того, к рассматриваемым правоотношениям применяются нормы Семейного кодекса РФ и Гражданско-процессуального кодекса РФ.

В ст. 1142-1145 ГК РФ установлено семь очередей наследников. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если не нет наследников предшествующих очередей. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

В строго установленных законом случаях (отсутствия наследников как по закону, так и по завещанию, отсутствия у наследников права наследования, отказ от наследства и др.) имущество умершего гражданина считается выморочным и переходит в собственность: 1) муниципального образования, 2) субъекта Российской Федерации, 3) Российской Федерации (ст. 1151 ГК РФ).

### **Перечень вопросов для самоконтроля:**

1. Какие основания наследования предусмотрены в гражданском праве?
2. Что является местом открытия наследства?
3. Кто такие недостойные наследники?
4. Дайте определение завещания?
5. Какие виды завещаний предусмотрены в Гражданском кодексе РФ?
6. В каком порядке исполняется завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах?
7. Охарактеризуйте порядок совершения закрытого завещания?
8. Чем отличается завещательный отказ от завещательного возложения?
9. Сколько очередей наследников предусматривает Гражданский кодекс РФ?
10. Что означает понятие «выморочное имущество»?
12. Кто относится к числу обязательных наследников?
13. Какие способы принятия наследства предусмотрены в гражданском праве?
14. В чем заключается фактический способ принятия

наследства?

15. В каких случаях не допускается отказ от наследства в пользу кого-либо?

16. Какие меры могут быть приняты к охране наследственной массы?

### Тесты по теме.

**Выбрать верный вариант.**

**1. По общему правилу для завещания установлена следующая законодательная форма:**

- а) простая письменная форма;
- б) устная форма;
- в) письменная форма, удостоверенная нотариусом;
- г) письменная форма, удостоверенная нотариусом, а также государственная регистрация.

**2. О совершении, содержании, изменении или отмене завещания граждан:** а) обязан сообщить душеприказчику;

- б) обязан сообщить нетрудоспособному супругу;
- в) обязан сообщить несовершеннолетним наследникам;
- г) не обязан сообщать кому-либо.

**3. Наследниками по закону третьей очереди являются:**

- а) прадедушки и прабабушки наследодателя;
- б) полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя;
- в) дети родных племянников и племянниц наследодателя;
- г) дети двоюродных внуков и внучек наследодателя.

**4. В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на момент открытия наследства:**

- а) вещи, включая деньги и ценные бумаги, имущественные права и обязанности;
- б) вещи, включая деньги и ценные бумаги, личные неимущественные права и обязанности;
- в) вещи, имущественные и личные неимущественные права;
- г) вещи, включая деньги и ценные бумаги.

**5. Не имеют права на составление завещания гражд-**

**дане:**

- а) несовершеннолетние, вступившие в брак;
- б) находящиеся под патронажем;
- в) эмансипированные;
- г) недееспособные и ограниченно дееспособные.

**6 Обязан ли завещатель в своем завещании указать причину лишения наследства наследника по закону?**

- а) обязан всегда;
- б) не обязан;
- в) не обязан, если наследник является его дальним родственником;
- г) обязан, если наследник совершил против него противоправные действия.

**7. В случае нарушения тайны завещания нотариусом завещатель вправе потребовать:**

- а) компенсации морального вреда;
- б) возмещения материальных убытков и уплаты неустойки;
- в) уплаты неустойки;
- г) возмещения материальных убытков, уплаты неустойки и компенсации морального вреда.

**8. Завещатель вправе совершить завещание в отношении:**

- а) только того имущества, которое имеется у него на день составления завещания;
- б) только того имущества, которое будет у него на день открытия наследства; в) только того имущества, которое он сможет приобрести в будущем;
- г) любого имущества, в том числе и того, которое он сможет приобрести в будущем.

**9. Может ли быть изменен или взят обратно впоследствии отказ от наследства?**

- а) может всегда;
- б) не может;
- в) может с письменного согласия остальных наследников;
- г) может, если наследство еще не принято остальными наследниками.

**10. Выморочное имущество это имущество:**

- а) полученное наследником по решению суда;
- б) на которое свидетельство о праве на наследство не было выдано;
- в) получаемое Российской Федерацией при отсутствии наследников;
- г) все ответы правильные.

## **ГЛАВА 7. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС. ПРАВО НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ.**

### **7.1. Право на судебную защиту**

#### **7.1.1. Формы и способы защиты прав граждан и юридических лиц**

Право на судебную защиту - конституционное право граждан и организаций. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод провозглашает Конституция РФ (ч. 1 ст. 46).

При нарушении прав граждан или организаций со стороны других лиц, а также при наличии какой-либо угрозы нарушения права в будущем и при отказе противной стороны от добровольного восстановления нарушенного права у потерпевшего всегда возникает объективная потребность в применении определенных мер защиты (способов защиты) по отношению к обязанной стороне.

Как известно, способ (действие или система действий, применяемые при исполнении какой-нибудь работы, при осуществлении чего-нибудь» защиты права является категорией материального (регулятивного) права.

В ст. 12 ГК РФ перечислены все способы (содержание) защиты права, которые осуществляются путем: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки - недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и т.д.

Помимо гражданско-правового «способа защиты гражданских прав» юридической науке известна также «форма защиты права», которая является категорией процессуального характера.

Под формой (внешний вид предмета) защиты права в гражданском судопроизводстве следует понимать определяемую зако-

ном деятельность компетентных органов по защите права, заключающуюся в Установлении ими фактических обстоятельств гражданского дела, применений соответствующих норм права, определении способов защиты права и принятии законного и обоснованного решения. Применение к нарушителю перечисленных в законе способов защиты права осуществляется не одной, а несколькими формами защиты права [1].

Действующее законодательство в основном предусматривает судебную, административную и общественную формы защиты права, отдавая приоритет судебной форме. Многообразие форм защиты права объясняется правовыми традициями, спецификой подлежащих защите или охране прав. Защита нарушенных или оспариваемых гражданских прав осуществляется заинтересованными лицами в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, в судах общей юрисдикции, арбитражных и третейском судах.

Спор о праве представляет собой индивидуальный юридический конфликт граждан или организаций, столкновение их интересов и стремлений.

Участники спора противостоят друг другу, но так как они равноправны, и конфликт не может быть устранен желанием и волей одного из субъектов, а разрешается добровольно совместными усилиями сторон или в исковом порядке в суде. Известны два вида спора о праве: нарушение прав конкретного лица и оспаривание их другим участником.

Объектами спора при нарушении прав лиц являются, как правило, являются имущество или нематериальные ценности. Способ нарушения при этом не имеет квалифицирующего значения. Права могут быть нарушены совершением преступления, несвоевременным или ненадлежащим исполнением обязательств, причинением вреда и т.п.

При оспаривании прав другим участником спорные правоотношения становятся неопределенными, неясными. В результате взаимные права и обязанности участников неочевидны, что затрудняет их осуществление. Данный вид спора о праве возникает при заявлении притязаний на авторство какого-либо произведения, при заявлении о недействительности заключенной сделки, брака и т.п. Оспаривание возникает и при предъявлении в суд неосновательного иска.

Разграничение споров о праве на указанные виды для юристов имеет практическое значение. Защита права при его нарушении состоит в восстановлении положения, существовавшего до

нарушения права, и пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; присуждении к исполнению обязанности в натуре; возмещении убытков; во взыскании неустойки; в компенсации за моральный вред и т.п., а при оспаривании — в признании права или признании оспоримой или ничтожной сделки недействительной и др.

Такая форма защиты права, как самозащита гражданских прав характеризуется тем, что заинтересованное лицо самостоятельно принимает соответствующие меры к пресечению нарушающих право действий (ст. 14 ГК РФ). Вместе с тем, при самозащите велика опасность совершения неправомерных действий со стороны защищаемого субъекта, который, например, неверно оценивает ситуацию, либо защищает права, ему не принадлежащие, либо применяет меры, не предусмотренные законом. Именно поэтому в ст. 14 ГК РФ специально оговорено, что способы защиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Однако самозащита правомерна в некоторых предусмотренных законом случаях: при необходимой обороне (ст. 1066 ГК РФ) и крайней необходимости (ст. 1067 ГК). Также законом установлена разновидность самозащиты в виде безакцептного списания по решению суда (или банком) с банковского счета должника суммы задолженности в пользу кредитора (п. 2 ст. 854 ГК).

Самостоятельной формой защиты права является урегулирование споров о праве. Ее суть заключается в осуществлении спорящими сторонами совместных действиях по ликвидации возникающего конфликта.

Участники спора, используя общественную форму защиты права, заинтересованы в восстановлении нормальных, бесспорных правоотношений для осуществления своей экономической деятельности без помех и затруднений. Это в первую очередь относится к юридическим лицам, стремящимся к сохранению длительных, оптимальных для них правоотношений с контрагентами.

Так, в настоящее время урегулирование трудовых споров предусмотрено Трудовым кодексом РФ[2].

Суть урегулирования споров сводится к тому, что лицо, чьи права действительно или предположительно нарушены или оспорены, в нормативно определенный срок в письменной форме доводит свои притязания с приложением соответствующих документов до сведения второй стороны, которая, рассмотрев заявление, должна в определенный срок либо удовлетворить претензию, либо прислать мотивированный отказ. При урегулировании спора

заинтересованные лица вправе обмениваться телеграммами, факсами и т.д.

Руководители спорящих сторон, а также их ответственные представители вправе встречаться для выработки экономически обоснованного и хозяйственно целесообразного решения. При рассмотрении трудовых споров участвуют заинтересованный работник, администрация предприятия и представители профсоюзной организации, которые на заседании комиссии по трудовым спорам выносят решение по спору.

Достоинства подобного урегулирования спора как способа правовой защиты, заключаются в его простоте, быстроте, целесообразности и эффективности.

Административный порядок защиты права заключается в том, что в случаях, предусмотренных законом, органы государственного управления или местного самоуправления могут вне судебной процедуры принять решение о восстановлении нарушенного права или об устранении каких-либо юридических неопределенностей.

Любое решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд, поскольку судебный порядок разрешения спора является наиболее совершенной формой защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Судебная форма защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц характеризуется следующими преимуществами:

1. Защиту осуществляет специальный орган - суд, созданный для рассмотрения гражданских дел (термином «суд» обозначаются: суды общей юрисдикции, мировые судьи, арбитражный, третейский, военный суды).

2, Суд разрешает заявленные требования на основе применения норм гражданского, семейного, трудового и других отраслей права.

3. Обстоятельства дела исследуются в строгой гражданской процессуальной форме, которая гарантирует законность и обоснованность разрешения спора.

4. В разбирательстве дела активно участвуют стороны спора и другие заинтересованные лица.

Все это в совокупности повышает эффективность судебного процесса и, в конечном счете, способствует правовому воспитанию граждан.

Процессуальная форма необходима в судопроизводстве и

представляет собой последовательный определенный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела, включающий определенную систему гарантий. Соблюдение процессуальной формы - неременное условие законности судебных постановлений.

Для процессуальной формы характерны следующие особенности:

1. Наличие конституционных гарантий независимости суда и подчинения его только закону; гласности и национального языка судопроизводства.

2. Нормы гражданского процессуального права в совокупности образуют процессуальную форму в широком значении, которой строго и исчерпывающе определяется и направляется процессуальная деятельность (в процессе допустимы только те действия, которые предусмотрены процессуальным законом).

3. Решение суда должно основываться только на фактах, установленных и доказанных сторонами предусмотренными законом способами.

4. Лицам, заинтересованным в судебном решении, предоставляется право участвовать в разбирательстве дела судом для защиты своих интересов. Суд не вправе постановить решение, не выслушав и не обсудив доводы этих лиц, явившихся по извещению суда в судебное заседание.

### **7.1.2. Правовые основы гражданского процесса**

Гарантированная Конституцией РФ судебная защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц определяет необходимость изучения гражданского процессуального права с учетом последних изменений законодательства, постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а также правоприменительной практики.

В науке гражданского процесса под источником права понимается внешняя форма выражения правовых норм (правил) [3]. Источники гражданского процессуального права, как внешняя форма выражения права, - это нормативные акты различного уровня, содержащие нормы указанной отрасли права[4].

Источниками гражданского процессуального права являются: Конституция РФ, Гражданский процессуальный кодекс, Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации», Федеральный конституционный закон «О Верховном Суде Российской Федерации», Федеральный закон «Об исполни-

тельном производстве», Федеральный закон о судебных приставах», подзаконные акты, постановления Конституционного Суда РФ, постановления Пленума Верховного Суда РФ.

Конституция РФ [5] содержит нормы общего характера, закрепляющие организацию судебной системы, организационные и функциональные принципы правосудия (ст. 19, ч.5 ст.32, ч. 1,2, гл. 7 «Судебная власть»), а также право на судебную защиту (ст. 46). В соответствии со ст. 71 судоустройство, разработка и принятие гражданского процессуального законодательства отнесено исключительно к ведению Российской Федерации.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» №1-ФКЗ от 31. Декабря 1996 г. [6] закрепил нормы, детализирующие конституционные положения, касающиеся организационных устройств судов, их системы, статуса судей, порядка их назначения и основных принципов процесса.

Базовые процессуальные нормы объединены в Гражданском процессуальном кодексе, вступившем в силу с 1 февраля 2003 г. [7] ГПК определяет цели и задачи, принципы гражданского судопроизводства, правила подведомственности и подсудности; состав участников разбирательства по гражданским делам, доказательства, порядок судебного разбирательства, вынесения решения и обжалования судебных актов.

Кроме того, ГПК предусмотрены как общие правила рассмотрения и разрешения исковых дел, так и особенности судебного разбирательства различных категорий неисковых дел.

Действие гражданских процессуальных норм в пространстве распространяется на всю территорию Российской Федерации, поэтому все без исключения суды общей юрисдикции обязаны применять их при рассмотрении и разрешении гражданских дел, пересмотре судебных постановлений.

Источниками гражданского процесса являются и другие нормативно-правовые акты, которые регулируют, не только материально-правовые, но и процессуальные отношения. Например, Гражданский кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ, Закон о прокуратуре, Закон РФ «О защите прав потребителей».

К источникам относятся также международные акты и договоры с участием Российской Федерации, например, Европейская конвенция по правам человека, после присоединения к которой, решения Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) стали обязательными для исполнения в Российской Федерации.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ о разъяснении

и толковании норм права также являются источниками гражданского процесса, т.к. благодаря им обеспечивается единообразное применение закона. Судебная практика, закрепленная в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ, является источником права обязательным для применения всеми судами при вынесении решений.

## 7.2. Гражданское судопроизводство и гражданский процесс

Судебная власть при защите гражданских прав судами общей юрисдикции осуществляется посредством отправления правосудия.

Гражданское судопроизводство (как вид судебной деятельности) представляет собой – совокупность предусмотренных процессуальным законодательством действий и возникающих в результате этих действий процессуальных отношений, связанных с осуществлением правосудия по гражданским делам. Под гражданскими делами понимаются дела, возникающие из широкого спектра правоотношений - гражданских, трудовых, жилищных, семейных, земельных, экологических и других.

Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК РФ).

Деятельность судов осуществляется в демократической процессуальной форме, ориентированной на защиту прав и законных интересов граждан, а также в определенных пределах и организаций. Эта деятельность называется правосудием по гражданским делам. Правосудие относится к важнейшим областям государственной деятельности. Оно призвано защищать права и законные интересы не только отдельных субъектов права, но и всю существующую в стране систему общественных отношений.

Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

### 7.2.1 Принципы гражданского процесса

Принципами гражданского процессуального права являются основополагающие положения, выраженные в нормах права, определяющие начала организации и деятельности суда по рассмотрению и разрешению дел в порядке гражданского судопроизводства [8].

Принципы гражданского процессуального права в своей совокупности и взаимосвязи образуют целостную систему, в которой каждый из принципов является ее элементом. Несоблюдение одного принципа может привести к сбою функционирования всей системы, что негативно отразится на деятельности суда при осуществлении правосудия. Система принципов определяет структуру процесса, механизм процессуальной деятельности, ее содержание, формы соответствующих действий, гарантии законности и справедливости принимаемых процессуальных решений [9].

В зависимости от объекта правового регулирования все принципы гражданского процесса можно разделить на две группы : принципы организации правосудия и функциональные.

Принципы организации правосудия:

*Принцип осуществления правосудия только судом.* Этот принцип провозглашается в [ч. 1 ст. 118](#) Конституции РФ. Правосудие - особый вид государственной деятельности по разрешению гражданских, уголовных и иных дел.

Правосудие осуществляется судами, учрежденными в соответствии с [Конституцией](#) РФ и [ФКЗ](#) «О судебной системе Российской Федерации». К числу судов, входящих в судебную систему РФ, относятся: Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов РФ, суды общей юрисдикции, мировые судьи, арбитражные суды, наделенные полномочиями по отправлению правосудия в порядке конституционного, уголовного, гражданского и административного судопроизводства.

К федеральным судам общей юрисдикции относятся ([ст. 1](#) ФКЗ «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации»):

- Верховный Суд РФ;
- верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области, суды автономных округов;
- районные суды, городские суды, межрайонные суды;
- военные суды и другие специализированные суды;

К судам общей юрисдикции субъектов РФ относятся мировые судьи.

*Принцип равенства всех перед законом и судом.* Равенство граждан является одним из основополагающих начал конституционного статуса личности.

Нормативные положения, провозглашающие равенство граждан перед законом и судом, имеют международно-правовой характер. Так, в [ст. 7](#) Всеобщей декларации прав человека ООН говорится: «Все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона». В российском законодательстве принцип равенства всех перед законом и судом сформулирован в [ст. 19](#) Конституции РФ, [ст. 7](#) ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». В гражданском процессуальном праве этот принцип нашел свое правовое закрепление в [ст. 6](#) ГПК РФ.

Равенство «всех» означает, что действие принципа распространяется как на граждан РФ, так и на иностранных граждан, лиц без гражданства, а также юридических лиц.

*Принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел* (ст. 7 ГПК РФ) Гражданские дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями этих судов единолично или в предусмотренных федеральным законом случаях коллегиально. Если (в соответствии с требованиями ГПК РФ) судье предоставлено право единолично рассматривать гражданские дела и совершать отдельные процессуальные действия, то он действует от имени суда. Дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьями соответствующих районных судов. Разбирательство гражданских дел в судах кассационной и надзорной инстанций осуществляется коллегиально.

*Принцип независимости судей и подчинения их только Конституции и федеральному закону* (ст. 8 ГПК РФ, ст. 10, 120-122 Конституции РФ). В РФ независимость суда закреплена в Конституции, в ст. 10 которой сказано: «Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны». Дополняют и конкретизируют это положение ст. 120-122 Конституции, специально посвященные судебной власти. Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120). Судьи несменяемы (ст. 121). Судьи неприкосновенны (ст. 122).

Независимость судей является важным условием существования в стране авторитетной и самостоятельной судеб-

ной власти, способной беспристрастно и объективно осуществлять правосудие, эффективно защищать права и законные интересы граждан и государства.

В ст. 120 Конституции записано, что судьи независимы и подчиняются только Конституции и федеральному закону. Упоминание в Конституции о федеральном законе не исключает необходимости для судов подчиняться законам и иным нормативным правовым актам субъектов РФ, если они приняты по предметам совместного ведения и в соответствии с федеральным законом.

Правосудие - самостоятельная область государственной деятельности, свободная от чьего бы то ни было руководства и надзора. Государственная власть, закрепившая законом независимость судей, сама обязана соблюдать провозглашенный ею же принцип.

Между тем независимость судей является важным условием существования в стране авторитетной и самостоятельной судебной власти, способной беспристрастно и объективно осуществлять правосудие, эффективно защищать права и законные интересы граждан и государства.

*Принцип государственного языка судопроизводства.* Принцип государственного языка судопроизводства закреплен в [ст. 10](#) ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», [ст. 9](#) ГПК РФ, а также [ст. 18](#) Закона РФ «О языках народов Российской Федерации». Содержание данного принципа в законе раскрывается следующим образом.

Гражданское судопроизводство ведется на русском языке - государственном языке РФ или на государственном языке республики, которая входит в состав РФ и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется на русском языке.

В Верховном Суде РФ судопроизводство ведется на русском языке. В других федеральных судах общей юрисдикции и мировых судах гражданское судопроизводство ведется на русском языке - государственном языке РФ или на государственном языке республики, входящей в состав РФ, на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется исключительно на русском языке, вне зависимости от того, на территории какой республики располагается военный суд.

Согласно закону лицам, участвующим в деле, не владеющим языком, на котором ведется гражданское судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право давать объяснения, заклю-

чения, выступать, заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке или на любом свободно избранном языке общения ([ч. 2 ст. 9](#) ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, не владеющие языком судопроизводства, вправе пользоваться услугами переводчика (сурдопереводчика).

Государство обязано обеспечить реализацию права лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, на использование доступного языка общения при рассмотрении гражданских дел. Это выражается, в частности, в том, что оплата услуг переводчиков и возмещение им расходов в связи с явкой в суд производится не за счет средств лиц, не владеющих языком судопроизводства, а за счет средств соответствующего бюджета ([ч. 1 ст. 97](#) ГПК РФ).

*Принцип гласности судебного разбирательства.* Конституционная формула принципа гласности такова: «Разбирательство дел во всех судах открытое» (ст. 123 Конституции РФ, ст. 10 ГПК РФ). Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом» (ст. 123 Конституции).

Суть данного принципа состоит в том, что разбирательство в закрытых судебных заседаниях осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом. Разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается, и при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному рассмотрению дела либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

Лица, участвующие в деле, и иные лица, присутствующие при совершении процессуального действия, в ходе которого могут быть выявлены соответствующие сведения, предупреждаются судом об ответственности за их разглашение. О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в отношении всего или части судебного разбирательства суд выносит мотивированное определение. При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

*Принцип неприкосновенности судей* (ст. 122 Конституции). Это означает, что никто не может лишить судью свободы, привлечь к уголовной ответственности или подвергнуть другим мерам принуждения безсоблюдения особой процедуры, определенной федеральным законом. Неприкосновенность распространяется также на жилище и служебное помещение (рабочий кабинет) судьи, используемые им транспорт и средства связи, его корреспонденцию, принадлежащие ему документы и имущество. Проникновение в жилище или служебное помещение судьи, его личный или используемый им транспорт, проведение там досмотра, обыска или выемки, личный обыск судьи допускаются только в связи с расследованием уголовного дела в отношении этого судьи с санкции соответствующего суда.

Функциональные принципы организации правосудия:

*Принцип законности.* В статье 15 Конституции РФ отмечено, что органы государственной и местной власти, их должностные лица, граждане и их объединения должны соблюдать положения Конституции РФ и законы.

В статье 11 Гражданского процессуального кодекса РФ указано, что суд обязан разрешать гражданские дела на основе Конституции и других законов России.

Принцип законности по своему содержанию включает в себя требование к судам правильно применять нормы материального (регулятивного) права и совершать процессуальные действия, во исполнение норм гражданского процессуального права.

Следует отметить, что суд, при нахождении противоречий между положениями нескольких актов в рамках разрешения гражданского дела, должен применить норму акта, который имеет большую юридическую силу. В случае отсутствия норм права, регулирующих спорное отношение, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор исходя из общих начал и смысла законов (аналогия закона и аналогия права).

Законность в деятельности судов означает полное соответствие всех их постановлений и совершаемых процессуальных действий нормам как материального, так и процессуального права, т.е. закону.

Реализация принципа законности обеспечивается целым рядом процессуальных гарантий (независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и ФЗ, равноправие сторон, гласность судебного разбирательства, непосредственность и непрерывность судебного разбирательства и т.д.).

Следует выделить такие гарантии реализации принципа законности, как обязательность извещения заинтересованных лиц о времени и месте судебного заседания, возможность отвода судьи, участие прокурора в деле, участие в процессе государственных органов и органов МСУ, возможность для стороны иметь представителя, четкий регламент формы и содержания искового заявления, ограниченный перечень оснований к отказу в его принятии.

*Принцип диспозитивности.* Данный принцип предполагает наличие у лиц, участвующих в деле, свободы в распоряжении процессуальными правами. Содержание принципа диспозитивности раскрывается во многих нормах гражданского процессуального права, в частности, лица, участвующие в деле, могут по своему усмотрению использовать предоставленные гражданским процессуальным законодательством процессуальные права, например, заявлять отводы, ходатайства, обжаловать судебные постановления и др.

Принцип диспозитивности характеризуется наличием выбора при реализации процессуальных прав, определяющих меру возможного поведения. Например, в соответствии со ст. 39 ГПК истец по своему усмотрению вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо полностью отказаться от иска. Ответчик в свою очередь вправе признать иск. При достижении соответствующей договоренности стороны могут заключить мировое соглашение.

Таким образом, принцип диспозитивности заключается в возможности участвующих в деле лиц и в первую очередь сторон распоряжаться своими материальными и процессуальными правами:

- возбуждение гражданского дела, определение предмета и основания иска, обжалование решения, обращения его к исполнению зависит от волеизъявления истца. Если лицо, в интересах которого дело возбуждено по заявлению прокурора, органов государственного управления, других государственных, общественных организаций или граждан, отказывается вступить в процесс в качестве истца, судья должен прекратить дело, которое он возбудил. Суд без обращения к нему с иском заинтересованных лиц не возбуждает гражданского дела;

- стороны по своему соглашению могут передать спор на разрешение третейского суда (ст. 3 ГПК);

- если в законе установлена альтернативная подсудность для данного вида иска, то истец вправе выбрать суд по своему желанию (ст. 29 ГПК);

- по заявлению лица, участвующего в деле, суд вправе принять меры по обеспечению иска в любой стадии процесса (ст. 139 ГПК);
- ответчик вправе до принятия решения по делу предъявить к истцу встречный иск (ст. 137-138 ГПК);
- стороны могут в ходе судебного заседания достичь мирового соглашения, которое оформляется ими письменно (ст. 39 ГПК);
- ответчик вправе признать иск полностью или частично (ст. 39 ГПК).

*Принцип состязательности и равноправия сторон.* Истоки принципа состязательности находятся в противоположности материально-правовых интересов сторон в гражданском процессе. Если принцип диспозитивности определяет возможности сторон и других лиц, участвующих в деле, по распоряжению объектом спора и движением процесса, то принцип состязательности определяет их возможности и обязанности по доказыванию оснований заявленных требований, но отстаиванию своей правовой позиции. Так, в соответствии со ст. 123 Конституции РФ судопроизводство в Российской Федерации осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.

В рамках принципа состязательности лица, имеющие материальный и (или) процессуальный интерес в исходе дела, обосновывают свою правовую позицию в споре, представляя соответствующие доказательства и участвуя в их оценке. Также в ходе судебного разбирательства лица, участвующие в деле, вправе задавать вопросы, давать суду объяснения в устной и письменной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе разбирательства вопросам и возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле.

Отличительной чертой гражданского процесса является наличие двух сторон с противоположными интересами, таким образом, состязательность как основополагающее начало процесса является отражением данного конфликта.

Принцип равноправия, в свою очередь, можно охарактеризовать как принцип формального процессуального равенства сторон, так как гражданское процессуальное законодательство обеспечивает, прежде всего, равенство возможностей как при обращении в суд, так и при использовании процессуальных средств защиты частных интересов в ходе разбирательства. Следовательно, «каждой стороне должны быть предоставлены одинаковые процессуальные средства борьбы и дана одинаковая возможность

ими пользоваться: истцу не может быть дозволено то, что не разрешается ответчику, и наоборот» [10]. Так, в соответствии со ст. 38 ГПК стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности. Поэтому равенство сторон проявляется в составе общих (ст. 35 ГПК) и специальных (ст. 39 ГПК) процессуальных прав.

Таким образом, принцип состязательности заключается:

- в регулировании действий сторон и иных участников процесса, а также суда по представлению, собиранию и исследованию доказательств;

- состязательной форме гражданского процесса. Сущность ее заключается в том, что все гражданское судопроизводство от начала до конца протекает в форме процессуального противоборства участников спорного материального правоотношения, интересы которых, как правило, прямо противоположны. Порядок гражданского судопроизводства регламентирован таким образом, что разрешение судом любого процессуального или материально-правового вопроса возможно лишь на основе всестороннего обсуждения его всеми лицами, участвующими в деле. Прежде чем удовлетворить или отклонить ходатайство по какому-то вопросу кого-либо из лиц, участвующих в деле, суд обязан выслушать мнение всех иных участвующих в деле лиц по данному поводу. В свою очередь эти лица имеют право заявлять суду другие ходатайства, участвовать в судебных прениях, обмениваться репликами (ст. 189-190 ГПК).

Весь ход судебного заседания имеет состязательную форму. Эта форма проявляется:

- в определенной очередности выступлений лиц, участвующих в деле;

- порядке исследования доказательств;

- последовательности разрешения судом заявленных ходатайств.

*Принцип непосредственности судебного разбирательства.* В соответствии со ст. 157 ГПК суд при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по делу, а именно: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи. При этом в случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала.

Кроме того, принцип непосредственности судебного разбирательства характеризуется тем, что суд основывает решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в ходе судебного заседания (ст. 157 ГПК).

Суд обязан всемерно стремиться к тому, чтобы сведения о необходимости для разрешения спора о фактах были получены из первоисточников, хотя копии документов или выписки из них не исключаются. Принцип непосредственности не запрещает пользоваться производными доказательствами, если отсутствуют первоначальные, но он требует, чтобы суд не прибегал к производным доказательствам при наличии первоначальных, а при наличии двух производных доказательств отдавал предпочтение ближайшему к первоисточнику и чтобы суд знакомился с доказательствами лично, а не с помощью других лиц.

Исследование доказательства с соблюдением всех требований принципа непосредственности - эффективный способ достижения верных знаний об обстоятельствах по делу. Вступая в непосредственные контакты с источниками доказательств, заслушивая лично объяснения участвующих в деле сторон и других участников процесса, судьи тем самым имеют возможность вести проверку предоставленных материалов и объяснений указанных лиц действительно, активно.

Принцип непосредственности заключается в следующем:

а) исследование доказательств происходит, как правило, в заседании суда, которому предстоит постановить решение. При этом члены суда должны лично осмотреть вещественные доказательства, прочесть письменные доказательства, изучив их с точки зрения содержания и формы, выслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей. В действующем законодательстве эти положения нашли закрепление в ст. 174, 177, 181, 183 ГПК;

б) решение должно быть постановлено только теми судьями, которые непосредственно воспринимали фактические материалы дела. Поэтому и состав судей должен быть неизменным в ходе судебного заседания (ст. 194 ГПК).

При этом гражданский процессуальный закон не может не считаться с тем, что в отдельных случаях непосредственное исследование доказательств судом, разрешающим дело по существу, невозможно либо нецелесообразно. В связи с этим ГПК устанавливает отдельные исключения из принципа непосредственности:

- когда суд не может сам воспринять доказательства, по-

скольку они находятся далеко от места суда. В этом случае действуют институты судебных поручений (ст. 62-63 ГПК) (когда другому суду по месту нахождения доказательств поручается произвести допрос свидетелей, осмотр на месте и т.д.-ст. 180, 184 ГПК);

- до рассмотрения дела возможно возникновение опасности исчезновения доказательств в будущем (тяжелая болезнь свидетеля, доказательства могут быть уничтожены). В этом случае судья принимает меры к обеспечению доказательств (ст. 64-66 ГПК).

*Принцип непрерывности судебного разбирательства.* Данный принцип закреплен в ч. 3 ст. 157 ГПК. Заключается он в том, что судебное заседание по каждому делу должно происходить непрерывно, исключение составляет время, назначенное для отдыха. При этом до окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела. Соблюдение принципа непрерывности судебного разбирательства - одно из неперемennых условий установления судом действительных обстоятельств дела и вынесения законного и обоснованного судебного постановления. Только с соблюдением данного принципа полученная в судебном заседании информация сможет оптимальным образом сохраниться в сознании судей.

### **7.2.3. Порядок рассмотрения споров в гражданском процессе.**

Гражданский процесс охватывает действия суда, сторон, других участников процесса, их процессуальные права и обязанности. Суду, всем другим участникам для достижения целей правосудия законом предоставляются определенные процессуальные права с возложением на них соответствующих процессуальных обязанностей. Процессуальные права и обязанности реализуются в ходе процесса. Например, право на обращение в суд осуществляется путем подачи искового заявления, право на защиту против иска - путем подачи возражений на него или предъявления встречного искового заявления.

Процесс включает деятельность суда и лиц, заинтересованных в исходе дела, а именно истцов - граждан и организаций, которые просят суд защитить их права и законные интересы; ответчиков - граждан и организаций, привлекаемых к ответу по заявленному иску; третьих лиц; заявителей по делам особого производства. Заинтересованным в исходе дела гражданам и организациям, их представителям процессуальный закон обеспечивает

возможность активного участия на всех стадиях процесса. Суд как главный его участник должен не только соблюдать все процессуальные нормы права, но и добиваться исполнения их всеми участниками процесса.

Для того чтобы в суде возникло гражданское дело, заинтересованное лицо обращается в суд с заявлением, в котором излагает свои требования и обосновывает их. Судья проверяет, относится ли к ведению суда рассмотрение и разрешение возникшего правового отношения. Если на указанные в заявлении требования распространяется судебная форма защиты, судья выносит определение о принятии заявления к своему производству, и с этого момента возникают гражданское дело и судопроизводство по делу.

Стадии гражданского процесса:

1. Возбуждение гражданского судопроизводства.

Заинтересованное лицо в соответствии с установленными правилами обращается в суд с иском (заявлением) лично на приеме у судьи либо пересылкой почтовым отправлением), которое должно содержать:

сведения об истце, ответчике;

предмет иска, т. е. что требует истец (например, взыскать долг);

основания иска, т. е. чем обосновываются требования, доказательства.

Судья решает вопрос о принятии либо отказе в принятии заявления: для этого проверяется подсудность дела, дееспособность истца, соответствие искового заявления требованиям Гражданско-процессуального кодекса РФ, приложены ли необходимые документы и т. д. Судья, если принимает заявление, выносит определение о возбуждении гражданского дела в суде первой инстанции.

2. Подготовка дела к судебному разбирательству.

Осуществление процессуальных действий, направленных на обеспечение эффективного проведения судебного разбирательства: судья и лица, участвующие в деле, решают вопросы по уточнению фактических обстоятельств дела, представлению необходимых доказательств и др. В сложных случаях судья проводит предварительное заседание с участием сторон для уточнения необходимых доказательств (объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, письменные доказательства (документы, корреспонденция и т. д.), вещественные доказательства (предметы), аудио- и видеозаписи, заключение экспертов), при-

влечения к участию в процессе третьих лиц, экспертов и т. п. Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, определяет дату, время и место заседания.

### 3. Судебное разбирательство.

Является центральной стадией гражданского процесса. Проводится исключительно в форме судебного заседания, которое включает следующие части:

подготовительная - совершаются действия, направленные на обеспечение эффективного рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу. Судья открывает заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению (слушанию). Проверяется явка сторон и других вызванных лиц, личность явившихся. Судья разъясняет сторонам их права и обязанности, спрашивает, есть ли ходатайства, и, если есть, рассматривает их, совершает другие процессуальные действия;

рассмотрение дела по существу - основная часть судебного разбирательства (доклад дела председательствующим судьей либо одним из судей; предложение сторонам примириться, изложение истцом, ответчиком своих позиций по делу; исследование доказательств; предоставление прокурором и органами государственного управления заключения по делу);

судебные прения - выступления лиц, участвующих в деле, и их представителей, в которых они подводят итог исследованию;

доказательств и рассмотрению дела в целом; после окончания речей каждая из сторон имеет право на реплику в связи со сказанным в прениях. На этом судебное разбирательство заканчивается, и суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения;

постановление и оглашение решения - судья зачитывает текст решения и разъясняет порядок и сроки его обжалования. Принятое судом первой инстанции решение вступает в законную силу только через 10 дней или с момента разрешения жалобы, если оно не будет отменено. Суд выносит решение, которое воплощает его окончательный вывод по предъявленному сторонами материально-правовому требованию. При возникновении соответствующих обстоятельств, препятствующих разрешению дела по существу, суд либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения.

### 4. Пересмотр судебных постановлений, не вступивших в законную силу, в кассационном (апелляционном) порядке.

Акты, принятые судом первой инстанции, не всегда в пол-

ной мере удовлетворяют заинтересованных лиц, в силу чего возникает необходимость в оспаривании и пересмотре судебного акта судом вышестоящей инстанции. Обжалование решений, не вступивших в законную силу, проводится в апелляционном или кассационном порядке.

Апелляционная инстанция предусмотрена для проверки не вступивших в законную силу судебных актов вышестоящим судом. В РФ судами апелляционной инстанции являются: в судах общей юрисдикции - районные суды, в арбитражных судах - апелляционные арбитражные суды.

Кассационная инстанция не устанавливает факты, главная ее задача - проверить законность и обоснованность решений и определений, вынесенных судом первой или апелляционной инстанции. По результатам рассмотрения выносится определение, которое вступает в законную силу немедленно.

5. Пересмотр судебных постановлений, вступивших в законную силу, в порядке судебного надзора.

Устанавливается многоступенчатая система осуществления судебного контроля за деятельностью нижестоящих судов и прежде всего по вопросам вынесения законных и обоснованных решений.

Надзорными инстанциями являются: президиумы областных и других подобного уровня судов; судебная коллегия по гражданским делам и Президиум Верховного суда РФ. Задача суда надзорной инстанции: дополнительные гарантии защиты прав и законных интересов граждан и организаций; обеспечение единообразного применения закона.

Надзорная жалоба может быть подана в течение одного года со дня вступления в законную силу судебного акта; основанием для отмены судебного акта является существенное нарушение норм права.

6. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу.

Проводится судом, который рассматривал дело по первой инстанции, по заявлению заинтересованной стороны или по представлению прокурора.

Основаниями для пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное

заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения суда;

преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции.

#### 7. Исполнительное производство.

Вступившее в законную силу судебное решение должно быть исполнено обязанным лицом - должником. Если судебное решение не исполняется добровольно, оно по заявлению заинтересованного лица будет исполнено принудительно по специальному принудительному документу.

Исполнительными документами, которые выдают суды общей юрисдикции, являются исполнительный лист и судебный приказ.

### **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:**

1. Формы защиты прав и законных интересов граждан и организаций. Право на судебную защиту.

2. Понятие гражданского процессуального права, его предмет, метод, система и значение.

4. Источники гражданского процессуального права. ГПК и АПК РФ (структура и основное содержание).

5. Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи. Стадии гражданского процесса.

6. Гражданская процессуальная форма осуществления правосудия: сущность, основные черты и значение.

8. Понятие принципов гражданского процессуального права и их значение. Классификация принципов.

9. Принцип осуществления правосудия только судом. Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом.

10. Принцип независимости судей и подчинения их только

закону. Его гарантии.

11. Принцип гласности.
  12. Язык судопроизводства. Его гарантии.
  13. Принцип законности в гражданском судопроизводстве.
  14. Принцип диспозитивности.
  15. Принцип объективной истины.
  16. Принцип состязательности. Принцип процессуального равноправия сторон.
  17. Принципы устности, непосредственности, непрерывности.
  18. Гражданские процессуальные правоотношения: понятие, особенности, содержание, основания возникновения, изменения и прекращения.
  19. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений и их классификация.
  20. Суд как обязательный субъект гражданских процессуальных правоотношений. Состав суда. Единоличное и коллегиальное рассмотрение гражданских дел.
  21. Лица, участвующие в деле: понятие, признаки, состав, процессуальные права и обязанности.
  22. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность.
  23. Понятие сторон в гражданском процессе, их процессуальные права и обязанности.
  29. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе. Участие прокурора в суде первой инстанции.
  30. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц (цель, основания и формы участия).
  31. Представительство в суде: понятие, основания, виды.
  32. Полномочия представителя в суде (объем и оформление).
  33. Понятие и виды подведомственности гражданских дел.
- Подведомственность гражданских дел судам (понятие, значение, виды).
34. Понятие подсудности и ее виды. Родовая подсудность.
  35. Территориальная подсудность и ее виды.
  36. Последствия несоблюдения правил подсудности. Поря-

док передачи дела в другой суд.

