

НОО «ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ НАУКА»

ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ ДЛЯ СТУДЕНТОВ НАПРАВЛЕНИЯ ПОДГОТОВКИ «РЕКЛАМА И СВЯЗИ С ОБЩЕСТВЕННОСТЬЮ»



УЧЕБНИК

Н.Ю. Григорьев

www.scipro.ru

**ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ ДЛЯ СТУДЕНТОВ
НАПРАВЛЕНИЯ ПОДГОТОВКИ «РЕКЛАМА И
СВЯЗИ С ОБЩЕСТВЕННОСТЬЮ»**

Н.Ю. Григорьев

Учебник

Нижний Новгород
2024

УДК 34
ББК 67
DOI 10.54092/9785907607941

Главный редактор: Краснова Наталья Александровна – кандидат экономических наук, доцент, руководитель НОО «Профессиональная наука»

Технический редактор: Канаева Ю.О.

Автор:

Григорьев Николай Юрьевич, кандидат философских наук, доцент кафедры рекламы и связей с общественностью в медиаиндустрии, Московский политехнический университет

Рецензенты:

Славова Наталья Александровна, кандидат юридических наук, заведующая кафедрой юридических дисциплин, Домодедовский филиал Российского нового университета

Мелентьев Андрей Вячеславович, руководитель юридической службы ООО «МФК Петроград»

Основы правоведения для студентов направления подготовки «Реклама и связи с общественностью» [Электронный ресурс]: учебник – Эл. изд. - Электрон. текстовые дан. (1 файл pdf: 113 с.). - Н.Ю. Григорьев. 2024. – Режим доступа: http://scipro.ru/conf/jurisprudence12_24.pdf. Сист. требования: Adobe Reader; экран 10".

ISBN 978-5-907607-94-1

Подготовка обучающихся по направлению подготовки «Реклама и связи с общественностью» предполагает формирование компетенций, которые способствуют максимально возможной гармонизации их самостоятельной профессиональной деятельности в системе социально-правовых коммуникаций. Этот процесс включает необходимость обязательного учета положений права, основу которого представляет теория государства и права.

Материал учебника может быть использован в качестве дополнительного для подготовки обучающихся по направлению подготовки «Реклама и связи с общественностью»: бакалавриат 42.03.01 и магистратура 42.04.01. Учебник обсужден и рекомендован к печати кафедрой рекламы и связей с общественностью в медиаиндустрии, Московский политехнический университет, протокол кафедрального совещания № 5 от 25 декабря 2024 года.

ISBN 978-5-907607-94-1



9 785907 607941 >

© Н.Ю. Григорьев. 2024
© Оформление: издательство НОО Профессиональная наука. 2024

Содержание

Введение	5
Раздел 1. Государство и право: их роль в жизни общества	7
<i>Тема 1. Общество и определение власти.....</i>	<i>7</i>
<i>Тема 2. Понятие и сущность государства. Форма государства и его механизм.....</i>	<i>9</i>
Раздел 2. Норма права	18
<i>Тема 3. Понятие и характерные черты норм права. Структура норм права.....</i>	<i>18</i>
<i>Тема 4. Виды норм права.....</i>	<i>20</i>
Раздел 3. Нормативно-правовые акты. Законы и подзаконные акты	23
<i>Тема 5. Понятие источника права. Виды источников права.....</i>	<i>23</i>
<i>Тема 6. Понятие и виды законов. Конституция, конституционные и обыкновенные законы.....</i>	<i>24</i>
<i>Тема 7. Действие нормативного акта во времени, в пространстве и по кругу лиц.....</i>	<i>26</i>
Раздел 4. Система права и правоотношения	29
<i>Тема 8. Система права. Понятие и виды правоотношений.....</i>	<i>29</i>
<i>Тема 9. Содержание правоотношения.....</i>	<i>31</i>
Раздел 5. Правонарушение и юридическая ответственность	34
<i>Тема 10. Понятие правонарушения, состав правонарушения и его виды.....</i>	<i>34</i>
<i>Тема 11. Понятие юридической ответственности и ее принципы.....</i>	<i>36</i>
<i>Тема 12. Значение законности и правопорядка в современном обществе.....</i>	<i>38</i>
Раздел 6. Федеративное устройство России	41
<i>Тема 13. Общая характеристика и основные принципы федеративного устройства России, их особенности. Система органов государственной власти в Российской Федерации.....</i>	<i>41</i>
<i>Тема 14. Предметы ведения и полномочия РФ и ее субъектов.....</i>	<i>56</i>
<i>Тема 15. Правовой статус субъектов РФ.....</i>	<i>57</i>
Раздел 7. Основные положения гражданского права Российской Федерации	69
<i>Тема 16. Предмет и принципы гражданского права. Гражданский кодекс Российской Федерации.....</i>	<i>69</i>
<i>Тема 17. Граждане (физические лица). Общие положения о юридических лицах.....</i>	<i>77</i>
<i>Тема 18. Объекты гражданских прав.....</i>	<i>88</i>
Раздел 8. Основы трудового права	94
<i>Тема 19. Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права.....</i>	<i>94</i>
<i>Тема 20. Трудовые правоотношения. Коллективные договоры и соглашения.....</i>	<i>96</i>
<i>Тема 21. Трудовой договор. Порядок заключения и расторжения</i>	<i>98</i>
Заключение	105
Литература	106
Латинские юридические формулы и выражения	108

Введение

Подготовка обучающихся по направлению подготовки «Реклама и связи с общественностью» предполагает формирование у них компетенций, которые способствуют максимально возможной гармонизации самостоятельной профессиональной деятельности в системе социально-правовых коммуникаций. Этот процесс включает необходимость обязательного учета положений права, основу которого представляет теория государства и права. Поэтому в методологическом смысле материал данного учебника опирается на теорию государства и права.