37. Процессуальные сроки: понятие, значение, виды. Исчисление процессуальных сроков.

38. Порядок продления и восстановления пропущенного процессуального срока.

41. Судебные штрафы. Основания и порядок наложения штрафа; сложение или уменьшение штрафа.

42. Понятие и цель судебного доказывания.

43. Понятие судебных доказательств. Доказательственные факты.

60. Понятие иска и его элементы.

62. Право на иск и право на предъявление иска.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процесс: учебник / В.В. Аргунов, Е.А. Борисова, Н.С. Бочарова и др.; под ред. М.К. Треушников. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2014. С. 20—21.

2. Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ // Российская газета. № 256. 31.12.2001.

3. Керимов Д. А. Философские проблемы права. - М.: Мысль, 1972. - С. 226.

4. Власов А.А. Гражданский процесс: учебник и практикум для СПО / А.А. Власов. – 9-е изд., перераб и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2017. С.29.

5. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 2014, № 31, ст. 4398.

6. Федеральный среди закон гражданскому от 31 декабря 1996 которое года № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» от 29 июля 2018 г. № 1-странах ФКЗ собой // Собрание законодательства РФ, автономной 2018, изученность № 31, ст.4811.

7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. № 46. Ст. 4532.

8. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. — 6-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательский Дом «Городец», 2018. С. 53.

9. Студеникина, С.В. Гражданский процесс: учебное пособие / С.В. Студеникина/ Донской гос. Техн. Ун-т. – Ростов-на-Дону: ДГТУ, 2017. С. 10.

10. Васьковский Е. В. Учебник гражданского процесса. М.: Зерцало, 2003.

## ГЛАВА 8. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ НАЛОГОВОГО ПРАВА

### 8.1. Общие вопросы налогового права

Рыночные преобразования в России привели к необходимости создания принципиально новой системы бухгалтерского учета и финансовой отчетности, а также налоговой системы, отвечающих требованиям рыночной экономики. За короткое время отечественная налоговая система прошла сложный путь от законов, регламентирующих особенности взимания отдельных налогов, до Налогового кодекса РФ, который постоянно совершенствуется.

Налоговое право России – это отрасль права, которая претерпевает постоянные изменения. Даже целенаправленно занимаясь исследованиями или практической работой в налоговой сфере, сложно уследить за всеми нововведениями и изменениями данной сферы законодательства.

Наверное, в нашей стране не найдется человека, который бы за свою жизнь ни разу не столкнулся с налогами. Именно поэтому знание норм налогового права, наличие навыков и умений их применения имеет важное значение не только для юристов и экономистов, но и для рядовых граждан.

Повышение роли и значения налогового права обусловлено особым местом налогов и сборов в формировании доходов государства в условиях постоянного роста государственных расходов. Налоговые поступления составляют сегодня 80-90% бюджетных доходов всех уровней. Именно налоги выступают в качестве одного из основных факторов экономического роста. От эффективности налогообложения во многом зависит успех государственных реформ, их социальная направленность, уровень жизни и благосостояния населения страны.

Проведение рыночных преобразований в России невозможно без создания эффективной системы налогообложения. Налоговое законодательство становится важнейшим регулятором социально-экономического развития общества и непосредственно затрагивает жизненные интересы граждан и бюджетные интересы государства.

История налогов насчитывает тысячелетия. Они выступили

необходимым звеном экономических отношений с момента возникновения государства.

В соответствии со ст.8 НК РФ под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Из данного определения выводятся следующие основные признаки налога.

1. Обязательность.
2. Безвозвратность и индивидуальная безвозмездность.
3. Денежный характер.
4. Публичное предназначение.

Другим обязательным платежом, который отделяется от налога, является сбор.

Под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности.

Согласно приведенному определению сбор имеет признаки, характерные и для налога, такие как:

1. Обязательность сбора.
2. Публичная цель уплаты сбора.
3. Добровольность уплаты сбора.
4. Имущественный характер сбора.
5. Денежная форма сбора.

Признаками, отличающими сбор от налога являются:

1. Индивидуальная возмездность сбора.
2. Авансовый характер сбора.
3. Отсутствие единого универсального состава элементов для всех разновидностей сборов.

#### *Функции налогов*

Функции налогов, определяющие их сущность, производны от функций финансов и выполняют те же задачи, но в сравни-

тельно более узких рамках.

Функции налога:

1. Важнейшей функцией налогов является фискальная (от лат. *fiscus* — государственная казна). В соответствии с этой функцией налоги выполняют свое основное назначение — насыщение доходной части бюджета, доходов государства для удовлетворения потребностей общества.

2. Регулирующая функция служит своеобразным дополнением предыдущей и затрагивает регулирование как производства, так и потребления (например, косвенные налоги). При этом регулирующей механизм существует объективно и влияет на налогоплательщиков независимо от воли государства.

Подфункцией регулирующей функции можно считать стимулирующую (дестимулирующую) функцию. С помощью налогов можно стимулировать или ограничивать развитие предпринимательства в целом или отдельных отраслей экономики. Она создает ориентиры для развития или свертывания производства, деятельности. Как и регулирующая, она может быть связана с применением механизма льгот, изменением объекта налогообложения, уменьшением налогооблагаемой базы.

3. Контрольная функция реализуется в ходе налогообложения при регламентации государством финансово-хозяйственной деятельности предприятий и организаций, получении доходов гражданами, использовании ими имущества. С помощью этой функции оценивается рациональность, сбалансированность налоговой системы, каждого налога в отдельности, проверяется, насколько налоги соответствуют реализации цели.

*Налоговая система* — это совокупность элементов, опосредующих ее функционирование.

Элементы налоговой системы:

1. система налогов, сборов и специальных налоговых режимов;

2. система налоговых органов;

3. Элементный состав налога;

4. налоговая политика;

5. налоговая культура;

6. защита прав налогоплательщиков;

7. налоговый контроль и др.

Перечень налогов, сборов и специальных налоговых режимов зафиксирован в Налоговом кодексе.

*Федеральные налоги (ст.13 НК РФ):*

1) налог на добавленную стоимость;

- 2) акцизы;
- 3) налог на доходы физических лиц;
- 4) налог на прибыль организаций;
- 5) налог на добычу полезных ископаемых;
- 6) водный налог;
- 7) сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов;
- 8) государственная пошлина;
- 9) налог на дополнительный доход от добычи углеводородного сырья.

*Региональные налоги (ст.14 НК РФ):*

- 1) налог на имущество организаций;
- 2) налог на игорный бизнес;
- 3) транспортный налог.

*Местные налоги(ст15 НК РФ):*

- 1) земельный налог;
- 2) налог на имущество физических лиц;
- 3) торговый сбор.

*Специальные налоговые режимы (ст.18 НК РФ):*

- 1) система налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (единый сельскохозяйственный налог);
- 2) упрощенная система налогообложения;
- 3) система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности;
- 4) система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции;
- 5) патентная система налогообложения;
- 6) налог на профессиональный доход (в порядке эксперимента).

**Налоговый контроль** проводится должностными лицами налоговых органов в пределах своей компетенции посредством налоговых проверок, получения объяснений налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сбора, плательщиков страховых взносов, проверки данных учета и отчетности, осмотра помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли).

Налоговые проверки бывают камеральные и выездные.

*Камеральная налоговая проверка* проводится по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций (расчетов) и документов, представленных налогоплательщиком, а также других документов о деятельности налогоплательщика, имеющихся у налогового органа.

Камеральная налоговая проверка проводится уполномоченными должностными лицами налогового органа в соответствии с их служебными обязанностями без какого-либо специального решения руководителя налогового органа в течение трех месяцев со дня представления налогоплательщиком налоговой декларации (расчета). Камеральная налоговая проверка на основе налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость проводится в течение двух месяцев со дня представления такой налоговой декларации

*Выездные налоговые проверки* проводятся у тех налогоплательщиков, которые попали в зону риска: низкая налоговая нагрузка, высокий удельный вес вычетов по НДС, темпы роста расходов превышают темпы роста доходов и т.д.

Выездная налоговая проверка проводится на территории налогоплательщика на основании Решения руководителя (заместителя руководителя) налогового органа. Если у налогоплательщика нет возможности предоставить рабочие места для проверяющих, то по заявлению налогоплательщика проверка может проводиться по месту нахождения налогового органа.

Проверки могут быть:

1. тематические: по одному или нескольким налогам;
2. комплексные: по всем налогам

Началом проверки считается дата вынесения Решения на проверку.

Окончанием проверки считается день составления справки о проведенной проверке.

Проверяемый период не должен превышать три календарных года, предшествующих году, в котором вынесено Решение о проведении проверки.

Выездная налоговая проверка проводится в течение 2 месяцев, срок может быть увеличен до 4 месяцев, а в исключительных случаях до 6 месяцев.

По результатам проверки в последний день проверки составляется справка. Далее, в течение 2 месяцев составляется акт проверки и на его основе выносится решение о привлечении к ответственности (при наличии правонарушений).

### **НДФЛ**

Налог на доходы физических лиц, в России платят практически все граждане, получающий тот или иной вид дохода.

Плательщики: резиденты (находящиеся на территории РФ не менее 183 календарных дней в году) и нерезиденты, получающие доходы на территории РФ.

Ставки: для резидентов 13%, для нерезидентов- 30%, по выигрышам – 35%, по дивидендам 9% и 15%.

Налоговые вычеты при исчислении НДФЛ: стандартные, социальные, имущественные, инвестиционные, профессиональные.

### **НДС.**

Налог на добавленную стоимость (НДС) представляет собой федеральный налог, который составляет примерно треть доходов бюджета. Носит косвенный характер, что означает, что конечным плательщиком выступают потребители. Однако само поступление налога обеспечивают организации и ИП, признанные налогоплательщиками НДС.

При оплате покупателем большинства товаров или услуг часть стоимости поступает в казну государства в виде налога – НДС. Перечисляемый в бюджет налог формируется из добавочной стоимости, которая образуется при создании продукции. НДС начисляется по мере реализации товаров или услуг или в момент поступления предоплаты от покупателя.

В большинстве случаев в создании продукции прямо или косвенно задействовано несколько экономических объектов. Для того чтобы изготовить условную единицу продукции, у продавца могут возникнуть сопутствующие затраты, среди которых оплата сырья и материалов, коммунальные, арендные платежи. Первоначальные поставщики также реализовывают свою продукцию и услуги по стоимости с учетом НДС.

Налог уплачивается каждым задействованным в процессе создания товаров участником. Каждый продавец вправе уменьшить НДС от реализации за счет предыдущих уплаченных сумм налога по использованным затратам. Добавленная стоимость – это часть конечной стоимости продукции, которая создается в отдельной организации.

Некоторые организации и ИП освобождены от необходимости начислять и уплачивать НДС. К ним относятся субъекты малого бизнеса, если их выручка за предыдущие 3 месяца не превысила 2 000 000 рублей (п. 1, ст. 145 НК РФ), а также те, кто применяет льготные режимы налогообложения (УСН, ЕНВД, ПСН). Исключение составляет обязанность по расчету налога при наличии экспортных операций.

Ставки: основная- 20%, для детских товаров, медикаментов, книгопечатной продукции, продуктов питания (по перечню) – 10%, при экспорте товаров - 0%.

### **Налог на прибыль:**

Термин «прибыль» — это чистый доход коммерческой структуры, получаемый как по основному направлению деятельности, так и по дополнительным источникам. То есть, считается, что прибыль – это чистая разница между доходной и расходной частью в деятельности предприятия. Налог на прибыль является, так называемым, прямым налогом, который считается исходя из получившегося результата коммерческой деятельности.

Прибыль рассчитывается как разница между полученными доходами и совершенными расходами.

Прибыль=доходы-расходы. Ставка налога 20%. Из них в федеральный бюджет- 3%, в региональный бюджет – 17%.

Доходы делятся на:

1) доходы от реализации товаров (работ, услуг) и имущественных прав

2) внереализационные доходы.

Расходы делятся на:

1) Расходы, связанные с производством и реализацией, которые делятся на:

- материальные расходы, включающие закуп сырья и материалов производственного характера;

- расходы на оплату труда, в том числе прочие выплаты работникам, такие как премии, оплата отпуска и больничного и прочие;

- расходы на амортизацию имущества, ремонт основных средств;

- освоение природных ресурсов;

- затраты, направленные на освоение природных ресурсов, научные исследования;

- добровольное и обязательное страхование имущества;

- прочие расходы, связанные с производством или реализацией и перечисленные в ст. 264 НК РФ.

2) Внереализационные расходы

- расходы по содержанию арендованного имущества или находящегося в лизинге;

- полученные отрицательные курсовые разницы;

- услуги кредитных организаций;

- судебные издержки;

- начисленные проценты к уплате по долговым обязательствам;

- эмиссия ценных бумаг;

- прочие обоснованные расходы, напрямую не связанные с основной деятельностью.

### **Земельный налог.**

Земельный налог – это денежные выплаты, которые совершаются **физическими** и **юридическими** лицами в государственную казну за право владения земельными участками. Все положения четко описаны в 31-й главе Налогового Кодекса РФ и распространяются на все регионы РФ, но местные власти имеют право их изменять и корректировать в рамках закона.

Налоговая база- кадастровая стоимость земли. Ставка- под жилой застройкой – до 0,3%, прочие- до 1,5 %.

### **Транспортный налог.**

Налог взимается с владельцев зарегистрированных в РФ транспортных средств, к которым относятся: автомобили, мотоциклы, мотороллеры, автобусы и другие самоходные машины и механизмы на пневматическом и гусеничном ходу, а также самолеты, вертолеты, теплоходы, яхты, парусные суда, катера, снегоходы, мотосани, моторные лодки, гидроциклы, несамоходные (буксируемые суда) и другие водные и воздушные транспортные средства.

Транспортный налог и авансовые платежи юридические лица рассчитывают самостоятельно. Физические лица не рассчитывают сумму налога сами, а платят сумму в соответствии с налоговым уведомлением из налоговой инспекции. Такой документ ежегодно получает каждый автовладелец.

Налог исчисляется в зависимости от количества лошадиных сил у автотранспорта, тяги реактивного двигателя у самолетов, вертолетов, вместимости в регистровых тоннах у несамоходных транспортных средств. Ставки установлены в НК РФ, но могут быть уменьшены или увеличены законами субъектов РФ, но не более чем в 10 раз.

**Ответственность** за нарушение налогового законодательства бывает: **налоговая, административная, уголовная.**

Налоговая ответственность-предусмотрена Налоговым кодексом РФ (главы 16 и 18 НК).

Налоговое правонарушение – это противоправное деяние (действие или бездействие), виновно совершенное в нарушение законодательства о налогах и сборах налогоплательщиком, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом или иным лицом, в отношении которого НК РФ предусмотрена ответственность ([ст. 106 НК РФ](#)).

Административная ответственность за правонарушения в

области налогообложения предусмотрена в статьях 15.3-15.9 и 15.11 Кодекса об административных правонарушениях РФ.

Уголовная ответственность за налоговые преступления предусмотрена в статьях 198, 199, 199.1-199.4 Уголовного кодекса РФ.

Общественная опасность налоговых преступлений определяется тем, что они причиняют существенный ущерб налоговой, финансовой, экономической безопасности государства, препятствуют плановому поступлению налогов в бюджет, чем подрывают нормальное функционирование экономики.

Лицо может быть освобождено от уголовной ответственности за уклонение от уплаты налогов по УК РФ, если ([п. 2 примечания ст. 198](#), [п. 2 примечания ст. 199 УК РФ](#)):

- преступление им было совершено впервые;
- были уплачены сумма недоимки, пени и штрафа, установленного НК РФ. Сделать это нужно до первого судебного заседания по уголовному делу ([ч. 1, 2 ст. 28.1 УПК РФ](#)).

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПО ТЕМЕ:

1. Понятие налога, сбора, их отличительные черты.
2. Налоговая система России.
3. Налоговые проверки: порядок проведения камеральных и выездных налоговых проверок.
4. Ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах.
5. Порядок исчисления НДФЛ.

## ГЛАВА 9. ОСНОВЫ ЗЕМЕЛЬНОГО ПРАВА

### 9.1 Предмет, метод и система земельного права

Современный этап развития российского государства характеризуется преобразованием общественно-политического строя, переоценкой своего прошлого и выбором перспективных направлений общественного развития. Претерпевают изменения политическая, экономическая, культурная и другие сферы. Необходимым условием эволюции правовой системы выступают преобразования в структуре земельного права, так как регламентация земельных отношений в Российской Федерации осуществляется исходя из представлений о земле как основы жизни и деятельности народов проживающих на соответствующей территории.

Как отмечалось в юридической литературе, земельное пра-

во в качестве самостоятельной отрасли возникло с первого декрета, принятого после Октябрьской революции, а именно с Декрета «О земле». Национализация всей земли, определившая исключительный характер собственности государства на землю, привела к выделению всей совокупности отношений, связанных с такой собственностью, в их особый вид – земельные отношения, требующие специального правового регулирования. Тем самым было обусловлено обособление в системе советского права совокупности норм, регулирующих земельные отношения, т.е. земельного права.

Таким образом, признание земли собственностью исключительно государства, означавшее в правовом плане, в частности, ее полное исключение из гражданского оборота, явилось, основной причиной для выделения земельного права в первые годы после революции в самостоятельную отрасль права.

Традиционно земельное право принято рассматривать как:

- науку (активная сфера деятельности; унификация законодательства);
- учебную дисциплину (учебный курс земельного права, предназначенный для подготовки специалистов);
- отрасль права (система правовых норм, регулирующих отношения по использованию и охране земель РФ как основы жизни и деятельности народов).

### **Наука земельного права**

Земельное право как наука представляет собой систему научных знаний об отрасли земельного права, которая включает в себя научные данные об истории возникновения, становления и развития отрасли земельного права (в том числе и о периодизации науки земельного права как отрасли права).

Наука земельного права призвана исследовать сущностное содержание отдельных правовых понятий, правовых категорий и правовых институтов, т. е. давать научное толкование. Эта задача выполняется посредством подготовки издания юридических справочников, юридических энциклопедий и самостоятельных монографических работ.

К земельным отношениям нормы указанных отраслей законодательства применяются, если эти отношения не урегулированы земельным законодательством.

Субъектный состав земельных отношений определен в ст. 5 ЗК РФ – участниками земельных отношений являются: граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Под гражданами, участниками земельных отношений, в данном случае следует понимать как граждан Российской Федерации, так и иностранных граждан и лиц без гражданства (т.е. физических лиц). При ином понимании данного положения труднообъяснимо дальнейшее обращение ЗК и иных земельно-правовых актов к иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам.

На которых иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками на приграничных территориях. Например, Ростовская область Муниципальное образование «Азовский район». «Каменский район». «Красносулинский район». «Куйбышевский район». «Матвеево-Курганский район». «Миллеровский район». «Неклиновский район». «Родионово-Несветайский район». «Тарасовский район». «Чертковский район». «Город Азов». «Город Гуково». «Город Донецк». «Город Зверево». «Город Каменск-Шахтинский». «Город Новошахтинск». «Город Таганрог».

Полномочиям Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований посвящено большое количество норм ЗК и иных нормативных актов, регулирующих земельные отношения. В основе этих положений лежат нормы ст. 9 - 11 ЗК, определяющие основы полномочий соответствующих публичных образований в земельных отношениях.

В отношении муниципальных образований заметим, что согласно Конституции владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью обеспечивается местным самоуправлением.

В п.3 ст. 5 ЗК РФ сформулированы следующие определения:

- собственники земельных участков – лица, являющиеся собственниками земельных участков;
- землепользователи – лица, владеющие и пользующиеся земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования или на праве безвозмездного пользования;
- землевладельцы – лица, владеющие и пользующиеся земельными участками на праве пожизненного наследуемого владения;
- арендаторы земельных участков – лица, владеющие и пользующиеся земельными участками по договору аренды, договору субаренды;
- обладатели сервитута – лица, имеющие право ограни-

ченного пользования чужими земельными участками (сервитут);

- правообладатели земельных участков – собственники земельных участков, землепользователи, землевладельцы и арендаторы земельных участков.

Объектами земельных отношений в соответствии со ст. 6 ЗК РФ являются:

- земля как природный объект и природный ресурс;
- земельные участки.

Под методом правового регулирования понимается совокупность способов, приемов, с помощью которых право, т.е. правовые нормы, воздействует на поведение участников общественных отношений, в данном случае – земельных отношений. Метод земельного права соответствует его предмету.

Императивному методу регулирования свойственно проявление принципа «власть – подчинение». Участники таких отношений неравноправны, предписания одного являются обязательными для исполнения, а обязанностью другого является неукоснительное следование этим предписаниям. Императивным методом регулируется значительная часть земельных отношений, таких, например, как управление земельными ресурсами, правовая охрана земель и др.

Диспозитивным методом правового регулирования охватываются отношения вещных прав на земельные участки, отношения оборота земель и др. Участники этих отношений обладают определенной самостоятельностью, которая выражается в признании за субъектами отношений равноправного положения, в наличии между ними как участниками гражданского оборота отношений юридического равенства и отсутствии между ними отношений власти и подчинения.

Система земельного права, как и любая другая, может быть определена как совокупность взаимосвязанных, взаимодействующих элементов – институтов и состоит из двух частей:

*Общая часть.* Включает в себя:

- 1.** Право собственности на землю.
- 2.** Ограниченное пользование чужими земельными участками (сервитут), аренда земельных участков, безвозмездное пользование земельными участками.
- 3.** Сделки с землей.

Земельный рынок охватывает следующие виды гражданско-правовых сделок:

- 1) Сделки, влекущие переход права собственности:

1.1. купля-продажа земельного участка;  
1.2. мена земельных участков;  
1.3. дарение земельного участка;  
1.4. рента земельного участка и пожизненное содержание с иждивением.

2) Сделки по предоставлению земельного участка в пользование:

2.1. Аренда земельного участка;  
2.3. Договор безвозмездного пользования земельным участком.

3) Договор доверительного управления земельным участком.

4) Залог (ипотека) земельного участка.  
5) Завещание земельного участка (как односторонняя сделка).

**4.** Защита прав на землю.

**5.** Мониторинг земель, землеустройство, государственный кадастровый учет земельных участков и резервирование земель для государственных и муниципальных нужд.

**6.** Государственные земельный надзор, муниципальный земельный контроль и общественный земельный контроль.

**7.** Ответственность за правонарушения в области охраны и использования земель.

*Особенная часть.* Включает в себя:

**8.** Правовой режим земель сельскохозяйственного назначения.

**9.** Правовой режим земель населенных пунктов.

**10.** Правовой режим земель промышленности и иного специального назначения.

**11.** Правовой режим земель особо охраняемых территорий и объектов.

**12.** Правовой режим земель лесного, водного фонда, земель запаса.

*Источником земельного права* является нормативный правовой акт, принятый органом государственной власти или органом местного самоуправления в пределах его компетенции, который устанавливает, изменяет или отменяет земельно-правовые нормы – юридически обязательные модели поведения участников земельных отношений.

Нормативные акты делятся на законы и подзаконные акты.

## Контрольные задания

**Тест**

1. Основные принципы земельного законодательства:
  - a) принцип законности; сохранение биологического разнообразия; принцип равенства и возможностей работников;
  - b) единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, согласно которому все прочно связанные с земельными участками объекты следуют судьбе земельных участков, за исключением случаев, установленных федеральными законами; принцип социального партнерства; независимость контроля в области охраны окружающей среды;
  - c) платность использования земли, согласно которому любое использование земли осуществляется за плату, за исключением случаев, установленных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации; дифференцированный подход к установлению правового режима земель, в соответствии с которым при определении их правового режима должны учитываться природные, социальные, экономические и иные факторы;
  - d) все вышеперечисленное.
2. Земельное законодательство состоит из:
  - a) Земельного кодекса РФ, других федеральных законов и законов субъектов Российской Федерации;
  - b) Законов Российской Федерации, Указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации и нормативных актов муниципальных образований;
  - c) Законов Российской Федерации, Указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации;
  - d) Уголовного кодекса, гражданского кодекса, трудовым кодексом.
3. Отношения, регулируемые земельным законодательством:
  - a) имущественные отношения, которые представляют собой отношения, возникающие по поводу имущества – материальных благ;
  - b) отношения по использованию и охране земель в Российской Федерации как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории; Имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совер-

шению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено земельным, лесным, водным законодательством, законодательством о недрах, об охране окружающей среды, специальными федеральными законами;

- c) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, а в некоторых случаях и не связанные с ними.
- d) нет верного ответа.

4. Применение международных договоров РФ:

- a) если международным договором Российской Федерации, ратифицированным в установленном порядке, установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Кодексом, применяются правила международного договора;
- b) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации;
- c) иные правила применения международных договоров в соответствии с гражданским, водным и лесным кодексом;
- d) международным договором Российской Федерации, ратифицированным в установленном порядке, установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Кодексом, применяются правила международного договора.

5. Участники земельных отношений:

- a) граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования;
- b) иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица;
- c) землепользователи, землевладельцы, арендаторы земельных участков, обладатели сервитута, правообладатели земельных участков;
- d) все вышеперечисленное.

6. Объектами земельных отношений являются:

- a) верхний почвенный слой земли;
- b) земельный фонд;
- c) земельные участки;
- d) сервитут.

7. Земли, входящие в состав РФ:

- a) земли водного фонда, частные земли, земли запаса;

- b) земли лесного фонда, земли населенных пунктов, земли с/х назначения;
- c) земли промышленного и иного назначения, пожизненно наследуемые земельные участки;
- d) все вышеперечисленное.

8. Земли, которые могут переходить из одной категории в другую:

- a) земли находящихся в федеральной собственности, собственности субъектов РФ, муниципальной собственности, частной собственности;
- b) земли лесного фонда, водного фонда, земли запаса;
- c) земли особо охраняемых территорий и объектов, земли населенных пунктов;
- d) нет верного ответа.

9. Полномочия РФ в области земельных отношений:

- a) установление порядка резервирования земель, принудительного отчуждения земельных участков для государственных и муниципальных нужд;
- b) установление сервитута на земельные участки, осуществление государственного земельного надзора;
- c) принимает меры по реализации прав граждан на благоприятную окружающую среду, по обеспечению экологического благополучия;
- d) владение, пользование, распоряжение водными объектами, находящимися в собственности субъектов РФ.

10. Полномочия субъектов РФ в области земельных отношений:

- a) утверждение правил пользования водными объектами для плавания на маломерных судах;
- b) утверждение правил охраны жизни людей на водных объектах;
- c) организует деятельность по охране и рациональному использованию природных ресурсов, регулированию природопользования и развитию минерально-сырьевой базы Российской Федерации;
- d) резервирование, изъятие земельных участков для нужд субъектов РФ, разработка и реализация региональных программ использования и охраны земель, находящихся в границах субъектов РФ.

## 9.2. Образование земельных участков

Земельные участки образуются при разделе, объединении,

перераспределении земельных участков или выделе из земельных участков, а также из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

Земельные участки образуются при создании искусственных земельных участков в порядке, установленном Федеральным законом «Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Земельные участки, из которых при разделе, объединении, перераспределении образуются земельные участки (исходные земельные участки), прекращают свое существование с даты государственной регистрации права собственности и иных вещных прав на все образуемые из них земельные участки в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 1997 года N 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Целевым назначением и разрешенным использованием образуемых земельных участков признаются целевое назначение и разрешенное использование земельных участков, из которых при разделе, объединении, перераспределении или выделе образуются земельные участки, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Образование земельных участков допускается при наличии в письменной форме согласия землепользователей, землевладельцев, арендаторов, залогодержателей исходных земельных участков. Такое согласие не требуется в следующих случаях:

1) образование земельных участков из земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности и предоставленных государственным или муниципальным унитарным предприятиям, государственным или муниципальным учреждениям;

2) образование земельных участков на основании решения суда, предусматривающего раздел, объединение, перераспределение или выдел земельных участков в обязательном порядке;

3) образование земельных участков в связи с их изъятием для государственных или муниципальных нужд.

Образование земельных участков из земельных участков, находящихся в границах застроенной территории, в отношении которой в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации принято решение о ее развитии и заключен договор о развитии застроенной территории, осуществляется лицом,

с которым заключен такой договор, в соответствии с документацией по планировке территории, утвержденной в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности.

Споры об образовании земельных участков рассматриваются в судебном порядке.

При разделе земельного участка у его собственника возникает право собственности на все образуемые в результате раздела земельные участки.

При разделе земельного участка, находящегося в общей собственности, участники общей собственности сохраняют право общей собственности на все образуемые в результате такого раздела земельные участки, если иное не установлено соглашением между такими участниками.

Раздел земельного участка, предоставленного некоммерческой организации, созданной гражданами, для ведения садоводства, огородничества, дачного хозяйства, осуществляется в соответствии с проектом межевания территории. При разделе такого земельного участка могут быть образованы один или несколько земельных участков, предназначенных для ведения гражданином садоводства, огородничества или дачного строительства либо относящихся к имуществу общего пользования. При этом земельный участок, раздел которого осуществлен, сохраняется в измененных границах (измененный земельный участок).

При разделе земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, могут быть образованы один или несколько земельных участков. При этом земельный участок, раздел которого осуществлен, сохраняется в измененных границах.

## Контрольные задания

### Тест

1. Образование земельных участков происходит:
  - a) при разделе, выделе, объединении, перераспределении;
  - b) при отчуждении земельного участка;
  - c) при переходе из одной категории в другую;
  - d) по решению суда.
2. Образование земельных участков из земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности:
  - a) проект межевания территории, утвержденный в соответствии с Градостроительным кодексом РФ;

- b) проектная документация лесных участков;
- c) утвержденная схема расположения земельного участка или земельных участков на кадастровом плане территории;
- d) все вышеперечисленное.

3. Особенности раздела земельного участка:

- a) при разделе земельного участка у его собственника возникает право собственности на все образуемые в результате раздела земельные участки;
- b) раздел земельного участка, предоставленного для комплексного освоения, осуществляется лицом, с которым заключен договор о комплексном освоении территории в отношении такого земельного участка, в соответствии с проектом межевания территории, утвержденным в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности;
- c) при разделе земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, могут быть образованы один или несколько земельных участков, при этом земельный участок, раздел которого осуществлен, сохраняется в измененных границах;
- d) все вышеперечисленное.

4. Выдел земельного участка осуществляется:

- a) при объединении смежных земельных участков;
- b) при перераспределении нескольких смежных земельных участков;
- c) в случае выдела доли или долей из земельного участка, находящегося в долевой собственности;
- d) при разделе земельного участка.

5. Обстоятельства, при которых не допускается объединение земельных участков:

- a) предоставленных на праве постоянного (бессрочного) пользования, праве пожизненного наследуемого владения или праве безвозмездного пользования, за исключением случаев, если все указанные земельные участки предоставлены на праве постоянного (бессрочного) пользования, праве пожизненного наследуемого владения или праве безвозмездного пользования одному лицу;
- b) несоответствие образуемого земельного участка требованиям в части предельного минимального размера земельного участка;
- c) если сохраняемые в отношении образуемых земельных

участков обременения нее позволяют использовать указанные земельные участки в соответствии с разрешенным использованием;

d) если их образование приводит к невозможности разрешенного использования расположенных на таких земельных участках объектов недвижимости.

6. Особенности перераспределение земельных участков:

a) при перераспределении земель и земельного участка существование исходного земельного участка прекращается и образуется новый земельный участок;

b) при перераспределении земельных участков, находящихся в частной собственности, у их собственников возникает право собственности на соответствующие образуемые земельные участки в соответствии с соглашениями между такими собственниками об образовании земельных участков;

c) при перераспределении нескольких смежных земельных участков образуются несколько других смежных земельных участков, и существование таких смежных земельных участков прекращается;

d) все вышеперечисленное.

7. Обременений (ограничений) на образуемые и измененные земельные участки:

a) в случае образования земельных участков из земельных участков, используемых на основании договоров аренды или безвозмездного пользования, осуществляющее такое использование лицо имеет право на заключение с ним договоров аренды образуемых и измененных земельных участков или договоров безвозмездного пользования ими на прежних условиях, если иное не установлено соглашением сторон, без проведения торгов (конкурсов, аукционов);

b) сервитуты, установленные в отношении земельных участков, из которых при разделе, объединении, перераспределении или выделе образуются земельные участки, сохраняются в отношении образуемых земельных участков в прежних границах;

c) все вышеперечисленное;

d) нет верного ответа.

8. Требования к образуемым и измененным земельным участкам:

a) осуществлять в соответствии с законодательством добычу

общераспространенных полезных ископаемых на нелесных землях для собственных нужд с обязательной рекультивацией нарушенных земель;

- b) образование земельных участков не должно приводить к вклиниванию, вкрапливанию, изломанности границ, чересполосице, невозможности размещения объектов недвижимости и другим препятствующим рациональному использованию и охране земель недостаткам, а также нарушать требования, установленные настоящим Кодексом, другими федеральными законами;
- c) владение, пользование и распоряжение лесными участками осуществляются по правилам, установленным лесным, земельным и гражданским законодательством;
- d) выполнять иные требования, предусмотренные законодательством.

9. Подготовка схемы расположения земельного участка осуществляется в:

- a) устной форме;
- b) письменной форме;
- c) электронной форме;
- d) договорной форме.

10. Срок действия решения об утверждении схемы расположения земельного участка составляет:

- a) пять лет;
- b) один год;
- c) тридцать дней;
- d) два года.

11. Основанием для отказа в утверждении схемы расположения земельного участка является:

- a) полное или частичное совпадение местоположения земельного участка, образование которого предусмотрено схемой его расположения, с местоположением земельного участка, образуемого в соответствии с ранее принятым решением об утверждении схемы расположения земельного участка, срок действия которого не истек;
- b) отказ исполнительного органа государственной власти или органа местного самоуправления;
- c) земельный участок изъят для государственных и муниципальных нужд;
- d) не установлено разрешенное использование или разрешенное использование земельного участка не соответствует целям использования земельного участка.

#### 12. Цели охраны земель:

- a) установление гармонии между развитием человечества и благоприятным состоянием окружающей среды;
- b) перспективное планирование рационального использования водных ресурсов, их восстановление и охрана;
- c) сохранение всего разнообразия: различных биогеоценозов, видов животных, растений, микроорганизмов;
- d) предотвращение и ликвидация загрязнения, истощения, деградации, порчи, уничтожения земель и почв и иного негативного воздействия на земли и почвы, а также обеспечение рационального использования земель, в том числе для восстановления плодородия почв на землях сельскохозяйственного назначения и улучшения земель.

#### 13. Содержание охраны земель включает в себя:

- a) принятие эффективных национальных природоохраняемых законов и создание для их реализации ведомств, комитетов наделенных полномочиями контроля всех компонентов окружающей среды;
- b) введение на государственных и межгосударственных уровнях экологических стандартов на выхлопы автомобилей;
- c) сохранению почв и их плодородия, ликвидации последствий загрязнения, в том числе биогенного загрязнения, земель, сохранению достигнутого уровня мелиорации;
- d) международное сотрудничество в решении глобальных проблем.

14. Использование земель, подвергшихся радиоактивному и химическому загрязнению подлежат:

- a) переводению в категорию земель с/х назначения;
- b) переводению из государственной собственности в муниципальную;
- c) отчуждению такого земельного участка;
- d) ограничению в использовании, исключению их из категории земель сельскохозяйственного назначения и могут переводиться в земли запаса для их консервации.

### 9.3. Право собственности на землю

Право собственности можно рассматривать в двух смыслах: объективном и субъективном.

Право собственности в объективном смысле – это совокупность юридических норм, закрепляющих принадлежность имущества определенным лицам, определяющих объем правомочий по

владению, пользованию и распоряжению этим имуществом, а также гарантирующих охрану и защиту прав и интересов собственников.

Право собственности в субъективном смысле – (субъективное право собственности) – это установленная законом мера дозволенного поведения управомоченного лица (собственника) по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом своей властью и в своем интересе.

Содержание права собственности на земельный участок соответственно составляют правомочие владения, правомочие пользования и правомочие распоряжения земельным участком.

Владение земельным участком есть фактическое обладание, господство лица над данным объектом. Соответственно под правомочием владения земельным участком понимается основанная на законе и охраняемая им возможность субъекта иметь земельный участок у себя в хозяйстве и оказывать какое-либо непосредственное воздействие на этот земельный участок.

Правомочие пользования земельным участком позволяет собственнику использовать (эксплуатировать) земельный участок, извлекать из него какие-либо полезные свойства (размещать на нем постройки и сооружения, выращивать сельскохозяйственную продукцию, получать плоды от многолетних насаждений на участке и т.п.). По общему правилу плоды, продукция, доходы и иные поступления, полученные в результате использования имущества (в данном случае земельного участка), принадлежат лицу, которое использует его на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества (ст. 136 ГК РФ).

Согласно ст. 40 ЗК РФ собственники земельных участков имеют право использовать для собственных нужд в установленном законом порядке не только поверхность земельного участка и почвенный слой, но и имеющиеся на земельном участке общераспространенные полезные ископаемые, пресные подземные воды, а также закрытые водоемы.

Собственник земельного участка может возводить на нем здания и сооружения, осуществлять их перестройку или снос, разрешать строительство на своем земельном участке другим лицам. Однако при осуществлении этих прав необходимо соблюдение градостроительных и строительных норм и правил, а также требований о целевом назначении земельного участка (п. 1 ст. 263 ГК РФ).

Правомочие распоряжения дает собственнику земельного

участка возможность определять его юридическую судьбу, включать этот природный объект в экономический оборот путем совершения с ним различных сделок (купля-продажа, сдача в аренду, передача в доверительное управление, внесение в качестве вклада в уставный капитал коммерческих организаций и др.).

Собственник земельного участка может передать принадлежащие ему правомочия владения и пользования другому физическому или юридическому лицу. Если при этом право собственности на земельный участок сохраняется за его первоначальным обладателем, то владение и пользование в той или иной мере ограничены его волей.

Допускается передача правомочия пользования без передачи владения (например, сервитут) и передача правомочия владения без пользования (к примеру, в случае передачи земельного участка на хранение в порядке секвестра).

Возможна и одновременная передача правомочий владения и пользования (например, аренда земельного участка). Однако оба эти правомочия зависят от правомочия распоряжения земельным участком, которое в полном объеме принадлежит лишь собственнику последнего.

Собственник земельного участка имеет право:<sup>53</sup>

1) использовать в установленном порядке для собственных нужд имеющиеся на земельном участке общераспространенные полезные ископаемые, пресные подземные воды, а также пруды, обводненные карьеры в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) возводить жилые, производственные, культурно-бытовые и иные здания, сооружения в соответствии с целевым назначением земельного участка и его разрешенным использованием с соблюдением требований градостроительных регламентов, строительных, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и иных правил, нормативов;

3) проводить в соответствии с разрешенным использованием оросительные, осушительные, культуртехнические и другие мелиоративные работы, строить пруды и иные водные объекты в соответствии с установленными законодательством экологическими, строительными, санитарно-гигиеническими и иными специальными требованиями;

---

<sup>53</sup> Ст. 41 «Земельный кодекс Российской Федерации» от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016)

4) осуществлять другие права на использование земельного участка, предусмотренные законодательством.

2. Собственник земельного участка имеет право собственности на посевы и посадки сельскохозяйственных культур, полученную сельскохозяйственную продукцию и доходы от ее реализации, за исключением случаев, если он передает земельный участок в аренду, постоянное (бессрочное) пользование или пожизненное наследуемое владение либо безвозмездное пользование.

Собственники земельных участков и лица, не являющиеся собственниками земельных участков, обязаны:<sup>54</sup>

- использовать земельные участки в соответствии с их целевым назначением способами, которые не должны наносить вред окружающей среде, в том числе земле как природному объекту;
- сохранять межевые, геодезические и другие специальные знаки, установленные на земельных участках в соответствии с законодательством;
- осуществлять мероприятия по охране земель, лесов, водных объектов и других природных ресурсов, в том числе меры пожарной безопасности;
- своевременно приступать к использованию земельных участков в случаях, если сроки освоения земельных участков предусмотрены договорами;
- своевременно производить платежи за землю;
- соблюдать при использовании земельных участков требования градостроительных регламентов, строительных, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и иных правил, нормативов;
- не допускать загрязнение, истощение, деградацию, порчу, уничтожение земель и почв и иное негативное воздействие на земли и почвы;
- выполнять иные требования, предусмотренные Земельным кодексом РФ.

## Контрольные задания

### Тест

---

<sup>54</sup> Ст. 43 «Земельный кодекс Российской Федерации» от 25.10.2001 N 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016)

1. Земельные участки могут быть приобретены в собственность иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц:

- a) на всей территории Российской Федерации;
- b) в границах Российской Федерации за исключением приграничных территорий и иных особо установленных территорий;
- c) в специально отведённых территориях;
- d) все выше перечисленное.

2. Государственной собственностью являются земли:

- a) находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований;
- b) не находящиеся в юридических лиц или муниципальных образований;
- c) находящиеся в собственности граждан или юридических лиц;
- d) не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований.

3. В федеральной собственности находятся земельные участки:

- a) право собственности Российской Федерации, на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю;
- b) при отчуждении собственником своего земельного участка;
- c) находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований;
- d) в границах Российской Федерации за исключением приграничных территорий и иных особо установленных территорий.

4. В собственности субъектов Российской Федерации находятся земельные участки:

- a) право собственности Российской Федерации на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю;
- b) которые приобретены субъектами Российской Федерации по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством;
- c) находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований;
- d) нет правильного ответа.

5. В муниципальной собственности находятся земельные

участки:

- a) которые безвозмездно переданы субъектам Российской Федерации из федеральной собственности;
- b) находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований;
- c) которые признаны таковыми федеральными законами и принятыми в соответствии с ними законами субъектов Российской Федерации;
- d) нет правильного ответа.

#### 9.4. Возникновение прав на землю

Частной собственностью граждан являются земельные участки, приобретенные ими по основаниям, предусмотренным законодательством РФ, как гражданским, так и земельным. Собственность граждан на землю должна быть получена в результате юридических фактов, так как законом установлено, что если земля не находится в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, то является государственной собственностью, согласно (п. 2 ст. 214 ГК РФ, п. 1 ст. 16 ЗК РФ).

Право собственности на земельный участок может возникнуть в связи с наступлением как общих оснований, установленных ст. 8 ГК РФ, так и оснований специальных норм, определяющих возникновение отдельных видов прав.

Вместе с тем справедливо отмечается, что не все юридические факты подходят в качестве оснований возникновения земельных прав. Так, не могут они возникнуть, например: вследствие причинения вреда другому лицу, неосновательного обогащения, в результате создания произведений науки «нельзя приобрести земельный участок, создав его как новую вещь» и др.

Некоторые авторы предлагают разграничить понятия «основание» и «способ» приобретения права собственности.

Под способами приобретения понимаются фактические действия, с которыми закон связывает возникновение права собственности.

Основаниями приобретения считаются юридические факты и (или) события.

Право собственности граждан на земельные участки возникает по основаниям, установленным гражданским законодательством, федеральными законами, и подлежит государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее – Закон о государственной регистрации недвижимо-

сти), согласно п. 1 ст. 25 ЗК РФ.

Так, исходя из положений ГК РФ и ЗК РФ, в качестве оснований могут выступать:

- акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены в качестве оснований возникновения прав на землю;
- договоры и другие сделки, предусмотренные законом; (ст. 34, 37, 38 ЗК РФ, ст. 217, 552, 1181 ГК РФ);
- приобретение земельного участка по основаниям, установленным законом (например, в случае перехода прав на земельный участок при переходе права собственности на расположенные на нем строения и сооружения);
- судебные решения.

### Контрольные задания

#### Тест

1. Права на земельные участки возникают по основаниям, установленным:
  - a) гражданским законодательством;
  - b) федеральными законами;
  - c) верно a и b;
  - d) земельным законодательством.
- 2.оборот земельных участков осуществляется в соответствии с:
  - a) Уголовным кодексом;
  - b) федеральными законами;
  - c) гражданским законодательством;
  - d) гражданским законодательством и Земельным кодексом.
3. Земельные участки, отнесенные к землям, изъятым из оборота:
  - a) не могут предоставляться в частную собственность (за исключением случаев, установленных федеральными законами);
  - b) могут предоставляться в частную собственность;
  - c) не могут предоставляться в частную собственность (за исключением случаев, установленных федеральными законами) и не могут быть объектами сделок, предусмотренных гражданским законодательством;
  - d) нет верного ответа.

4. Из оборота изъяты следующие земельные участки:
  - а) земельные участки, занятые находящимися в федеральной собственности воинскими и гражданскими захоронениями, объектами организаций ФСБ, объектами организаций органов государственной охраны;
  - б) земельные участки, занятые находящимися в федеральной собственности зданиями, сооружениями, в которых размещены военные суды; земельные участки из состава земель лесного фонда;
  - в) земельные участки, занятые объектами космической инфраструктуры;
  - г) земельные участки из состава земель промышленности за пределами границ населенных пунктов, на которых расположены предприятия и иные приватизированные промышленные объекты;
  - д) всё вышеперечисленное.
5. Ограничены в обороте земельные участки:
  - а) находящиеся в государственной собственности;
  - б) расположенные под объектами гидротехнических сооружений; предоставленные для производства ядовитых веществ, наркотических средств; расположенные в границах земель, зарезервированных для государственных или муниципальных нужд;
  - в) верно а и б;
  - г) нет верного ответа.
6. Запрещается приватизация земельных участков:
  - а) в пределах береговой полосы, установленной в соответствии с Водным Кодексом РФ;
  - б) на которых находятся пруды, обводненные карьеры;
  - в) в границах территорий общего пользования;
  - г) всё вышеперечисленное.
7. При переходе права собственности на здание, сооружение, находящиеся на чужом земельном участке, к другому лицу оно приобретает право на:
  - а) пожизненное наследуемое владение земельным участком;
  - б) аренду земельного участка;
  - в) ограниченное пользование земельным участком (сервитут);
  - г) использование соответствующей части земельного участка, занятой зданием, сооружением и необходимой для их использования, на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний их собственник.

8. Отчуждение здания, сооружения, находящихся на земельном участке и принадлежащих одному лицу, проводится вместе с земельным участком. За исключением каких случаев?
- а) отчуждение части здания, сооружения, которая не может быть выделена в натуре вместе с частью земельного участка;
  - б) отчуждение сооружения, которое расположено на земельном участке на условиях сервитута;
  - с) верно а и б;
  - д) нет верного ответа.
9. Объектом купли-продажи может быть земельный участок:
- а) прошедший государственный кадастровый учет;
  - б) находящийся в государственной собственности;
  - с) находящийся в частной собственности;
  - д) нет верного ответа.
10. Земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, предоставляются на основании:
- а) решения органа государственной власти или органа местного самоуправления в случае предоставления земельного участка в собственность бесплатно или в постоянное (бессрочное) пользование;
  - б) договора купли-продажи в случае предоставления земельного участка в собственность за плату;
  - с) договора аренды в случае предоставления земельного участка в аренду;
  - д) договора безвозмездного пользования в случае предоставления земельного участка в безвозмездное пользование;
  - е) верно б, с, д;
  - ф) всё вышеперечисленное.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) // СПС «КонсультантПлюс».
2. Земельный кодекс РФ от 25.10.2001г. №136-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации 2001, - № 44, ст. 4147.
3. Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» // СПС «КонсультантПлюс».
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Российская газета, N 238-239,

08.12.1994;

6. Артамонов А.Н., Вакула А.И., Пчельников М.В. Российский нотариат и земельная реформа 2014 – 2016 годов: проблемы теории и практики. Учебное пособие для занятий и курсов повышения квалификации, профессиональной переподготовки / отв. ред. Исакова Ю. И., д.с.н., к.ю.н, факультет «Юридический» Донского государственного технического университета. – Ростов н/Д.: ФГБОУ ВО «ДГТУ», 2016 – 206 с.

7. Вакула А.И. Земельное право: учеб. пособие. Ростов н/Д: Издательский центр ДГТУ, 2016. 180 с.

8. Вакула А.И., Астапова Е.В., Валуйскова Е.Р. Гражданское право: учеб. пособие. Ростов н/Д: Издательский центр ДГТУ, 2016. 102 с.

9. Вакула А.И., Парковская М.И., Изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд: некоторые недостатки гражданского, земельного и иного законодательства // Юристъ- Правоведъ. - 2016. - № 6. - С. 63-67.

10. Вакула А.И. Особенности правоотношений в сфере ограничения оборотоспособности земельных участков // Юристъ-Правоведъ. - 2017. - № 1. - С. 149-153.

11. Вакула А.И. Проблемы нормативно-правового регулирования отношений в сфере оборота сельскохозяйственных работ //Юристъ- Правоведъ. - 2017. - № 3. - С. 184-187.

## **ГЛАВА 10. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАДОСТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

### **10.1. Правовое регулирование градостроительной деятельности**

Порядок осуществления градостроительной деятельности на территории России определен в Градостроительном кодексе Российской Федерации (далее – ГрК РФ) [1].

Градостроительное законодательства регулирует отношения в области создания системы расселения, градостроительного планирования, застройки, благоустройства городов и сел, развития их инфраструктур и другие вопросы градостроительства. Он определяет компетенцию органов различных уровней власти, права и обязанности граждан и юридических лиц в Области градостроительной деятельности, роль соответствующей документации и регламентов в регулировании использования территории Российской Федерации, а также ответственность за нарушение

законодательства Российской Федерации по градостроительству.

В соответствии с п. 1 ст. 4 ГрК РФ, законодательство о градостроительной деятельности регулирует отношения по территориальному планированию, градостроительному зонированию, планировке территории, архитектурно-строительному проектированию, отношения по строительству объектов капитального строительства, их реконструкции, капитальному ремонту, сносу, а также по эксплуатации зданий, сооружений (далее - градостроительные отношения).

В силу п. 1 ст. 1 ГрК, градостроительная деятельность - деятельность по развитию территорий, в том числе городов и иных поселений, осуществляемая в виде территориального планирования, градостроительного зонирования, планировки территории, архитектурно-строительного проектирования, строительства, капитального ремонта, реконструкции, сноса объектов капитального строительства, эксплуатации зданий, сооружений, благоустройства территорий;

В главе I Градостроительного кодекса РФ даются определения основным понятиям, используемым в нем, таким как: градостроительная деятельность, территориальное планирование, устойчивое развитие территорий, зоны с особыми условиями использования территорий, функциональные зоны, градостроительное зонирование, территориальные зоны, правила землепользования и застройки градостроительный регламент градостроительная деятельность, градостроительная документация, объекты недвижимости в градостроительстве, инженерная, транспортная и социальная инфраструктуры, градостроительный регламент и другие понятия.

Кодекс определяет составные части законодательства Российской Федерации о градостроительстве, в которые, помимо Градостроительного кодекса, входят законы и нормативные акты федеральных, региональных и местных органов власти, а также общепризнанные принципы и нормы международного права.

Согласно Кодексу государственные интересы в области градостроительной деятельности - это интересы Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Общественные интересы в области градостроительной деятельности - это интересы групп населения, объединенных по территориальному принципу проживания. Частные интересы - интересы отдельных граждан и юридических лиц, при этом организационно - правовая форма и форма собственности значения не имеют.

Противоречия между публичными интересами, т. е. интере-

сами государства, общества, и частными интересами - интересами отдельных групп людей, отдельных лиц - объективно существуют на всех этапах развития человеческого общества. В связи с этим в Кодексе закреплены основные принципы законодательства о градостроительной деятельности. В частности, в статье 3 ГрК РФ, законодательство о градостроительной деятельности основывается на следующих принципах:

1) обеспечение комплексного и устойчивого развития территории на основе территориального планирования, градостроительного зонирования и планировки территории;

2) обеспечение сбалансированного учета экологических, экономических, социальных и иных факторов при осуществлении градостроительной деятельности;

3) обеспечение инвалидам условий для беспрепятственного доступа к объектам социального и иного назначения;

4) осуществление строительства на основе документов территориального планирования, правил землепользования и застройки и документации по планировке территории;

5) участие граждан и их объединений в осуществлении градостроительной деятельности, обеспечение свободы такого участия;

6) ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;

7) осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований технических регламентов;

8) осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований безопасности территорий, инженерно-технических требований, требований гражданской обороны, обеспечением предупреждения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, принятием мер по противодействию террористическим актам;

9) осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований охраны окружающей среды и экологической безопасности;

10) осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований сохранения объектов культурного наследия и особо охраняемых природных территорий;

10.1) единство требований к порядку осуществления взаимодействия субъектов градостроительных отношений, указанных в статье 5 настоящего Кодекса;

11) ответственность за нарушение законодательства о градостроительной деятельности;

12) возмещение вреда, причиненного физическим, юридическим лицам в результате нарушений требований законодательства о градостроительной деятельности, в полном объеме.

Кодекс регламентирует полномочия органов государственной, исполнительной власти и органов местного самоуправления в области регулирования градостроительной деятельности (глава II).

В главе III Кодекса определяется назначение, виды и содержание документов территориального планирования Российской Федерации. Также регламентируется подготовка и утверждение схем территориального планирования Российской Федерации, порядок согласования проекта схемы территориального планирования Российской Федерации, подготовка и утверждение схем территориального планирования субъектов Российской Федерации.

В этой главе рассматривается содержание генеральных планов поселений и генеральных планов городских округов, а также государственная экспертиза проектов документов территориального планирования.

Глава IV Кодекса посвящена градостроительному зонированию и определяет правила землепользования и застройки, в том числе предельные (минимальные и (или) максимальные) размеры земельных участков и предельные параметры разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства. Рассматривается также порядок предоставления разрешения на условно разрешенный вид использования земельного участка или объекта капитального строительства и отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства. Глава V и VI определяет содержание и виды документации по планировке территории, а также архитектурно - строительному проектированию, строительству, реконструкции объектов капитального строительства.

В главе VII определяется информационное обеспечение градостроительной деятельности, порядок формирования и ведения информационных систем обеспечения градостроительной деятельности.

Порядок наступления ответственности за нарушение законодательства о градостроительной деятельности рассмотрен в главе VIII Кодекса.

В отличие от законодательства о техническом регулировании и законодательства в области промышленной безопасности, законодательство о градостроительной деятельности представлено не только нормативными правовыми актами федерального уровня, но и нормативными правовыми актами субъектов РФ, а также муниципальными нормативными правовыми актами.

Согласно требованиям ст. 4 Градостроительного кодекса РФ градостроительные отношения регулируются не только законодательством о градостроительной деятельности, но также в случаях и в порядке, которые предусмотрены Кодексом и иным отраслевым законодательством.

Так, отношения, связанные с принятием мер по обеспечению безопасности строительства, эксплуатации зданий, сооружений, предупреждению чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера и ликвидации их последствий при осуществлении градостроительной деятельности, регулируются:

1) в приоритетном значении:

– законодательством РФ в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

– законодательством РФ о безопасности гидротехнических сооружений;

– законодательством РФ о промышленной безопасности опасных производственных объектов;

– законодательством об использовании атомной энергии;

– техническими регламентами;

2) если данные отношения не урегулированы указанным выше законодательством, тогда – законодательством о градостроительной деятельности.

Если градостроительные отношения не урегулированы законодательством о градостроительной деятельности, тогда к таким отношениям применяется:

– земельное законодательство;

– лесное законодательство;

– водное законодательство;

– законодательство об особо охраняемых природных территориях;

– законодательство об охране окружающей среды;

– законодательство об охране объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации;

– иное законодательство Российской Федерации.

К отношениям, связанным с приобретением, прекращением статуса саморегулируемых организаций, определением их правового положения, осуществлением ими деятельности, установлением порядка осуществления саморегулируемой организацией контроля за деятельностью своих членов и применением саморегулируемой организацией мер дисциплинарного воздействия к своим членам, порядка осуществления государственного надзора за деятельностью саморегулируемых организаций, применяется:

1) в приоритетном значении – Градостроительный кодекс РФ;

2) если данные отношения не урегулированы Градостроительным кодексом, тогда применяется:

– гражданское законодательство;

– Федеральный закон от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ “О саморегулируемых организациях” [2].

К отношениям, связанным с созданием искусственных земельных участков:

– в приоритетном значении учитываются особенности, установленные Федеральным законом от 19.07.2011 г. № 246-ФЗ “Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации” [3];

– применяется законодательство о градостроительной деятельности.

В статье 2 Градостроительного кодекса РФ определяются основные принципы законодательства о градостроительной деятельности, среди которых можно выделить следующие:

– осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований технических регламентов;

– осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований безопасности территорий, инженерно-технических требований, требований гражданской обороны, обеспечением предупреждения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, принятием мер по противодействию террористическим актам;

– осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований охраны окружающей среды и экологической безопасности;

– осуществление градостроительной деятельности с соблюдением требований сохранения объектов культурного наследия и особо охраняемых природных территорий.

Охрана окружающей среды является одним из основных требований при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, в том числе при проведении капитального ремонта опасных производственных объектов и объектов капитального строительства. Поэтому требования в области охраны окружающей среды не только регулируют градостроительные отношения, но и играют важную роль в реализации законодательства о градостроительной деятельности.

Таким образом, перечень нормативных правовых актов, регулирующий градостроительные отношения, и содержащий обязательные к исполнению и соблюдению требования, достаточно широк и многообразен как по наименованию и видам, так и по содержанию и принадлежности к отраслям российского законодательства.

1. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 190-ФЗ // Сборник законодательства РФ, 03.01.2005, № 1 (часть 1), ст. 16,
2. Федеральный закон от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" // Парламентская газета, № 174-176, 11.12.2007.
3. Федеральный закон от 19.07.2011 г. № 246-ФЗ "Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // Российская газета, № 159, 22.07.2011.

### Контрольные задания:

#### Задание № 1.

Краткие методические рекомендации по выполнению: Контрольная работа в форме тестирования. Необходимо выбрать правильный вариант ответа из предложенных. Засчитывается только один вариант ответа на каждый вопрос. Критерии оценки: 85-100% правильных ответов – «отлично», 65-84% правильных ответов – «хорошо», 50-64% правильных ответов – «удовлетворительно», менее 50% правильных ответов – «неудовлетворительно».

*1. К какой стадии градостроительного проектирования относится проект схемы территориального планирования субъекта Российской Федерации*

- 1 проект планировки территории
- 2 территориальное планирование
- 3 генеральный план

*2. К какой стадии градостроительного проектирования относится проект генерального плана города (посёлка)*

- 1 территориальное планирование
- 2 проект планировки территории
- 3 градостроительное зонирование

*3. Какие зоны устанавливаются при функциональном зонировании территории города в ходе градостроительного проектирования*

- 1 научная, спортивная, общественно-деловая, торгово-развлекательная, инновационная
- 2 многоэтажной застройки, усадебной застройки, санитарно-защитные, памятников истории и культуры
- 3 жилая (селитебная), промышленно-складская, рекреационная, инженерной и транспортной инфраструктуры

*4. Какое основное назначение пригородной зоны*

- 1 рекреационное, резерв для развития территории города, размещение промышленных площадок городских предприятий, городов-спутников
- 2 оздоровительно -туристическое, научно-учебное, для размещения объектов культуры и искусства
- 3 добычи полезных ископаемых, строительства жилых и общественных зданий

*5. Территории, каких видов транспорта составляют зону внешнего транспорта крупного города*

- 1.маршрутного такси, троллейбуса, вертолетов и малой авиации, катеров
2. метрополитена, трамвая, монорельса, трубопроводного
3. железнодорожного, автомобильного, воздушного, водного,

го,

### Задание № 2.

1. Перечислите основные принципы законодательства о градостроительной деятельности
2. Перечислите основные этапы развития законодательства о градостроительной деятельности в России

**Задание №3.**

*1. В Градостроительном Кодексе определены основные понятия, относящиеся к градостроительной деятельности*

- а) Да
- б) Нет

*2. Существующая на данный момент редакция Градостроительного Кодекса — первая в России, а раньше как такового Кодекса, регулирующего градостроительную деятельность, у нас не было*

- а) Да
- б) Нет

*3. На муниципальном уровне к территориальному планированию относят схемы планирования границ лесного фонда*

- а) Да
- б) Нет

*4. Градостроительный Кодекс содержит 9 глав, каждая из которых регулирует определенный раздел градостроительной деятельности*

- а) Да
- б) Нет

*5. Что из нижеперечисленного относится к полномочиям органов государственной власти субъектов РФ*

- а) Осуществление государственного строительного надзора
- б) Техническое регулирование в области градостроительной деятельности
- в) Установление порядка ведения информационных систем обеспечения градостроительной деятельности
- г) Подготовка и утверждение документов территориального планирования поселений

## ГЛАВА 11. ТРАНСПОРТНОЕ ПРАВО

### 11.1. Понятие, предмет, метод и источники транспортного права

#### 11.1.1. Понятие транспортного права

Транспортное право – комплексная отрасль права, представляющая совокупность норм права, регулирующих отношения в сфере транспортной деятельности, связанной с перевозками.

Выделяют следующие виды транспорта: автомобильный, железнодорожный, воздушный, морской, внутренневодный. Которые в свою очередь делятся на: транспорт общего пользования; транспорт не общего пользования – промышленный транспорт; магистральный транспорт; муниципальный транспорт – городские перевозки; частный транспорт и т.п.

Транспорт обеспечивает производство и обращение продукции промышленности и сельского хозяйства, нужды капитального строительства, удовлетворяет потребности населения в перевозках и, в целом, влияет на социально-экономические отношения.

Основная цель деятельности транспорта заключается в перевозках грузов, пассажиров, багажа и почты.

#### 11.1.2. Предмет транспортного права

В качестве комплексной отрасли права транспортное право имеет предмет и метод правового регулирования. Предметом транспортного права выступают разнообразные общественные отношения, что служит подтверждением комплексного характера данной отрасли права.

В частности, предмет транспортного права составляют следующие правоотношения:

1. Договорные (имущественные) – связаны с организацией и осуществлением перевозки пассажиров, грузов, багажа (базируются на договорных началах);

2. Отношения административно-правового характера – связаны с необходимостью деятельности органов власти по контролю и надзору за деятельностью в области транспорта, обеспечением мер безопасности, техническим надзором за источником повышенной опасности – транспортом.

3. Специфические трудовые правоотношения на транспорте регулируются нормами не только трудового права, но и транспортного права (например, КТМ, КВВТ и т.п.)

4. Процессуальные правоотношения – возникают между

сторонами в связи с претензионным порядком рассмотрения споров

### 3. Метод правового регулирования транспортного права

Нормы транспортного права не связаны единым методом правового регулирования.

Метод правового регулирования – это совокупность приемов и способов, средств воздействия на общественные отношения при помощи норм права. В транспортном праве при регулировании общественных отношений выделяют: императивный и диспозитивный методы.

Императивный метод – (категорический, властный) метод правового регулирования - способ воздействия, не допускающий отступлений от правовых предписаний. Базируется на подчинении сторон, т.е. один из субъектов наделяется властными полномочиями (например, орган исполнительной власти в административных правоотношениях на транспорте).

Диспозитивный метод основан на равном положении (статусе) субъектов права, на равном объеме их прав и обязанностей. В этих отношениях ни одна из сторон не наделена властными полномочиями, предоставляет сторонам свободу договариваться самим (например, при заключении договора перевозки груза).

#### **11.1.4. Источники транспортного права**

Источниками права являются способы закрепления правовых норм, формы их внешнего выражения, имеющие общеобязательный характер. Источники транспортного права подразделяются на два вида: правовые обычаи и нормативные правовые акты.

Правовые обычаи – это обычаи санкционированные государством (обычаи торгового мореплавания, обычаи портов и др.). Например, в КТМ РФ в ст.138 среди источников, регулирующих право перевозчика перевозить груз на палубе судна, называется обычай делового оборота. Как правило, правовые обычаи используются в транспортном праве при регулировании международных морских перевозок. В ГК РФ – обычаи делового оборота.

Основным видом источников транспортного права являются нормативные правовые акты.

Нормативно-правовыми актами, регулирующими транспортные отношения, являются:

Конституция РФ (относит управление федеральным транспортом, путями сообщения к ведению Российской Федерации);

Главные кодифицированные акты, принимаемые законодателем в качестве федеральных законов:

Гражданский кодекс РФ, содержащий нормы, регулирующие основные положения по перевозкам: о договоре перевозки грузов и пассажиров, перевозке транспортом общего пользования, подаче транспортных средств, погрузке и выгрузке груза, ответственности перевозчика, претензиях и исках и т.д.

специальное транспортное законодательство: транспортные кодексы и уставы, которые детально регулируют отношения, возникающие на транспорте. Такие как:

Воздушный кодекс РФ (1997г.) (ВЗК),

## Нормативно-правовые акты

Нормативно-правовой акт – это официальный документ, который создаётся компетентными государственными органами; содержит общеобязательные правовые нормы; охраняется и обеспечивается государством.

### НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ



Кодекс торгового мореплавания (1999г.) (КТМ),  
 Кодекс внутреннего водного транспорта (2001г.) (КВВТ),  
 Устав железнодорожного транспорта РФ (2003г.) (УЖТ),  
 Устав автомобильного транспорта и городского наземного

электрического транспорта (2007г.) (УАТГНЭТ).

Федеральные законы РФ: Федеральный закон "О транспортно-экспедиционной деятельности" от 30.06.2003 N 87-ФЗ; Федеральный закон РФ «О транспортной безопасности» от 09.02.2007 N 16-ФЗ; Федеральный закон от 24 июля 1998 г. N 127-ФЗ "О государственном контроле за осуществлением международных автомобильных перевозок и об ответственности за нарушение порядка их выполнения"; Закон РФ от 7 февраля 1992 г. N 2300-1 "О защите прав потребителей" и т.п.

Законы субъектов РФ, например: Областной закон Ростовской области от 22.06.2012 N 876-ЗС "О порядке перемещения транспортных средств на специализированную стоянку, их хранения, оплаты расходов на перемещение и хранение, возврата транспортных средств" и др.

Указы Президента РФ: указ Президента Российской Федерации от 16 марта 2010 г. N 321 "О мерах по организации движения высокоскоростного железнодорожного транспорта в Российской Федерации"; указ Президента Российской Федерации от 8 ноября 1997 г. N 1201 "О совершенствовании структуры железнодорожного транспорта Российской Федерации" и др.

Постановления Правительства РФ: постановление Правительства РФ от 2 марта 2005 г. N 111 "Об утверждении Правил оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности»; постановление Правительства РФ от 6 февраля 2003 года N 72 «Об утверждении Правил оказания услуг по перевозке пассажиров, багажа, грузов для личных (бытовых) нужд на внутреннем водном транспорте» и др.

Нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти в области транспорта: приказы, распоряжения Министерства транспорта РФ, например приказ Минтранса России от 13.12.2011 № 313 «Об утверждении Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере транспорта проведения проверок за обеспечением транспортной безопасности» и др.

Нормативные правовые акты иных федеральных органов исполнительной власти: приказ ФАС России от 28.04.2018 N 561/18 "Об определении экономически обоснованного уровня тарифов на перевозки пассажиров железнодорожным транспортом общего пользования в дальнем следовании в плацкартных и общих вагонах на 2018 год и его прогнозного уровня на 2019 год" и

др.

Нормативно-правовые акты органов исполнительной власти субъектов РФ: приказ Министерства транспорта Ростовской области от «31» мая 2018 г. № 279 «Об утверждении Программ профилактики мероприятий нарушений обязательных требований регионального государственного контроля (надзора), осуществляемого министерством транспорта Ростовской области, на 2018 год» и др.

Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления (например, решения Городской Думы г.Ростова-на-Дону).

## 11.2. Транспортные правоотношения

### 11.2.1. Понятие и основные особенности транспортного правоотношения

Под правовыми отношениями в юриспруденции принято понимать общественные отношения, урегулированные нормами права.

Правоотношения всегда складываются на основе правовых норм; их участники - субъекты наделяются взаимными правами и обязанностями; они имеют осознанно волевой характер; гарантируются государством и охраняются в необходимых случаях силой государственного принуждения.

Нормы транспортного права содержатся, как нами говорилось выше, в различных источниках права и регулируют общественные отношения в сфере функционирования транспорта. Таким образом, под воздействием правового регулирования, фактические общественные отношения в данной сфере становятся транспортными отношениями. И составляют, в свою очередь, предмет транспортного права.

Особенности транспортных отношений:

1. Особое социально-экономическое значение транспортной деятельности для функционирования государства определяет необходимость правового регулирования транспортных отношений в приоритетном порядке. При этом разграничиваются предметы ведения и полномочий органов государственной власти и местного самоуправления (например, федеральный транспорт, федеральные пути сообщения находятся в ведении Российской Федерации, а вопросы организации автостоянок решаются органами местного самоуправления).

2. Транспорт часто является сферой естественных монополий (например, железнодорожный), что не может не учитываться антимонопольным законодательством.

3. Транспортная деятельность сопряжена с эксплуатацией источников повышенной опасности, каковыми являются транспортные средства, механизмы, высоковольтные устройства энергообеспечения электрического транспорта и др. Понятие источника повышенной опасности и ответственность за возможные вредные последствия в связи с его эксплуатацией установлены в Гражданском кодексе. Вред, который источник повышенной опасности причинил людям, имуществу, природным объектам должен быть возмещен владельцем этого источника даже в том случае, когда отсутствует виновность владельца, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

4. Управление транспортным средством, как источником повышенной опасности, требует специальных знаний и навыков, не может должным образом осуществляться лицами, имеющими противопоказания по состоянию их здоровья;

повышенная опасность транспортной деятельности требует регламентации продолжительности рабочего дня и времени отдыха линейного персонала, что и регламентируется трудовым законодательством.

5. Транспортные средства должны находиться в надлежащем техническом состоянии, должен быть идентифицирован владелец каждого транспортного средства. Поэтому действуют установленные законодательством правила учета, регистрации и проверки технического состояния транспортных средств.

6. При перевозке людей и грузов возможно распространение инфекционных, радиоактивных и иных вредных для жизни и здоровья людей и окружающей среды материалов, что требует особого контроля и надзора со стороны органов власти и регламентации транспортным законодательством.

7. Транспорт является одним из источников вредных выбросов в окружающую среду (отработавшие газы и сажа, асбестовая пыль от истертых тормозных колодок и проч.). Поэтому в сфере охраны окружающей среды действуют обязательные правовые нормы, специально предназначенные для транспорта.

8. Транспортная деятельность осуществляется на путях общего пользования субъектами, имеющими разнообразный правовой статус: юридическими лицами: коммерческими организациями-перевозчиками (как оказывающими услуги, так и осуществляющими перевозки для собственных нужд), государственными, муниципальными и не коммерческими организациями, физическими лицами, в том числе индивидуальными предпринимателями, рос-

сийскими и нероссийскими резидентами. Поэтому законодательство предусматривает комплексный подход к учету интересов различных участников транспортного процесса, определяя транспортными уставами и кодексами правила взаимодействия данных участников транспортных правоотношений.

9. Результатом коммерческой транспортной деятельности является нематериальный товар - транспортная услуга, оказываемая не в фиксированном месте, а рассредоточенная в пространстве.

10. Международные перевозки сопряжены с деятельностью транспортных организаций на территориях иных государств и в экстерриториальных пространствах. Такая деятельность регулируется международным правом, обеспечивается государством, резидентом которого является транспортная организация.

11. Перевозка пассажиров требует обеспечения перевозчиком ряда обязательных требований, предъявляемых в целях безопасности для жизни, здоровья и имущества пассажиров, создания им в пути следования необходимых условий поездки (залы ожидания, туалет, камеры хранения и др.).

12. При перевозке грузов необходимо учитывать отсутствие у перевозчика прав собственности на перевозимый груз, участие перевозчика в передаче права собственности на груз от грузоотправителя к грузополучателю, возможность естественной убыли ряда грузов в пути следования и др. Это требует правовой регламентации транспортными уставами и кодексами, государственными стандартами, правилами перевозок грузов и транспортно-экспедиционного обслуживания.

13. Транспорт может быть использован при устранении последствий чрезвычайных ситуаций, ведении боевых действий, в случаях катастроф, введения чрезвычайного положения, мобилизации, состояния войны, что также является предметом правового регулирования.

Транспортное правоотношение – это регулируемое нормами транспортного права общественное отношение, складывающееся по поводу оказания транспортных услуг и связанной с ними деятельности транспорта, а также управления им.

### **11.2.2. Структура транспортного правоотношения: субъекты, объект, содержание.**

Как и любое правоотношение, транспортное правоотношение состоит из следующих элементов: 1) объекта, 2) субъектов и 3) содержания правоотношения.

Объект транспортного правоотношения – это то, по поводу

чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов, их поведение, на что направлены их субъективные права и обязанности. Таким образом, объект транспортного правоотношения – это транспортная деятельность, связанная с перевозками.

В гражданско-правовых отношениях – это перевозка грузов, пассажиров, багажа.

В транспортных правоотношениях административно-правового характера поведение их субъектов выражается в положительных действиях (принятие Минтрансом России нормативных правовых актов) или в негативных действиях – совершении административных правонарушений (например, нарушении правил дорожного движения).

Что касается транспортных правоотношений процессуального характера, то их субъекты вступают в отношения друг с другом по поводу спора материально-правового характера о возмещении причиненного вреда при осуществлении перевозки. Грузоотправитель имеет право на предъявление претензии и иска к перевозчику в случае утраты груза (п. 2 ст. 125 ВЗК).

2. Субъекты транспортного правоотношения – это участники данного правоотношения. Ими могут быть: индивиды (физические лица), юридические лица (организации), государство в лице различных государственных органов: федерального органа исполнительной власти в области транспорта, государственных органов контроля, надзора на транспорте, государственного органа по охране труда (в том числе на транспорте) и др. Минимальный состав субъектов транспортного правоотношения включает управомоченного субъекта и обязанного субъекта (грузоотправитель – перевозчик; грузополучатель – транспортный экспедитор; перевозчик – представитель таможенного органа; перевозчик – представитель органа технического надзора и классификации судов и т.д.). В административно-правовых транспортных отношениях, как правило, одной из сторон является орган государственной власти или местного самоуправления.

Субъекты транспортного правоотношения обладают правосубъектностью, т.е. социально-правовой возможностью быть участниками транспортных правоотношений. Элементами правосубъектности являются правоспособность, дееспособность и деликтоспособность субъектов.

3. Содержание транспортного правоотношения составляют юридические права и обязанности его субъектов. Они весьма разнообразны и зависят от характера транспортных отношений.

Так, в гражданско-правовых (имущественных) правоотно-

шениях права и обязанности субъектов возникают, например, при заключении договора перевозки; в транспортных правоотношениях административно-правового характера действуют не только права и обязанности субъектов, но и процессуально-правовой режим их осуществления, а также установленные для субъектов запреты и ограничения (например, ограничения или запрет на эксплуатацию гражданского воздушного судна при нарушении правил летной эксплуатации и технического обслуживания – п. 6 ст. 37 ВЗК).

В трудовых правоотношениях праву работника соответствует обязанность работодателя, и наоборот.

Содержание транспортных правоотношений процессуально-го характера – это права и обязанности субъектов, а также процессуальные действия, совершаемые ими в соответствии с правами и обязанностями. Например, грузоотправитель наделяется правом предъявления претензии перевозчику. Оно реализуется путем составления письменной претензии по установленной форме, сбора прилагаемых к ней необходимых документов, предъявления претензии в установленные сроки надлежащему перевозчику.

Таким образом, рассмотренные группы транспортных правоотношений, являются неоднородными. Они имеют разные объемы, им присущ неодинаковый субъектный состав. Различаются транспортные правоотношения и содержанием. Все это дает основание подразделить транспортные правоотношения на правоотношения имущественного, административно-правового, трудового и процессуального характера.

### **11.3. Государственное управление в области транспорта.**

#### **11.3.1. Организационно-правовая система государственного управления в области транспорта**

В соответствии с п. "и" ст. 71 Конституции РФ федеральные транспорт и пути сообщения находятся в ведении Российской Федерации. Следовательно, функционирование федерального транспорта и федеральных путей сообщения относятся к компетенции федеральных органов власти.

Основным органом, в чью компетенцию входит решение вопроса организации государственного управления транспортом, а также разработка и внесение на рассмотрение законодательных органов проектов федеральных законов о федеральном транспорте и путях сообщения, является Правительство РФ.

Государственное управление федеральным транспортом

осуществляется с помощью системы специальных федеральных органов исполнительной власти, состоящей из:

- Министерства транспорта Российской Федерации (Минтранс России), которое является федеральным органом исполнительной власти в области транспорта, осуществляющим функции по выработке госполитики в сфере гражданской авиации, использования воздушного пространства, морского, внутреннего водного, железнодорожного, автомобильного, городского электрического и промышленного транспорта, дорожного хозяйства, обеспечения безопасности судоходных гидротехнических сооружений, обеспечения транспортной безопасности, регистрации прав на воздушные суда, и организации дорожного движения в части организационно-правовых мероприятий по управлению движением на автодорогах. Для реализации этих целей Минтранс РФ в пределах своей компетенции вправе принимать нормативно-правовые акты: приказы и распоряжения.

В ведении Минтранса РФ находятся:

- Федеральная служба по надзору в сфере транспорта (Ространснадзор). Служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере гражданской авиации (кроме вопросов использования воздушного пространства и аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации), морского (включая морские торговые, специализированные, рыбные порты, кроме портов рыбопромысловых колхозов), внутреннего водного, железнодорожного, автомобильного (кроме вопросов безопасности дорожного движения), промышленного транспорта и дорожного хозяйства.

- Федеральное дорожное агентство (Росавтодор), являющееся федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере автомобильного транспорта и дорожного хозяйства, в том числе в области учета автомобильных дорог, а также функции по оказанию государственных услуг в области обеспечения транспортной безопасности в этой сфере. Федеральное дорожное агентство осуществляет полномочия компетентного органа в области автомобильного транспорта и дорожного хозяйства по реализации обязательств, вытекающих из международных договоров Российской Федерации, в части выполнения функций по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом.

- Федеральное агентство железнодорожного транспорта

(Росжелдор). Росжелдор осуществляет правоприменительные функции, функции по оказанию государственных услуг и управлению имуществом в сфере железнодорожного транспорта. Росжелдор выступает в качестве железнодорожной администрации Российской Федерации по выполнению обязательств, вытекающих из международных договоров Российской Федерации, в части выполнения функций по реализации государственной политики, оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом.

- Федеральное агентство воздушного транспорта (Росавиация). Агентство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере воздушного транспорта (гражданской авиации), использования воздушного пространства Российской Федерации, аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации и авиационно-космического поиска и спасания, функции по оказанию государственных услуг в области транспортной безопасности в этой сфере, а также государственной регистрации прав на воздушные суда и сделок с ними.