Теория государства и права - это фундаментальная общетеоретическая юридическая дисциплина о сущности и назначении государства и права, об основных закономерностях их возникновения, функционирования и развития.

Элементы предмета теории государства и права включают:

1. Сущность и социальное назначение политико-правовых явлений.
2. Закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства.
3. Система категорий и понятий (право, государство, их сущность, функции, формы и и др.).
4. Принципы, аксиомы, презумпции, фикции теории государства и права.
5. Правотворческая, правоприменительная и интерпретационная практика.
6. Прогнозы и практические рекомендации по совершенствованию и развитию права.

Теория государства и права подразделяется на две относительно самостоятельные структурные части:

- теорию государства (государствоведение);
- теорию права (правоведение).

Государство – это универсальная общественно-политическая организация, обладающая публичной властью и специализированным аппаратом управления и принуждения в пределах определенной территории, на которую распространяется его суверенитет. Государство есть продукт возникновения и развития человеческой цивилизации. Процесс становления государства имеет место лишь на определенном этапе развития человеческого общества.

Одним из признаков государства является публичная власть, которая предполагает способность, возможность и право определять общественное поведение и деятельность населения, проживающего на территории данного государства. Отличительными чертами государственной власти являются ее всеобщность, универсальность, общеобязательность и легитимность.

Функции государства включают основные направления его деятельности, выражающие сущность и назначение государства. Различают внутренние и внешние функции.

Внутренние функции государства - это основные направления деятельности государства по управлению внутренней жизнью общества. К ним относят такие функции, как:

- экономическая функция - выработка и координация государством экономической политики, то есть стратегии и тактики экономического развития страны в оптимальном режиме; регулирование отношений между гражданами и их организациями в экономической жизни общества;

- политическая функция - регулирование отношений между гражданами, социальными группами, классами, нациями по поводу реализации их политических интересов, гармонизации интересов различных групп общества;

- социальная функция - выработка социальной политики государства, обеспечение нормальных условий жизни для всех членов общества, регулирование отношений между гражданами, социальными группами по поводу их места в обществе;

- правовая функция - осуществление правотворчества (деятельность по подготовке, принятию и изданию правовых актов, содержащих нормы права), правоприменения (деятельность по реализации правовых норм путем принятия правоприменительных актов,

повседневной работы по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера), правоохранения (деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности правонарушителей и др.);

- экологическая функция - регулирование деятельности людей в области использования окружающей среды.

Внешние функции государства - это основные направления деятельности государства на международной арене:

- оборонная - защита государства от внешних угроз и военной агрессии;

- дипломатическая - поддержание приемлемых отношений с другими государствами, субъектами международного права, представительство страны на международной арене;

- внешнеэкономическая - развитие взаимовыгодного экономического сотрудничества с государствами и группами государств на международной арене, участие в международном разделении труда, обмене новейшими технологиями, координации товарооборота, развитии кредитно-денежных связей и др.;

- внешнеполитическая - это поддержание мирового правопорядка, общих норм международного права с целью исключения глобальных конфликтов;

- глобального сотрудничества - сотрудничество в решении глобальных проблем современности (экологические, энергетические, демографические и др.).

Данный учебник включает восемь основных разделов, которые содержат сведения о нормах права и его структуре, об источниках права и видах законов, а также о системе права и правоотношениях. Важно подчеркнуть, что материал учебника может быть использован в качестве дополнительного для подготовки обучающихся по направлению подготовки «Реклама и связи с общественностью»: бакалавриат 42.03.01 и магистратура 42.04.01.

Раздел 1. Государство и право: их роль в жизни общества

Тема 1. Общество и определение власти

Под *обществом* в широком смысле понимается совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей. Это - своего рода идеальная «конструкция», в рамках которой люди рождаются, живут, взаимодействуют друг с другом. В том, как «сконструировано» общество, проявляется его культура, отражающая характер институтов власти, форм собственности, системы ценностей, норм поведения и т.д. Вопрос о типологии и классификации человеческих обществ является в науке предметом острых дискуссий.

Так, в советское время единственно научной признавалась типология на основе понятия «*общественно-экономическая формация*». Под ней понимался тип общества, включавший определенный способ (тип) производства, а также обусловленные им институты власти и формы общественного сознания.

История человечества разделялась на *пять таких формаций*:

- первобытнообщинную;
- рабовладельческую;
- феодальную;
- буржуазную;
- социалистическую.

При этом первая из них была бесклассовой, не знавшей государства и права, а все последующие - классовые, государственно-организованные. Однако социалистическая формация рассматривалась как первая фаза бесклассового коммунистического общества, в котором государство и право должны были отмереть.

Вместо понятия общественно-экономической формации за основу типологии общества, государства и права иногда предлагается брать понятие цивилизации, отражающее культурные аспекты их характеристики.

При таком подходе можно выделить три цивилизации:

- европейскую (христианскую);
- восточную (буддистскую, исламскую);
- африканскую.

Отдельные авторы предлагают использовать при такой типологии оба эти понятия. Однако при том и другом подходе также существует немало проблем. Они связаны с нечеткостью самого понятия «культура», а также с отсутствием общепризнанной концепции исторического процесса.

Другой такой основой могут быть стадии развития производства, позволяющие разделить общества на:

- аграрные;
- индустриальные;
- постиндустриальные;
- информационные.

Приведенные классификации, не исчерпывают проблемы, а лишь отражают ее многогранность. Поэтому отметим лишь некоторые закономерности исторического развития общества.

Как уже отмечалось, история человечества включает *догосударственную* эпоху и эпоху *государственно-организованных* обществ. В первую из них индивид не существует вне коллективной общности (рода, племени, общины). В эпоху государства он становится самостоятельным субъектом общественных отношений. При этом переход от одного состояния к другому занимает целую полосу истории. У народов, переживающих ее сегодня (Тропическая Африка, ряд стран Ближнего и Среднего Востока и т.д.), классовые институты, по-прежнему,

сосуществуют с институтами родового либо раннеклассового общества. История государственно-организованного общества (по крайней мере, европейская) отражает движение от открытого закрепления неравенства и несвободы большинства членов общества к признанию их формального равенства и свободы, которое провозглашается лишь с победой буржуазного строя (XVII-XVIII вв.).