- Федеральное агентство морского и речного транспорта (Росморречфлот). Росморречфлот является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом, а также правоприменительные функции в сфере морского и речного транспорта, в том числе в отношении морских рыбных портов в целях развития транспортного комплекса.

Федеральное бюджетное учреждение «Агентство автомобильного транспорта» (ФБУ Росавтотранс»). Основной целью его деятельности является содействие обеспечению выполнения Министерством транспорта Российской Федерации функций компетентного органа в области автомобильного транспорта при реализации обязательств, вытекающих из международных договоров Российской Федерации, включая реализацию образовательных программ, вытекающих из выполнения соглашений, а также в области перевозок пассажиров и грузов автомобильным транспортом.

Таким образом, находящиеся в ведении Минтранса Федеральная служба осуществляет контрольно-надзорные функции в сфере транспортной деятельности, федеральные агентства - функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом, а также правоприменительные функ-

ции в сфере транспортной деятельности.

Организация управления транспортом, не относящегося к федеральному, возлагается на органы исполнительной власти субъектов Федерации. Обычно это департаменты (министерства) транспорта и связи.

На муниципальном уровне осуществляется не государственное управление, а местное самоуправление. Его основные задачи в отношении транспорта заключаются в организации транспортного обслуживания населения, муниципальном дорожном строительстве, содержании дорог местного значения.

### **11.3.2. Лицензирование транспортной деятельности**

Ст. 2 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 04.05.2011 N 99-ФЗ предусматривает, что лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности.

Задачами лицензирования отдельных видов деятельности являются предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическим лицом, его руководителем и иными должностными лицами, индивидуальным предпринимателем, его уполномоченными представителями требований, которые установлены Федеральным законом о лицензировании, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Соответствие соискателя лицензии этим требованиям является необходимым условием для предоставления лицензии, их соблюдение лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Федеральная служба по надзору в сфере транспорта (Ространснадзор) является основным федеральным органом исполнительной власти, имеющим право на лицензирование транспортной деятельности (за исключением лицензирования перевозок в сфере перевозок воздушным транспортом). Лицензии действуют бессрочно.

Перечень реестров лицензий/разрешительных документов выдаваемых Ространснадзором:

Автотранспорт и дорожное хозяйство

- Допуск российских перевозчиков к осуществлению международных автомобильных перевозок.

- Лицензирование деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами.

В новой редакции Федерального закона о лицензировании лицензированию подлежит деятельность по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами. Лицензирование не осуществляется в отношении перевозок, выполняемых автобусами пожарной охраны, скорой медицинской помощи, полиции, аварийно-спасательных служб, военной автомобильной инспекции, федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности, федерального органа исполнительной власти в области государственной охраны, Вооруженных Сил Российской Федерации т.п., выполняемых автобусами без использования автомобильных дорог общего пользования.

Сведения о принадлежащих лицензиату на праве собственности или ином законном основании транспортных средствах, которые используются для осуществления подлежащей лицензированию деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами, включаются в реестр лицензий. Состав указанных сведений устанавливается положением о лицензировании данной деятельности. Осуществление лицензируемого вида деятельности с использованием транспортных средств, сведения о которых не включены в реестр лицензий, запрещается.

Лицензируемая деятельность включает перевозки пассажиров автобусами лицензиата на основании договора перевозки пассажира или договора фрахтования транспортного средства (коммерческие перевозки) и (или) перевозки автобусами иных лиц лицензиата для его собственных нужд. (Постановление Правительства РФ от 27.02.2019 N 195 "О лицензировании деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами"). Под автобусом лицензиата понимается транспортное средство, принадлежащее лицензиату на праве собственности или ином законном основании (за исключением аренды транспортных средств с экипажем), сведения о котором внесены в реестр лицензий на осуществление лицензируемого вида деятельности, и используемое лицензиатом для осуществления лицензируемого вида деятельности. К автобусам лицензиата устанавливаются специальные требования. Например, к лицензируемому виду деятельности допускаются автобусы лицензиата, прошедшие в порядке, установленном Министерством транспорта Российской Федерации в соответствии со статьей 23 Федерального закона "О безопасности дорож-

ного движения", предрейсовый или предсменный контроль их технического состояния и оснащенные в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, тахографами (контрольными устройствами (тахографами) регистрации режима труда и отдыха водителей транспортных средств), а также аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS.

#### Водный транспорт

Лицензирование деятельности по перевозкам внутренним водным транспортом, морским транспортом опасных грузов

Лицензирование погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам на внутреннем водном транспорте, в морских портах

Лицензирование деятельности по перевозкам внутренним водным транспортом, морским транспортом пассажиров

Лицензирование деятельности по осуществлению буксировок морским транспортом (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)

#### Воздушный транспорт

Лицензирование деятельности по разработке, производству, испытанию и ремонту авиационной техники

#### Железнодорожный транспорт

Лицензирование погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам на железнодорожном транспорте

Лицензирование деятельности по перевозкам железнодорожным транспортом опасных грузов

Лицензирование деятельности по перевозкам железнодорожным транспортом пассажиров

#### Росавиация осуществляет:

Лицензирование деятельности по перевозкам воздушным транспортом грузов

Лицензирование деятельности по перевозкам воздушным транспортом пассажиров (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

Порядок лицензирования заключается в следующем. Соискатель лицензии направляет в соответствующий лицензирующий орган заявление о предоставлении лицензии вместе с требуемыми законом документами. Лицензирующий орган проверяет полноту и достоверность сведений, содержащихся в представленных

документах, а также возможность выполнения соискателем лицензионных требований и условий. Решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в виде акта принимается в срок, не превышающий 45 дней с момента поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов. В этот срок лицензирующий орган обязан уведомить в письменной форме соискателя лицензии о принятом решении. В случаях, указанных в законодательстве, вместо лицензирования государство устанавливает уведомительный порядок осуществления предпринимательской деятельности в сфере перевозок.

В соответствии со ст. 8 Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны уведомить о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности уполномоченный или уполномоченные в соответствующей сфере деятельности орган (органы) государственного контроля (надзора).

Уведомление о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности представляется юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, осуществляющими выполнение работ и услуг в соответствии с утвержденным Правительством Российской Федерации перечнем работ и услуг в составе следующих видов деятельности:

- предоставление услуг по перевозкам грузов транспортными средствами, общая масса которых составляет свыше двух тонн пятисот килограммов (за исключением таких перевозок, осуществляемых для обеспечения собственных нужд юридических лиц, индивидуальных предпринимателей);
- перевозки морским транспортом грузов (за исключением опасных грузов);
- перевозки внутренним водным транспортом грузов (за исключением опасных грузов);
- перевозки железнодорожным транспортом грузов (за исключением опасных грузов);
- перевозки железнодорожным транспортом грузобагажа;
- перевозки грузов (перемещение грузов без заключения договора перевозки) по железнодорожным путям общего пользования, за исключением уборки с железнодорожных выставочных путей прибывших вагонов, их возврата на железнодорожные выставочные пути;

Уведомление о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности представляется юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в уполномоченный орган государственного контроля (надзора) непосредственно либо через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг после государственной регистрации и постановки на учет в налоговом органе до начала фактического выполнения работ или предоставления услуг. Указанное уведомление может быть представлено в форме электронного документа.

Перевозчик, осуществляющий виды деятельности, о начале осуществления которых подаются уведомления, обязан иметь на каждом транспортном средстве копию такого уведомления с отметкой органа государственного надзора, осуществляющего прием такого уведомления.

## 11.4. Транспортные договоры

### 11.4.1. Понятие договора

Определение договора, порядок его заключения, расторжения, содержание договора (права и обязанности сторон) содержатся в ГК РФ. Договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор это двусторонняя или многосторонняя сделка, поэтому к договорам применяются все нормы, касающиеся сделок.

### 11.4.2. Порядок заключения договора

Заключение договора

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

- Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятие предложения) другой стороной. Считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Оферта - предложение вступить в оферту, содержит все существенные условия и выражает намерение лица, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение, адресовано определенному лицу - кругу лиц. Публичная оферта - выражена воля лица заключить договор с любым.

Акцепт - ответ лица, которому адресована оферта о ее полном и безоговорочном принятии. Может быть осуществлен путем

выполнения в срок, установленный для ее акцепта, указанных в ней действий (отгрузка товара, выполнение работ и т.д.), если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Базовые положения договора перевозки регламентируются Гражданским кодексом РФ (далее — ГК РФ). Вместе с тем в зависимости от вида перевозки следует руководствоваться специальными нормативными правовыми актами, а именно:

- Воздушным кодексом РФ от 19.03.1997 № 60-ФЗ (далее — ВЗК);
- Федеральным законом "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" от 10.01.2003 N 18-ФЗ (УЖТ);
- Кодексом торгового мореплавания РФ от 30.04.1999 № 81-ФЗ (КТМ);
- Кодексом внутреннего водного транспорта РФ от 07.03.2001 № 24-ФЗ (КВВТ);
- Федеральным законом от 08.11.2007 N 259-ФЗ (ред. от 30.10.2018) "Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта" (УАТГНЭТ);
- Федеральным законом "Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 13.07.2015 N 220-ФЗ,
- Постановлениями Правительства РФ, утверждающими Правила разных видов перевозок (например, от 15.04.2011 N 272 (ред. от 12.12.2017, с изм. от 22.12.2018) "Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом")
- Приказами министерства транспорта Российской Федерации (например, Приказ Минтранса России от 18.09.2008 N 152 "Об утверждении обязательных реквизитов и порядка заполнения путевых листов"; Приказ Минтранса России от 15.01.2014 N 7 "Об утверждении Правил обеспечения безопасности перевозок пассажиров и грузов автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом и Перечня мероприятий по подготовке работников юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих перевозки автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, к безопасной работе и транспортных средств к безопасной эксплуатации") и другими подзаконными нормативно-правовыми актами.

### 11.4.3. Понятие и виды транспортных договоров

Гражданский кодекс РФ и транспортные законы регулируют различные виды транспортных договоров. К ним относятся не только те, которые заключаются при разовых перевозках грузов, перевозках пассажиров, багажа, грузобагажа, но и договоры об организации перевозок грузов, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов, узловые соглашения, договоры об эксплуатации подъездных путей, о передаче и уборке вагонов и др.

Транспортным договорам присущ важный объединяющий признак – регулирование правоотношений, связанных с перевозкой грузов, пассажиров, багажа и организацией ее осуществления. Однако они отличаются друг от друга предметом, субъектным составом, содержанием и формой. Каждый из них имеет свою конкретную цель.

Виды транспортных договоров:

Договоры перевозки, которые в свою очередь подразделяются на перевозки:

1.1. В зависимости от видов транспорта: договор перевозки автомобильным, железнодорожным, воздушным, внутриводным или морским транспортом.

1.2. *в зависимости от объекта перемещения* — договоры перевозки груза, пассажира или багажа. Договорные отношения в сфере перевозки грузов, пассажиров и багажа осуществляются на основании договора перевозки. Общие условия перевозки определяются Гражданским кодексом РФ, транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Конкретные условия осуществления предмета перевозки определяются правилами перевозок грузов соответствующим видом транспорта (например, постановление Правительства РФ от 15.04.2011 N 272 "Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом").

ГК РФ содержит главу 40 "Перевозка". Перевозка - возмездная услуга. Технологические перевозки, выполняемые собственным транспортом какого - либо лица (перевозка сырья со склада в цех, готовой продукции на склад и др.), не порождают обязательства перевозки.

Согласно п. 1 ст. 784, п. 1 ст. 785, п. 1 ст. 786 ГК РФ под предпринимательской деятельностью в сфере оказания автотранспортных услуг по перевозке пассажиров и грузов следует понимать предпринимательскую деятельность, связанную с оказанием платных услуг по перевозке пассажиров и грузов на основе соответствующих договоров перевозки.

Договор перевозки груза.

По договору перевозки груза, в соответствии с п. 1 ст. 785 ГК РФ, 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.

Стороны договора перевозки груза.

Субъектами данных правоотношений являются: грузоотправитель, перевозчик и грузополучатель. Наиболее близким к правильному пониманию характера договора перевозки груза является мнение о том, что это договор в пользу третьего лица, т.к. должник обязан исполнить свое обязательство не кредитору, а третьему лицу (указанному или не указанному в договоре); третье лицо, в пользу которого должно быть произведено исполнение, наделено самостоятельным правом требования в отношении должника по договорному обязательству (п. 1 ст. 430 ГК РФ). Грузоотправителями могут быть любые субъекты гражданского права. Это любое лицо, которое выступает от своего имени или от имени владельца груза стороной договора перевозки груза и указано в транспортной накладной. Однако перевозчиком может быть лишь коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, наделенные правом осуществлять грузовые перевозки по закону или на основании лицензии. Не являются перевозчиками те лица, которые осуществляют перемещение грузов для собственных нужд.

Грузополучатель – лицо, управомоченное по договору перевозки груза на получение груза.

Объектом данного вида правоотношений является оказание услуг по перевозке груза. При этом особое внимание уделяется правовому регулированию перевозки опасных грузов, скоропортящихся грузов, грузов, которые требуют специальных условий перевозки, тяжеловесных и (или) крупногабаритных грузов, технической обработки транспортных средств после их перевозки и т.п. Такие перевозки помимо национального законодательства регулируются международными договорами и соглашениями (например, Европейским соглашением о международной дорожной перевозке опасных грузов от 30 сентября 1957 г. (ДОПОГ), Соглашением о международных перевозках скоропортящихся пищевых продуктов и о специальных транспортных средствах, предназначенных для этих перевозок, подписанным в г. Женеве 1 сентября 1970 г. (СПС)).

Договор перевозки груза является реальным, взаимным и возмездным. Договор считается заключенным после достижения

сторонами согласия по всем существенным условиям с момента передачи груза для перевозки исполнителю-перевозчику (это свидетельствует в пользу того, что данный договор является реальным). При этом факт передачи груза и начала действия договора подтверждается подписанием перевозчиком транспортной накладной и вручением им грузоотправителю соответствующего документа о приеме груза (квитанции о приеме груза).

Взаимный характер договора подтверждает наличие у сторон договора перевозки груза встречных обязанностей (например, перевозчик должен подать под погрузку исправные транспортные средства, а грузоотправитель – предъявить груз к перевозке (ст. 791 ГК РФ)).

Договор перевозки груза относится к числу возмездных. Условием исполнения обязательства по перевозке груза является получение грузоотправителем за перевозку груза установленной платы.

Этот договор может быть публичным. К такому виду договора относится договор перевозки груза транспортом общего пользования (п. 2 ст. 789 ГК РФ).

Публичному договору перевозки груза присущ ряд признаков:

1. перевозчиком по такому договору является коммерческая организация, которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или выданной ей лицензией придается статус перевозчика транспортом общего пользования.

2. он включается в список перевозчиков транспортом общего пользования, который составляется и публикуется Минтрансом России.

3. по договору перевозки груза транспортом общего пользования перевозчик обязан заключить договор перевозки с каждым, кто к нему обратится (п. 1 ст. 789 ГК РФ).

4. договор перевозки груза транспортом общего пользования заключается на одинаковых для всех обратившихся с предложением о его заключении условиях. Речь в первую очередь идет о таком условии, как цена перевозки, которая базируется на установленных для указанных договоров тарифах.

Данный договор относится к числу договоров присоединения. Грузоотправитель не имеет возможности корректировать указанные в нем условия и может их принять лишь путем присоединения к договору в целом (п. 1 ст. 428 ГК РФ). Его условия определяются перевозчиком в виде данных бланка транспортной накладной. Например, форма транспортной накладной утвержде-

на Постановлением Правительства РФ от 15.04.2011 № 272 "Об утверждении правил перевозок грузов автомобильным транспортом". В соответствии с Федеральным законом от 08.11.2007 N 259-ФЗ "Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта" договор перевозки груза может заключаться посредством принятия перевозчиком к исполнению заказа, а при наличии договора об организации перевозок грузов - заявки грузоотправителя.

Одним из основополагающих документов при перевозках автомобильным транспортом является путевой лист, который заполняется и применяется при осуществлении перевозок пассажиров и багажа, грузов автобусами, трамваями, троллейбусами, легковыми автомобилями, грузовыми автомобилями. Соответствующие перевозки без оформления путевого листа на транспортное средство запрещаются.

Транспортная накладная, составленная грузоотправителем (если иное не предусмотрено договором), подтверждает заключение договора перевозки груза. В некоторых транспортных законах содержится дополнение этого положения. Так, при различных видах перевозок документами, подтверждающими заключение перевозки груза, являются: транспортная железнодорожная накладная, квитанция о приеме груза (УЖТ); транспортная накладная, дорожная ведомость и квитанция о приеме груза (КВВТ); чартер, коносамент и другие письменные документы (КТМ). Чартер – это договор морской перевозки груза с условием предоставления для морской перевозки груза всего судна, части его или определенных судовых помещений. Коносамент означает документ, который подтверждает договор морской перевозки и прием или погрузку груза перевозчиком, в соответствии с которым перевозчик обязуется сдать груз получателю. Отношения между перевозчиком и не являющимся стороной договора морской перевозки груза получателем определяются коносаментом. Применяется, как правило в линейном судоходстве.

На автомобильном транспорте договор фрахтования транспортного средства для перевозки груза может быть заключен в форме заказа-наряда на предоставление транспортного средства для перевозки груза (ч. 4 ст. 18 УАТГНЭТ).

Это срочный договор. Срок его действия начинается с момента подписания сторонами транспортной накладной после передачи перевозчику груза для перевозки. Перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения и в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а

при отсутствии таких сроков - в разумный срок.

#### Перевозка пассажиров и багажа

В соответствии с п. 1 ст. 786 ГК РФ по договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа - также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - и за провоз багажа.

Перевозки пассажиров и багажа различными видами транспорта получают более детальную регламентацию (помимо кодексов, уставов и федеральных законов, определяющих общие положения о перевозках) в подзаконных нормативно-правовых актах. Наибольшую роль здесь играют постановления Правительства РФ и приказы профильного Министерства транспорта РФ. Например, правотворческая деятельность Министерства транспорта РФ проявляется в принятии таких нормативно-правовых актов как: приказ Минтранса России от 19.12.2013 N 473 (ред. от 14.11.2018) "Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом"; приказ Минтранса России от 17 июня 2015 года N 190 «Об утверждении Правил морской перевозки пассажиров»; Приказ Минтранса России от 28 июня 2007 года N 82 «Об утверждении Федеральных авиационных правил "Общие правила воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов и требования к обслуживанию пассажиров, грузоотправителей, грузополучателей"; приказ Минтранса России от 25.07.2007 N 104 (ред. от 14.01.2019) "Об утверждении Правил проведения предполетного и послеполетного досмотров" и др.

Перевозки пассажиров и багажа автомобильным и городским наземным электрическим транспортом осуществляются в городском, пригородном, междугородном, международном сообщении (УАТГНЭТ). При этом они подразделяются на:

- 1) регулярные перевозки;
- 2) перевозки по заказам;
- 3) перевозки легковыми такси.

1. Регулярные перевозки подразделяются на регулярные перевозки по регулируемым тарифам или регулярные перевозки по нерегулируемым тарифам. Регулярные перевозки по регулируемым тарифам - регулярные перевозки, осуществляемые с применением тарифов, установленных органами государственной власти субъектов Российской Федерации или органами местного самоуправления, и предоставлением всех льгот на проезд, утвер-

жденных в установленном порядке; регулярные перевозки по нерегулируемым тарифам - регулярные перевозки, осуществляемые с применением тарифов, установленных перевозчиком (Федеральный закон от 13.07.2015 N 220-ФЗ "Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"). Для осуществления регулярных перевозок перевозчик должен заключить государственный или муниципальный контракт, получить лицензию, свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карты маршрута регулярных перевозок, которые выдаются победителю открытого конкурса уполномоченными органами исполнительной власти на срок не менее чем пять лет. Регулярные перевозки пассажиров и багажа осуществляются по расписаниям.

Проезд пассажиров по маршрутам регулярных перевозок осуществляется по билетам. Формы и обязательные реквизиты билетов устанавливаются законодательством.

2. Осуществление перевозок по заказам осуществляется посредством заключения договора фрахтования либо оформления заказа-наряда на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа по заказу. Отсутствие у перевозчика данных документов влечет административную ответственность, предусмотренную КоАП РФ.

Посадка лиц, определенных договором фрахтования, в транспортное средство, предоставленное для заказной перевозки пассажиров и багажа, осуществляется при предъявлении указанными лицами фрахтовщику документов (служебного удостоверения, экскурсионной путевки и др.), удостоверяющих их право на проезд в этом транспортном средстве, и (или) в соответствии со списком пассажиров, представленным фрахтовщику фрахтователем.

3. Перевозка пассажиров и багажа легковым такси осуществляется на основании публичного договора фрахтования, заключаемого фрахтователем непосредственно с водителем легкового такси или путем принятия к выполнению фрахтовщиком заказа фрахтователя.

Заказ фрахтователя принимается с использованием любых средств связи, а также по месту нахождения фрахтовщика или его представителя.

Фрахтовщик обязан зарегистрировать принятый к исполне-

нию заказ фрахтователя в журнале регистрации. Фрахтовщик выдает фрахтователю кассовый чек или квитанцию в форме бланка строгой отчетности, подтверждающие оплату пользования легковым такси. Плата за пользование легковым такси, предоставленным для перевозки пассажиров и багажа, может быть фиксированной, т.е. не зависеть от фактического пробега легкового такси и фактического времени пользования им, либо с применением установленных тарифов, исходя из фактического расстояния перевозки и (или) фактического времени пользования легковым такси, определенными в соответствии с показаниями таксометра, который в этом случае оборудуется легковым такси.

При перевозках воздушным транспортом договор воздушной перевозки пассажира, договор воздушной перевозки груза или договор воздушной перевозки почты удостоверяется соответственно билетом и багажной квитанцией в случае перевозки пассажиром багажа, грузовой накладной, почтовой накладной. Данные документы могут быть оформлены в электронной форме (электронный перевозочный документ) с размещением информации об условиях договора конкретной воздушной перевозки в автоматизированной информационной системе оформления воздушных перевозок.

В железнодорожных перевозках наряду с понятиями груз и багаж, существует понятие грузобагаж. В пассажирских, почтово-багажных или грузопассажирских поездах перевозится грузобагаж (ст. 2 УЖТ). Крупные партии груза и грузобагажа перевозятся с предоставлением целого вагона - повагонная отправка, массовые грузы - маршрутными отправлениями. К перевозке в качестве грузобагажа принимаются вещи и предметы, весом одного места не менее 5 кг и не более 75 кг и размером не более 300 см по одному из трех измерений, которые по своим размерам, упаковке и свойствам могут быть без затруднений погружены и размещены в багажном вагоне. В соответствии с пунктом 46 Правил оказания услуг (Приказ Минтранса России от 19.12.2013 N 473 "Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом") грузобагаж принимается к перевозке по письменному заявлению отправителя без предъявления проездного документа (билета).

Законодателем предъявляются повышенные требования к безопасности пассажирских перевозок. Так данную сферу регулируют: Федеральный закон от 10.12.1995 N 196-ФЗ (ред. от 27.12.2018) "О безопасности дорожного движения", Федеральный закон от 09.02.2007 N 16-ФЗ "О транспортной безопасности", Фе-

деральный закон от 01.07.2011 N 170-ФЗ "О техническом осмотре транспортных средств и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", Постановление Правительства РФ от 14.09.2016 N 924 "Об утверждении требований по обеспечению транспортной безопасности, в том числе требований к антитеррористической защищенности объектов (территорий)...», постановление Правительства Российской Федерации от 17.12.2013 N 1177 «Правила организованной перевозки группы детей автобусами» и иные нормативно-правовые акты. В них устанавливаются основные требования по обеспечению безопасности дорожного движения, предъявляемые к юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, физическим лицам при эксплуатации транспортных средств. В частности, предписывается организовывать проведение обязательных медицинских осмотров и мероприятий по совершенствованию водителями транспортных средств навыков оказания первой помощи пострадавшим в дорожно-транспортных происшествиях; обеспечивать соответствие технического состояния транспортных средств требованиям законодательства Российской Федерации; оснащать транспортные средства техническими средствами контроля, обеспечивающими непрерывную, некорректируемую регистрацию информации о скорости и маршруте движения транспортных средств, о режиме труда и отдыха водителей транспортных средств (использование тахографов) и т.п.

В целях предупреждения, выявления и пресечения нарушений в сфере пассажирских перевозок законодательство предусматривает их лицензирование.

1.3. В зависимости от количества видов транспорта, используемых при перевозке одного объекта, они классифицируются на перевозки в прямом сообщении и перевозки в прямом смешанном сообщении. Перевозка в прямом сообщении – это перевозка объекта одним видом транспорта. Перевозкой же в прямом смешанном сообщении является перевозка объекта двумя и более видами транспорта по единому транспортному документу.

1.4. В зависимости от скорости их осуществления. На железнодорожном транспорте грузы могут перевозиться грузовой и большой скоростью, а пассажиры – пассажирскими, скорыми и скоростными поездами. На внутреннем водном транспорте возможна перевозка пассажиров на обычных и скоростных судах. К последним относятся суда, скорость движения которых составляет 30 км/ч и более.

Перевозки, осуществляемые с большей скоростью, оплачи-

ваются по более высоким тарифам. Кроме того, при пассажирских перевозках перевозчик, как правило, увязывает скоростной режим перевозки с уровнем комфортных условий для пассажиров.

1.5. В зависимости от территории перемещения: внутреннее, в пределах РФ и международные.

Внутренние перевозки в свою очередь подразделяются на междугородные, местные, пригородные, городские и др. Для каждого вида транспорта установлена своя классификация внутренних перевозок. Например, автомобильным транспортом могут осуществляться регулярные перевозки пассажиров и багажа по межрегиональному, межмуниципальному и муниципальному маршрутам. Внутренним водным транспортом – транспортные, туристские и экскурсионно-прогулочные. В свою очередь транспортные перевозки подразделяются на транзитные, местные, пригородные, внутригородские, а также переправы. Каждая из разновидностей внутренних перевозок имеет определенные особенности, касающиеся условий перевозки, формы перевозочных документов, объема прав и обязанностей сторон и т.д.

Международные перевозки осуществляются по территории не одного государства. Поэтому наиболее существенные отличительные особенности международных перевозок заключаются в том, что они регулируются международными правовыми источниками о перевозках соответствующими видами транспорта (международными конвенциями и соглашениями), им присуща разрешительная система пересечения государственных границ, для их осуществления необходимы дополнительные таможенные, санитарные и другие административные документы.

В соответствии со ст. 784 ГК РФ условия перевозки грузов, пассажиров и багажа отдельными видами транспорта, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются соглашением сторон, если транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное.

2. Договоры организации перевозки. Статья 798 ГК РФ определяет данный вид договоров. Перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок. Заключение данного договора помогает сторонам спланировать экономическую и организационную сферы предпринимательской деятельности.

По договору об организации перевозки грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец -

предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре об организации перевозки грузов определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления условий для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки.

По своей природе он не является договором перевозки, носит консенсуальный, взаимный характер и направлен на обеспечение плановых отправок грузов. Договор является возмездным. Его существенными условиями считаются объемы и сроки предоставления транспортных средств и предъявления грузов к перевозке, порядок расчетов сторон и пр. Договор должен быть заключен в письменной форме.

3. Договоры арендного типа. Предпринимательская деятельность по передаче во временное владение и пользование транспортных средств с экипажем регулируется нормами главы 34 "Аренда" ГК РФ об аренде транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации.

В соответствии со статьей 632 ГК РФ по договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации. Например, перевозка груза с сопровождением представителя грузовладельца, перевозка груза, в отношении которого не ведется учет движения товарно-материальных ценностей, осуществляется транспортным средством, предоставляемым на основании договора фрахтования транспортного средства для перевозки груза, заключаемого, если иное не предусмотрено соглашением сторон, в форме заказа-наряда на предоставление транспортного средства по форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 15.04.2011 N 272 "Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом".

По договору фрахтования (чартер) (ст. 787 ГК РФ) одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

Согласно КТМ (ст. 115) и КВВТ (ст. 67) чартер является разновидностью договора перевозки груза, который заключается с условием предоставления для перевозки всего судна, его части или определенных помещений. Воздушный кодекс (ст. 104) воспроизводит определение договора фрахтования, содержащееся в

ГК, именуя данный договор воздушным чартером.

Видом аренды на водном транспорте является тайм-чартер - договор фрахтования судна на время, который распространен на морском транспорте и которому в КТМ посвящена гл. X. По этому договору судовладелец обязуется предоставить фрахтователю за вознаграждение на определенный срок судно и услуги экипажа, как для перевозки грузов, так и для перевозки пассажиров, а также иных целей. Транспортные средства могут арендоваться и без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации. Такая аренда на всех видах транспорта также регулируется § 3 гл. 34 ГК, а на морском - специальной гл. XI КТМ, где именуется бербоут-чартером (без укомплектования экипажем и без снаряжения).

4. Договоры транспортной экспедиции. Регулируются нормами гл. 41 "Транспортная экспедиция" ГК РФ. Так, п. 1 ст. 801 ГК РФ установлено, что по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Порядок осуществления транспортно-экспедиционной деятельности определен Федеральным законом РФ от 30.06.2003 N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности", Постановлением Правительства РФ от 08.09.2006 N 554 "Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности". Существенным условием договора транспортной экспедиции является его предмет, в качестве которого выступают услуги, связанные с перевозкой груза, либо организация выполнения таких услуг (сама перевозка в предмет договора транспортной экспедиции не входит).

5. Договоры буксировки: договор регулируется Кодексом торгового мореплавания, Кодексом внутреннего водного транспорта (КТМ, КВВТ). По договору буксировки одна сторона (буксировщик) обязана за плату буксировать плавучий объект до определенного пункта или для выполнения определенного маневра, а другая сторона (клиент) – уплатить обусловленную договором плату.

Предмет договора – услуги по перемещению плавучего объекта. Таким объектом может быть плот, судно, несамоходная баржа, транспорт, выводимый буксиром из гавани. Перемещение объекта осуществляется путем его тяги или толкания.

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Назовите предмет транспортного права
2. Перечислите виды источников транспортного права
3. Дайте определение транспортных правоотношений. Укажите их субъектный состав
4. Укажите какие органы власти осуществляют государственное регулирование транспортных правоотношений
5. Какая деятельность подлежит лицензированию при осуществлении транспортных перевозок
6. Перечислите виды транспортных договоров
7. Дайте краткую характеристику договора перевозки груза
8. Назовите отличия договора организации перевозки от договора перевозки груза
9. Охарактеризуйте договор перевозки пассажиров и багажа различными видами транспорта

## ГЛАВА 12. ОСНОВЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА

### 12.1. Предмет и система экологического права. Учения о взаимодействии общества и природы.

Форма взаимодействия общества и природы во все времена привлекала внимание различных философов. Жизнь в согласии с природой – один из главных принципов жизни на Земле. На современном этапе тенденции этого взаимодействия можно охарактеризовать как антропогенный экоцид – разрушение людьми экологической жизни на Земле, в том числе и условий собственного существования.

До середины 20 века природа воспринималась как неисчерпаемый ресурс, а экологическая опасность как необоснованная. И до сих пор в России немногие осознают всю глубину поразившего Россию экологического кризиса.

Термин «экология» (от греческого *oikos* - дом, жилище, место пребывания и *logos* - наука) был введен в научный оборот немецким ученым-биологом Эрнстом Геккелем в 1869 году. Экологией называлась наука об отношениях растительных и животных организмов друг к другу и к окружающей их среде.

Обобщая огромный опыт человечества во взаимоотношениях с природой, можно утверждать, что на первых порах оно было взаимодополняющим, а впоследствии стало разрушающим.

В настоящее время под экологией понимается система научных знаний о взаимоотношениях общества и природы, живых

организмов и среды их обитания, об охране окружающей природной среды.

Существует несколько основных концепций взаимодействия общества и природы:

- натуралистическая, когда природа рассматривается в качестве божества, некоего идеала, возвышающегося над обществом. Эта концепция проявляется в принципе невмешательства в природу, под девизом «Назад к природе»;
- потребительская концепция, главной идеей которой является приоритет, превосходство человека и общества над природой под девизом «На наш век хватит».

Самая современная концепция охраны и развития была обоснована на Конференции ООН по охране окружающей среды и развитию, состоявшейся в июне 1992 г. в Рио-де-Жанейро (Конференция Рио), и Всемирном саммите по устойчивому развитию, проведенном в сентябре 2002 г. в Йоханнесбурге - Концепция устойчивого развития.

При реализации этих принципов, анализируя Концепцию устойчивого развития, можно выделить три фактора, которые необходимо учитывать для достижения основных целей, поставленных в рамках «устойчивого развития»:

- ✓ экологический фактор (состояние окружающей среды, в которой живёт человек);
- ✓ экономический фактор (преобразование рыночной системы);
- ✓ социальный фактор (сельскохозяйственное производство, права человека, демография).

В совокупности данные факторы соответствуют идее комплексности, поскольку для достижения экологического благополучия необходимо взаимодействие указанных трёх факторов, упущение хотя бы одного приведёт к возникновению другой проблемы взамен старой.

Всемирный саммит по устойчивому развитию в Йоханнесбурге подтвердил приверженность государств принципам, сформулированным на Конференции ООН по охране окружающей среды и развитию в Рио-де-Жанейро в 1992 г., и призвал национальные государства вырабатывать практические меры по улучшению условий реализации Концепции устойчивого развития, способствовать укреплению международного управления устойчивым развитием.

Наше государство первоначально довольно активно отреа-

гировало на Концепцию устойчивого развития. 4 февраля 1994 г. Указом Президента Российской Федерации были утверждены Основные положения государственной стратегии Российской Федерации по охране окружающей среды и обеспечению устойчивого развития, 1 апреля 1996 г.

Указом Президента Российской Федерации утверждена Концепция перехода Российской Федерации к устойчивому развитию, 8 мая 1996 г. принято Постановление Правительства Российской Федерации «О разработке проекта государственной стратегии устойчивого развития Российской Федерации».

В настоящее время реализацией закрепленных в Конституции страны основ федеральной политики в области экологического развития Российской Федерации стало утверждение в 2012 году Президентом России «Основ государственной политики в области экологического развития Российской Федерации на период до 2030 года».

Безусловно, Россия, на долю которой приходится значительная часть ненарушенных экосистем, будет играть в этом процессе одну из ключевых ролей. Однако, официальный план перехода к устойчивому развитию предполагает много времени для его реализации.

Экологические функции государства. Понятие экологической функции Российского государства можно сформулировать как основное направление его внутренней и внешней деятельности, осуществляемое в области охраны окружающей природной среды, рационального природопользования, обеспечения экологической безопасности и экологического правопорядка с целью обеспечения благоприятных условий существования населения (людей) и сохранения окружающей природной среды в масштабе всей планеты.

Экологическая функция государства на современном историческом этапе состоит из четырех основных элементов.

Под использованием природных ресурсов (природопользованием) понимается деятельность, связанная с извлечением полезных свойств компонентов природной среды и вовлечения их в хозяйственный оборот, в том числе все виды воздействия на них в процессе хозяйственной и иной деятельности. Регулируя использование природных ресурсов, государство стремится придать ему рациональный характер, что означает достижение не только экономического, культурно-оздоровительного эффекта, но и охрану окружающей природной среды.

Охрана окружающей природной среды (природоохранная деятельность) как самостоятельный элемент экологической функции предполагает деятельность государства, направленную на сохранение и восстановление природной среды, воспроизводство природных ресурсов.

Обеспечение экологической безопасности состоит в осуществлении комплекса мер правового, организационного, экологического, экономического, материально-технического, воспитательного и иного характера, направленных на нейтрализацию угрозы жизненно важным интересам человека и природной среде от возможного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, их последствий.

Обеспечение экологического правопорядка является самостоятельным элементом экологической функции государства и обеспечения экологической безопасности. Обеспечение экологического правопорядка - это комплекс правовых, организационных, экономических, политических, социальных, культурно-воспитательных мер по предупреждению, выявлению, пресечению и раскрытию экологических правонарушений, осуществляемых государственными органами и общественными организациями.

Экологический правопорядок - это состояние урегулированности как природоохранительных, так и природноресурсных общественных отношений правом. Он характеризуется реальным уровнем соблюдения законности, обеспечению и реализации субъективных прав, соблюдения юридических обязанностей всеми гражданами, органами и организациями в области охраны окружающей природной среды, рационального использования природных ресурсов и обеспечения экологической безопасности.

О процессе появления указанных элементов экологической функции можно сказать следующее.

Первоначально понятие «охрана окружающей природной среды» означало консервативную охрану редких достопримечательных природных территорий и объектов: заповедников, национальных и природных парков, памятников природы, лечебно-оздоровительных местностей и курортов, естественных экологических систем.

По мере интенсивности эксплуатации природных богатств в процессе развития промышленности и сельского хозяйства пришли к необходимости создания нового вида природоохранной деятельности - рационального использования природных ресурсов,

при котором требования охраны окружающей среды включаются в сам процесс хозяйственной деятельности.

Дальнейший рост масштабов производственной деятельности привел к усилению негативного антропогенного воздействия на естественную природу как среду обитания, а это в свою очередь поставило под угрозу жизнь и здоровье каждого человека. Следовательно, существует и действует не только зависимость человека от природы, но и человека от окружающей его естественной среды обитания.

На рубеже 60-х гг. двадцатого столетия возникает и получает развитие еще одна форма охраны - защита окружающей природной среды, в центре внимания которой становится человек, его жизнь, здоровье, его право на здоровую и благоприятную для бытия окружающую среду, и, соответственно, обеспечение экологической безопасности человека, его существования.

В условиях формирующегося правового государства соблюдение экологического правопорядка предполагает неукоснительное исполнение всеми субъектами отношений своих обязанностей и строгое соблюдение их прав. Предупреждение экологических правонарушений направлено на сокращение их масштабов, уменьшение негативных воздействий на окружающую среду и здоровье человека.

Содержание этой профилактики в наибольшей мере определяется деятельностью государственных органов Российской Федерации, ее субъектов, органов местного самоуправления, общественных организаций, граждан, направленной на укрепление экологического правопорядка.

Система экологического права как отрасли права. **Экологическое право как одна из отраслей российского права** представляет собой систему норм экологического права, принципах и особенностях правового регулирования экологических отношений, основных институтах экологического права, государственном регулировании экологических отношений, праве собственности на природные ресурсы, юридической ответственности за экологические правонарушения и др.

**Экологическое право как наука** - это система научных знаний об экологическом праве как отрасли права, его предмете, методе, принципах правового регулирования экологических отношений, истории развития, его основных институтах, сравнительно-правовой анализ зарубежных стран.

**Экологическое право как учебная дисциплина** представляет собой систему знаний о правовом регулировании взаи-

модействия человека и общества с окружающей средой, обязательных к изучению в соответствующих учебных заведениях, в первую очередь, юридических.

Рассмотренные три системы экологического права как отрасли права, как науки и как учебной дисциплины совпадают.

Экологическое право делится на общую, особенную и специальную части.

В общей части экологического права содержатся такие институты и положения, которые имеют значение для всего экологического права. Это предмет и методы в экологическом праве, источники экологического права, экологические правоотношения, право собственности и иные права на природные ресурсы, право природопользования, государственное регулирование природопользования и охраны окружающей среды, экологическая экспертиза, экономико-правовой механизм природопользования и охраны окружающей среды, юридическая ответственность за нарушение экологического законодательства.

К особенной части относится правовое регулирование использования и охраны земель, вод, атмосферного воздуха, недр, лесов, животного мира, особо охраняемых природных территорий и объектов, правовое регулирование обращения с опасными радиоактивными веществами и твердыми отходами, особо охраняемых территорий, лесного фонда, водного фонда и др.