Определение власти. *Власть* есть необходимый атрибут всякого общества. Ее можно определить, как способность известных классов, социальных групп либо индивидов проводить свою волю через некую социальную среду, используя, при необходимости, принуждение.

Из данного определения следует, что власть есть, прежде всего, отношение между субъектом, или носителем власти, и объектом, то есть подвластным либо подвластными. В содержании власти можно выделить *социальные* и *технические* аспекты.

Социальное содержание отражает волю субъектов власти, представляющих те или иные слои, классы, группы общества либо властвующих индивидов.

Технические аспекты власти призваны обеспечить ее прямую и обратную связь с социальной средой. Это, прежде всего, способы доведения властных велений до сведения подвластных. Так, в Древнем Вавилоне Законы царя Хаммурапи были выбиты на базальтовом столбе, установленном в центре города, чтобы никто не мог сослаться на их незнание. В современном обществе властные веления передаются с помощью официальных вестников, средств массовой информации и т.д.

Поскольку властные веления могут осуществляться добровольно и принудительно, то всякая власть должна обладать (технической) возможностью принудительного осуществления своих велений. Поэтому она включает средства и механизмы осуществления принуждения, которое может быть, как физическим, так и психическим. К примеру, всякое государство включает так называемые силовые структуры - армию, полицию, а также тюрьмы, лагеря и т.д. С другой стороны, важным фактором непререкаемости родового строя было восприятие ее как явления во многом таинственного и сверхъестественного. В древних системах права самым строгим наказанием за правонарушение считалась божественная кара после смерти.

Будучи атрибутом общества, власть изменяется вместе с изменением его природы. С этой точки зрения, можно выделить несколько разновидностей власти.

1. Власть родового общества. Будучи по природе общественной, она совпадает с населением, то есть с родовой или племенной общностью. Родовое общество не делилось на группы с различными, тем более - противоположными интересами. Поэтому власть родовых старейшин и племенных вождей выражала общую волю, отражая интересы всех и каждого.

Другая особенность этой власти состояла в магической силе обычая, который являлся ее основой и формой выражения. В представлениях первобытной эпохи обычай был также несотворим, как и окружающий мир. Он воплощал мировой порядок, отражавший волю предков и племенных богов. Поэтому его нарушение рассматривалось как неуважение к предкам и могло вызвать гнев богов, выразившийся в болезнях, несчастьях, стихийных бедствиях и т.д. В этих условиях субъекты власти не обладали реальным механизмом принуждения. Санкции к нарушителям применяла сама традиционная общность, которая при необходимости выдавливала их из своей среды.

2. Власть раннеклассовых обществ. Вторая разновидность власти характерна для раннеклассовых обществ, примером которых могут быть общества Древней Индии, Древней Иудеи, раннего ислама и т.д. В наши дни их можно встретить в ряде районов Тропической Африки, Ближнего Востока и т.д. Общество и власть сочетают здесь черты классовой и доклассовой эпохи. Так, власть, по-прежнему, считается несотворимой, но приобретает и новые качества, отражающие изменения в обществе и сознании человека. Вытеснение племенных властей властью государства (либо его переходных форм) сопровождается здесь заменой политеизма монотеизмом и встраиванием государства в мировой порядок, предусмотренный соответствующей религиозной доктриной - иудаизмом, индуизмом, исламом и т.д.

3. Власть развитой государственности. Третья разновидность власти отражает эпоху относительно развитой государственности, когда государство сбрасывает религиозную форму и выступает уже в чистом виде. Это, как правило, буржуазные государства и социалистические (в их марксистско-ленинском истолковании).

В ходе истории принципиально изменяется природа общества, а вместе с ней и природа власти. В общественной структуре появляются группы людей, интересы которых не совпадают и даже вступают в конфликт. Если в родовую эпоху власть выражала единый интерес, то теперь она призвана приводить к «общему знаменателю» противоречивые интересы различных социальных групп. В этих условиях общественная власть родового строя превращается в политическую, то есть государственную власть.

Термин *«политический»* происходит от греческого «полис», то есть город-государство. Если власть родового общества совпадает с населением (точнее, с родовой или племенной общностью), то политическая или государственная власть осуществляется специальным аппаратом, выступающим от имени общества, но с обществом не совпадающим. Появление государства означает качественное изменение принципов организации общества и власти. Если в родовую эпоху, то и другое строилось по кровно-родственному принципу, то в условиях государства население и государственный аппарат строятся по территориальному принципу. При этом с появлением государства появляются налоги и займы, с помощью которых создается его финансовая основа.

Иногда термин *«политическая власть»* приобретает более широкое содержание вследствие рассмотрения его сквозь призму понятия «политическая система общества». Под ней понимают совокупность государственных и негосударственных институтов, посредством которых граждане участвуют в политической жизни общества. Помимо собственно государства в нее входят политические партии и движения, женские, молодежные, религиозные и прочие общественные организации. В этих условиях субъект государственной власти может завоевать и удержать ее, лишь опираясь на те или иные политические партии и иные институты политической системы общества. Государство превращается при этом в один из элементов (хотя и важнейший) механизма политической власти, из этого делается вывод, что в современных условиях политическая власть не ограничивается рамками государства, а включает также институты политической системы, составляющие ее социальную опору.

Тема 2. Понятие и сущность государства. Форма государства и его механизм

Различия между терминами *«понятие»* и *«сущность»* состоят в том, что первое из них призвано отразить характерные признаки того или иного процесса или явления, а второе - лишь наиболее важные, глубинные их признаки и свойства, обычно не воспринимаемые с помощью органов чувств. Для их выявления требуется научный анализ.

Государство можно определить, как особую организацию публичной, политической власти господствующего класса (социальной группы, блока классовых сил, всего народа), располагающую специальным аппаратом принуждения, которая, представляя общество, осуществляет руководство этим обществом и обеспечивает его интеграцию.

Вопрос о *сущности* государства долгое время был предметом острой идеологической борьбы. Так, марксизм видел сущность государства в том, что оно является орудием политического господства того или иного класса. Отсюда оно определялось как комитет по управлению общими делами господствующего класса; как машина для подавления одного класса другим и т.д. Вместе с тем, марксистская теория (по крайней мере теоретически) признавала, что государство помимо классовых осуществляет и общесоциальные функции.

Термин *«государство»* можно понимать двояко - и как некую организацию, структуру, аппарат для проведения в жизнь властных велений, и как властную деятельность в рамках этого

аппарата. Таким образом, государственную власть можно рассматривать в статике и в динамике.

Государственную власть отличает такой важный признак, как *суверенитет*. Под ним понимают верховенство государственной власти внутри страны и независимость ее вовне. Верховенство государственной власти означает, что в пределах государственных границ никто, кроме государства, не вправе издавать законы, то есть акты высшей юридической силы, обязательные для всего населения страны. Внешняя независимость государства означает, что оно является самостоятельным субъектом международного права.

Важным условием функционирования государственной власти является ее *легитимность*. Последняя определяется обычно как основа (атрибут) такой правительственной власти, которая поддерживается убеждением правящих и управляемых в правомерности властных функций правительства. Поэтому легитимность власти предполагает справедливость ее осуществления. Узурпация власти есть антипод легитимности.

Легитимная власть предполагает возможность принуждения. Вместе с тем последнее может быть и нелегитимным. По сути, теоретическим обоснованием такого ее варианта является марксистско-ленинская концепция государства как машины для подавления одного класса другим. При таком его понимании нет места для признания власти «своей». Не случайно само понятие «легитимность власти» было изъято из научного словаря советской теории государства и права.

Власть государства распространяется на определенную территорию в пределах его границ с проживающим на ней населением. Такой аспект его характеристики важен при сопоставлении понятий «государство» и «страна».

Функции государства. Для классификации функций государства используют различные основания.

1. Внутренние и внешние функции. Так, наиболее распространенным является деление их по предмету, или по характеру тех социальных сфер, в которых они проявляются. С этой точки зрения, их следует разделить на внутренние и внешние. При этом активные интеграционные процессы в современном мире обуславливают нередкое стирание граней между внутренними и внешними функциями государства.

Внутренние его функции можно разделить на:

- *политическую*. Политическая функция государства состоит в охране существующего общественного и государственного строя. Способы ее осуществления зависят от уровня развития общества, степени его демократизма. Поэтому, в зависимости от конкретной ситуации, здесь могут использоваться и методы прямого насилия, и деятельность государства в рамках закона;

- *экономическую*. Экономическая функция призвана обеспечить условия функционирования данного способа производства - охрану обусловленных им форм собственности, создание благоприятных условий для развития экономики и т.д. В современном мире экономическая функция является в известной мере и внешней, поскольку рыночная экономика - категория интернациональная;

- *идеологическую*. Идеологическая функция призвана идеологически обосновать данный общественный и государственный строй, политику государства и т.д. С этой целью могут использоваться доктрины церкви, концепции национального социализма, государства благоденствия и т.д.;

- *социальную*. Социальная функция имеет своей целью обеспечить минимум социальной справедливости в обществе путем перераспределения национального богатства в пользу социально незащищенных слоев населения (инвалидов, престарелых, безработных и т.д.). Государство, осуществляющее эту функцию, получило название социального государства;

- *экологическую*. Экологическая функция государства направлена на борьбу с загрязнением окружающей среды, являющимся следствием современного экономического

развития промышленности. Об остроте проблемы свидетельствует тот факт, что она отнесена к числу глобальных проблем человечества.

Внешние функции государства сводятся к развитию отношений экономического, научно-технического и культурного сотрудничества с другими государствами, а также защите страны от нападений извне. Еще несколько десятилетий назад в структуру внешних функций эксплуататорских государств включались и захватнические войны. Однако современное международное право рассматривает агрессивную войну как преступление против человечества.

2. Основные и неосновные функции. Функции государства могут подразделяются также на основные и неосновные. Такая классификация строится на критериях значимости тех или иных функций в системе функций государства, а также степени включенности аппарата государства в их осуществление. Например, функция обороны страны предполагает решение задач не только оборонительного характера, но также связанных с образованием и воспитанием молодежи, развитием экономики, науки и т.д. В их решении участвуют многие органы государства. В то же время уличное движение регулирует лишь соответствующая инспекция в структуре МВД.

3. Постоянные и временные функции. Функции также подразделяют на постоянные и временные. Такое деление весьма условно, поскольку всякие функции, как и само государство, исторически изменчивы. В качестве постоянных обычно рассматриваются функции, вытекающие из природы данного государства. К временным функциям относят такие, которые, возникнув, прекращают свое действие в течение обозримого отрезка времени. Так, в советское время в качестве временной рассматривалась функция ликвидации эксплуататорских классов, осуществлявшаяся советским государством в переходный период от капитализма к социализму. В настоящее время в качестве примера таких функций обычно приводят функции борьбы со стихийными бедствиями природного или техногенного характера.

4. Функции по формам их осуществления. Наконец, функции государства можно классифицировать по формам их осуществления. С этой точки зрения, они подразделяются на правотворческую, правоисполнительную и правоохранительную.

Форма государства - это такой аспект его характеристики, который раскрывает способы организации государственной власти. Традиционно в это понятие включают три элемента: форму правления; *форму государственного устройства* и *политический режим*.