Специальная часть экологического права посвящается основным чертам международной правовой охраны окружающей природной среды, сравнительно-правовой анализ отечественного и зарубежного экологического права.

## **12.2. Понятие и содержание экологических правоотношений.**

Экологические отношения как предмет экологического права. Экологическое право – это отрасль российского права, представляющая собой систему норм права, регулирующих общественные отношения в сфере взаимодействия общества и природы.

Данное определение основано на преамбуле Федерального закона «Об охране окружающей среды» (2002), в которой отмечается, что данный закон регулирует отношения в сфере взаимодействия общества и природы, возникающие при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанной с воздействием на природную среду как важнейшую составляющую окружающей среды, являющуюся основой жизни на Земле, в пределах терри-

тории Российской Федерации, а также на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

Предмет экологического права – общественные отношения в области охраны, оздоровления и улучшения окружающей природной среды, предупреждения и устранения вредных последствий воздействия на нее хозяйственной и иной деятельности. Отличие предмета экологического права от предметов смежных отраслей - земельного, горного, водного, лесного, одной из основных задач которых также является охрана и рациональное использование окружающей природной среды, заключается в том, что первое осуществляет регулирование отношений по рациональному использованию и охране окружающей природной среды в целом; иные отрасли регулируют отношения, касающиеся отдельных природных объектов - земли, недр, вод, лесов и др.

Источником основополагающих принципов экологического права является Конституция Российской Федерации. Данный комплекс конституционных норм выделяет в качестве особой конституционную функцию охраны окружающей среды, устанавливает общеправовые принципы приоритета охраны природы, закрепляет ответственность нынешнего поколения перед будущим, а также предусматривает экологический суверенитет страны, устанавливая конституционный правопорядок.

Основные принципы экологического права перечислены в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Хозяйственная и иная деятельность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, юридических и физических лиц, оказывающая воздействие на окружающую среду, должна осуществляться на основе следующих принципов:

- соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду;
- обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- научно обоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды;
- охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности;

- ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях;
- платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;
- независимость государственного экологического надзора;
- презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность оценки воздействия на окружающую среду при принятии решений об осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации проверки проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан, на соответствие требованиям технических регламентов в области охраны окружающей среды;
- учет природных и социально-экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;
- допустимость воздействия хозяйственной и иной деятельности на природную среду исходя из требований в области охраны окружающей среды;
- обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды, которого можно достигнуть на основе использования наилучших доступных технологий с учетом экономических и социальных факторов;
- обязательность участия в деятельности по охране окружающей среды органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений и некоммерческих организаций, юридических и физических лиц;
- сохранение биологического разнообразия;
- обеспечение сочетания общего и индивидуального подхода;

дов к установлению мер государственного регулирования в области охраны окружающей среды, применяемых к юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим хозяйственную и (или) иную деятельность или планирующим осуществление такой деятельности;

- запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды, а также реализации проектов, которые могут привести к деградации естественных экологических систем, изменению и (или) уничтожению генетического фонда растений, животных и других организмов, истощению природных ресурсов и иным негативным изменениям 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;

- организация и развитие системы экологического образования, воспитание и формирование экологической культуры;

- участие граждан, общественных объединений и некоммерческих организаций в решении задач охраны окружающей среды;

- международное сотрудничество Российской Федерации в области охраны окружающей среды;

- обязательность финансирования юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими хозяйственную и (или) иную деятельность, которая приводит или может привести к загрязнению окружающей среды, мер по предотвращению и (или) уменьшению негативного воздействия на окружающую среду, устранению последствий этого воздействия.

**Методы экологического права.** Экологическое право, как и многие другие отрасли российского права, не обладает каким-то особым, только ему присущим методом правового регулирования. Поэтому правильнее говорить не о методе экологического права, а о методах правового регулирования экологических отношений.

Метод правового регулирования общественных отношений - это особый способ воздействия на них нормами той или иной отрасли права (в данном случае - нормами экологического права).

Вообще в теории права существуют два основных метода правового регулирования общественных отношений: императив-

ный и диспозитивный. Способами воздействия на общественные отношения для императивного метода являются такие, как запрет и предписания; для диспозитивного - напротив, способ согласования, рекомендаций.

Эти методы имеют значение для регулирования экологических отношений. Например, для периода господства командно-административной системы характерным был именно императивный метод регулирования экологических отношений. Существовала система запретов и предписаний. Соответственно при переходе к рыночным отношениям расширялось применение диспозитивного метода: предоставлялась большая свобода в производственно-хозяйственной деятельности.

Широкое применение получает экономический механизм - в виде платы за использование природных ресурсов, экономического стимулирования рационального использования и охраны окружающей природной среды и др.

Но все же до сих пор преимущественное значение имеет императивный метод в силу социальной значимости, необходимости строгого соблюдения порядка использования и охраны окружающей природной среды.

**Источники экологического права.** Под источниками права вообще понимается особая форма выражения правил поведения, делающая их общеобязательными.

Нормативные правовые акты являются одним из источников права в науке юриспруденции наряду с другими источниками (правовые обычаи, судебные прецеденты).

Нормативные акты подразделяются на две основные группы: законы и подзаконные акты.

Источниками права являются:

на федеральном уровне - Конституция Российской Федерации (1993), международные документы; федеральные конституционные законы; федеральные законы; акты Президента Российской Федерации (указы, распоряжения); акты Правительства Российской Федерации (постановления, распоряжения); нормативные правовые акты федеральных министерств, служб и агентств;

на уровне субъектов Российской Федерации - законодательство субъектов Российской Федерации: конституции, уставы субъектов Российской Федерации; законы субъектов Российской Федерации; акты глав субъектов Российской Федерации; акты органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации;

на муниципальном уровне - акты местного самоуправления.

Большинство норм экологического права содержится в ко-

дифицированных законодательных актах - Земельном, Лесном, Водном кодексах, в Федеральном законе «Об охране окружающей среды», а также в международных нормативных правовых актах.

Причем согласно ст. 15 Конституции Российской Федерации международные нормативные правовые акты являются составной частью нашей правовой системы и имеют приоритетное значение. Если международным договором установлены иные правила, отличные от предусмотренных внутренним законодательством, то применяются правила международного договора.

Под источниками экологического права понимаются формы его внешнего выражения – нормативные акты, принятые уполномоченными на то органами государственной власти и органами местного самоуправления, регулирующие общественные отношения в области охраны окружающей среды, природопользования и экологической безопасности.

Конституция Российской Федерации - основной источник экологического права. В ней определены основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, федеративное устройство государства, органы государственной власти, их компетенция и др. Главное для экологического права то, что в Конституции содержатся основополагающие принципы, определяющие цели, порядок, методы и нормы правового регулирования экологических отношений в нашей стране.

В ст. 2 Конституции Российской Федерации определено, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Каждый, согласно ст. 42, имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением.

Земля и другие природные ресурсы, как это предусмотрено ст. 9 Конституции страны, используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории, при этом указанные природные объекты могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляется их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц. Предусмотрено также (ст. 36), что условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона.

Важное значение для правового регулирования экологических отношений имеют и конституционные положения, касающиеся разграничения компетенции федеральных органов государственной власти и субъектов Российской Федерации. Так, в п. «д» статьи 72 предусмотрено, что в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов находятся природопользование, охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности, особо охраняемые природные территории, охрана памятников истории и культуры.

Установлено также, что по предметам совместного ведения издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации. Поэтому субъекты Российской Федерации вправе устанавливать собственное правовое регулирование (ст. 76 Конституции Российской Федерации). Но законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам. При наличии таких противоречий действует федеральный закон, принятый в полном соответствии с Конституцией Российской Федерации. В случае же противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, изданным по вопросам вне пределов ведения Российской Федерации или совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, действует нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации.

Ряд субъектов Российской Федерации воспользовались этим правом и приняли свои законы, например, Ростовская область в 2003 году приняла областной закон **«Об охране окружающей среды в Ростовской области»**.

Также существуют региональные законы в Адыгее, Башкортостане, Татарстане, Карелии, Марий Эл, Северной Осетии, Туве, Хакасии, Чувашии, Саха (Якутии); в Брянской, Омской, Орловской, Оренбургской, Свердловской областях, Приморском крае и др. Действующая Конституция Российской Федерации создала легитимную основу российской государственности, заложила новую систему отношений между центром и регионами.

Большую роль в регулировании экологических отношений играют федеральные законы - акты высшей юридической силы, действие которых распространяется на всю территорию Российской Федерации.

Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» является основополагающим в системе экологического законодательства. Закон действует на всей

территории Российской Федерации, а также на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне.

В нем систематизированы нормы, касающиеся прав граждан на здоровую и благоприятную окружающую природную среду; экономического механизма охраны окружающей среды; нормирования качества окружающей среды; государственной экологической экспертизы; экологических требований при проектировании, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию предприятий, сооружений и иных объектов; чрезвычайных экологических ситуаций; особо охраняемых природных территорий и объектов; экологического контроля; экологического воспитания, образования, научных исследований и др.

Отношения, возникающие в области охраны и рационального использования природных ресурсов, их сохранения и восстановления, регулируются земельным, водным и иными отраслями законодательства.

Законодательные источники экологического права подразделяются на кодифицированные законодательные акты и иные экологические законы. Кроме того, к источникам экологического права относятся акты других отраслей законодательства, если они содержат правовые нормы, затрагивающие экологические отношения. Например, федеральный закон 1997 года «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами».

Правовые нормы, устанавливающие ответственность за нарушение экологического законодательства, содержатся в Уголовном кодексе Российской Федерации (1996) (далее, также – УК РФ), в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях (2001) (далее, также – КоАП РФ) и др.

Особое место занимают международные договоры, которые подробно изучаются в специальной части курса экологического права, а также в рамках международного публичного права.

### **12.3. Правовые формы использования природных ресурсов (право природопользования и охрана окружающей среды).**

Право природопользования - это институт экологического права, который представляет собой систему норм, регулирующих использование природных ресурсов, совокупность прав и обязанностей, возникающих в связи с использованием природных ресурсов.

Природопользование - это использование полезных для человека свойств окружающей природной среды: экологических,

экономических, культурных, оздоровительных и др. Статья 1 Федерального закона «Об охране окружающей среды» дает следующее определение: использование природных ресурсов - эксплуатация природных ресурсов, вовлечение их в хозяйственный оборот, в том числе все виды воздействия на них в процессе хозяйственной и иной деятельности.

Эти понятия - «природопользование» и «право природопользования» необходимо четко различать. Если природопользование есть фактическое использование человеком тех или иных природных объектов, полезных свойств окружающей природной среды, то право природопользования представляет собой использование свойств и объектов природной среды, которое урегулировано нормами права.

Под природными ресурсами понимаются компоненты природной среды (земля, недра, почвы, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, растительный, животный мир и иные организмы), природные объекты и природно-антропогенные объекты, которые используются или могут быть использованы при осуществлении хозяйственной и иной деятельности в качестве источников энергии, продуктов производства и предметов потребления и имеют потребительскую ценность.

В зависимости от основания как критерия для классификации выделяются разные виды права природопользования. Наиболее распространенной в науке экологического права признают следующую классификацию права природопользования в зависимости от требования по наличию разрешительной документации: право общего природопользования и право специального природопользования.

Право общего природопользования как гарантированная законом возможность для всех граждан пользоваться свободно и бесплатно природной средой.

Общее природопользование не требует какого-либо специального разрешения. Оно осуществляется гражданами в силу принадлежащих им естественных прав, возникающих как результат рождения и существования человека (пользование атмосферным воздухом, водой для бытовых нужд и т.д.).

Специальное природопользование реализуется гражданами и хозяйствующими субъектами на основе разрешений компетентных органов государства.

Следовательно, право специального природопользования представляет собой право использования природных ресурсов с обязательным получением соответствующих разрешительных до-

кументов. Так, к примеру, сбор грибов гражданами в лесу для личного пользования является общим правом природопользования, и для этого не требуется получения каких-либо документов, а вот использование земельного участка для строительства уже требует получения документов как на земельный участок, так и на возведение здания, строения, сооружения.

Специальное природопользование носит целевой характер и по видам используемых объектов подразделяется на:

- ✓ землепользование,
- ✓ пользование недрами,
- ✓ водой и лесопользование,
- ✓ пользование растительным и животным миром,
- ✓ использование атмосферным воздухом и пр.

В ряде случаев в интересах обороны государства или для иных установленных законом целей может быть установлено особое природопользование.

Существуют и иные основания классификации видов природопользования. Так, в зависимости от титула, на котором основано право природопользования, выделяют следующие виды природопользования:

- непосредственное природопользование, осуществляемое собственниками природных объектов;
- производное природопользование, осуществляемое на основе иного вещного или обязательственного права.

В зависимости от срока пользования различают: бессрочное; долгосрочное; краткосрочное.

В зависимости от способа использования различают право природопользования, осуществляемое: с изъятием природного ресурса из природной среды; без изъятия природного ресурса из природной среды.

Каждый из указанных выше видов природопользования может быть подразделен на подвиды в зависимости от цели использования. Так, земля может использоваться для нужд сельского хозяйства, лесного хозяйства, промышленности, энергетики и т.д.

Основания возникновения, изменения и прекращения права природопользования различаются в зависимости от вида используемого природного объекта.

Общими основаниями возникновения права природопользования являются:

- ❖ решение компетентного государственного органа о предоставлении конкретного природного объекта в пользование или во владение. Такое решение может

## Правовое обеспечение профессиональной деятельности

приниматься Правительством Российской Федерации, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации либо их совместным решением, а также органом местного самоуправления;

- ❖ лицензия на пользование природным объектом, выдаваемая специально уполномоченным государственным органом. Получение лицензии необходимо при возникновении права пользования объектами животного мира, права комплексного природопользования и др.;
- ❖ договор на пользование природными ресурсами.

Природоресурсное законодательство предусматривает специфические виды договоров: лесное законодательство - договоры аренды, концессии, безвозмездного пользования; законодательство о недрах - лицензионный договор и соглашение о разделе продукции; водное законодательство - договоры водопользования; земельное законодательство договор аренды и временного пользования. Заключаются эти договоры с федеральными органами исполнительной власти, органами субъектов Российской Федерации или органами местного самоуправления. В ряде случаев заключение договора не требуется, например, при краткосрочном лесопользовании или при пользовании объектами животного мира гражданами.

Основаниями прекращения права природопользования являются:

- 1) отказ природопользователя от дальнейшего пользования природным объектом;
- 2) истечение срока природопользования;
- 3) смерть гражданина или ликвидация юридического лица;
- 4) неиспользование природного объекта в течение установленного законодательством срока;
- 5) использование природного объекта не по целевому назначению, указанному в лицензии и договоре;
- 6) нарушение условий и требований, установленных лицензией, договором и законодательством;
- 7) изъятие природного объекта для государственных или муниципальных нужд.

Законодательством о природных ресурсах предусмотрены и иные основания прекращения права природопользования.

Переход права природопользования возможен лишь в порядке правопреимства в случае смерти гражданина право при-

родопользования переходит к его наследникам; при реорганизации юридического лица – к лицу, к которому переходят права и обязанности данного юридического лица в сфере природопользования.

Условиями перехода права природопользования являются:

- использование объекта правопреемниками для собственных нужд;
- неизменность цели природопользования.

## РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА.

1. Ерофеев, Б.В. Экологическое право: Учебник. -Москва: Издательский Дом "ФОРУМ", 2018.
2. Крассов, О.И. Экологическое право: Учебник. -Москва: ООО "Юридическое издательство Норма", 2018
3. Исакова, Ю.И., Пчельников, М.В. Экологическое право: учеб. пособие. - Ростов н/Д.: ИЦ ДГТУ, 2015.

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Проблемы взаимодействия общества и природы. Концепция взаимодействия общества с природой.
2. Понятие и предмет экологического права.
3. Методы, система и принципы экологического права.
4. Система источников экологического права.
5. Понятие и виды норм экологического права.
6. Подзаконные нормативные правовые акты, регулирующие экологические отношения.
7. Классификация норм экологического права.
8. Понятие и особенности экологических правоотношений.
9. Субъекты экологических правоотношений: понятие и виды.
10. Виды юридической ответственности за экологические правонарушения. Общая характеристика.
11. Понятие и особенности юридической ответственности за экологические правонарушения.
12. Содержание экологических правоотношений.
13. Международные экологические организации. Виды и общая характеристика.

## ГЛАВА 13. ИНФОРМАЦИОННОЕ ПРАВО

### 13.1. Понятие информации и информационной сферы.

Современный мир - это мир информационных и коммуникационных технологий. За сравнительно короткий по историческим меркам период они стали мощной движущей силой интеллектуального, экономического, социального, культурного прогресса, значимым фактором политической жизни. Развитие Интернета, масштабное создание общедоступных информационных и телекоммуникационных ресурсов, возникновение и активное продвижение электронных услуг на базе Интернета, переход к системе электронного государства по праву относят к определяющим факторам глобальных перемен, происходящих в обществе в последние годы. В современных условиях информация стала важным ресурсом социально-экономического, технологического и культурного развития, масштабы ее применения сопоставимы с масштабами использования традиционных ресурсов (энергия, сырье и т.п.).

Феномен информации положен в основу всех информационных процессов, происходящих в обществе, его природа и закономерности во многом предопределяют практику формирования и облик будущего информационного общества. Именно поэтому столь важно определить точное содержание термина «информация», который выступает в качестве центрального в ряде естественнонаучных и гуманитарных отраслей знания. Вместе с тем он продолжает оставаться одним из наиболее спорных и противоречивых. Это обусловлено сложностью явления информации, ее многоплановостью, широтой сферы применения.

Для более полного определения термина «информация» целесообразно обратиться к его этимологии. Так, в самых первых значениях слова «информация» проявлялись моменты активности: сам термин происходит от латинского слова *informatio* – «ознакомление, разъяснение, изложение». В XIX в. он переводился несколько иначе: от слов «ин» - «в» и «форма» - «образ», «вид», то есть то, что вносит форму. Данное толкование больше относилось к информации в виде посланий или сообщений. Информатором в XIX в. называли домашнего учителя, а информацией - учение, наставление, что ближе к современной трактовке термина «информация», в таком понимании информации в ней отображено действие, активно вносящее нечто новое в другой объект. Исчез отмеченный элемент активности при неудачном

переводе исходного термина «message» как сообщения. В таком переводе момент действия (передачи, посылки) ослаблен, и на первое место вышел момент содержания уже переданных сведений.

В целом, понятие информации является многозначным, многообразие его толкований отображает сложный характер реального мира, затрудняя выработку единой стратегии к определению данного термина.

Необходимо отметить, что само по себе понятие «информация» стало привлекать к себе особое внимание ученых в начале XX в. в результате совершенствования теории связи и возрастания роли обмена различными сведениями в общественной жизни и деятельности.

Первые попытки уточнить данное понятие предпринимались в 1921 - 1928 гг. и восходили к работам Р. Фишера (вероятностная концепция) и Р. Хартли (логарифмическая мера количества информации), предвосхитившим появление в 1948 г. классической статистической теории связи Н. Винера - К. Шеннона (количество информации как мера уменьшения неопределенности).

Некоторые авторы предлагают выделить несколько качественных этапов в определении термина «информация».

1. Докибернетический (до 40-х годов XX в.) - Р. Фишер, Р. Хартли - под информацией понимаются сведения, передаваемые устным, письменным или другим способом. Самое простое, классическое, докибернетическое определение информации гласит, что информация - это передача сообщения.

2. Кибернетический (40-е годы XX в.) - Н. Винер, К. Шеннон - под информацией понимается «связь, в процессе которой устраняется неопределенность» или «обозначение содержания, полученного из внешнего мира, в процессе нашего приспособления к нему и приспособления к нему наших чувств». В данных определениях можно заметить момент отражения внешнего мира (гносеологический аспект) и адаптационный (приспособление к нему). Основное отличие (особенность, характерная черта) кибернетического определения информации - под информацией понимаются не просто сведения, а только сведения новые и полезные для принятия решения, обеспечивающего достижение цели управления. Остальные сведения не считались информацией.

3. Посткибернетический (после 50-х годов XX в.) - обобщение и конкретизация определений информации, сформулированных ранее классиками информациологии. Современная наука выработала достаточно много определений понятия информации, от

наиболее общего философского – «информация есть реальное отражение мира, присуща любой материи и представляет собой меру неоднородности распределения материи и энергии в пространстве и во времени, меру изменений, которыми сопровождаются все протекающие в мире процессы...» до узкого, практического – «информация есть все сведения, являющиеся объектами хранения».

Такое разнообразие определений термина «информация» можно объяснить тем, что в отечественной науке более трех десятилетий существуют два различных подхода, две противоборствующих друг другу концепции - атрибутивная и функциональная.

Атрибутивный подход рассматривает информацию как свойство материи, а функциональный связывает информацию лишь с функционированием самоорганизующихся и организуемых систем. В чем разница между двумя этими подходами? Рассматривая информацию как свойство материи вообще (исходя из того, что материя может быть как живой, так и неживой), необходимо признать, что информация - признак, характерный не только для живой материи, но и для неживой. Функциональный же подход признает информацию свойством только живой материи (самоорганизующихся и организуемых систем). Таким образом, атрибутивный подход более широко рассматривает данное понятие, поскольку информация - универсальное свойство материи и источником информации может быть и неживая материя (естественно, речь не идет о социальной информации).

Итак, наука выработала множество определений термина «информация», большинство из которых имеют нечто общее. В частности, они предполагают присутствие, по крайней мере, четырех компонентов: процесса познания того, о чем передается информация; передающего информацию; воспринимающего информацию и самой информации.

Быстрое развитие информационных технологий и глобальная информатизация также сопровождается бурным ростом научного и общественного интереса к общеполитическим и гуманитарным вопросам, связанным с использованием информационных технологий, что, несомненно, отражается на толковании и самого понятия «информация». В условиях информатизации оно становится все более многоаспектным, многоуровневым, многомерным, одним словом, усложненным. Стало очевидным, что информация как предмет научного исследования не может быть сведена к относительно краткому набору описаний и дефиниций: расширяется

и само понятие информации. Теперь она характеризует не только формальную структуру технологической обработки разнообразного содержания, но и всю совокупность коммуникативных явлений в области науки.

Необходимо отметить, что информация как общенаучный феномен анализируется в литературе не только с точки зрения определения ее сущности для формулировки четкого понятия, но и с позиций ее классификации на различные виды, выделения ее существенных признаков (свойств), уровней (структуры), других аспектов.

Учитывая функциональную и смысловую нагрузку информации, можно определить ее как сведения об окружающем мире, которые уменьшают существующую в отношении его степень неопределенности, отчужденные от их создателя и ставшие сообщениями, воспроизводимыми путем передачи субъектами устным, письменным либо другим способом.

В таком понимании информации заложены основные юридические признаки информации:

- информация - это не любые сведения, а лишь те, которые несут нечто новое, уменьшающее имеющуюся неопределенность;
- информация существует вне ее создателя, это отчужденное от него знание;
- информация является сообщением, она выражена на определенном языке в виде знаков;
- информация неисчерпаема, она может иметь неограниченное число пользователей, использоваться неограниченное число раз и при этом оставаться неизменной.

Сообщение может быть записано на материальном носителе, таким образом, оно является формой передачи информации и может распространяться в каналах общественной коммуникации, воспроизводиться без участия автора, быть доступным для неограниченного круга субъектов. Информация может являться объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений.

Она конструируется субъектом в соответствии с его потребностями, интересами, целями. Перенос информации на материальный носитель не материализует ее. Материален лишь носитель информации. Идеальный характер информации усложняет процесс правового регулирования информационных отношений, ограничивает возможность распространения на информацию института вещной собственности. Несмотря на то, что носитель информации является вещью, информация в правовом смысле не может рассматриваться как вещь. Это связано с тем, что, когда

мы передаем вещь, мы передаем при этом зачастую весь объем прав (владения, пользования и распоряжения). Но когда мы передаем зафиксированную на материальном носителе информацию, мы в правовом смысле передаем сам носитель и сумму каких-то прав по распоряжению содержащейся на нем информацией (например, право ее дальнейшего распространения).

Получение информации не может обеспечить полный объем вещных прав на нее - владение, пользование и распоряжение. Право собственности распространяется только на материальный носитель информации. При этом приобретатель получает возможность пользоваться и распоряжаться информацией, но и поставщик информации имеет возможность пользоваться этой же информацией, даже если договором будет установлено ограничение на ее распространение.

Также не всякая информация подпадает под понятие «охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации». Перечень таких сведений определяет ст. 1225 ГК РФ.

Эти моменты поставили перед юристами задачу сформулировать особый правовой режим информации. Законодатели попытались выйти из положения, применяя термин «обладатель информации», сформулировав особый правовой режим информации, который нашел свое отражение в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. об информации.

Ограниченность данного в законодательстве определения информации заключается в том, что качественной характеристикой информации, имеющей принципиальное значение как объекта правоотношений, является ее потребительская стоимость, т.е. значимость для конкретного субъекта. Ценность информации не может ставиться в зависимость от стоимости ее носителя. Она выражается в стоимостных характеристиках тех последствий, которые следуют за получением информации.

Существует ряд понятий, которые дают дополнительную характеристику информации. Наиболее употребляемые из них:

- достоверность - соответствие данных объективной реальности;
- адекватность - способность информации создавать у получателя соответствующее представление об объекте, процессе или явлении;
- полнота - достаточность данных для понимания сути явления и принятия решения;
- избыточность информации - наличие большого объема

сведений, отражающих конкретную сферу, позволяющее для принятия решения использовать лишь часть информации;

- оптимальность - сочетание полноты и краткости данных;
- своевременность - актуальность в момент принятия решений;
- объективность и субъективность информации - степень выражения в предоставляемых данных мировоззрения поставщика информации;
- доступность - это мера возможности получить ту или иную информацию;
- идеальность - информация не материальна, материальным может быть только носитель информации;
- неисчерпаемость - информация не подвержена физическому износу в процессе ее использования;
- ценность - способность расширять возможности потребителя информации.

Кроме того, для целей правового регулирования информационных отношений большое значение имеют такие ее характеристики, как конфиденциальность - защищенность информации от несанкционированного доступа и ознакомления, целостность - свойство, при наличии которого информация сохраняет заранее определенные системой вид и качество.

Нельзя смешивать понятия «достоверность» и «адекватность» информации. Эти понятия могут нести разную смысловую нагрузку. Под адекватностью понимают степень соответствия информации, полученной потребителем, тому, что поставщик вложил в ее содержание. К примеру, нельзя считать достоверной информацию, содержащуюся в произведении писателя-фантаста, но эта информация адекватно отражает авторский замысел и создает те последствия, которые автор предусматривает. Зачастую в СМИ встречается много недостоверной информации. Но субъект, имеющий соответствующую подготовку и оптимальный объем информации, способен извлечь из данного массива полезные и достоверные сведения. В этом заключается аналитическая работа специалистов - политологов, социологов, разведывательных органов. Как правило, в таких случаях, чем больше исходных данных мы имеем, тем выше достоверность полученного результата.

Для принятия решений имеет значение полнота информации, т.е. достаточность данных для понимания сути явления и принятия решения. Но степень полноты информации зависит и от уровня информационных технологий. Современные информационные технологии позволяют моделировать реальную ситуацию

при наличии минимума информации.

В сфере распространения информации действует объективный закон избыточности информации. Позитивная избыточность информации имеет своей целью оптимизировать весь процесс коммуникации. Позитивная избыточность активно используется в процессе обучения, когда неоднократные повторения характерных ситуаций приводят к лучшему усвоению их аудиторией.

Избыточность информации - на первый взгляд полезное свойство. Избыточность информации позволяет повышать ее достоверность за счет применения специальных методов, в том числе и основанных на теории вероятности и математической статистике. Общий принцип здесь такой: при подготовке управленческого решения отсеиваются повторяющиеся или несущественные сведения. Объем данных при этом сокращается, но их достоверность увеличивается.

С другой стороны, это свойство может рассматриваться как негативное. Большой объем информации ведет к дополнительным затратам во времени и пространстве в процессе ее сбора, хранения и передачи. Поэтому важнейшее значение имеет такое качество информации, как оптимальность - сочетание полноты и краткости данных. Негативная избыточность нарушает нормальное течение информационного процесса. Она представляет своего рода помехи. Это, например, декларативные нормы и положения, которые не снабжены механизмом реализации. Не выполняя функций регуляции, такие законы негативно избыточны. Средством преодоления негативной избыточности служит высокий уровень подготовки нормативных правовых актов.

Таким образом, на достоверность информации влияют такие ее свойства, как адекватность и полнота. Свойство достоверности информации имеет основное значение для принятия решений. Недостоверная информация может приводить к решениям, имеющим негативные экономические, социальные и политические последствия.

Важным специфическим свойством информации является ее самостоятельность как объекта, независимость от среды, в которой она находится, от носителя, на котором сведения зафиксированы.

Понятие объективности информации является относительным. Познание абсолютной истины всегда ограничивается полнотой информации и ожиданиями конкретных субъектов информационных отношений.

Такие свойства информации, как идеальность и неисчерпа-

емость, порождают такое юридическое свойство информации, как бесконечный неисчерпаемый ресурс.

Информация не подвержена (в отличие от большинства вещей) физическому старению и обладает такой особенностью, как возможность неограниченного тиражирования.

Это свойство информации предопределяет прогресс человечества, ибо благодаря нему осуществляются постепенное наращивание знаний и передача их от поколения к поколению. Однако оно дает и побочный эффект: возможность произвольного распространения сведений, одновременного нахождения их в полном объеме в нескольких местах и одновременного использования любым количеством субъектов (в том числе и конфликтующими сторонами).

В любой деятельности информация используется в двух видах: недокументированная и документированная.

Недокументированная - речевая информация, информация, выраженная в виде знаков, символов и т.п., не имеющая реквизитов.

Документированная информация - это информационное сообщение в бумажном, звуковом или электронном виде, оформленное по определенным правилам и заверенное в установленном порядке, т.е. это зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать.

Документированная информация - зафиксированная на материальном носителе путем документирования информация с реквизитами, позволяющими определить такую информацию или в установленных законодательством Российской Федерации случаях ее материальный носитель.

Документ, полученный из автоматизированной информационной системы, приобретает юридическую силу после его подписания должностным лицом в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Юридическая сила документа, хранимого, обрабатываемого и передаваемого с помощью автоматизированных информационных и телекоммуникационных систем, может подтверждаться электронной подписью. Юридическая сила электронной подписи признается при наличии в автоматизированной информационной системе программно-технических средств, обеспечивающих идентификацию подписи, и соблюдении установленного режима их использования.

Законодательство разграничивает понятия «предоставле-

ние информации» и «распространение информации».

Предоставление информации - действия, направленные на получение информации определенным кругом лиц или передачу информации определенному кругу лиц.

Распространение информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц.

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. об информации, Доктрина информационной безопасности Российской Федерации и другие нормативно-правовые акты определили основные направления государственной политики в сфере информатизации, касающиеся рассматриваемой проблемы: формирование и защиту государственных информационных ресурсов; создание и развитие федеральных и региональных информационных систем и сетей, обеспечение их совместимости и взаимодействия в едином информационном пространстве Российской Федерации; создание условий для качественного и эффективного информационного обеспечения граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и общественных объединений на основе государственных информационных ресурсов; обеспечение национальной безопасности в сфере информатизации, а также обеспечение реализации прав граждан, организаций в условиях информатизации; содействие формированию рынка информационных ресурсов, услуг, информационных систем, технологий, средств их обеспечения; формирование и осуществление единой научно-технической и промышленной политики в сфере информатизации с учетом современного мирового уровня развития информационных технологий; поддержку проектов и программ информатизации; развитие нормативной базы информационной сферы.

22 июля 2000 г. на о. Окинава Великобритания, Германия, Италия, Канада, Россия, США, Франция приняли Хартию глобального информационного общества. В этой Хартии устанавливаются основные принципы вхождения государств в такое общество и провозглашаются основные положения, которые страны «восьмерки» будут согласованно применять, а также могут применять все остальные страны мира. Хартия является важнейшим документом, призванным организовать и активизировать деятельность стран и правительств на пути активного формирования глобального информационного общества.

В настоящее время в Российской Федерации сформировались необходимые условия для перехода к информационному об-

шеству. Целью перехода России к информационному обществу является развитие гражданского общества и демократических традиций, преодоление тех негативных тенденций в экономической, политической и социальной сферах, которые сложились в стране в девяностые годы.

Создание единой системы информационного обеспечения гражданского общества и национальной безопасности страны сдерживается рядом объективных и субъективных причин: отсутствуют необходимые организационно-правовые и экономические рычаги реализации сформулированных концепций; в зачаточной стадии находится методологическое обоснование создания и функционирования такой системы, равно как и выработка единой информационной политики.

Целью перехода России к информационному обществу является развитие гражданского общества и демократических традиций, а также преодоление информационного неравенства и равноправное вхождение граждан России в глобальное информационное общество на основе соблюдения прав человека, в том числе права на свободный доступ к информации, права на защиту персональных данных и обязанности раскрытия информации со стороны государственных, общественных и коммерческих организаций.

### 13.2. Понятие информационного права.

Само понятие информационного права появилось относительно недавно и трактуется учеными-юристами по-разному.

Так, В.А. Копылов предлагает определять термин «информационное право» как систему охраняемых государством социальных норм и отношений, возникающих в информационной сфере - сфере производства, преобразования и потребления информации, и относит к основным объектам правового регулирования информационные отношения, «возникающие при осуществлении информационных процессов - процессов создания, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, распространения и потребления информации».

М.М. Рассолов определяет информационное право как совокупность юридических норм и институтов, регулирующих информационные отношения в информационной сфере.

И.Л. Бачило и В.Н. Лопатин приходят к выводу, что «информационное право - совокупность правовых норм, регулирующих отношения в информационной сфере, связанных с оборотом информации, формированием и использованием информационных

ресурсов, созданием и функционированием информационных систем в целях обеспечения безопасного удовлетворения информационных потребностей граждан, их организаций, государства и общества».

Анализируя предлагаемые понятия, можно прийти к выводу, что они выбираются исходя из объектов и предметной области информационного права, по отношению к которым или в связи с которыми возникают общественные отношения, подлежащие правовому регулированию. В информационном праве основным объектом, по поводу которого возникают общественные отношения, подлежащие правовому регулированию, является информация, находящаяся в гражданском, административном или ином общественном обороте.

В любом случае все приведенные определения информационного права основаны на совокупности правовых норм, регулирующих общественные отношения в информационной сфере. При этом данные нормы имеют свою специфику, так как касаются непосредственно информации. Можно смело утверждать, что практически все общественные отношения содержат информационную составляющую. Отсюда об информационном праве принято говорить в широком и узком смысле.

Если придерживаться расширенной версии, то нормы информационного права можно выявить практически в любой тематике законодательства. Например, информационно-правовой характер носят нормы КоАП РФ о процессуальных действиях со свидетелями и прочими лицами, нормы налогового законодательства о декларировании и отчетности и т.д. Однако в этих случаях информационная деятельность играет хотя и немаловажную, но вспомогательную роль, т.е. является средством для достижения цели, лежащей за пределами информационной сферы (рассмотрение административного правонарушения и привлечение виновных к административной ответственности, взимание налогов и т.д.).

К информационному праву в узком смысле относят лишь такие нормы, которые регулируют информационные процессы, являющиеся самоцелью, т.е. когда информация есть не только средство достижения чего-либо иного, но и конечный итог.

Поскольку информационное право является сравнительно молодой, развивающейся отраслью права, то понятие информационного права, его содержание и основные институты только формируются.

Отталкиваясь от изложенных выше точек зрения, можно за-

ключить, что в настоящее время информационное право - это сравнительно новое и самостоятельное направление юридической науки.

Сущность и характер общественных отношений, возникающих между различными субъектами в информационной сфере, во многом определяются особенностями и юридическими свойствами информации - основного объекта, по поводу которого и возникают эти отношения.

Объект информационных отношений обладает несомненными специфическими свойствами. Данная специфика предопределена многоаспектностью и многогранностью самого понятия «информация». Соответственно информационные отношения, как правило, не выступают в чистом виде. Чаще всего они «сопровождают» другие отношения в сфере управления, государственного строительства, международного сотрудничества, в области экономики, жизни граждан и т.д. Процессы этого «сопровождения» все чаще и чаще регламентируются законодательными и иными нормативными актами: устанавливаются обязательность предоставления соответствующих видов информации, порядок ее распространения, правила доступа к ней и ограничения, ответственность за определенные правонарушения, обеспечение информационной безопасности и т.д. Отношения, складывающиеся между участниками этих процессов, в реальной правовой действительности обособляются и тем самым переходят в категорию предмета информационного права.

Процесс расширения границ информатизации современного общества, всех его государственных и негосударственных структур приводит к расширению сферы отношений, регулируемых нормами информационного права. Содержание таких отношений определяется постепенно под воздействием внешних объективно происходящих и исторически обусловленных процессов социально-экономического, политического и иного характера.

Предмет информационного права - часть общественных отношений, которая связана с созданием, оформлением, хранением и обработкой, распространением, использованием информационных ресурсов, связывается с развитием в области формирования и управления информационными ресурсами, с развитием и использованием новых технологических работ с информацией и технологиями ее передачи в системах и сетях коммуникаций, с установлением мер по обеспечению безопасности в информационных сферах и включает в себя юридическую ответственность в названных областях.

Предметная область информационного права включает в себя процесс информатизации - организацию социально-экономических и научно-технических оптимальных условий для удовлетворения информационных потребностей и реализации прав субъектов на основе формирования и использования информационных ресурсов.

**Под методом** правового регулирования понимаются способы воздействия отрасли информационного права на информационные отношения. Многофункциональность и специфика информации приводят к необходимости применять в информационном праве по сути дела весь известный спектр методов правового регулирования в зависимости от вида и назначения информации.

Вообще в теории права существуют **два основных метода правового регулирования общественных отношений: императивный** (основан на использовании властеотношений и строгой связанности субъектов права правовыми рамками) и **диспозитивный** (основан на равенстве субъектов, их самостоятельности при вступлении в правоотношения, ответственности по своим обязательствам и т.п.). Способами воздействия на общественные отношения для императивного метода являются запрет и предписание, для диспозитивного - согласования, рекомендации.

В сфере правового регулирования существует деление и на такие **два метода, как административно-правовой и гражданско-правовой** (иногда их называют публично-правовой и частноправовой). Эти методы имеют особое значение для регулирования информационных отношений.

**Методы** - это приемы юридического воздействия, их сочетание, характеризующее использование в данной области общественных отношений того или иного комплекса юридического инструментария, средств юридического воздействия. Алексеев выделяет централизованное, императивное регулирование (метод субординации) и децентрализованное (диспозитивное) регулирование (метод координации). Способами же правового регулирования, по его мнению, являются те пути юридического воздействия, которые выражены в юридических нормах, в других элементах правовой системы. Это позитивное обязывание, дозволение, запреты и ограничения.

Все эти способы широко используются в информационном законодательстве. Так, в информационном праве при регулировании отношений информационной собственности, при создании и использовании информационных технологий и средств их обеспе-

чения и т.п. применяются диспозитивные методы.

Императивные методы регулирования информационных отношений применяются при различных видах деятельности государственных органов в информационной сфере: формировании и реализации государственной политики по развитию информационного общества; определении компетенции органов государственной власти в сфере предоставления информации, затрагивающей интересы личности (в порядке обеспечения конституционных прав граждан по поиску и получению информации); регулировании информационных отношений в области СМИ, информационной безопасности и т.д.