Форма правления

Под *формой правления* понимается организация высшей власти государства, компетенция, взаимодействие высших органов государства, степень участия населения в их образовании. С этой точки зрения, государства подразделяются на *монархии* и *республики*.

1. Монархия есть форма правления, где главой государства является монарх. Он получает власть в порядке наследования или по праву родства, осуществляет ее пожизненно и не несет ответственности за свои действия в качестве главы государства. Истории известны также выборные монархии. Вспомним хотя бы, что правление династии Романовых в России начиналось с избрания на престол царя Михаила. Монархия как форма правления возникает вместе с появлением государства и отражает специфику разных исторических эпох. Поэтому классификация монархий представляет известную сложность. С точки зрения объема полномочий монарха, монархии можно разделить на неограниченные и ограниченные. При этом ограниченные монархии - это явление европейское и неизвестное Востоку, где органы при монархе, например, исламский совет (шура) имели обычно лишь совещательный характер.

Неограниченная монархия. В условиях неограниченной монархии власть монарха абсолютна. Есть две разновидности таких монархий:

Древневосточная деспотия, возникающая при значительном сохранении общинных институтов и соответствующих форм собственности, сочетающихся с обожествлением монарха.

Абсолютная монархия, существовавшая в Европе в XVII - XVIII в.в. Здесь такая форма правления складывается в период временного равновесия сил между феодальной аристократией и молодой буржуазией. Королевская власть как бы возвышалась над борьбой этих классов. О сути этой формы правления свидетельствует фраза одного из французских монархов: «Государство - это я».

Ограниченные монархии. Ограниченные монархии в Европе можно разделить на добуржуазные и буржуазные.

Добуржуазной ограниченной монархией является, например, сословно-представительная монархия, возникшая в период создания крупных централизованных государств. Монархия, опиравшаяся в борьбе с феодальной раздробленностью на поддержку городов, вынуждена была платить «по векселям», допуская представителей горожан в сословно-представительные органы (Парламент в Англии, Генеральные штаты во Франции, Земский собор в России и т.д.). Такие органы ограничивали власть монарха в некоторых существенных вопросах, например, связанных с введением новых налогов.

В период капитализма полномочия монарха ограничиваются посредством конституции. Поэтому применительно к буржуазным монархиям вполне применим термин «конституционная монархия». Существуют две их разновидности: *дуалистическая* монархия и *парламентская* (или парламентарная) монархия. Первая из них отражает начальный этап развития капитализма и относительно слабые позиции буржуазии в политической области. Поэтому дуализм власти, исходящий из деления ее на законодательную и исполнительную, отражает известный перевес полномочий монарха над полномочиями выборной (нижней) палаты парламента, представленного буржуазией. Верхняя палата обычно была назначаемой. Правительство здесь формировалось монархом и перед ним же было ответственно. Монарх обладал правом абсолютного вето в отношении законопроектов, одобренных парламентом, и правом неограниченного роспуска парламента. Из полномочий последнего следует отметить право вотировать бюджет. Такая форма правления существовала в Пруссии, Австрии, Италии в конце XIX-XX в.

2. Республика. Республика - это форма правления, при которой глава государства (президент) является выборным и сменяемым, его власть считается производной от представительного органа или избирателей. Республика - столь же древняя форма правления, как и монархия. Поэтому при их классификации, республики можно также разделить на добуржуазные и буржуазные.

Республики добуржуазной эпохи можно, в свою очередь, разделить на демократические и аристократические. В демократической республике власть принадлежала народу в его конкретно-историческом понимании (Древние Афины). В аристократических республиках ее осуществляли представители аристократии (Спарта, Рим в период республики, аристократические города - республики средневековья - Венеция, Генуя, Псков, Новгород).

Буржуазные республики могут быть президентскими (или дуалистическими), парламентскими и смешанными. В президентской республике президент избирается либо коллегией выборщиков (США), либо прямым голосованием избирателей (Мексика, Колумбия и т.д.). Он является главой государства и главой правительства (поэтому здесь нет поста премьер-министра), с участием парламента формирует ответственное перед ним правительство, обладает правом отлагательного вето в отношении законопроектов, одобренных парламентом. Однако вето президента может быть преодолено повторным одобрением отвергнутого законопроекта квалифицированным большинством голосов. В президентской республике президент является ключевой фигурой политического механизма.

В *парламентской республике* такой фигурой является премьер-министр, а президент, избираемый парламентом, играет скромную роль в системе органов государства, хотя формально полномочия его могут быть довольно широкими. Ответственное перед парламентом правительство обычно формируется лидером партии (либо блока партий), победившей на

выборах. Вотум недоверия правительству, как и в условиях парламентской монархии, влечет либо уход его в отставку, либо роспуск парламента и назначение новых выборов.

Смешанная республиканская форма правления предполагает сочетание элементов парламентской и президентской республик. Так, в Российской Федерации институт президента, непосредственно избираемого народом и наделенного широкими полномочиями, сочетается с институтом премьер-министра и парламентской ответственности правительства. Смешанная форма правления имеет место также во Франции и Финляндии.

Форма государственного устройства

Под *формой государственного устройства* понимается территориальная организация государственной власти, соотношение между центром и остальными властями государства. С этой точки зрения государства подразделяются на *унитарные (единые)* и *федеративные*, или *сложные*.

1. Унитарные. Большинство современных государств являются унитарными. Причем унитарными государствами являются как небольшие скандинавские государства, так и такие крупные государства, как Франция, Италия, Китай, Индонезия, Япония. После распада Советского Союза все образовавшиеся на его основе независимые государства, кроме России, приняли унитарную форму территориально-государственного устройства.