Один из ведущих специалистов информационного права М.А. Федотов утверждает, что «мы находимся на пороге появления нового метода правового регулирования. Этот метод правового регулирования будет связан с функционированием права в телекоммуникационных сетях, с использованием новых информационных и коммуникационных технологий. Традиционные представления о методах правового регулирования, которые позволяют нам вычленять традиционные отрасли права, как: административное право, гражданское право, конституционное (или государственное) право, уголовно-процессуальное право и т.д., применить в данном случае мы не сможем».

Но если представить, что телекоммуникационные сети типа Интернета - это не просто новое средство коммуникации, а новая сфера обитания человеческой цивилизации, новая сфера человеческой активности и новая сфера применения права, то мы поймем, что информационное право будет иметь свой особый метод правового регулирования, ибо он в первую очередь будет осуществляться в телекоммуникационных сетях, в киберпространстве. Иными словами, человек будет не просто пользоваться телекоммуникационными сетями, он будет вступать в правовые отношения, испытывать на себе правовое регулирование через телекоммуникационные сети, внутри телекоммуникационных сетей».

**Методы правового регулирования следует отличать от методов науки информационного права**, среди которых выделяются *общенаучные (логический, исторический, статистический, социологический и др.) и специфические - информационные*. При решении вопроса о методологии информационного права следует, по меньшей мере, исходить из необходимости учета особых свойств информации, понятий информационной сферы и информационного общества.

При исследовании информации как основного объекта правоотношений применяют методы теории информации (науки, изучающей количественные закономерности, связанные с получением, передачей, обработкой и хранением информации); информатики (науки, изучающей информацию, информационные процессы, информационные технологии и информационные системы во всех областях человеческой деятельности); правовой информатики (науки, изучающей информацию, информационные процессы, информационные технологии и информационные системы в правовой сфере) и правовой кибернетики (науки, изучающей информационные особенности процессов управления в правовой сфере).

В целом информационное право представляет собой комплексную отрасль права, имеющую свой особый предмет правового регулирования - информационные отношения и использующую весь набор традиционных методов правового регулирования в пределах одной предметной отрасли.

Затрагивая **исторический аспект развития отрасли информационного права**, следует отметить, что впервые предложил и обосновал необходимость создания самостоятельной отрасли права - информационного права - А.Б. Венгеров в 1975 г.

В условиях нынешнего формирования и развития информационного общества роль информационного права будет существенно возрастать, ведь информационное право составляет правовую основу информационного общества. В информационном обществе происходит фактическое стирание географических и геополитических границ и, как правило, не действуют национальные законодательства. Следовательно, информационное право как правовая основа такого общества должно строиться главным образом на нормах международного права, регулирующих основные группы информационных отношений на межгосударственном уровне.

В трансграничной сети Интернета практически отсутствует не только российское право, но и международное, поэтому здесь бурно произрастает весь спектр информационных правонарушений.

В мировом масштабе существуют и такие серьезные проблемы, как регулирование отношений интеллектуальной собственности и информации, отношений, связанных с информационными ресурсами, защита информации, защита прав личности в условиях информационного общества и др. Все это требует скорейшего формирования правовой базы информационного обще-

ства, основу которой составляет информационное право.

Во многих научных работах и в России, и за рубежом обсуждаются проблемы информационного права. Это в первую очередь трактование самого понятия «информационное право», структура и состав информационного права, его предмет и метод, роль информационного права в жизни личности, общества, государства.

### **13.3. Соотношение информационного права с другими отраслями права**

Лавинообразно нарастающие потребности информационного общества в правовом регулировании возникающих в нем общественных отношений приводят к формированию новой комплексной отрасли права, называемой ныне информационным правом. Особенности структуры и содержания информационного права определяются особенностями основных составляющих это право элементов.

Таким образом, информационное право включает в себя многие правовые проблемы административного права, фокусируя их в плоскости регулирования информационных отношений, которые становятся иногда для административного права специфическими и недоступными для разрешения собственными средствами.

В последние годы в связи с развитием машинных информационных технологий в сфере социального управления происходит своеобразное вытеснение многих вопросов информационного обеспечения из сферы, традиционно принадлежащей административному праву. Основой таких процессов является нарастающая дифференциация процессов информационного обеспечения принятия решений в сфере государственного управления (использования баз и банков данных, «ситуационных комнат» и т.п.). Одним из основополагающих принципов информационного обеспечения для сферы государственного управления в демократизирующемся обществе становится требование «информационной прозрачности» административной системы. Таким образом, вся процедура информационного обеспечения административной системы перемещается в область информационного права.

Кроме того, формирование информационного права тесно связано с формированием информационного общества. Выделим особенности формирования информационного общества.

1. Наличие информационной инфраструктуры (трансграничные информационно-телекоммуникационные сети и информационные ресурсы в них).

2. Массовое применение персональных компьютеров и подключение их к трансграничным информационно-телекоммуникационным сетям.

3. Подготовка членов общества к работе на компьютерах в трансграничных информационно - телекоммуникационных сетях.

4. Новые формы и виды работы в трансграничных информационно-телекоммуникационных сетях и виртуальном пространстве.

5. Возможность практически мгновенно получать из трансграничных информационно - телекоммуникационных сетей информацию.

6. Возможность мгновенно общаться.

7. Интеграция СМИ и трансграничных информационно-телекоммуникационных сетей.

8. Отсутствие географических и геополитических границ государств, участвующих в трансграничных информационно-телекоммуникационных сетях.

Основные отграничения информационного права от других отраслей.

1. Значительный массив законодательства.

2. Экономическая и социальная заинтересованность государства в развитии информационных отношений.

3. Возникновение и бурное развитие правоотношений в информационной сфере, влекущие за собой постоянное расширение отношений субъектов и объектов.

4. Наличие самостоятельного предмета правового регулирования.

5. Международный характер информационного права

**Комплексный характер информационного права.**

Суть: нормы информационного права имеют вторую прописку.

1. Нормы информационного права регулируют отношения в основных отраслях права.

2. Одновременно входят во вторую отрасль правового информирования. Информационное право входит в семейство отраслей административного права, которое выражается в следующем.

Информация уже достаточно давно рассматривается как ресурс для самых различных видов социальной деятельности, в числе которых и государственное управление. Для характеристики роли информации в государственном управлении следует обратить внимание на то, что она одновременно выступает в нескольких качествах. С одной стороны, информация необходима для

осуществления качественного управления любой сферой общественной жизни, т.е. она является особым ресурсом государственного управления. С другой стороны, деятельность в сфере информации, как и любой другой социальный процесс, является объектом государственного управления и существует установленный законодательством круг субъектов, которые это управление осуществляют. Кроме того, многие ученые отмечают, что правовые акты и иные решения, принимаемые органами власти, являются информацией особого вида, т.е. процесс управления понимается как частично или полностью информационный, а информация оценивается как результат деятельности органов власти. И наконец, в настоящее время в ряде исследований выделяется информация как средство управляющего воздействия на социальный процесс.

В последующие годы с развитием информационных технологий основным принципом информационного обеспечения должна стать «информационная прозрачность», что потребует четкого государственного регулирования информационных процессов.

Взаимосвязь информационного права с конституционным правом, правом граждан на информацию обеспечивается Конституцией РФ. Свобода массовой информации гарантируется нормами Конституции. Пределы осуществления права на информацию регулируются нормами конституционного и административного права одновременно.

Взаимосвязь информационного права с гражданским правом выражается в том, что информация может выступать объектом гражданско-правовых отношений в условиях рыночной экономики, и потому часть информационных отношений регулируется нормами гражданского права. Вопросы авторского права, интеллектуальной собственности являются институтами гражданского права. Все это позволяет более наглядно обосновывать тезис о комплексности информационного права.

**Система информационного права.** Информационное право рассматривается как наука, как учебная дисциплина и как собственно система правового регулирования отношений в информационной сфере, т.е. отрасль российского права.

**Информационное право как наука** - это система научных знаний об информационном праве как отрасли права, его предмете, методах, принципах правового регулирования информационных отношений, истории развития, его основных институтах, сравнительно-правовом анализе норм права и общественных отношений в информационной сфере зарубежных стран. И эта

наука находится на начальном этапе своего формирования.

**Информационное право как учебная дисциплина** - это система знаний об информационном праве, обязательных к изучению в соответствующих учебных заведениях, в первую очередь юридических.

**Информационное право в качестве учебной дисциплины** основано на действующем федеральном законодательстве в информационной сфере - сфере обращения информации и правового регулирования возникающих при этом общественных отношений. Изучение курса информационного права включает основные вопросы, связанные с содержанием информационной сферы, особенностями объектов информационного права, описанием источников информационного права.

Информационное право как одна из отраслей российского права представляет собой систему норм права, регулирующих отношения в информационной сфере. Это одна из самых молодых отраслей в системе российского права.

Рассмотренные три системы информационного права практически совпадают. Информационное право как отрасль права, как наука и учебная дисциплина делится на общую и особенную части.

**Общая часть**, представляющая собой системообразующее начало, включает изучение: предмета, методов, способов, принципов правового регулирования общественных отношений, связанных с производством и обращением информации в общем виде, вопросов правового регулирования информационных отношений, возникающих при обращении информации, при производстве и применении информационных технологий и средств их обеспечения, в области информационной безопасности, а также в виртуальной среде Интернета. Сюда же следует включить и институт юридической ответственности за правонарушения в информационной сфере.

**Особенная часть** содержит вопросы правового регулирования информационных отношений, возникающих при производстве и обращении информации разных видов (массовой, в области библиотечного и архивного дела и др.), на основе методов, способов и принципов информационного права, изучаемых в общей части. Сюда же включено изучение двух групп институтов информационного права: 1) института обращения открытой информации; 2) института обращения информации ограниченного доступа.

Информационное право функционирует в соответствии с

определенными принципами, которые, как и принципы любой другой отрасли права, означают основные идеи и требования, законодательные отправные начала, организационные начала, наиболее характерные черты и свойства той или иной деятельности.

Опираясь на объективные закономерности общественных отношений в информационной сфере, особенности и юридические свойства информации, можно сформулировать принципы информационного права.

1. *Принцип сбалансированных интересов личности, общества и государства.* Интересы личности в информационной сфере заключаются: в реализации конституционных прав человека и гражданина на доступ к информации, на ее использование в интересах осуществления не запрещенной законом деятельности, физического, духовного и интеллектуального развития; в защите информации, обеспечивающей личную безопасность.

Интересы общества в информационной сфере направлены на обеспечение интересов личности в этой сфере, упрочение демократии, создание правового социального государства, достижение и поддержание общественного согласия, духовное обновление России.

Интересы государства в информационной сфере заключаются: в создании условий для гармоничного развития российской информационной инфраструктуры, для реализации конституционных прав и свобод человека и гражданина в области получения информации и пользования ею при обеспечении незыблемости конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности России, политической, экономической и социальной стабильности, в безусловном обеспечении законности и правопорядка; в развитии равноправного и взаимовыгодного международного сотрудничества.

2. *Принцип законности.* Это универсальный принцип, распространяющийся на все без исключения стороны общественной и государственной жизни. Он проявляется, прежде всего, в соблюдении Конституции и законодательства Российской Федерации, общепризнанных принципов и норм международного права при осуществлении деятельности в информационной сфере. Важную роль в обеспечении принципа законности играет информированность о содержании законов и иных нормативных юридических актов широких слоев населения, не говоря уже о государственных и муниципальных служащих. Возможности ознакомления с содержанием законов в последнее время неизмеримо вы-

росли, в том числе и благодаря информационному праву. Достаточно вспомнить, как трудно было приобрести текст какого-либо закона, например кодекса, в книжных магазинах в сравнительно недавнем прошлом.

3. *Принцип гласности.* Имеется в виду открытость в реализации функций федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и общественных объединений, предусматривающая информирование общества об их деятельности с учетом ограничений, установленных законодательством Российской Федерации.

4. *Принцип правового равенства.* Правовое равенство всех участников процесса информационного взаимодействия вне зависимости от их политического, социального и экономического статуса основывается на конституционном праве граждан на свободный поиск, получение, передачу, производство и распространение информации любым законным способом.

Названный принцип вытекает из более общего положения, согласно которому «государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности» (ст. 19 Конституции Российской Федерации).

5. *Принцип ответственности.* Применительно к информационному праву это означает неотвратимое наступление ответственности за нарушение норм и правил, закрепленных в нормативных правовых актах.

6. *Принцип отчуждения прав на использование информации.* Данный принцип основан на юридическом свойстве физической неотчуждаемости информации от ее создателя (обладателя). Он заключается как бы в замене процедуры отчуждения информации на отчуждение прав на использование информации.

7. *Принцип оборотоспособности информации.* Он основан на свойстве обособляемости и овеществляемости информации и заключается в том, что информация может обращаться как самостоятельный объект, т.е. независимо от ее создателя или владельца.

8. *Принцип информационного объекта (информационной вещи).* Основан на свойстве двуединства информации и матери-

ального носителя и заключается в том, что на такой объект должны распространяться одновременно и взаимосвязанно два института: интеллектуальной собственности, защищающего право на информацию на материальном носителе, и вещной собственности, защищающего право собственности на материальный носитель с зафиксированной на нем информацией.

9. *Принцип распространяемости информации.* Основан на свойстве распространяемости информации и заключается в том, что одна и та же информация может одновременно принадлежать неограниченному кругу лиц.

10. *Принцип организационной формы.* Основан на одноименном свойстве информации и заключается в том, что в правовой системе речь, как правило, должна идти по поводу не информации вообще (например, в философском ее понимании), а информации, представленной в определенной организационной форме (документ - оригинал, подлинник, копия; массив документов; банк данных; библиотека; архив и т.п.). Этот принцип позволяет также относить к категории информационных объектов, как отдельные документы, так и сложные организационные информационные структуры.

**Основные субъекты информационного права.** Субъект информационного права - это обладатель прав и обязанностей, которыми он наделен с целью реализации полномочий, возложенных на него информационным правом.

Субъект общественных отношений в информационной сфере - это физическое лицо или организация, являющиеся участником информационных отношений, наделенные определенными правами и обязанностями в информационной сфере и способные их осуществлять.

Субъект информационного права и субъект общественных отношений в информационной сфере два равно взаимосвязанных по значению понятия. Условия, при которых субъект информационного права может стать субъектом общественных отношений в информационной сфере, это:

- наличие необходимых информационно-правовых норм, предусматривающих права и обязанности субъекта;
- наличие оснований возникновения, изменения и прекращения общественных отношений в информационной сфере;
- правоспособность и дееспособность в информационном праве.

*Понятие правоспособности* в информационном праве несколько отличается от общепринятого. Конечно, **правоспособ-**

**ность** в данном случае - это установленная и охраняемая государством возможность субъекта вступать в общественные отношения в информационной сфере, иметь юридические права и нести соответствующие юридические обязанности. Следует подчеркнуть, что еще предстоит решить проблемы взаимодействия субъектов в информационной сфере, поскольку существует необходимость установления не только юридических, но также моральных, этических и иных прав и обязанностей.

**Дееспособность в информационном праве** - способность субъекта своими действиями осуществлять принадлежащие ему права и создавать для себя обязанности (в том числе морально-этические) и реализовывать их в рамках конкретных информационных отношений.

Возраст, с которого наступает полная дееспособность у физического лица практически во всех отраслях права, составляет 18 лет. Но реально существует дееспособность малолетних, которая наступает поэтапно, по мере достижения ребенком определенного возраста. Если за информацией обращается гражданин, необходимо иметь в виду, что различные категории граждан имеют неодинаковый объем дееспособности. Так, от имени несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), действуют родители, усыновители или опекуны, поскольку малолетние могут самостоятельно совершать очень ограниченный круг сделок (ст. 28 ГК). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать любые юридические действия, но с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителя, однако некоторые сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают самостоятельно (ст. 26 ГК). Гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста (п. 1 ст. 21 ГК).

В науке субъекты информационного права (общественных отношений в информационной сфере) классифицируются по следующим видам:

- индивидуальные субъекты (физические лица) - гражданин, индивид, человек, личность, лицо;
- коллективные субъекты - органы государственной власти, организации и учреждения.

Учет основных принципов правового регулирования общественных отношений, возникающих в информационной сфере, позволяет определять основные особенности информационных отношений. Поскольку информационный объект состоит из информации (содержание) и материального носителя, то правомо-

чия владения, пользования и распоряжения такой сложной вещью должны реализовываться при условии применения дополнительных, так называемых информационных правомочий, определяющих порядок использования информации, отображенной в этой вещи, на основе юридических свойств информации.

Информационные правомочия можно определить как право:

- создавать информацию;
- знать содержание информации (владение информацией);
- применять информацию в собственной деятельности (пользование информацией);
- тиражировать и распространять информацию (распоряжение информацией).

Здесь участвуют три субъекта:

1) **производитель информации** - обладает всеми информационными правомочиями по факту создания информации;

2) **обладатель информации** (пользователь по авторскому праву) - приобретает информационные правомочия (например, по авторскому договору);

3) **потребитель информации** - имеет только право знать содержание информации и применять в личной деятельности, ему запрещается распространять информацию.

Отсюда следует, что собственники информационных объектов могут быть двух видов:

- производитель или обладатель информации, отображенной в этом информационном объекте;
- потребитель информации, содержащейся в приобретенном им информационном объекте.

Собственник имеет исключительные (для производителя информации) или неисключительные (для обладателя информации) права на тиражирование и распространение информации, отображенной в этом объекте. При этом он имеет все правомочия вещного собственника по отношению к своему экземпляру информационного объекта (оригиналу, копии объекта), т.е. может этот объект продать, передать, подарить, сдать в аренду и т.п.

Собственник второго вида имеет право лишь применять в своей деятельности информацию, отображенную в этом объекте, а не включать ее в гражданский оборот. Он также обладает всеми вещными правами на законно приобретенный им информационный объект и может включать его в состав своего имущества.

**Информационные нормы: понятие, особенности, виды.** Информационно-правовые нормы регулируют обособленную группу общественных отношений применительно к особенностям

информационной сферы. Информационно-правовая норма задает содержание прав и обязанностей субъектов, участвующих в правоотношении.

Особенности информационно-правовых норм способствуют реализации информационных прав и свобод, а также реализуют информационные процессы при обращении информации. Структура информационно-правовых норм не отличается от классического определения и представляет собой:

- гипотезу;
- диспозицию;
- санкцию.

Выделим виды информационно-правовых норм по способу воздействия.

1. Диспозитивные (автору принадлежит право на использование произведения, информация может быть накоплена в государственных и негосударственных ресурсах, информация - товар).

2. Императивные:

- а) нормы-определения;
- б) нормы-принципы;
- в) нормы-цели;
- г) нормы-санкции;
- д) обязывающие нормы.

Виды информационно-правовых норм:

по содержанию:

- материальные;
- процессуальные;

по масштабу действия:

- федеральные;
- субъектов Федерации;
- местные.

**Виды источников информационного права.** В связи с тем, что главными особенностями информационного права являются его комплексный и международный характер, источники информационного права можно разделить на:

- международно-правовые нормативные акты;
- Конституцию РФ;
- нормативно-правовые акты в составе информационного права;
- нормативные акты других отраслей права.

Информационное законодательство имеет свою систематизацию в государственном классификаторе. Различают следующие классификации.

1. Законодательство, регулирующее общие положения.
2. Управление в сфере информации и информатизации.
3. Информационные ресурсы пользования.
4. Информатизация, использование информационных технологий.
5. Средства массовой информации.
6. Реклама.
7. Информационная безопасность.

Проанализировав существующую систему информационного права и действующего законодательства, можно сделать вывод о том, что подавляющая часть источников информационного права - это нормативные акты других отраслей права. Поэтому информационное законодательство логично разделить на следующие группы.

1. Об осуществлении права на поиск, получение информации (нормы конституционного права).
2. О гражданском обороте информации.
3. О формировании информационных ресурсов, их подготовке и предоставлении информационных услуг.
4. О создании и применении информационных систем, их сетей, информационных технологий и средств их обеспечения.
5. Об информационной безопасности.
6. О средствах массовой информации.
7. О библиотечном деле.
8. Об архивах.
9. О государственной тайне.
10. О коммерческой, служебной тайне (отсутствует).
11. О персональных данных.

### **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:**

1. Назовите основные признаки информации.
2. Перечислите основания классификации информации в правовой сфере.
3. Дайте определение нормативной правовой информации.
4. Что можно отнести к ненормативной правовой информации?
5. В каком нормативном правовом акте дается определение информационной сферы, информационных процессов и информационных отношений?
6. Перечислите методы правового регулирования, используемые в информационном праве.

7. Какие методы могут быть использованы при изучении науки информационного права?
8. Перечислите основные черты информационного общества.
9. Какие принципы информационного права, на ваш взгляд, являются наиболее значимыми?
10. Что представляет собой информационное право как наука, как учебная дисциплина и как отрасль права?
11. Назовите субъекты информационного права.  
Назовите виды источников информационного права.

## ГЛАВА 14. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

### 14.1. Уголовное право

Уголовный закон является основой борьбы с преступностью и представляет собой систематизированное и кодифицированное уголовное законодательство, включающее в себя всю совокупность обязательных и исчерпывающих уголовно-правовых норм, действующих на территории Российской Федерации. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, приобретают юридическую силу только после включения их в качестве соответствующих уголовно-правовых норм в Уголовный кодекс. В ч. 2 ст. 1 УК РФ закреплено другое важное положение, в котором отмечается, что Кодекс основывается на Конституции Российской Федерации и общепризнанных принципах и нормах международного права. Из этого положения, прежде всего, вытекает, что юридической базой уголовного законодательства, как и всей законодательной системы России, является Конституция Российской Федерации. Общепризнанные принципы и нормы международного права имеют приоритет перед национальным законодательством.

Уголовный кодекс Российской Федерации – единственный источник уголовного права, все остальные нормативные правовые акты государства носят лишь ориентирующий, вспомогательный и разъясняющий характер и не могут быть источником уголовного законодательства.

Действующее уголовное законодательство Российской Федерации представлено Уголовным кодексом, который был принят Государственной думой 24 мая 1996 года, одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 года и введен в действие с 1 января 1997 года Федеральным законом № 63-ФЗ от 13 июня 1996 года. Вновь при-

нятый закон отменил действие Уголовного кодекса РСФСР 1960 года, который за более чем тридцатилетнее существование утратил свою актуальность из-за коренных изменений, произошедших в социально-экономической, политической, государственной сферах.

В уголовном праве находит отражение охрана прав личности, ее интересов, в равной степени охраняются все формы собственности. В качестве объектов уголовно-правовой охраны закреплены и защита конституционного устройства государства, предусмотрено обеспечение мира и безопасности человечества. Международно-правовые нормы обязательно учитываются в российском уголовном законодательстве.

Представляя собой одну из отраслей правовой системы, уголовное право характеризуется самостоятельным предметом и методом правового регулирования. Предметом регулирования признаются общественные отношения, возникающие после совершения преступления между лицом, его совершившим, и государством через специально уполномоченные органы уголовной юстиции, применяющие уголовный закон. Таким образом, предмет уголовного права определяет, какие общественные отношения регулируются нормами уголовного права. Метод регулирования, присущий уголовному праву, состоит в разработке социально обоснованных уголовно-правовых запретов определенных форм правонарушающего поведения, нахождении законодательных конструкций таких запретов, позволяющих привлекать виновных в совершении преступлений к ответственности и наказанию. Следовательно, метод уголовного права определяет, как указанные в предмете общественные отношения регулируются нормами уголовного права.

Наиболее полно специфика уголовного законодательства, его содержание, структура и принципы, на которых оно базируется, определены в предмете уголовного права как учебной дисциплине. В таком контексте уголовное право – это совокупность учебного материала, расположенного в соответствии со структурой УК РФ, содержащего в себе разъясняющие доктринальные позиции, а также комментирующие нормы уголовного законодательства. Это позволяет студентам юридических вузов усвоить основы уголовного права и в последующей правоприменительной деятельности в роли специалиста – юриста проводить квалификацию, давать обоснованную уголовно-правовую оценку совершенному преступлению, определять вид и размер наказания, участвовать в защите на всех стадиях уголовного судопроизвод-

ства, принимать участие в исполнении назначенных судом наказаний.

Задачи уголовного права формируются исходя из необходимости повышения эффективности охраны уголовно-правовыми средствами жизни, здоровья, чести и достоинства личности и иных ее законных интересов, решения социально-экономических проблем, стоящих перед обществом и государством на современном этапе развития.

Ими, согласно ст. 2 УК РФ, являются:

- 1) охрана прав и свобод человека и гражданина;
- 2) защита собственности;
- 3) обеспечение защиты общественного порядка и общественной безопасности;
- 4) охрана окружающей среды;
- 5) защита конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств;
- 6) обеспечение мира и безопасности человечества;
- 7) предупреждение преступлений.

Задачи теснейшим образом связаны с функциями уголовного права. В теории уголовного права выделяются: – регулятивная функция, проявляющаяся в воздействии на поведение людей уголовно-правовых предписаний с целью формирования законопослушных форм поведения («не убий», «не укради» и т. п.); – охранительная функция, связанная с непосредственной охраной тех объектов (общественных отношений), посягательство на которые влечет уголовную ответственность; – воспитательная функция, проявляющаяся в формировании законопослушного поведения людей при реализации как регулятивной функции путем исполнения уголовно-правовых предписаний, так и охранительной функции под угрозой санкций при выходе за рамки законопослушного поведения.

Задачи уголовного законодательства могут уточняться и дополняться в период реформирования общественных отношений, а также при изменении уголовной политики России. Реформирование уголовного законодательства связано с крупными и кардинальными изменениями в политической, социально-экономической и правовой стратегии государства. Уголовная политика, как составная часть социальной политики Российской Федерации, подготавливает, во-первых, концептуальные основы реформы и формирования задач уголовного закона. Во-вторых, готовит базу для приведения законодательства в соответствие со складывающимися реалиями, общественными притязаниями и

ожиданиями населения по противодействию криминальной ситуации. В-третьих, реализует уголовное законодательство и отраженные в нем задачи и функции на правоприменительном уровне через органы уголовной юстиции, добиваясь стабильности в обществе, обеспечения защиты личности, ее интересов, а также интересов общества и государства путем применения уголовно-правовых средств воздействия на преступность.

Наука уголовного права представляет собой систему концептуальных идей, взглядов и воззрений на проблемы развития уголовной ответственности и наказания, эффективности уголовного закона и практики его применения. Направления поиска уголовно-правовых средств и возможностей повышения эффективности их применения, прежде всего, для позитивных изменений количественных и качественных параметров преступности, характера и степени общественной опасности, совершаемых преступлений обусловлены многими обстоятельствами: – учет при разработке уголовно-правовых норм и институтов эффективного результата их применения; – адекватная оценка культурно-воспитательных и профилактических возможностей общества и государства.

Уголовное право может рассматриваться как система правовых норм, определяющих преступность и наказуемость поведенческих актов человека и обеспечивающих осуществление правосудия по уголовным делам, а уголовная политика, в свою очередь, призвана путем определения крупномасштабных задач и направлений организации деятельности государства максимально уменьшить масштабы преступности и издержки от нее. Уголовная политика направлена на обеспечение криминальной безопасности общества и российского государства. Развитие уголовной политики базируется на системе ценностей общества, складывающейся правовой системе, которая также относится к числу приоритетных общественных ценностей нации. Уголовная политика имеет более широкий предмет, чем уголовное право, и включает в свое содержание всю деятельность, использующую законодательные запреты в отношении деяний криминального характера, определяющую задачи, содержание и формы борьбы с преступлениями, их предупреждения, пресечения и справедливого наказания за совершенные общественно опасные посягательства.

Уголовный закон основан на принципах, которые представляют собой руководящие, базовые идеи, законодательно закрепленные и определяющие содержание уголовного законодательства и практики его применения, как в целом, так и на уровне

отдельных задач, функций и методов их реализации. Таким образом, принципы относятся ко всей структуре уголовного закона, подлежат обязательному учету при реализации отдельных уголовно-правовых институтов и норм, являются ориентиром смысла деятельности при применении уголовного закона. В современном уголовном законодательстве России важное значение имеет то обстоятельство, что принципы уголовного права нормативно закреплены и непосредственно сформулированы в уголовном законе (ст. ст. 3 – 7 УК РФ). В указанных статьях закреплены следующие принципы: законность, равенство граждан перед законом, вина (ответственность за вину), справедливость, гуманизм. Как своеобразный итог системы принципов уголовного права, сформулирована норма «Основание уголовной ответственности» (ст. 8 УК РФ).

Представляя собой систему взаимосвязанных норм, Уголовный кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяют, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливают виды наказания и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений. Уголовный кодекс состоит из двух частей – Общей и Особенной. В Общей части содержатся нормы, устанавливающие общие положения уголовного права, отражающие важнейшие уголовно-правовые институты, основополагающие понятия, такие как: понятие преступления (ст. 14 УК РФ), формы вины (ст. 24 УК РФ), приготовление к преступлению и покушение на преступление (ст. 30 УК РФ), соучастие (ст. 32 УК РФ), необходимая оборона (ст. 37 УК РФ), крайняя необходимость (ст. 39 УК РФ), понятие, цели и виды наказаний (ст. ст. 43,44 УК РФ), общие начала назначения наказания (ст. 60 УК РФ), освобождение от уголовной ответственности и от наказания (ст. ст. 75 – 83 УК РФ), судимость (ст. 86 УК РФ) и др.

В Особенной части представлены нормы, определяющие конкретные общественно опасные деяния в качестве преступлений, а также виды и размеры наказаний за совершение каждого такого деяния. Особенная часть не содержит абсолютно одинаковых составов преступлений, каждая норма характеризуется индивидуальными признаками, способствующими разграничению преступлений.

Общая и Особенная части УК РФ, в своем неразрывном единстве включают в себя 12 разделов, имеющих сплошную нумерацию. Каждый из них состоит из одной или нескольких глав, которые, в свою очередь, подразделяются на статьи, содержащие

в себя уголовно-правовые нормы. Общую часть УК РФ составляют 6 разделов, каждый из которых объединил главы и статьи по смысловому содержанию. К разделам Общей части относятся: 1. «Уголовный закон»; 2. «Преступление»; 3. «Наказание»; 4. «Освобождение от уголовной ответственности и от наказания»; 5. «Уголовная ответственность несовершеннолетних»; 6. «Иные меры уголовно-правового характера».

Особенная часть Уголовного кодекса также включает в себя 6 разделов, объединение глав и статей внутри них осуществляется в зависимости от объекта уголовно-правовой охраны: 7. «Преступления против личности»; 8. «Преступления в сфере экономики»; 9. «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка»; 10. «Преступления против государственной власти»; 11. «Преступления против военной службы»; 12. «Преступления против мира и безопасности человечества».

В большинстве своем статьи содержат в себе части, части могут включать пункты. При юридической оценке деяния законодатель учитывает все признаки совершенного общественно опасного посягательства, сопоставляет их с уголовно-правовыми нормами Особенной части Уголовного кодекса и фиксирует тождество содеянного в процессуальных документах.

Нормы Особенной части по своей структуре не идентичны нормам Общей части Уголовного кодекса. Статьи Общей части носят декларативный характер, т. е. определяют те или иные институты уголовного права, содержат в себе нормы уголовного права и могут участвовать в процессе квалификации только в качестве вспомогательных. Статьи Особенной части в качестве структурных элементов содержат диспозицию и санкцию, при этом диспозиция соединена с гипотезой.

Диспозиция – это описательная часть уголовно-правовой нормы, в которой раскрываются признаки конкретного состава преступления. Существуют следующие виды диспозиций. Простая; содержит наименование преступления, но не определяет его признаков (ст. 126 УК РФ). Описательная; содержит в себе определение признаков преступления (ст. ст. 158, 285 УК РФ и др.). Бланкетная; не определяет признаков преступления, но отсылает к другим законодательным актам или ведомственным нормативным актам (ст. 264 УК РФ, например). Ссылочная диспозиция – не содержит всех признаков преступления, но отсылает к другим статьям Особенной части УК РФ (ст. 112 УК РФ).

Санкцией называется часть статьи Особенной части УК РФ, которая определяет вид и размер наказания за данное преступ-

ление. Анализируя санкцию той или иной статьи Особенной части можно определить общественную опасность закрепленного в уголовно-правовой норме преступления. В связи с этим целесообразно отметить, что общественная опасность выступает одним из признаков преступления.

В ст. 14 УК РФ определяется, что «преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным Кодексом под угрозой наказания». Преступление – основополагающее понятие, учение о преступлении представляет собой основу знания уголовного закона.

Преступление, как форма поведения человека, связана с конфликтом конкретного человека и общества, оно соответственно вызывает отрицательную оценку со стороны государства. Преступление это форма поведения человека, запрещенная уголовным законом выраженная в деянии. Понятие деяние в уголовном праве представлено как в форме действия, так и в форме бездействия. Пассивное поведение человека в ряде случаев может быть уголовно наказуемо.

Любое преступное поведение обладает общественной опасностью. В уголовном праве общественная опасность выступает как свойство человеческих поступков, учитываемое законодателем при криминализации, т. е. установлении уголовно-правовых запретов на определенные виды деяний, наносящие вред обществу. В уголовном праве под общественной опасностью преступления понимается способность деяния причинить вред общественным отношениям или представлять угрозу причинения такого вреда. Общественная опасность преступного деяния зависит также от мотива и цели совершенного деяния. Преступления, совершенные по неосторожности, по общему правилу представляют меньшую общественную опасность, чем умышленные преступления. Общественная опасность характеризуется двумя критериями: характером и степенью.

Совершенное лицом общественно опасное деяние только тогда может быть признано судом преступлением, если на него в законе установлен уголовно-правовой запрет. Из этого вытекает наличие еще одного признака преступления – противоправности. Противоправность, таким образом, это юридическое закрепление общественной опасности. Так же к признакам преступления закон относит виновность и наказуемость.

Согласно ст. 15 УК РФ «в зависимости от характера и степени общественной опасности деяния, предусмотренные Уголовным кодексом, подразделяются на преступления небольшой тяжести,

преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления». Такое деление преступлений на категории имеет важное значение, так как отнесение преступного деяния к конкретной категории отражается на применении многих институтов уголовного права.

Схожим, но не идентичным понятию преступления является термин состав преступления. Понятия «преступления» и «состав преступления» соотносятся как целое и часть, где целым признается «преступление», а частью «состав преступления». Иными словами, понятие преступления шире по своему содержанию, чем понятие состава преступления.

Состав преступления – это совокупность элементов и признаков, характеризующихся внутренним единством и системностью. Все они могут группироваться в различных сочетаниях и образуют, таким образом, структуру состава преступления. Под структурой понимается относительно устойчивая система связей элементов и признаков, образующих единое целое. Под элементами обычно принято понимать наличие необходимых структурных образований состава преступления. В основу структуры состава преступления положена модель преступного поведения человека, которая включает четыре элемента: объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону. Элементы состава преступления, по существу, выступают в качестве уголовно-правовых категорий, имеют важное юридическое значение и используются при правовой оценке совершенного преступного деяния, так как в соответствии со ст. 8 УК РФ «основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом».

Элементы состава преступления, по содержанию включаемых в них признаков, принято подразделять на имеющие объективный или субъективный характер. Объективные элементы состава – это объект и объективная сторона; субъективные элементы состава – субъект и субъективная сторона.

Объект преступления – это общественные отношения (блага и интересы), охраняемые уголовным законом, на которые посягает преступное деяние и в результате совершения преступления им причиняется вред или создается реальная угроза причинения вреда. Объективная сторона – это внешняя сторона преступления, выраженная деянием и последствиями содеянного. Субъект преступления – это лицо, обладающее определенными качествами (достигшее возраста ответственности, вменяемое), которое совершило преступление. Юридические лица в соответствии с

российским законодательством, уголовной ответственности не подлежат. Субъективная сторона представляет собой внутреннюю сторону преступления и характеризуется психическим моментами мыслительной и волевой деятельности лица, совершившего преступление. Состав преступления отражает строго определенный набор признаков преступного деяния.

Признаки конкретного состава преступления определяют общественную опасность деяния, его противозаконность, виновность и наказуемость, которые отражают его отличие от других составов преступлений.

В структуре состава преступления принято выделять обязательные и факультативные признаки. Обязательными считаются те признаки, которые имеются в любом составе, например действие или бездействие; умысел или неосторожность. Факультативные – это те признаки, которые обязательны не для всех составов, а лишь для тех, в которых они непосредственно указаны в диспозиции уголовно-правовой нормы. Деление признаков на обязательные или факультативные происходит только в связи с общим учением о составе преступления. При квалификации деяния по конкретной уголовно-правовой норме все признаки, указанные диспозициями статей, являются обязательными.

Таким образом, состав преступления – это модель, отражающая признаки конкретного общественно опасного поведения человека, факт его противоправного поведения. Каждый состав преступления представляет собой юридические признаки определенного общественно опасного деяния, что может повлечь определенные юридические последствия – привлечение виновного к уголовной ответственности. Правильное установление признаков состава преступления гарантирует законность при расследовании уголовных дел, вынесение правосудного приговора и назначение справедливого наказания.

Согласно 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. Вступивший в законную силу приговор приобретает юридическую силу и подлежит обязательному исполнению всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями, должностными лицами, другими физическими и юридическими лицами.

Назначение наказания подчинено определенным целям, ко-

торые представляют собой те социальные результаты, достижение которых преследует установление в законе и фактическое применение этих мер государственного принуждения. Определение в законе целей наказания имеет не только правовое, но и важное социально-политическое значение. В них находит выражение политика государства в области борьбы с преступностью. Сообразуясь с целями наказания, суд определяет оптимальный вид и размер наказания конкретному лицу за совершенное им преступление. Та или иная степень достижения целей наказания служит основным показателем эффективности применения наказания. В части 2 ст. 43 УК РФ в качестве целей наказания определены: 1) восстановление социальной справедливости; 2) исправление осужденного; 3) предупреждение совершения новых преступлений.

Достижение поставленных целей возможно путем назначения лицу, виновному в совершении преступления наказания, предусмотренного Уголовным законом. Исчерпывающий перечень видов наказаний закреплен в ст. 44 УК РФ и представляет собой единую систему, подчиненную определенным признакам. Система наказаний – это исчерпывающий и обязательный для судов перечень установленных законом видов наказания, следующих в определенном порядке с учетом их характера и степени сравнительной тяжести. Наказания, не предусмотренные законом, не могут быть применены ни в судебном, ни во внесудебном порядке. Закрепленный в УК РФ перечень видов наказаний дает суду возможность индивидуализировать ответственность с учетом тяжести совершенного преступления и личности виновного. Особенностью построения системы уголовных наказаний в УК РФ 1996 года является то, что перечисление видов наказания осуществляется от менее строгих, к более строгим. Это сделано для того, чтобы ориентировать суды на возможность применения в первую очередь менее строгого наказания из перечисленных эконома, таким образом, уголовно-правовую репрессию.

УК РФ 1996 года внес существенные изменения в систему наказаний по сравнению с УК РСФСР 1960 года и представил «лестницу наказаний» в следующем виде: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; принудительные работы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы

на определенный срок; пожизненное лишение свободы, смертная казнь.

В настоящее время не все из перечисленных видов наказаний реализуются на практике. Назначение наказания в виде ареста как вида уголовного наказания невозможно по причине того, что до сих пор не созданы условия для его применения. Данный вид наказания должен отбываться в арестных домах, строительство которых до настоящего времени не начато.

Смертная казнь, будучи исключительной мерой наказания, так же ограничена в применении. Основанием, не применения высшей меры наказания являются Указ Президента РФ № 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы» и Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 19 ноября 2009 г. № 1344-О-Р «О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации» от 2 февраля 1999 года № 3-П по делу о проверке конституционности положений статьи 41 и части третьей статьи 42 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, пунктов 1 и 2 Постановления Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 года «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР»», «О судостроительстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях»<sup>55</sup>.

Гуманизация уголовно-правовой системы проявляется не только в поэтапной отмене смертной казни, но и в закреплении в УК РФ институтов освобождения от уголовной ответственности и от наказания. Освобождение от уголовной ответственности является более широким понятием, чем освобождение от наказания, поскольку в данном случае лицо освобождается от привлечения к

---

<sup>55</sup> О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П по делу о проверке конституционности положений статьи 41 и части третьей статьи 42 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, пунктов 1 и 2 Постановления Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 года «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации» «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судостроительстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях»: определение Конституционного Суда РФ от 19.11.2009 № 1344-О-Р // СЗ РФ. 2009. 30 ноября. № 48. Ст. 5867.

уголовной ответственности, осуждения, назначения и отбывания наказания. Освобождение от наказания – это лишь одна из форм реализации освобождения от уголовной ответственности.

Не подлежит сомнению, что при применении стимулирующих уголовно-правовых норм, содержащих основания освобождения от уголовной ответственности и от наказания, на практике реализовывается принцип гуманизма. Отдельные категории лиц, совершивших преступление приходят к обнаружению и добровольному устранению либо смягчению вредных последствий содеянного. Эти обстоятельства свидетельствуют о значительном вкладе видов освобождения от уголовной ответственности и от наказания в предупреждении преступлений.

В УК РФ впервые в истории отечественного уголовного законодательства употреблено понятие «иные меры уголовно-правового характера», под которыми понимаются предусмотренные Общей частью УК РФ, назначаемые по обвинительному приговору суда либо в процессе исполнения наказания альтернативные наказанию меры (средства), заключающие в себе государственное порицание преступления и лица, его совершившего, в большинстве случаев материализуемое в правоограничениях некарательного характера, направленное на достижение, прежде всего, целей исправления осужденного и предупреждение новых преступлений. Иные меры уголовно-правового характера не указываются в санкциях норм Особенной части УК РФ. По своей юридической природе они не являются наказанием. Такими мерами признаются: принудительные меры медицинского характера (глава 15 УК РФ); конфискация имущества (глава 15<sup>1</sup> УК РФ); судебный штраф (глава 15<sup>2</sup> УК РФ).

Подводя итог изложенному, следует еще раз акцентировать внимание на том, что уголовное законодательство, будучи единой целостной фундаментальной отраслью российского права, неотъемлемым составным компонентом правовой системы государства, четко распадается на две относительно самостоятельные в рамках указанного единства части: Общую и Особенную. Нормы и институты Общей части уголовного права обладают несравненно более широкой областью действия, им предается определяющее значение относительно любых институтов и норм Особенной части, с которыми они находятся в определенной взаимной корреспонденции и соподчиненности. Из этого следует, что Особенная часть российского уголовного права есть совокупность уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий и строго систематизированный перечень и юридические признаки обще-

ственно опасных деяний, признанных законом преступлениями, а также виды и размеры наказаний, применяемых за их совершение.

## 14.2. Уголовный процесс

Производство по уголовному делу осуществляется в рамках уголовного судопроизводства. В свою очередь порядок этого производства регламентируется уголовно-процессуальным правом.

Таким образом **уголовный процесс** можно определить как деятельность уполномоченных органов государственной власти и должностных лиц (суда, прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя), осуществляемая в пределах их полномочий с привлечением и участием граждан и юридических лиц, реализующих свои права и выполняющих возложенные на них обязанности, а также правоотношения, возникающие в ходе этой деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ) порядок уголовного судопроизводства на территории страны определен Уголовно-процессуальным кодексом. На самом же деле, круг нормативных источников, регулирующих уголовно-процессуальные (**источники уголовно-процессуального права**) отношения значительно шире. К ним относятся:

1. Конституция Российской Федерации;
2. Федеральные конституционные законы, которые регламентируют производство по уголовным делам;
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации;
4. Иные федеральные законы, в которых содержатся уголовно-процессуальные нормы;
5. Принципы международного права и нормы международных договоров России с другими государствами;

Кроме того, можно выделить ряд специализированных источников уголовного процесса. К ним относятся:

1. Указы Президента Российской Федерации;
2. Законодательство СССР;
3. Пленума Верховного Суда РФ и решения Конституционного Суда РФ.

Под **принципами уголовного судопроизводства** (гл. 2 УПК РФ) понимаются основополагающие правовые идеи (правила-требования) которые определяют построение всего производства по уголовному делу, то есть все судопроизводство целиком по-

строено на соблюдении этих требований.

**Принцип законности** (ст. 7 УПК РФ). Осуществлять властные функции в уголовном судопроизводстве могут только уполномоченные государственные органы и должностные лица и только в пределах своей компетенции; в уголовном судопроизводстве деятельность осуществляется только в установленной законом форме; все процессуальные действия могут осуществляться только при наличии законных оснований; собирание и закрепление доказательств производится только по процессуальным правилам (использование доказательств полученных с нарушением закона не допускается); в ходе уголовно-процессуальной деятельности должны правильно применяться нормы материального закона.

**Принцип осуществления правосудия только судом** (ст. 8 УПК РФ). Признать лицо виновным в совершении преступления, а также подвергнуть его уголовному наказанию полномочен только суд своим приговором. Правом осуществлять правосудие по уголовным делам, пользуются Верховный Суд РФ, областные, краевые и равные им суды, районные суды; апелляционные и кассационные суды общей юрисдикции; военные суды, а также мировые судьи.

**Принцип уважения чести и достоинства личности** (ст. 9 УПК РФ). В ходе уголовного судопроизводства запрещаются осуществление действий и принятие решений, унижающих честь участника судопроизводства, а также обращение, унижающее его человеческое достоинство либо создающее опасность для его жизни и здоровья. Никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

**Принцип неприкосновенности личности** (ст. 10 УПК РФ). Никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований, предусмотренных УПК РФ. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов.

**Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина** (ст. 11 УПК РФ). Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны разъяснять подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и др. участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав. При наличии достаточных данных о том, что потерпевшему, свидетелю или иным участникам судопроиз-

водства, а также их близким родственникам угрожают применением насилия или убийством, суд, прокурор, следователь, дознаватель принимают в пределах своей компетенции в отношении указанных лиц меры безопасности.

**Принцип неприкосновенности жилища** (ст. 12 УПК РФ). УПК РФ устанавливает, что осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения (ч. 1 ст. 12). Обыск и выемка в жилище могут производиться по общему правилу на основании судебного решения (ч. 2 ст. 12 УПК). В исключительных случаях, когда производство осмотра, обыска или выемки в нем не терпит отлагательства, указанные действия могут быть произведены на основании постановления следователя без получения судебного решения. Судья и прокурор уведомляются об этом в течение 24 часов с момента начала следственного действия (ч. 5 ст. 165 УПК).

**Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений** (ст. 13 УПК РФ). Право на тайну переписки и использование иных форм отправлений – одно из конституционных прав человека и гражданина (ст. 23 Конституции). Это право представляет собой гарантию неприкосновенности общения человека с другими людьми, а также является средством сохранения конфиденциальной информации. Ограничение этого права согласно Конституции допускается только по судебному решению.

**Принцип презумпции невиновности** (ст. 14 УПК РФ). Сущность этого правового положения состоит в том, что каждый подозреваемый, обвиняемый в совершении преступления, считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда, все сомнения в его виновности толкуются в пользу обвиняемого.

**Принцип состязательности сторон** (ст. 15 УПК РФ). Принцип уголовного судопроизводства, означающий разделение функций обвинения, защиты и осуществления правосудия с целью получения обоснованного и справедливого решения (ст. 123 Конституции РФ). Стороны пользуются равными правами по представлению суду доказательств и отстаиванию своей процессуальной позиции.

**Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту** (ст. 16 УПК РФ). Уголовное судопроизводство немыслимо без обеспечения подозреваемого и обвиняемого правом на защиту. Лицо, производящее дознание, следова-

тель, прокурор и суд обязаны обеспечить подозреваемому и обвиняемому возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также охрану их личных и имущественных прав (ст. 16 УПК).

**Принцип языка уголовного судопроизводства** (ст. 18 УПК РФ). Уголовное судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственных языках, входящих в состав Российской Федерации республик. Следователь, лицо, производящее дознание и суд обязаны обеспечить участникам процесса, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство по уголовному делу, полное ознакомление с его материалами через переводчика.

**Принцип права на обжалование процессуальных действий и решений** (ст. 19 УПК РФ). Данный принцип находит свое отражение как в стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования, так и в судебных стадиях уголовного судопроизводства.

**Принцип свободы оценки доказательств** (ст. 17 УПК РФ) – принцип уголовного судопроизводства и нормативное требование, адресованные прежде всего лицам, ответственным за ведение уголовного дела (следователю, дознавателю, прокурору, суду). Свободной оценке доказательств сопутствует положение о том, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы (ст. 17 УПК).

**Доказывание по уголовному делу** происходит в установленной уголовно-процессуальным законом форме и заключается в сборе и оценке доказательств. **Собирание доказательств** заключается в обнаружении (отыскании) источника фактических данных и в процессуальной фиксации обстоятельств их обнаружения. **Оценка доказательств** – мыслительная, логическая деятельность, имеющая своей целью определенный вывод, суждение об относимости, допустимости, достоверности, значении (силе) каждого доказательства и достаточности их совокупности для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания и разрешения уголовного дела.

**Относимость доказательств** — это их связь с предметом доказывания и иными фактическими обстоятельствами, имеющими значение для правильного (законного, обоснованного и справедливого) рассмотрения и разрешения уголовного дела. **Достоверность доказательств** - соответствие сведений, содержащихся в них, действительности. Данное свойство доказательства является одной из гарантий того, что в процессе расследования и

рассмотрения дела в суде будет установлена истина.

Свойство **допустимости доказательств** заключается в способности информации быть использованной в этом качестве в уголовном судопроизводстве. Наличие данного критерия является результатом соблюдения всех норм уголовного процессуального закона на этапе собирания доказательств. Статья 75 УПК РФ позволяет определить **недопустимые доказательства**.

**Участниками уголовного судопроизводства** в соответствии с Разделом II УПК РФ являются:

- суд – независимый орган судебной власти, осуществляющий судебный контроль и отправляющий правосудие по уголовным делам;

- участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения (прокурор, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, начальник подразделения, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя);

- участники процесса со стороны защиты (подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого, защитник, гражданский ответчик, представитель гражданского ответчика);

- иные участники уголовного судопроизводства (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой).

Участники уголовного судопроизводства – это лица, наделенные в рамках уголовно-процессуального законодательства определенным набором прав и обязанностей, отвечающим их процессуальному положению и вступают в уголовно-процессуальные отношения с другими участниками (субъектами) этих отношений.

Под **стадиями уголовного процесса** принято понимать относительно самостоятельные, но тесно взаимосвязанные части уголовного судопроизводства, каждая из которых заканчивается составлением определенного процессуального документа. Всего существует восемь стадий (6 обязательные и 2 факультативные).

**Возбуждение уголовного дела** — первая стадия уголовного процесса, в ходе которой устанавливаются признаки преступления и принимается решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела. **Поводами для возбуждения уголовного дела** согласно ч. 1 ст. 140 УПК РФ являются заявление о преступлении, явка с повинной (добровольное заявление лица о совершенном им преступлении), сообщения, полученные из иных источников (чаще всего это рапорты

сотрудников правоохранительных органов) и постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.

Вторая стадия - **предварительное расследование** — вторая стадия уголовного процесса, назначение которой состоит в установлении обстоятельств уголовного дела (времени, места, способа, иных обстоятельств совершения преступления, характера и размера причиненного вреда, факта совершения преступления конкретным лицом и его виновности в совершении преступления, обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, обстоятельств, исключающих преступность либо наказуемость деяния) и подготовке его к судебному разбирательству. Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает три формы предварительного расследования преступлений — предварительное следствие, дознание и дознание в сокращенной форме.

**Предварительное следствие** — это основная форма предварительного расследования. Оно проводится по всем уголовным делам, за исключением тех, по которым проводится дознание (ч. 3 ст. 150 УПК РФ) и дел частного обвинения (ст. 318 УПК РФ).

**Дознание** является упрощенной формой предварительного расследования. В ходе дознания расследуются уголовные дела о преступлениях небольшой и средней тяжести, установление обстоятельств которых не представляет особой сложности.

Также УПК РФ предусматривает расследование уголовных дел в рамках **дознания в сокращенной форме** (Глава 32<sup>1</sup> УПК РФ). Дознание в сокращенной форма проводится на основании ходатайства подозреваемого при наличии одновременно следующих условий:

- а) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица;
- б) подозреваемый признает свою вину, не оспаривает правовую оценку своего деяния;
- в) отсутствуют обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме, предусмотренные УПК РФ.

Установление обстоятельств дела в ходе предварительного расследования производится при помощи **следственных действий**. В УПК РФ предусмотрены следующие следственные действия: следственный осмотр; освидетельствование; следственный эксперимент; проверка показаний на месте; обыск; выемка;

наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка; контроль и запись телефонных и иных переговоров; допрос; очная ставка; предъявление для опознания; назначение и производство судебной экспертизы.

Ряд следственных действий проводится на основании постановления следователя (дознателя) — освидетельствование, обыск, выемка, эксгумация (осмотр трупа в месте его захоронения). Для проведения осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыска и выемки в жилище, выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, выемки предметов и документов, содержащих информацию о счетах в банках и иных кредитных учреждениях, осмотра и выемки корреспонденции в учреждениях связи, контроля и записи переговоров необходимо постановление суда (п. 4—8, 11 ч. 1 ст. 29 УПК РФ).

Важнейшей процедурой предварительного расследования является **предъявление обвинения**. Именно с этого момента в деле появляется обвиняемый, обладающий значительными правами и гарантиями их реализации, в том числе правом на защитника (если он не был приглашен ранее). Обвинение предъявляется, когда следователь полагает, что по уголовному делу собраны достаточные доказательства, свидетельствующие о совершении преступления определенным лицом.

Предварительное расследование оканчивается ознакомлением обвиняемого с материалами уголовного дела и составлением обвинительного заключения (по итогам предварительного расследования), обвинительного акта (по итогам дознания) или обвинительного постановления (по итогам дознания в сокращенной форме), после чего уголовное дело направляется прокурору. Если, по мнению прокурора, расследование по делу проведено полно и качественно, он утверждает обвинительное заключение и направляет дело в суд, если же в материалах уголовного дела имеются ошибки либо дело расследовано не полностью — принимается решение о возвращении дела на дополнительное расследование и устанавливается срок устранения допущенных недостатков.

Следующая стадия уголовного процесса — **подготовка дела к судебному заседанию**. Основной задачей этой стадии является проверка оснований для назначения судебного заседания, т.е. решение вопроса, имеются ли в деле доказательства, достаточные для проведения судебного разбирательства. Если материалы уголовного дела достаточны для судебного разбира-

тельства, выносится постановление о назначении судебного заседания. Если же достаточных доказательств нет, или в суд поступило ходатайство об исключении из дела доказательств, полученных с нарушением закона, либо необходимо разрешить вопрос о форме судебного разбирательства, судья выносит постановление о назначении предварительного слушания — специального судебного заседания, в ходе которого в присутствии всех заинтересованных лиц суд выясняет данные спорные вопросы.

Четвертая стадия — **судебное разбирательство** — является центральной стадией уголовного процесса, так как в ней суд на основании исследования обстоятельств уголовного дела принимает решение по делу и выносит приговор.

Судебное разбирательство включает в себя пять этапов:

1. **Подготовительная часть судебного разбирательства.** Здесь объявляется, какое дело и каким составом суда рассматривается, проверяется, все ли участники явились и можно ли рассматривать дело в отсутствие кого-либо из неявившихся на заседание, устанавливается личность подсудимого, присутствующим разъясняются их права, разрешаются ходатайства.

2. **Судебное следствие.** На данном этапе исследуются собранные по уголовному делу доказательства и окончательно устанавливаются все обстоятельства дела, допрашиваются подсудимый и свидетели, специалисты и эксперты, осматриваются вещественные доказательства, оглашаются документы и протоколы следственных действий.

3. **Судебные прения.** На этом этапе сторонам обвинения и защиты предоставляется возможность выступить с речами для обоснования перед судом своей позиции по уголовному делу.

4. **Последнее слово подсудимого.** Подсудимому предоставляется возможность изложить суду свою окончательную позицию по поводу предъявленного ему обвинения, доказанности обстоятельств дела, своему личному отношению к преступлению или его отдельным обстоятельствам.

5. **Постановление приговора.** На данном этапе суд решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого и о назначении ему наказания или об освобождении от него, оформляет свое решение в виде обвинительного или оправдательного приговора и оглашает его.

УПК РФ предусматривает четыре формы судебного разбирательства:

- рассмотрение дела в общем порядке (рассмотрено выше);
- особый порядок судебного разбирательства;

- производство по уголовным делам у мирового судьи;
- производство в суде с участием присяжных заседателей.

Особый порядок судебного разбирательства отличается от обычной процедуры рядом особенностей:

— применяется только по делам о преступлениях, наказание за которые не превышает 10 лет лишения свободы;

— необходимо письменное заявление подсудимого о согласии с обвинением и его добровольное ходатайство о рассмотрении дела в особом порядке;

— необходимо согласие потерпевшего на особый порядок судебного разбирательства;

— судебное разбирательство по делу не проводится, суд только проверяет добровольность подачи ходатайства подсудимым и согласия его с обвинением (рассматриваются отдельные отягчающие и смягчающие обстоятельства);

— приговор может быть только обвинительным, при этом наказание, назначаемое подсудимому, не может превышать две трети максимального срока или размера наказания.

Особенности производства по уголовному делу у мирового судьи:

- применение только по делам о преступлениях, наказание за которые не превышает трех лет лишения свободы;
- обязанность доказывания во многом ложится на потерпевшего (частного обвинителя) и обвиняемого;
- упрощенная процедура рассмотрения дела;
- активное использование судом примирительных процедур.

Производство в суде с участием присяжных заседателей характеризуется следующими признаками:

- участие непрофессионалов в рассмотрении уголовного дела;
- применение только по делам об особо тяжких преступлениях;
- усложненная процедура рассмотрения дела (специальный порядок рассмотрения доказательств, напутственное слово председательствующего судьи, вынесение вердикта);
- наличие двух процессуальных решений по делу — вердикта, выносимого присяжными заседателями, и приговора, выносимого судом. В вердикте разрешаются вопросы о доказанности события преступления, факта совершения его конкретным лицом и его виновности в совершении преступления. Суд на основе вердикта выносит приговор.

Если в течение 10 суток со дня провозглашения приговора

он не был обжалован заинтересованными участниками процесса, приговор вступает в законную силу и наступает следующая стадия уголовного процесса — **исполнение приговора**.

При обжаловании приговора в течение 10 суток со дня его провозглашения осужденным, его защитником, государственным обвинителем, потерпевшим он не вступает в законную силу, и дело переходит в стадию **производства в суде второй инстанции**.

Существуют два способа обжалования — апелляция и кассация.

В апелляционном порядке рассматриваются приговоры и постановления суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, на предмет их законности, обоснованности и справедливости по поданным жалобам и представлениям.

В отличие от апелляции в кассации исследуются только те обстоятельства дела, которые указаны в кассационной жалобе или представлении, поданной после вступления приговора, постановления в законную силу.

**Производство в надзорной инстанции и возобновление производства по делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств** являются исключительными стадиями уголовного процесса, так как их начало зависит не только от воли участников уголовного процесса, но и от определенных обстоятельств дела. В надзорном производстве таким обстоятельством является нарушение уголовного или уголовно-процессуального закона, а в возобновлении производства по делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств — любые обстоятельства, способные изменить оценку законности, обоснованности и справедливости вынесенных приговоров.

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Сформулируйте понятие уголовного процесса
2. Назовите принципы уголовного процесса
3. Что является источником уголовного процесса
4. Назовите участников уголовного процесса и очертить круг их полномочий
5. Что такое стадия уголовного процесса? На какие стадии делится уголовное судопроизводство?

## РАЗДЕЛ IV. МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### ГЛАВА 15. СОВРЕМЕННОЕ МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО И ЕГО ВЛИЯНИЕ НА ПРОФЕССИОНАЛЬНУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

#### 15.1. Современное международное право и его влияние на профессиональную деятельность

Граждане осуществляют профессионально-трудовую деятельность на территории своего государства, что предопределяет необходимость изучения правовых основ такой деятельности, устанавливаемых внутренним законодательством соответствующего государства. Вместе с тем современный мир меняется стремительно, а вместе с ним рушатся привычные стереотипы и условия жизнедеятельности людей. Процессы глобализации мировой экономики приводят к невиданным ранее международным потокам трудовой миграции, капиталов, услуг, товаров. Сегодня работник российского предприятия может быть командирован на работу в другую страну, и велика вероятность того, что там он может столкнуться с необходимостью решения каких-либо споров или урегулирования конфликтных ситуаций в судах или иных органах другого государства. Кто в таком случае будет стоять на защите его интересов, и какие нормы права могут быть применены для урегулирования подобных ситуаций или споров? Эти и подобные вопросы нередко встают перед нашими соотечественниками, работающими за рубежом, либо на иностранных предприятиях, либо в филиалах или иных подразделениях российских предприятий.

Аналогичные вопросы могут возникнуть у работника, даже если он никуда не выезжает и постоянно проживает на территории России, однако трудится на предприятии с иностранными инвестициями, т.е. в компании, которая полностью или частично принадлежит иностранцам. Какое право будет применимо к правоотношениям, складывающимся между российским гражданином, работающим на иностранном предприятии, и руководством предприятия? Ясно, что поскольку в этом случае наблюдается коллизия различных правовых систем, то должна быть некая «третья сила», устанавливающая правила взаимодействия между правом различных государств. В качестве такой «силы» и выступает международное право, которое распространяет свое действие

на все государства. Чтобы ответить на поставленные и иные подобные вопросы, вначале следует хотя бы вкратце разобраться с вопросом, что же представляет собой международное право.

Как установлено в преамбуле Конституции Российской Федерации, народ России сознает себя частью мирового сообщества государств, а, следовательно, наше государство не только признает, но и широко применяет в своей деятельности нормы международного права, регулирующего межгосударственные отношения. Следовательно, изучение международного права необходимо для понимания механизмов правового урегулирования тех вопросов профессионально-трудовой деятельности, которые не могут быть решены силами одного государства и требуют коллективно-сотрудничества всех или большинства государств мирового сообщества.

В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ закрепляется, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законом, то применяются правила международного договора. Тем самым российская Конституция не только определяет место международного права в правовой системе нашего государства, но и признает его приоритет перед нормами внутреннего права нашей страны. Эти и ряд других положений Конституции РФ, касающиеся международного права, делают ее одним из самых прогрессивных конституционных актов современности.

Система межгосударственных юридических принципов и норм, постепенно сложившаяся после 1919 г., именуется современным международным правом. На его формирование значительное влияние оказали Первая мировая война, события в России 1917 г., а также декреты советской власти в России, особенно Декрет о мире, объявивший войну преступлением против человечества. Отсчет нового международного права следует вести от Версальского договора 1919 г. и создания Лиги Наций в 1919 г. Важной вехой в его развитии стал Парижский мирный договор 1928 г., запретивший войну как орудие национальной политики. Победа стран антигитлеровской коалиции во Второй мировой войне, юридические решения Тегеранской, Ялтинской, Потсдамской и других международных конференций, Устав ООН (1945 г.) и Приговор Международного военного трибунала в Нюрнберге (1946 г.) завершили процесс создания основ нового исторического типа международного права.

Отличительными характеристиками международного права являются:

- 1) антивоенная направленность;
- 2) антиколониальная сущность;
- 3) значительный количественный рост договорных норм, «второе рождение» старых отраслей международного права (субъекты международного права, международно-правовая ответственность, морское право, право внешних сношений, право международных договоров и т. д.);
- 4) возникновение обусловленных научно-технической революцией новых отраслей (право международной безопасности, космическое, экономическое, экологическое право, право международных организаций, права человека и т. д.);
- 5) резкое расширение пространственной сферы действия международного права (весь земной шар, его суша и недра, мировой океан, дно и недра, а также воздушное, космическое пространства и небесные тела).

Международное право представляет собой систему норм и принципов, устанавливающих права и обязанности государств при их взаимном общении. Сегодня международное право регулирует отношения не только между государствами, но и между международными межправительственными организациями, такими, например, как Организация Объединенных Наций (ООН), Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ), Совет Европы (СЕ), Содружество Независимых Государств (СНГ) и др.

Важная роль в регулировании международных отношений принадлежит наиболее важным и общим нормам международного права, которые получили название основных принципов. К важнейшим общепризнанным принципам международного права относятся:

- принцип суверенного равенства государств;
- принцип неприменения силы и угрозы силой, принципы нерушимости границ и территориальной целостности государства;
- принцип мирного разрешения международных споров;
- принцип невмешательства во внутренние дела;
- принцип всеобщего уважения прав человека;
- принцип самоопределения наций и народов;
- принцип сотрудничества;
- принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

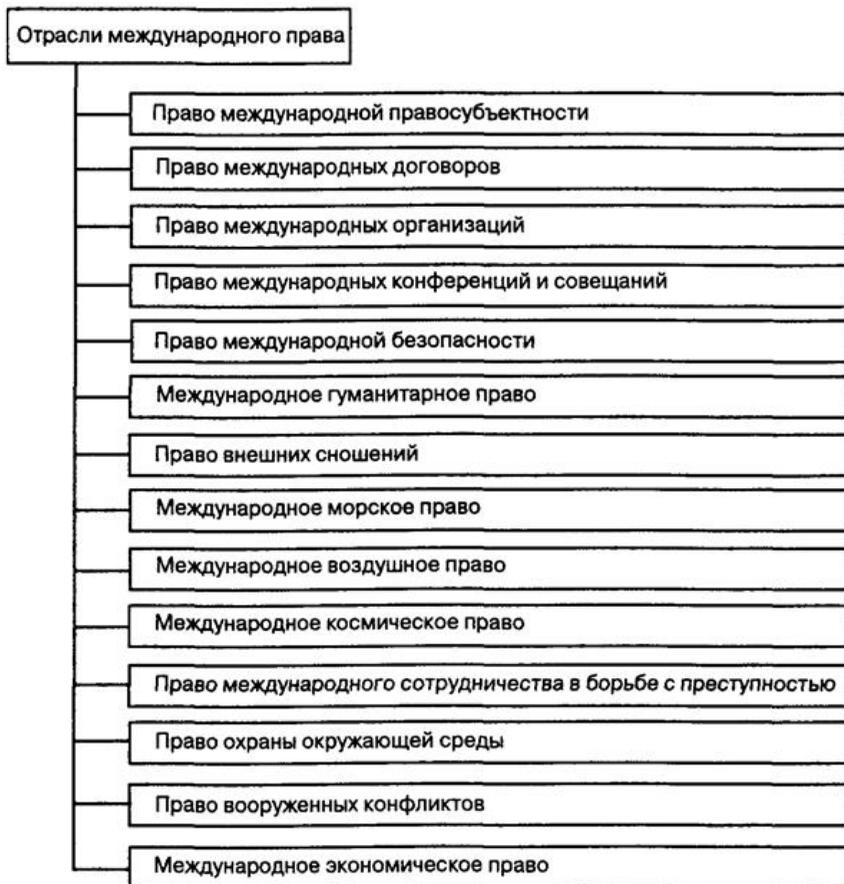
Эти принципы составляют основу современного междуна-

родного права. Из приведенного выше перечня следует, что подавляющая часть принципов имеет значение для регулирования отношений между суверенными государствами (принципы суверенного равенства государств, неприменения силы и угрозы силой и др.). Вместе с тем утверждение в международном праве принципа всеобщего уважения прав человека привело к тому, что международное право получило возможность все более широкого воздействия на внутренние правовые системы, которое в ряде случаев приводит к изменению их содержания.

Международное право представляет собой особую систему права, отличную от правовых систем отдельных государств. В ее составе выделяют *отрасли, институты и отдельные нормы*.

*Отраслью* международного права признается совокупность юридических норм, регулирующих дела субъектов международного права в конкретной области, которая составляет его специфический предмет и характеризуется наличием основ, применимых к этой точной области правоотношений. В числе отраслей международного права можно выделить:

- право международных договоров;
- дипломатическое право, международное морское, воздушное, атомное право, природоохранное право;
- право вооруженных конфликтов;
- гуманитарное право и другие.



*Право международных договоров* считается одним из самых длительных по своему существованию, поскольку с давних пор характеризовали собственные права и прямые обязанности методом создания различных договоров. В процессе этого в роли регулятора международных взаимоотношений выработались конкретные международно-правовые нормы, которые устанавливают порядок создания, действия, толкования и прекращения условий договора. Эти нормы и образовали такую специальную ветвь международного права, как право международных договоров.

*Международное морское, воздушное, атомное право, природоохранное право* регламентирует порядок использования странами конкретной соответствующей сферы: океана, воздушного пространства, природы и т.д. Данные отрасли регулируют научно-исследовательскую работу, разработку ресурсов, обще-

ственные отношения в этих сферах.

*Дипломатическое право* как отрасль международного права описывает порядок внешних контактов между странами при помощи внутригосударственных и зарубежных органов. Оно по своей природе начало функционировать уже давно, с тех пор как стали складываться отдельные обычаи, нашедшие отражение в договорах, которые регулировали международные отношения. Дипломатическое право появилось и развивалось поначалу как посольское право, которое определяло в основном положение посла. Только к началу XX века посольское право стало постепенно преобразовываться в дипломатическое, которое стало регулировать уже все официальные дела государств.

*Международное гуманитарное право* регулирует сотрудничество по защите прав человека, в том числе в чрезвычайных ситуациях и военных конфликтах. Основная задача гуманитарного права – минимизировать вооруженное насилие, уберечь человека. основополагающим актом в данной сфере считается Всеобщая декларация прав человека, в которой сформулированы такие права, как право на жизнь, на труд, образование, удовлетворительные материальные условия жизни, право на семью, на свободу слова, религии, передвижения, объективное судебное разбирательство, равенство, свободу от дискриминации и т.п.

Второй составляющей системы международного права являются его *институты*, которые представляют собой группа норм и основ, регулирующих конкретную область правоотношений. Среди них следует выделить следующие:

- институт признания государств;
- институт правопреемства;
- институт государственной земли и границы;
- институт народонаселения.

*Институт признания* государств подразумевает признание страны в роли суверенного партнера. Вопрос о признании возникает при образовании нового государства, которое хочет стать участником международного сообщества. Иные страны могут выразить свое отношение к этому методом официального признания образовавшегося государства и готовности установления с ним дипломатических связей или же методом фактического признания, то установления торговых и других связей.

*Институт правопреемства* означает переход прав и прямых обязанностей от одного государства к другому, которое будет именоваться правопреемником. В случае правопреемства при соединении стран, международные договоры, заключенные госу-

дарствами-предшественниками, остаются действительными для государства-правопреемника. При разделении страны международные договоры продолжают работать для каждого образовавшегося государства. Правопреемство не затрагивает границ, установленных договорами с третьими государствами.

*Институт государственной земли и границы* также представляют институт международного права. По видам правового режима земля разделяется на три категории:

- государственная территория;
- международная территория общего пользования;
- земля со смешанным режимом.

Территория государства включает сушу, водные ресурсы с оказавшимися под ними недрами, воздушное пространство около границ. Соответственно государственные границы подразделяются на сухопутные, морские и речные границы, воздушные.

За пределами государственных территорий находится земля общего использования. Страны не вправе подчинять данные земли собственному суверенитету. Это может быть открытое море, воздушное пространство над ним, морское дно, Антарктика, космическое пространство, включая Луну и другие небесные тела. Данные объекты не принадлежат национальному присвоению каким бы то ни было образом и открыты для исследования и использования всеми странами на базе равенства согласно с международным правом.

Земля со смешанным режимом характеризуется ее месторасположением, как правило, за пределами государственной территории. Особенность ее в том, что в ней одновременно действуют как международные нормы, так и внутригосударственные нормы конкретного государства. Среди таких земель называются: прибрежная зона, континентальный шельф, торговая зона.

*Институт народонаселения.* Народонаселение – это все лица, живущие на территории государства: граждане, иностранцы, лица без гражданства. В данном институте велика роль понятия гражданства, которое понимается как стабильная правовая взаимосвязь лица с государством. Законы каждой страны характеризуют порядок приобретения ее гражданства.

*Норма международного права* – это общеобязательное для государств и иных субъектов правило поведения, направленное на регулирование международных отношений. В качестве примера можно привести такую норму права международных договоров, как правило альтернатива, устанавливающая особый порядок очередности подписания международных договоров, обеспечива-

ющий уважение их суверенитета и суверенного равенства.

Международное право отличается от права какого-либо отдельного государства по ряду важнейших признаков. Прежде всего, в отличие от права отдельного государства, предназначенного для регулирования общественных отношений, складывающихся внутри этого государства, международное право регулирует межгосударственные отношения, т.е. отношения между всеми государствами мира, выходящие за пределы отдельных государств. В международных отношениях нет специальных органов, предназначенных для создания норм международного права, как это наблюдается внутри государств, где правотворчеством занимаются специальные органы законодательной власти. Нормы международного права создаются самими субъектами международного права, прежде всего, государствами. Из этого факта вытекает особенность, присущая источникам международного права, к которым относятся международный договор и международный обычай.

Под международным договором в международном праве понимается соглашение между государствами, устанавливающее их взаимные права и обязанности, и регулируемое международным правом. Чаще всего договоры заключаются в письменной форме, хотя иногда встречаются и устные соглашения между государствами. В зависимости от количества участников различают договоры двусторонние (заключаемые между двумя государствами) и многосторонние (заключаемые между тремя и более государствами). С помощью международных договоров государства решают большинство вопросов сотрудничества в самых различных областях (политической, военной, экономической, социальной, культурной и др.).

Международный обычай – это правило поведения, сложившееся в практике государств, за которым признается юридически обязательный характер. Обычаи не имеют письменной формы, они складываются в ходе повторяющейся практики в течение достаточно длительного времени, при этом практика должна быть единообразной. Несмотря на то, что нормы большинства отраслей и институтов международного права содержатся в международных договорах, значение международного обычая нельзя уменьшать, так как он регулирует отношения между государствами, которые остались за рамками международных договоров. Кроме того, значение международного обычая ощущается в тех отраслях международного права, которые сложились в отдаленные эпохи (международное дипломатическое право, международ-

ное морское право, международное торговое право и др.).

Следует иметь в виду, что международные организации, а иногда и сами государства на различных международных форумах (конференциях, конгрессах, встречах), принимают большое количество международных документов, которые нельзя отнести к категории международных договоров. Правила, сформулированные в подобных международных актах, не имеют юридически обязательного характера, часто они выражают какие-либо рекомендации или согласованные взгляды по актуальным проблемам международной жизни. Следовательно, подобного рода акты не могут быть отнесены и к международным обычаям. Вместе с тем некоторые из подобных международных актов (например, резолюции Генеральной Ассамблеи ООН, именуемые декларациями) оказывают значительное политическое и моральное воздействие на поведение государств, поэтому иногда в научной литературе содержащиеся в них правила именуются «мягким правом».

Международное право отличается от внутригосударственного права и по своим *субъектам*. Основными субъектами международного права являются *государства*. Они обладают всем объемом субъективных прав, предоставляемых международным правом. Отличительной чертой государств как субъектов международного права является присущее им качество государственного суверенитета, означающего верховенство государственной власти внутри своей территории и ее независимость вовне. Иными словами, в международных отношениях нет никакой власти, которая смогла бы навязать какое-либо решение суверенному государству. Именно поэтому в основе регулирования отношений между государствами лежит принцип суверенного равенства. Нет смысла отрицать фактически существующие различия между государствами, однако в международных правоотношениях государства выступают как равноправные суверенные единицы (или субъекты). В то же время надо иметь в виду, что нельзя абсолютизировать суверенитет государства. В современном международном сообществе установлены и действуют нормы и принципы международного права, нарушение которых повлечет за собой наступление международной ответственности и создаст возможность для применения принуждения к нарушителю. Поэтому свои суверенные права государства должны осуществлять в рамках и на основе требований общепризнанных принципов и норм международного права, составляющих ядро понятия международной законности.

Отмеченная особенность международного права – отсут-

ствии какой-либо высшей власти в международных отношениях по отношению к суверенным государствам – оставляет свой отпечаток на механизмах обеспечения выполнения норм международного права. Как правило, нормы международного права должны соблюдаться государствами и другими субъектами добровольно. И лишь в том случае, если отмечается несоблюдение норм международного права и тем более их нарушение, к правонарушителю могут применяться индивидуальные или коллективные принудительные меры. Возможность применения коллективных принудительных мер при определенных условиях допускается Уставом ООН.

Помимо государств субъектом международного права признаются также *международные межправительственные организации* (ММПО), такие, например, как ООН. Международные межправительственные организации определяются в качестве производных субъектов международного права, потому что они учреждаются независимыми государствами, которые наделяют их необходимыми правами и обязанностями по международному праву. Большинство международных организаций создаются государствами для развития сотрудничества между собой и оказания содействия государствам-членам в решении различных международных проблем. Первые международные организации были учреждены еще в середине XIX в. для решения ряда назревших специальных задач (развитие сотрудничества в организации работы почтовой службы и др.). Первой международной организацией, получившей компетенцию заниматься вопросами поддержания международного мира и безопасности, стала созданная после окончания Первой мировой войны Лига Наций. После Второй мировой войны на смену ей пришла ООН. В настоящее время международные организации занимаются самыми разными вопросами, в том числе гуманитарными вопросами и проблемой обеспечения уважения и защиты прав человека.

Со второй половины XX в. в международных отношениях стали появляться международные организации, получившие название наднациональных организаций. В качестве примера можно привести прежде всего Европейские Сообщества<sup>56</sup>, кото-

---

<sup>56</sup> В 1992 г. наряду с Европейскими Сообществами был учрежден Европейский Союз, который в 2009 г. был преобразован, поглотив Европейские Сообщества. Наряду с Европейским Союзом сохранилось Европейское Сообщество по атомной энергии (Евратом).

рые отличались от традиционных международных организаций (например, ООН, Совет Европы и т.д.) рядом существенных признаков. В частности, они не только получили возможность координировать деятельность своих государств-членов, но и обрели право принимать юридически обязывающие решения для них, а также физических и юридических лиц, проживающих на территории этих государств-членов. Указанные международные организации имели ограниченную сферу действия (создавались вначале в пределах небольших регионов) и функциональную компетенцию (к их ведению относилось развитие социально-экономической интеграции).

Наиболее известные международные организации:

Европейский Союз (Евросоюз) – уникальное наднациональное образование в составе 28 европейских государств, подписавших Договор о Европейском Союзе (Маастрихтский договор). Примечательно, что сам Евросоюз не является международной организацией как таковой, то есть не является субъектом международного публичного права, однако имеет полномочия на участие в международных отношениях.

Азиатско-Тихоокеанское экономическое сотрудничество (АТЭС) – международная региональная организация, крупнейшее экономическое объединение (форум), на которое приходится свыше 60 % мирового ВВП и 47 % объёма мировой торговли. Образовано в 1989 г. в г. Канберре по инициативе премьер-министров Австралии и Новой Зеландии. Главные цели организации – обеспечение режима свободной открытой торговли и укрепление регионального сотрудничества.

Ассоциация стран Юго-Восточной Азии (АСЕАН, ASEAN) – политическая, экономическая и культурная региональная межправительственная организация стран, расположенных в Юго-Восточной Азии. АСЕАН была образована 9 августа 1967 г. в Бангкоке вместе с подписанием «Декларации АСЕАН», более известной как «Бангкокская декларация».