Унитарное государство обычно характеризуется следующими признаками:

- единая конституция и единая правовая система;
- единая система органов государственной власти и управления;
- единое гражданство;
- единство судебной системы и осуществление правосудия на основе единых норм;
- деление государства на административно-территориальные единицы (провинции, департаменты, области, округа, районы и другие), органы управления которых регулируются общегосударственными правовыми нормами и подчинены центральным органам государственной власти и управления.

Территория унитарного государства подразделяется лишь на административно-территориальные единицы (провинции, районы, графства), не обладающие какой-либо политической самостоятельностью. При этом в рамках такого государства возможно существование районов, обладающих административной автономией (например, Синцзянь-уйгурский автономный район в Китае). Унитарные государства подразделяются на централизованные и децентрализованные. В централизованных государствах значительная часть вопросов местной жизни решается центральной властью. В децентрализованных государствах их решение передается на места. Исторически унитаризм явился прогрессивной формой территориально-государственного устройства, поскольку он активно способствовал созданию единого капиталистического рынка, сильной и независимой центральной власти взамен феодальной раздробленности с ее слабой территориальной системой управления.

2. Федеративные. В отличие от унитарного государства *федерация* является сложным государством: в его структуру помимо центральной (или федеральной власти) входят государственные образования (республики, штаты, кантоны, земли), обладающие политической самостоятельностью, включающей, в частности, собственное законодательство, судебную и налоговую системы. В итоге суверенитет в условиях федерации становится как бы разделенным между федеральным центром и субъектами федерации. Соответственно, в федеративном государстве существуют две относительно самостоятельные системы органов государства: федеративная и система органов субъектов федерации.

Таким образом, в условиях федерации на одной и той же территории одновременно и параллельно функционируют две власти - федеральная и местная, то есть власть субъекта федерации. Каждая из них имеет свою компетенцию.

Федерации могут строиться:

- по национальному признаку (как в свое время СССР, Чехословакия, Югославия);
- по национально-территориальному признаку (Российская Федерация);

- по территориальному признаку (США, Мексика, Бразилия и подавляющее большинство современных федераций).

Обычно наряду с общефедеральной конституцией и федеральными законами действуют законы субъектов федерации, а в ряде федераций их субъекты имеют собственные конституции. При этом, предполагается довольно четкое обеспечение верховенства федеральной конституции и других федеральных законов, которым должно соответствовать законодательство членов федерации. Как правило, в верхней палате парламента - сенате - обеспечивается особое представительство субъектов федерации. Причем в одних федерациях в верхней палате устанавливается равное представительство субъектов федерации. Например, в США избираются по два сенатора от каждого штата, вне зависимости от численности проживающего в штате населения, а в других федерациях (Канада, ФРГ, Индия) представительство субъектов федерации в верхней палате общефедерального парламента находится в прямой зависимости от численности населения соответствующего субъекта.

Обычно в *исключительную компетенцию самой федерации* включены:

- проведение внешней политики;
- вопросы обороны государства;
- объявление войны и заключение мира;
- регулирование таможенных отношений;
- общефедеральные средства коммуникаций;
- наиболее важные и опасные отрасли производства (вооружение, ядерная энергетика и т.д.);
- регулирование союзного гражданства и основных прав человека;
- принятие в союз новых членов;
- изменение в составе субъектов федерации.

Такие исключительные полномочия федерации должны обеспечить необходимую государственную целостность и политическую независимость страны. Опыт существования федеративных государств показывает, что в них редко удается избежать споров между органами различных уровней, между федерацией и ее субъектами, а также между самими субъектами. Отсюда следует, что необходим четкий и действенный механизм согласования интересов федерации и входящих в ее состав субъектов, а также разрешение споров между ними по мере их возникновения. Наибольшее значение при этом придается проблеме согласования мнений и позиций органов исполнительной власти и других органов управления различных уровней как самой федерации, так и ее субъектов.

Ведущее место в таком механизме обычно принадлежит высшим представительным учреждениям - парламентам, в которых, как было уже отмечено выше, одна из палат представляет интересы субъектов федераций. Кроме того, учет интересов членов федерации осуществляется на уровне органов управления в процессе подготовки издаваемых ими нормативных актов или подготовке законопроектов. Иногда создаются и специальные органы для разрешения споров между федерациями и ее субъектами. Поскольку федерация создается для проведения единой, объединяющей все субъекты государства политики, в принципе не предусматривается права члена федерации отменять или изменять своими односторонними действиями акт федерального органа власти. Однако субъект федерации может обратиться в Верховный суд государства с вопросом об изменении или отмене такого решения.

В *компетенцию субъектов федерации*, как правило, входят вопросы:

- организации местного управления,
- охраны общественного порядка,
- культуры, образования, здравоохранения и др.

В большинстве федераций конституцией или специальным законодательством предусматривается право федеральных властей вмешиваться во внутренние дела субъектов федерации, вводить там чрезвычайное положение в случае возникновения внутренних беспорядков или угрозы безопасности субъекта извне (так называемое «право интервенции»

или «федерального вмешательства»). В целом отношения между центральными органами власти и органами власти субъектов федерации характеризуются приоритетом центра, не исключая довольно широкой автономии штатов, провинций, земель, кантонов и т.д. Это принципиально отличает их от обычных административно-территориальных единиц унитарных государств.

Субъекты федераций не обладают правом самостоятельного одностороннего выхода из состава федерации («право сепарации»).

3. Конфедерация. В некоторых учебниках и юридических словарях к формам государственного устройства относят и конфедерацию, под которой понимают временный союз государств, предназначенный для решения задач экономического, политического или военного характера. Однако конфедерация - это скорее международно-правовое образование, чем форма государственного устройства.

Подобная нечеткость в понимании конфедерации объясняется прежде всего недостаточной ее изученностью. Поэтому в учебниках в качестве примера конфедерации обычно приводятся союз североамериканских штатов (1781-1787 гг.), Швейцарский союз в XIX в. и т.д. Между тем остается предметом дискуссии вопрос о том, можно ли рассматривать в качестве конфедерации Содружество Независимых Государств. В центральные органы конфедерации обычно входят представители всех государств-членов. Решения этих органов принимаются единогласно или квалифицированным большинством и вступают в обязательную силу лишь после ратификации соответствующими государствами - членами конфедерации.

Традиционно создание конфедерации исторически предшествовало ее перерастанию в федерацию или ее распаду на отдельные самостоятельные государства. Правовой основой для конфедерации обычно служит союзный договор. Конфедерацией было образование, сложившееся в 1776 году в Северной Америке на месте бывших английских колоний. В конфедеративных отношениях находились кантоны Швейцарии до 1848 года. Принятие в 1787 году конституции США и в 1848 году Конституции Швейцарии фактически означало преобразование этих конфедераций в федерации. Новая Конституция Швейцарии, вступившая в силу 1 января 2000 года, сохранила термин «конфедерация», хотя в российской и зарубежной юридической литературе Швейцария определяется как типично децентрализованное федеративное государство.

Распад конфедерации исторически был связан с тем, что в ее рамках между государствами не удавалось установить взаимовыгодные и развивающиеся связи. Так, созданная в 1958 году Египтом и Сирией конфедерация - Объединенная Арабская Республика распалась по этой причине уже в 1961 году. А созданное Сенегалом и Гамбией новое конфедеративное объединение Сенегамбия просуществовало с 1982 по 1989 год и распалось, поскольку конфедеративные связи не сложились ни в экономической, ни в политической областях.

В настоящее время остается предметом дискуссии вопрос о том, можно ли рассматривать в качестве конфедерации Содружество Независимых Государств.

Политический режим. Под *политическим режимом* понимаются приемы и способы осуществления государственной власти.

Данный аспект формы государства связан не столько с его структурой, сколько с соотношением политических сил и уровнем демократии в обществе. Поэтому категория «политический режим» более всего связана с социально-классовой природой государства.

Существует несколько оснований для классификации политических режимов. Чаще всего политические режимы разделяются на *демократические* и *антидемократические*.

1. Демократический режим. Демократия - понятие исторически изменчивое, и поэтому не существует универсальной ее модели. Сегодня демократический политический режим предполагает верховенство конституции, идеологический и политический плюрализм, гарантированность прав человека, демократические выборы, разделение властей. Такой режим называется либерально-демократическим. Однако в современном мире существуют другие типы демократии, например, исламская, не знающая большинства из перечисленных элементов.

2. Антидемократические режимы обычно разделяют на *тоталитарные, авторитарные, диктаторские* и т.д.

Тоталитарные режимы отличает, прежде всего, отсутствие идеологического и политического плюрализма. Здесь допускаются лишь единственная политическая партия, одна (официальная) политическая идеология, отсутствует легальная оппозиция, а государство осуществляет жесткий контроль за всеми сферами общественной жизни. Такой политический режим существовал, в частности, в СССР.

Авторитарный режим характеризуют антидемократические методы осуществления власти, сосредоточение ее в руках главы государства или главы правительства, ограничение прав и свобод граждан. Такой режим обычно существует в странах с недостаточно развитым гражданским обществом.

При *диктаторском режиме* доминируют методы прямого насилия, не связанного никакими законами.

Классификация политических режимов может проводиться по критерию количества партий, участвующих в политической жизни общества. С этой точки зрения, политические режимы могут быть многопартийными, двухпартийными, однопартийными и, наконец, беспартийными, то есть действующими при отсутствии легальных политических партий (например, Саудовская Аравия, Эмираты Персидского залива).

Механизм государства. Под *механизмом государства* понимают совокупность всех его органов, посредством которых осуществляются функции государства, решаются стоящие перед ним задачи.

Термин «механизм» лежит в основе сравнения государства с машиной, посредством которой правящие силы управляют обществом, порой навязывая ему свою волю с помощью принуждения.

Государственный механизм в ходе многовековой истории претерпел существенную эволюцию - от простейших образований, включавших на Древнем Востоке финансовое и военное ведомства, а также ведомство общественных работ, до чрезвычайно сложных и разветвленных структур, насчитывавших многие тысячи человек. Поэтому изучение механизма государства сводится, прежде всего, к изучению его структуры. Традиционно первичным элементом этой структуры считался орган государства. Однако в новейшей отечественной литературе предлагается изучать механизм государства сквозь призму понятия «власть». Такое противопоставление не вполне корректно. Ведь механизм государства - это *властный* механизм. Органы государства обладают властной компетенцией, означающей осуществление властных функций в известной сфере общественной жизни (в этом собственно и состоит их отличительная особенность). С другой стороны, в структурах государства власть осуществляется лишь посредством его органов. Поэтому понятия «государственный орган» и «государственная власть» отражают лишь неодинаковый угол зрения на одну и ту же проблему.

Понятие «механизм государства» раскрывает структуру государства, тогда как термин «государственная власть» призван подчеркнуть разделение ее на:

- законодательную ветвь;
- исполнительную ветвь;
- судебную ветвь.

При этом, важно не само по себе разделение властей, а система сдержек и противовесов, положенная в основу их взаимодействия. Ее цель - не допустить концентрации власти государства в руках лишь одного органа.

Порой наряду с термином «механизм государства» совокупность его органов определяют посредством термина «государственный аппарат». Иногда в него включают также вооруженные силы и материальные средства государственной власти. Но чаще под ним понимают систему органов лишь исполнительной власти.

1. Законодательная власть осуществляется представительными органами государства. Это первичные органы в структуре государства, поскольку выражают волю народа в лице его представителей.

Представительные органы подразделяются на:

- *высшие*. К ним относятся органы типа Парламента в Англии, Конгресса в США, Государственной думы в России. Эти органы издают законы, то есть акты высшей юридической силы;

- *местные*. Местные представительные органы называются собраниями, советами и т.д. и принимают на основе законов акты, обязательные к исполнению на соответствующих территориях.