«Большая Семерка» (G7) – это группа семи промышленно развитых стран мира. Так же называют и неофициальный форум лидеров этих стран (США, Великобритания, Франция, Япония, Германия, Канада, Италия) с участием Европейской Комиссии, в рамках которого осуществляется согласование подходов к актуальным международным проблемам.

Всемирная торговая организация (ВТО, WTO) (*англ.* – World Trade Organization (WTO)) – международная организация, созданная в 1995 г. для объединения различных стран в экономической

сфере и установления правил торговли между государствами-членами.

Организация Договора о коллективной безопасности (ОДКБ) – военно-политический союз, созданный бывшими советскими республиками на основе Договора о коллективной безопасности (ДКБ), подписанного 15 мая 1992 года. Договор продлевается автоматически каждые пять лет.

Организация Североатлантического договора (НАТО, NATO) (NATO, North Atlantic Treaty Organisation, Организация Североатлантического договора, Североатлантический Альянс) – военно-политический союз, созданный на основе Североатлантического договора, подписанного 4 апреля 1949 г. в Вашингтоне двенадцатью государствами: США, Великобританией, Францией, Бельгией, Нидерландами, Люксембургом, Канадой, Италией, Португалией, Норвегией, Данией, Исландией. Позже к НАТО присоединились и другие европейские государства.

Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ, OSCE) ОБСЕ (англ. OSCE, Organization for Security and Cooperation in Europe) – Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе, крупнейшая региональная организация по безопасности, в состав которой входят 56 государств Европы, Центральной Азии и Северной Америки. Организация ставит перед собой задачи вскрытия возможности возникновения конфликтов, их предотвращение, урегулирование и ликвидацию последствий.

Организация Объединённых Наций (ООН) – международная организация, созданная для поддержания и укрепления международного мира и безопасности и развития сотрудничества между государствами, членами которой являются 193 государства мира. Основы её деятельности и структура разрабатывались в годы Второй мировой войны ведущими участниками антигитлеровской коалиции.

Содружество Независимых Государств (СНГ) – межгосударственное объединение большинства бывших союзных республик СССР. Первоначально образовано Белоруссией, Россией и Украиной; в Соглашении о создании СНГ, подписанном 8 декабря 1991 в Минске, эти государства констатировали, что СССР в условиях глубокого кризиса и распада прекращает своё существование, и заявили о стремлении развивать сотрудничество в политической, экономической, гуманитарной, культурной и других областях.

В современных международных отношениях роль и значение международных организаций все более возрастают.

Отмечая уникальность международного права и его отличия

от правовых систем отдельных государств, следует иметь в виду, что в современных условиях нормы международного права оказывают все более возрастающее влияние на внутреннее право государств. Если первые конституции государств мира содержали достаточно скромные положения о включении международных договоров этих государств во внутреннее право страны, то на современном этапе конституционные положения о роли международного права в правовых системах соответствующих государств стали более развернутыми.

Отмеченные Конституцией РФ правила применения норм международного права имеют не только декларативное или научное значение, они обладают огромной практической значимостью. В соответствии с ними российские органы государственной власти призваны руководствоваться в своей практической деятельности нормами международного права или общепризнанными международными стандартами. Особенно это относится к сфере защиты прав и основных свобод человека, а также к некоторым международным стандартам профессионально-трудовой деятельности.

Международное право играет важную роль в обычной профессиональной деятельности юриста. Знание международного права способствует обеспечению правового статуса граждан, принятию законных и обоснованных решений в различных условиях современной политической обстановки, повышению профессиональной культуры должностных лиц, укреплению служебной дисциплины, предупреждению правонарушений, поддержанию правопорядка и законности.

Разумеется, основная возможность профессии находится в сфере государственной службы. Сейчас практически все органы государственной власти, как исполнительной, так и законодательной, и судебной имеют международные правовые функции. Разумеется, основное поприще профессии дает МИД России, где практически в любом качестве сотруднику придется оперировать знаниями и навыками в области международного права. Но и в других министерствах имеется достаточное поле деятельности. МВД, Минобороны, МЧС, Минюст, Минкультуры, Минобрнауки, Минсвязи и др. – в каждом из этих министерств найдут свое применение юристы-международники. Раскроем это на примере Минприроды России. Это министерство имеет более 18 нормативно-установленных функций, связанных с международным правом. Оно непосредственно отвечает за подготовку и заключение международных договоров в сфере природопользования и охраны

окружающей среды, а также за выполнение обязательств, вытекающих из участия Российской Федерации в международных договорах и членства в международных организациях в области природопользования и охраны окружающей среды. Соответствующие функции имеют и пять федеральных служб (агентств) в составе этого министерства: а) по надзору в сфере природопользования б) по недропользованию; в) водных ресурсов; г) лесного хозяйства; д) по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды.

Немалое поприще для применения международно-правовых знаний представляет собой работа в органах государственной власти субъектов Российской Федерации и в муниципальных органах. Каждый на своем уровне эти органы имеют прочные зарубежные связи и развивают сотрудничество на основе договоров и внешнеэкономических сделок.

Следующая возможность реализации профессии – это работа в юридических фирмах и компаниях. Хотя и не во всех случаях, но и этот путь может привести к практике международного права, преимущественного в специализированных, крупных или специально созданных организациях, участвующих в правовом обеспечении тех или иных аспектов жизнедеятельности юридических лиц и граждан.

Для думающего юриста очень полезно интересоваться международным правом, независимо от повседневных трудовых функций. Нужно быть в курсе последних договоров и новых научных разработок, статей и книг. Открытость международного публичного права вполне позволяет любому желающему отслеживать все новинки, политические и юридические события.

Очень полезно самому писать статьи на международно-правые темы. Любой пользователь интернета может делиться своими научными изысканиями со всей аудиторией планеты. В интернете есть тысячи специализированных сайтов, блогов и журналов. Любая международная организация и внешнеполитическое ведомство каждой страны считает своей обязанностью вести свой сайт. Для вдумчивого и заботящегося о своем научном росте юриста это открывает невиданные возможности. Интернет связывает напрямую очень серьезные аудитории и издания с генерацией ума талантливых исследователей.

Весьма полезно для юриста сохранять связи со своими бывшими профессорами и преподавателями международного права. Время от времени нужно сверять новые идеи и наработки с мудростью старой научной школы. Письмо, блог, эссе или статья

в юридическом интернет издании является лучшим вариантом поддержания такой связи. Повышать свой уровень можно непрерывно и столь же важно уметь подать себя и напоминать о себе в профессиональной аудитории. Для этого все возможности имеются в киберпространстве, поскольку теперь даже межгосударственные договоры, заключенные в электронной форме, приобрели столь же обязательный характер, что и обычные.

Возможности карьерного роста юриста-международника дадут и личный опыт преподавания в вузах или других учебных заведениях. Практически в любом юридическом вузе для этого может найти себе применение вдумчивый специалист, который специализируется на международном праве. Исследованием, лекцией, семинаром или докладом по международному праву можно заинтересовать тот или иной вуз, построить свою международную репутацию, которая может привести к профессии на ключевых позициях международного права.

### **РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:**

1. Гетьман-Павлова, И.В. Международное право: учебник для академического бакалавриата / И. В. Гетьман-Павлова, Е. В. Постникова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2019.

2. Бирюков, П.Н. Международное право: учебник для академического бакалавриата. В 2 т. Том 1. 10-е изд., пер. и доп. – М.: Юрайт, 2019.

3. Сафронова, Е.В., Абашева, Е.А. Международное право. Практикум: Учебное пособие. – Москва: Издательский Центр РИОР, 2015.

### **КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:**

#### **Понятие международного права.**

1. Субъекты международного права и их характеристика.
2. Юридическая сила норм международного права.
3. Процесс и формы международного правотворчества.
4. Кодификация международного права и ее разновидности.
5. Система и структура международного права.
6. Нормы международного права и их специфика.
7. Международно-правовые цели и принципы международного права.
8. Понятие и механизм международно-правового регулирования.

Понятие применения норм международного права

## ГЛАВА 16. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ О СОЦИАЛЬНЫХ И ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ СТАНДАРТАХ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 16.1. Международные договоры о социальных и профессиональных стандартах деятельности

Значительное число международных актов, в которых содержатся международные стандарты в области социального обеспечения, разработано одним из специализированных учреждений ООН - Международной организацией труда (далее МОТ), которая была основана правительствами ряда стран по решению Парижской международной конференции от 11 апреля 1919 года в целях международного сотрудничества для обеспечения длительного мира во всем мире и устранения социальной несправедливости посредством совершенствования условий труда. Созданная совместно с Лигой Наций и пережившая эту организацию, МОТ в 1946 году стала первым специализированным учреждением ООН. Число государств-членов МОТ достигло 178, тогда как изначально в нее входило лишь 45 государств[1].

Основная функция МОТ заключается в разработке норм в сфере труда и социального обеспечения, которые облекаются в форму конвенций и рекомендаций, разрабатываемых и принимаемых Международной конференцией труда как высшим органом МОТ. Их правовая важность различна. Конвенции подлежат ратификации и, будучи ратифицированными, возлагают на государство юридические обязательства по их фактическому осуществлению. Рекомендации ратификации не подлежат. Они представляют собой пожелания, модель, которую государство может, но не обязано применять при осуществлении правового регулирования.

Правовое регулирование в области труда и социального обеспечения осуществляется МОТ довольно интенсивно, о чем свидетельствуют 149 принятых ею конвенций и 155 рекомендаций в области трудового права, а также 36 конвенций и 37 рекомендаций в сфере социального обеспечения. отношении которых государство приняло решение о ратификации, в связи с чем содержащиеся в рекомендациях и нератифицированных конвенциях МОТ международные стандарты социального обеспечения могут быть реализованы во внутригосударственном праве заинтересованных государств только на добровольной основе.

Анализ межгосударственных договоров и соглашений в области социального обеспечения позволяет сделать вывод, что государства-участники этих договоров не только реализуют зафиксированные в Конвенциях МОТ, пересмотренной Европейской социальной хартии и Европейском кодексе социального обеспечения международные стандарты, в частности, относительно установления принципа равноправия при осуществлении социального обеспечения, сохранения приобретаемых и приобретенных прав в социальной сфере, но и формируют свои взаимоприемлемые стандарты, касающиеся условий предоставления видов социального обеспечения, круга лиц, подлежащих обеспечению [2]. С помощью межгосударственных договоров стороны устанавливают взаимные обязательства, которые направлены на устранение коллизий в правовом регулировании социального обеспечения. В данном случае под иностранным элементом следует понимать трудящихся-мигрантов и лиц, переселившихся на постоянное место жительства в другую страну, поскольку именно данные категории населения являются основными получателями социальных пособий в соответствии с положениями двухсторонних соглашений. Вместе с тем, по нашему мнению, вопросы структуры и системы социального обеспечения не могут быть предметом данных соглашений, поскольку это является суверенным правом самого государства и не может определяться в таких договорах.

Анализ международно-правового регулирования в системе социального обеспечения позволяет сформулировать следующие выводы:

Право на социальное обеспечение в универсальных и региональных международно-правовых актах относится к числу основных прав человека и реализуется с учетом принципов, закрепленных в данных документах. Так, в соответствии со статьей 22 Всеобщей декларации прав человека каждый человек, как член общества, имеет право на социальное обеспечение посредством национальных усилий и международного сотрудничества и в соответствии со структурой и ресурсами каждого государства.

Формируя систему социального обеспечения в соответствии с внутренним законодательством, используя при этом, как правило, собственные материальные и организационные ресурсы, государство устанавливает и обеспечивает функционирование системы социального обеспечения с учетом собственных условий исторического, политического и экономического характера. В свете указанного, система социального обеспечения каждого государства является национальной, и, устанавливая ее с учетом своей

специфики, государство реализует свою социальную функцию.

Поскольку государство является ведущим субъектом социального обеспечения, то оно должно в какой-то мере себя "дисциплинировать", устанавливать пределы, минимальные гарантии прав граждан в области социального обеспечения.

Проведение классификации международных стандартов социального обеспечения возможно по различным основаниям. В зависимости от характера и степени детализации международные стандарты социального обеспечения могут подразделяться на общие и специальные. Критериями классификации также могут являться сферы социальной политики, в которых реализуются те или иные международные стандарты, а также уровень правового регулирования (универсальный, региональный, межгосударственный).

Основные специальные стандарты социального обеспечения зафиксированы в актах МОТ. Анализ конвенций МОТ в области социального обеспечения, позволяет сделать вывод, что в них устанавливаются:

1) общие принципы построения, управления и финансирования национальной системы социального обеспечения, организационно-правовые формы социальной защиты населения;

2) виды социальных рисков;

3) виды социального обеспечения, размеры, объем и условия их назначения. При этом система социального обеспечения Российской Федерации в целом согласуется с международными стандартами, установленными в Конвенциях, МОТ, в частности, в Конвенции № 102 "О минимальных нормах социального обеспечения". Ратификация Конвенций МОТ послужит дополнительной гарантией сохранения уровня социального обеспечения, не ниже предусмотренного в ратифицированных международных документах.

Европейская доктрина исходит из признания тесной взаимосвязи прав и свобод человека, а, следовательно, и международных стандартов, сформулированных применительно к различным правам и свободам. Поэтому несмотря на то, что право на социальное обеспечение не закреплено в Конвенции о защите прав человека и основных свобод, Европейский суд по правам человека, принимая по жалобам российских граждан на неисполнение судебных решений по делам о различных выплатах социального характера постановления о нарушении права на справедливое судебное разбирательство и на уважение собственности, осуществляет тем самым косвенную защиту права на социальное

обеспечение, основываясь на европейских стандартах в области прав человека.

Заключенные в рамках СНГ соглашения в области социального обеспечения практически утратили свою актуальность и в настоящее время подлежат существенному пересмотру с учетом внутригосударственных правопорядков стран Содружества. Получившее развитие в рамках СНГ модельное законодательство, носящее рекомендательный характер, позволит государствам-участникам совершенствовать свои национальные законодательства в сфере социальной защиты населения путем принятия на их основе внутригосударственных нормативных правовых актов либо внесения изменений и дополнений в действующее внутреннее законодательство. Значительную роль в применении соглашений о гарантиях прав граждан государств-участников СНГ в сфере социального обеспечения играет Экономический Суд СНГ.

Посредством заключения межгосударственных договоров и соглашений в области социального обеспечения их участники реализуют зафиксированные в Конвенциях МОТ № 118 "О равноправии граждан страны и иностранцев и лиц без гражданства в области социального обеспечения" (принцип равноправия граждан договаривающихся государств) и № 157 "Об установлении международной системы сохранения прав в области социального обеспечения" (учет трудового (страхового) стажа, полученного на территориях договаривающихся государств, при назначении пенсий и пособий), а также в пересмотренной Европейской социальной хартии (статья 12), международные стандарты социального обеспечения, а также формируют свои взаимоприемлемые стандарты, касающиеся условий предоставления видов социального обеспечения, круга лиц, подлежащих обеспечению.

Учитывая, что после распада Союза Советских Социалистических Республик многие граждане некогда единого государства оказались в границах различных правовых систем, разработка и принятие международных стандартов социального обеспечения в рамках образованного Содружества Независимых Государств, возможно, станет тем стабилизирующим фактором, который необходим для снятия социальной напряженности, возникшей в связи с тяжелыми экономическими условиями и политическими проблемами в рамках самого Содружества.

Правовое регулирование межгосударственных отношений государств-членов Содружества в области социального обеспечения осуществляется в; форме разработки и принятия многосторонних и двухсторонних соглашений а также; посредством мо-

дельного законодательства: установление международных стандартов, социального обеспечения; в рамках СНГ осуществляется на основании; Устава Содружества Независимых Государств.

Международные акты СНГ можно подразделить на две категории. Первую составляют акты, устанавливающие единые стандарты в отдельных сферах социального обеспечения. Эти акты призваны обеспечить унификацию социального законодательства стран-участниц СНГ. Это, прежде всего, Конвенции о правах и основных свободах человека, Соглашение "О сотрудничестве в решении проблем инвалидности и инвалидов" (1996 года), так называемые модельные акты; Вторую группу международных актов СНГ составляют соглашения, содержащие коллизионные предписания, направленные на сохранение приобретенных социально-обеспечительных прав, их взаимного признания или приобретения новых социально-обеспечительных прав[3].

Придерживаясь указанной классификации, следует проанализировать наиболее важные с точки зрения установления международных стандартов социального обеспечения международные акты СНГ в данной сфере. Прежде всего, необходимо указать что важным этапом определения основ правового регулирования в области социального, а также утверждения ориентиров при установлении международных стандартов, стало закрепление общих принципов: сотрудничества в реализации права человека; на социальное обеспечение государствами-участниками СНГ в Конвенции Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека от 26 мая 1996 года (вступившей в силу в 1998 году) и в Хартии социальных прав и гарантий граждан независимых государств от 29 октября 1994 года.

Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека является единым актом, касающимся гражданских, политических, экономических и социальных прав, по структуре близким к Всеобщей декларации прав человека. Применительно к области социального обеспечения заслуживают внимания положения Конвенции об обеспечении предоставления работающим женщинам оплачиваемого отпуска, пособия по беременности и родам, защиты от безработицы (статья 14), а также закрепления право каждого человека на социальное обеспечение, включая социальное страхование по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, воспитания детей, право на медицинскую помощь (статья 16). Кроме того, государства обязуются обеспечить любое лицо, которое не имеет достаточных средств, за счет льгот в рамках системы социального обеспечения необходимой помощью, а в

случае болезни - соответствующим уходом. Таким образом, Конвенция предусматривает обеспечение основными видами социальных пособий посредством системы социального страхования, а в случае нуждаемости гражданина - предоставление государственной социальной помощи.

Важность реализации социальных прав человека отражена в Хартии социальных прав и гарантий граждан независимых государств, согласно которой государства обязуются обеспечивать выплату пособий по безработице гражданам, признанным в установленном порядке безработными, не ниже минимальной заработной платы; пособий или компенсаций частично незанятым гражданам. При этом порядок, размеры и источники финансирования определяются государствами самостоятельно. Статья 18 Хартии устанавливает требование определять размеры минимальной заработной платы, пенсий; пособий исходя из величины принятой в I государстве системы, минимальных потребительских бюджетов. Кроме того, государства гарантируют право граждан на бесплатную медицинскую помощь в необходимых объемах, включая амбулаторно-поликлиническое обслуживание.

Особого внимания заслуживают положения об установлении; пособия по временной нетрудоспособности в размере 60 процентов, заработка работника, но не ниже предусмотренного национальным законодательством уровня минимальной заработной платы. Следует отметить, что указанный размер пособия по нетрудоспособности соответствует международному стандарту, установленному в Конвенции МОТ № 121.

В абзаце 4 статьи 34 Хартии нашло отражение положение о том, что пособие по временной нетрудоспособности вследствие трудового увечья, профессионального заболевания, в том числе вызванных последствиями аварии на Чернобыльской АЭС, полностью компенсирует утраченный заработок работника. Аналогичное положение закреплено и в российском законодательстве.

Определенный международный стандарт (касающийся и трудовых, и социальных прав) заложен в статье 36 Хартии, предоставляющей женщинам право на отпуск по беременности и родам не менее 18 недель, с увеличением на 2 недели в случае осложнения родов или рождения двух или более детей, а также предоставление лицу, фактически осуществляющему уход за ребенком, отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет с частично оплачиваемым периодом, но не менее чем до достижения ребенком возраста полутора лет. При этом размер денежного пособия по уходу за ребенком должен компенсировать

утраченный заработок. Указанные положения в части продолжительности отпусков по беременности и родам и по уходу за ребенком превосходят требования Конвенций МОТ № 103 и № 183, а в части размера пособия по уходу за ребенком соответствуют Рекомендации МОТ № 95 "Об охране материнства".

Основной правовой формой межгосударственных отношений в рамках СНГ являются многосторонние и двусторонние соглашения в различных областях сотрудничества. Значительное количество международных стандартов социального обеспечения закреплено в многосторонних соглашениях государств-участников Содружества, посредством которых международно-правовое регулирование в рамках СНГ осуществляется достаточно успешно. К данным соглашениям следует отнести:

1) Соглашение СНГ от 13 марта 1992 года "О гарантиях прав граждан государств-участников Содружества Независимых Государств в области пенсионного обеспечения" Бюллетень международных договоров. 1993. № 4;

2) Соглашение СНГ от 9 сентября 1994 года "О взаимном признании прав на возмещение вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей" Бюллетень международных договоров. 1995. № 12;

3) Соглашение СНГ от 9 сентября 1994 года "О гарантиях прав граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов" Бюллетень международных договоров. 1998. № 9;

4) Соглашение СНГ; от 9 сентября 1994 года "О социальной защите и охране здоровья граждан, подвергшихся воздействию радиации в результате Чернобыльской и других радиационных катастроф и аварий, а также ядерных испытаний";

5) Соглашение СНГ от 12 апреля 1996 года "О сотрудничестве в решении проблем инвалидности и инвалидов";

6) Соглашение СНГ от 27 марта 1997 года "Об оказании медицинской помощи гражданам Государств-Участников Содружества Независимых Государств".

По Соглашению "О взаимном признании прав на возмещение вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей", возмещение вреда, причиненного работнику вследствие трудового увечья, повреждения здоровья, смерти производится работодателем. Стороны, законодательство которой распространялось на работ-

ника в момент получения увечья, иного повреждения, здоровья, смерти. Указанное положение подлежит применению и в том случае, когда профессиональное заболевание было выявлено на территории другой Стороны, нежели в которой работник осуществляет трудовую деятельность. Основание и условия для, выплаты соответствующих пособий, порядок выдачи листка нетрудоспособности, порядок прохождения медицинской экспертной комиссии, сроки и размеры выплат, и другие обстоятельства определяются; в соответствии с национальным законодательством. Соглашением также предусмотрено, что пересмотр степени тяжести увечья или заболевания работника осуществляется по законодательству страны, на территории которой он проживает. Таким образом, работник, получивший увечье или профессиональное заболевание в одной стране, вернувшись на родину, может произвести переоценку степени тяжести увечья или заболевания и на этом основании требовать в государстве причинения вреда выплат, возможно, в более высоком размере.

Применительно к Российской Федерации стоит отметить, что при реализации указанного соглашения возникают проблемы, которые обусловлены тем, что в нашей стране введено обязательное страхование указанных страховых рисков в соответствии с Федеральным законом "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний", и, если работодателем уплачивались страховые взносы в Фонд социального страхования - Российской Федерации, то и обеспечение будет выплачено застрахованному из средств данного фонда. В то же время российские граждане, получившие производственную травму при исполнении трудовых обязанностей в, организациях, осуществлявших свою деятельность на территории бывших союзных республик в период существования СССР и не являющихся страхователями - по российскому законодательству, подлежат обеспечению в соответствии с законодательством, действующим на территории того государства, где был, причинен соответствующий вред[4]. В данном случае гражданине вправе требовать предоставления социального обеспечения в связи с производственной травмой.

Соглашение СНГ "О гарантиях прав, граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов" распространяется на все виды выплат гарантированной государственной социальной помощи семьям с детьми и алиментов, которые установлены или будут приняты национальным законодательством. Из указанного соглашения

следует, что гарантированная государственная социальная помощь предоставляется по законодательству государства, на территории которой проживает ребенок с одним из родителей (лицом, его заменяющим). Расходы на выплату соответствующих видов пособий и компенсационных выплат возлагаются на государство, на территории которого постоянно проживают граждане с детьми, без взаимных расчетов.

В Соглашении СНГ от 12 апреля 1996 года "О сотрудничестве в решении проблем инвалидности и инвалидов" государства-участники СНГ договорились проводить скоординированную политику в области предупреждения (профилактики) инвалидности, медико-социальной экспертизы, реабилитации инвалидов, создания им равных с другими гражданами возможностей для полноценного участия в жизни общества.

Общие стандарты предоставления медицинской помощи регулируются Соглашением СНГ от 27 марта 1997 года "Об оказании медицинской помощи гражданам Государств-Участников Содружества Независимых Государств". Указанное соглашение классифицирует медицинскую помощь на:

- 1) скорую и неотложную медицинскую помощь как комплекс медицинских услуг, оказываемых при острых нарушениях физического или психического здоровья пациента, угрожающих его жизни или здоровью окружающих;
- 2) плановую медицинскую помощь как комплекс медицинских услуг, предоставляемых при нарушениях физического или психического здоровья пациента, не представляющих непосредственной угрозы его жизни или здоровью окружающих.

Возмещение затрат лечебно-профилактического учреждения на оказание гражданам медицинской помощи по экстренным показаниям осуществляется за счет соответствующего бюджета государства, оказывающего медицинскую помощь. В то же время предоставление плановой медицинской помощи осуществляется на платной основе с проведением расчетов между лечебным учреждением и пациентом. Оплата лечения профессиональных заболеваний или профессиональных травм, связанных с трудовой деятельностью граждан в государстве временного пребывания, осуществляется за счет средств работодателя.

Вступление России в Совет Европы и ратификация ряда европейских актов открывает новые перспективы для имплементации установленных международных стандартов социального обеспечения и развития правозащитных механизмов в указанной сфере. На основе и во исполнение принятых по европейским со-

глашениям обязательств российское законодательство подлежит приведению в соответствие с международными стандартами, в том числе и в сфере социального обеспечения.

Правовые предписания, связанные с установлением международных стандартов в области социального обеспечения, зафиксированы прежде всего, в учредительных документах региональных международных объединений, из которых самым значительным является Совет Европы.

Учредительный договор Совета Европы - Устав Совета Европы принят 5 мая 1949 года с целью "достижения большего единства между его Членами во имя защиты и осуществления идеалов и принципов, являющихся их общим достоянием, и содействия их экономическому и социальному прогрессу". Государства-учредители согласились, что эта цель будет достигаться, во-первых, посредством рассмотрения вопросов, представляющих общий интерес, во-вторых, посредством заключения соглашений и проведения совместных действий в экономической, социальной, культурной, научной, правовой и административной областях, а также путем поддержания и дальнейшего осуществления прав человека и основных свобод. Таким образом, сотрудничество государств-членов Совета Европы направлено, в том числе, и на регулирование отношений в области социального обеспечения.

Важнейшим из международных соглашений Совета Европы является Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года, которая явилась первым международным правовым актом, признавшим юридическую обязательность (для стран, объединившихся в эту организацию стандартов в области прав и свобод человека, провозглашенных Всеобщей декларацией прав человека).

В ныне действующей редакции Конвенция состоит из небольшой преамбулы и трех разделов, объединяющих 59 статей. Первый раздел "Права и свободы" (статьи 2-18) содержит основную часть прав: и свобод, гарантируемых Конвенцией. Второй раздел "Европейский суд по правам человека" (статьи 19-51) содержит нормы, касающиеся порядка формирования Суда, его организации и процедурных правил. Третий раздел "Различные положения" (статьи 52-59) содержит нормы, в основном относящиеся к международно-правовому статусу Конвенции.

Первыми документами Совета Европы, сформировавшими региональные стандарты социального обеспечения, явились Европейское временное соглашение о социальном обеспечении по старости; инвалидности и по случаю потери кормильца (принято

11 декабря 1953 года); которое относится к пенсиям по старости; пенсиям по инвалидности (иным, чем те, которые назначаются по страхованию трудовых увечий); пенсиям, выплачиваемым лицам, потерявшим кормильца, иным, чем; пособия; на погребение, или пенсиям; которые назначаются согласно страхованию трудовых увечий.

Наибольшее количество международных стандартов социального обеспечения содержится в Европейской социальной хартии. По состоянию на 24 января 2011 года Европейскую социальную хартию (1961 года) ратифицировали 27 государств-участников, другие 5 ее только подписали. , которая разработана по инициативе государств-членов Совета Европы и подписана в Турине в 1961 году. Хартия стала одним из первых международных соглашений, включившим в единый текст широкий круг социально-экономических прав. Она включает общие принципы, которыми должны руководствоваться государства-члены Совета Европы в своей социальной политике, и предоставляет правовые гарантии социально-экономических прав для лиц, находящихся под их юрисдикцией.

Европейская социальная хартия 1961 года имеет своеобразную структуру: она состоит из части I, включающей перечень прав и общих принципов, которым государства должны следовать в качестве целей своей социальной политики, части II, содержащей 19 юридически обязательных статей, части III - Обязательства, и части IV, регламентирующей процедуры контроля и применения Хартии.

Содержание Европейской социальной хартии 1961 года во многом было основано на принятых к тому моменту конвенциях МОТ. При этом Хартия отличается от всех конвенций МОТ тем, что она объединяет в единый текст важнейшие принципы трудового и социального права.

Российская Федерация, соблюдая указанные положения, приняла 6 из 9 обязательных статей части II Хартии (право на труд, право на организацию, право на заключение коллективных договоров, право детей и молодежи на защиту, право семьи на социальную, правовую и экономическую защиту, право на равные возможности в занятости и выбор занятий без дискриминации по признаку пола), а также приняла 22 статьи или 67 пронумерованных пунктов части II Хартии.

В отношении социального обеспечения в пересмотренной Хартии предлагается исходить из требований не Конвенции МОТ № 102 "О минимальных нормах социального обеспечения", а Ев-

ропейского кодекса социального обеспечения, принятого 11 марта 1964 года, пересмотренного в 1990 году и Протокола к нему. В текст Хартии были включены новые положения, в частности: о равенстве возможностей и равном обращении для трудящихся с семейными обязанностями; о праве на защиту от бедности и социального отторжения; о праве на надлежащее жилье.

Для права социального обеспечения наиболее важными являются положения статьи 12 "Право на социальное обеспечение". С учетом ее значимости данная статья была включена в состав 9 так называемых "обязательных статей" и рекомендует сторонам устанавливать, совершенствовать и поддерживать систему социального обеспечения на уровне, достаточном для ратификации Европейского кодекса социального обеспечения, а также призывает государства принимать меры по заключению двусторонних и многосторонних соглашений для обеспечения равенства граждан каждой из Сторон в области социального обеспечения в случае миграции работников из одной страны в другую и предоставления, сохранения и возобновления права в области социального обеспечения путем аккумуляции страхового стажа и стажа на соответствующих видах работ в соответствии с законодательством каждой из Сторон.

Однако Российская Федерация приняла только положение об установлении и поддержании системы социального обеспечения (пункт 1 статьи 12), что свидетельствует о взвешенном, крайне осторожном подходе нашего государства к принятию международных обязательств в данной сфере.

При ратификации Европейской социальной хартии Россия руководствовалась принципом реальности исполнения принимаемых обязательств, поэтому в части, касающейся социального обеспечения, ею не были ратифицированы положения, относящиеся к социальной и медицинской помощи, прав граждан пожилого возраста на социальную защиту, а также на защиту от бедности.

Так, право на социальную и медицинскую помощь предусмотрено в статье 13 Хартии и включает в себя положение о предоставлении необходимой помощи в случае болезни любому лицу без адекватных ресурсов, не способному приобрести такие ресурсы путем собственных усилий или из других источников (в том числе и из фондов социального обеспечения).

Отсутствие законодательного урегулирования прав граждан пожилого возраста на социальную защиту не позволило России ратифицировать статью 23 Хартии, в соответствии с которой гражданам пожилого возраста могут быть предоставлены адек-

ватные ресурсы, позволяющие им вести достойную жизнь и играть активную роль в публичной, социальной и культурной жизни, в том числе путем предоставления им жилья, соответствующего их потребностям и состоянию здоровья, и оказания помощи в приспособлении жилья к их нуждам. К сожалению, в настоящее время при отсутствии соответствующих финансовых средств, законодательного регулирования и с учетом количества граждан пожилого возраста указанные положения в Российской Федерации не могут быть применены.

Новое положение о праве на защиту от бедности и социального исключения было добавлено в текст Хартии в виде новой статьи 30. Оно обязывает стороны бороться против бедности и социального остракизма (изгнания) в рамках всеобъемлющего и скоординированного подхода, а принимаемые меры должны адаптироваться и пересматриваться по мере необходимости. Развитое законодательство России о социальном обслуживании населения (в том числе пожилых граждан и инвалидов) позволило признать обязательную силу положений статьи 14 Хартии (право, на социальное обслуживание), относительно обеспечения и продвижения услуг, которые путем использования методов социальной помощи внесут вклад в благополучие и развитие как отдельных лиц, так и социальных групп и их социальной адаптации в обществе; а также обеспечения участия отдельных лиц и организаций в предоставлении такого рода услуг.

Особого внимания заслуживает статья 15 Хартии, в которой сделан акцент на обеспечении независимости, личной автономии, социальной интеграции инвалидов и их участия в общественной жизни. Меры, которые следует предпринять в этой области, должны включать преодоление барьеров в общении и мобильности, обеспечение доступа к образованию, занятости, транспортным средствам, жилью, культурным учреждениям и учреждениям досуга. Стороны должны также принять меры по предоставлению инвалидам услуг по профессиональной ориентации, образованию и обучению, организовать учреждения со специальными условиями труда для тех, кто не в состоянии работать в обычной производственной среде, а также поощрять работодателей нанимать инвалидов на работу.

Ратифицированные Россией положения Хартии в полной мере соответствуют внутригосударственному правопорядку, а международные стандарты социального обеспечения в оставшейся части (например, защита от бедности, право на жилье и т.д.) могут быть восприняты нашей страной как ориентиры развития

внутреннего законодательства, а не в качестве обязательств, ввиду отсутствия экономических возможностей для их реализации.

В целом закрепленные в Европейской социальной хартии нормы содержат в себе обязательства по принятию государствами мер и содействию в осуществлении трудовых прав и прав в области социального обеспечения. Используемые в Хартии формулировки имеют оценочный характер (например, "адекватные ресурсы", "достойная жизнь", "адекватные стандарты" и т.д.) и при отсутствии их надлежащего определения либо отсылки к национальному законодательству не могут быть восприняты в качестве жесткого стандарта. Возможно, определенную ясность внесут рекомендации со стороны контрольных органов Хартии [5], однако, в настоящее время при ратификации Хартии можно говорить не о принятых обязательствах, а о стремлении государства к достижению заложенных в ней целей.

Анализ Европейской конвенции о социальном обеспечении позволяет говорить о том, что она направлена на заключение государствами-участниками двусторонних и многосторонних соглашений, регулирующих вопросы, связанные с социальным обеспечением иностранных граждан. Стоит отметить и возможное влияние Конвенции на заключенные Российской Федерации договоры в области социального обеспечения, например, Договор между Российской Федерацией и Королевством Испания "О социальном обеспечении" от 11 апреля 1994 года, поскольку структура договора и его положения во многом исходят из положений исследуемой конвенции, однако указанное обстоятельство будет рассмотрено подробнее в дальнейшем.

Также заслуживает внимания Хартия Европейского Сообщества об основных социальных правах трудящихся, принятая 9 декабря 1989 года. Конкретные формы достижения этих целей каждая страна выбирает самостоятельно, чем и объясняется существование в странах Европейского Союза большого многообразия условий предоставления различных видов социального обеспечения, дифференциации размеров социального обеспечения, неодинакового объема расходов, выделяемых государством на социальные нужды, и даже различных принципов построения самих систем социального обеспечения.

В Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года право на социальное обеспечение не закреплено. Вместе с тем, ратифицировав указанную конвенцию, Российская Федерация без специального соглашения

признала юрисдикцию Европейского суда по правам человека по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерации положений этих договорных актов [6].

Конвенция наделила Европейский суд по правам человека компетенцией не только применять содержащиеся в ней положения, но и осуществлять ее толкование (ст.32 Конвенции), под которым понимается выяснение содержания нормы, ее целей с учетом результатов ее применения в конкретной ситуации[7]. Таким образом, в рамках Совета Европы право толковать и применять положения, содержащиеся в Конвенции, принадлежит только Суду.

Европейский суд по правам человека не создает правовые нормы, а применяет нормы, содержащиеся в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, а также Протоколах к ней. Суд занимается не правотворческой, а правоприменительной деятельностью. Более того, Конвенция непосредственно наделяет Суд полномочием именно применять конвенционные положения, а не создавать новые нормы права. Таким образом, решения и постановления Европейского суда по правам человека являются результатом правоприменительной, а не правотворческой деятельности Суда, и поэтому данные судебные акты не могут содержать каких-либо правовых норм.

В основном граждане нашей страны обращаются в ЕСПЧ Европейский Суд по правам человека с заявлениями о несоблюдении разумных процессуальных сроков, о нарушении сроков выплаты присужденных пенсий, пособий, предоставления социальных льгот. Поэтому защита права на социальное обеспечение осуществляется опосредованно, через защиту права на справедливое судебное разбирательство, что ярко свидетельствует о тесной взаимосвязи права на социальное обеспечение с другими правами человека, в том числе правом на справедливое судебное разбирательство и на уважение собственности.

Исходя из выше сказанного можно сделать вывод о том, что первоначально сформированные в странах Европы международные стандарты социального обеспечения основывались на положениях конвенций и рекомендаций МОТ, которые, в свою очередь, разрабатывались с учетом опыта европейских стран в организации национальных систем социального обеспечения. Принятие новых редакций Европейской социальной хартии и Европейского кодекса социального обеспечения позволило сформировать региональные стандарты социального обеспечения, затрагиваю-

щие наиболее важные элементы социальной сферы современного общества. С формированием региональных стандартов социального обеспечения государства получили дополнительные возможности и ориентиры в экономической и политической интеграции, усилив свое взаимодействие в указанных сферах, а также в области социального обеспечения своих граждан. Закрепленная в пересмотренной Европейской социальной хартии возможность государства определить объем принимаемых на себя обязательств (добровольных самоограничений), а, следовательно, и гарантируемый уровень защиты своих граждан от социальных рисков, позволила Российской Федерации ратифицировать указанный международный акт. В связи с этим в настоящее время Европейская социальная хартия применительно к Российской Федерации содержит два вида международных стандартов в сфере социально-трудовых отношений: обязательные для исполнения (например, обязательство по установлению и поддержанию систем социального обеспечения) и рекомендательные, которые применяются в качестве ориентиров для развития социального законодательства (в частности, относительно уровня социального обеспечения, который должен быть не ниже, чем предусмотренный Европейским кодексом социального обеспечения). В перспективе следует стремиться к созданию условий для ратификации иных положений Европейской социальной хартии, в том числе касающихся уровня социального обеспечения.

## **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ**

1. Гусов К.Н., Куршин Н.М. Международно-правовое регулирование труда (в конвенциях и рекомендациях. М. 1999 С.125
2. Аметистов Э.М. Международное право и труд: факторы имплементации международных норм о труде. М. 2004. С.34
3. Моисеев Е.Г. Международно-правовые проблемы Содружества Независимых Государств: Дис. доктора. юрид наук. М., 2002 с.34
4. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 6 октября 2008 года № 1022-О-П «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Черкесского городского суда Карачаево-Черкесской Республики о проверке конституционности пункта 2 статьи 5 и пункта 3 статьи 28 Федерального закона «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" // СПС «КонсультантПлюс»

5. Право социального обеспечения: Учебник / Под ред. К.Н. Гусова М.: Проспект, 2009.

6. Федеральный закон от 30 марта 1998 года «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней" // СЗ РФ. 1998. № 14. Ст. 1514

7. Лукашук И.И., Лукашук О.И. Толкование норм международного права: Учебное пособие для вузов. М., 2002. С.112

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что такое международные стандарты в области социального обеспечения?

2. Каково соотношение принципа невмешательства и принципа уважения прав человека?

3. Какова юридическая сила основных международных документов в области прав человека?

4. Как можно классифицировать международные механизмы и процедуры в области социальных прав человека?

5. В чем заключается Основная функция МОТ в сфере социального обеспечения?

6. Как можно классифицировать международные стандарты социального обеспечения?

7. Каковы, по вашему мнению, достоинства и недостатки международного механизма социального обеспечения стран СНГ?

8. Каковы, по вашему мнению, достоинства и недостатки международного механизма социального обеспечения Евросоюза?