В федеративных государствах законодательные органы функционируют на уровне как федерации, так и субъектов федерации.

2. Исполнительная власть. Органы исполнительной власти исполняют законы и в этом смысле являются вторичными, или производными от органов законодательной власти.

Они подразделяются на:

- *высшие* (правительство, министерства и ведомства);

- *местные*, включающие структуры исполнительных органов на местах (местные администрации (правительства), их отделы и управления).

Исполнительную власть осуществляют глава государства, правительство, министерства и ведомства, а также местные органы исполнительной власти. Органы местного самоуправления в систему государственных органов Российской Федерации не входят. По характеру компетенции органы исполнительной власти подразделяются на органы общей компетенции (правительства, администрация тех или иных административно-территориальных единиц) и органы специальной компетенции (министерства и ведомства и их органы на местах).

3. Органы судебной власти осуществляют правосудие и включают в Российской Федерации суды общей юрисдикции, конституционные и арбитражные суды. Правосудие осуществляется на основе принципа независимости судей и подчинения их только конституции и законам.

В ряде стран важную роль в механизме государства играет система органов прокуратуры, как надзорная инстанция за соблюдением законности всеми организациями, учреждениями, гражданами, государственными органами и должностными лицами.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что понимается под обществом?
2. Что такое общественно-экономическая формация?
3. Назовите известные Вам виды общественно-экономических формаций?
4. Что такое власть?
5. Какие разновидности власти Вы знаете?
6. Что означает термин «политическая власть»?
7. Что понимается под государством?
8. Суверенитет - это....
9. Легитимность власти означает...
10. Дайте характеристику внутренних функций государства.
11. Каково назначение внешних функций государства?
12. Назовите известные Вам формы правления?
13. Какие формы государственного устройства Вы знаете?
14. Перечислите известные Вам политические режимы.

Раздел 2. Норма права

Тема 3. Понятие и характерные черты норм права.

Структура норм права

Правовая норма - это исходный элемент, первичная «клеточка» права. Ее назначение состоит в регулировании отношений между людьми, в закреплении порядка их движения и развития. Достигается это с помощью властного воздействия на волю и сознание индивидов путем выражаемого в категорической форме указания, как возможно или необходимо вести себя в той или иной жизненной ситуации. **Норма права** - это установленное и обеспеченное государством правило поведения людей по отношению друг к другу, указатель того, какие поступки люди должны или могут совершать, а какие - нет, а также иные юридические правила, определяющие общие организационные основы и принципы регулирования человеческого поведения.

1. **Норма права.** Регулирующая роль норм права выражается как в том, что лицо, орган, организация действуют в соответствии с их предписаниями или требуют от других субъектов соответствующего поведения, так и в том, что нарушение их требований вызывает применение мер воздействия на правонарушителя. Если в первом случае норма выступает как масштаб, мера поведения, образец определенных отношений, то во втором - это средства оценки того или иного поступка в качестве правомерного либо неправомерного, основа для привлечения правонарушителя к юридической ответственности. Кроме того, правовая норма - это предостережение потенциальным правонарушителям, что в случае ее нарушения будут применены меры государственного воздействия.

Норма права не просто констатация факта или отражение действительности, не рекомендация, пожелание либо призыв. Это **государственное повеление**, имеющее категорический характер, предписание, как люди должны или могут вести себя в конкретной жизненной обстановке. Любая правовая норма является велением в силу того, что она издана либо санкционирована властным органом, является олицетворением государственной воли, выступает как общеобязательное предписание, охраняемое от нарушений предусмотренными государством мерами принудительного воздействия. За ней стоят сила и авторитет государства.

Правовая норма не только обязывает, но и предоставляет права. Наделяя личность или иных субъектов права правомочиями, она остается велением в том смысле, что такие правомочия провозглашаются государством, охраняются и обеспечиваются специальными мерами правового воздействия. Кроме того, любому правомочию соответствует властное указание по отношению к другим лицам и органам обеспечить своими действиями (либо, наоборот, воздержанием от них) осуществление такого правомочия.

2. **Юридическая норма** - это **правило общего характера**. Она рассчитана не на какой-либо конкретный случай или обстоятельство, а на тот или иной вид случаев, обстоятельств и тем самым на определенную категорию общественных отношений (правила заключения гражданско-правового договора, процедура разрешения хозяйственного спора, порядок приема на работу и т.д.). В ней даются общие, типичные варианты поведения людей, которые наиболее полно и последовательно отвечают интересам социальных слоев, осуществляющих руководство в обществе.

Общий характер правовой нормы означает:

Во-первых, что она рассчитана на свое осуществление всякий раз, когда налицо обстоятельства, предусмотренные данной нормой, что она не прекращает свое действие после однократного применения, а действует постоянно и непрерывно. Например, под действие норм Уголовного кодекса подпадают как все уже совершенные преступления определенного вида, так и возможные в будущем деяния, соответствующие признакам той или иной нормы. *Во-вторых*, общий характер нормы характеризуется персональной неконкретностью адресатов - она распространяет свое действие не на индивидуально-определенных, а на любых лиц, которые вступают или могут вступать в правоотношения на ее основе, адресована, как правило, кругу лиц, определяемых общими признаками (граждане, депутаты парламента, пенсионеры,

фирмы). Именно в силу этих свойств правовая норма выступает единым масштабом, мерой человеческого поведения.

В отличие от нормы права так называемый индивидуальный правовой акт (например, решение арбитражного суда по конкретному делу, договор дарения), основываясь на норме, разрешает тот или иной конкретный случай, имеет разовое значение, касается индивидуально-определенных лиц или иных субъектов права. Так, если установленный трудовым законодательством общий порядок приема на работу представляет собой норму, то приказ директора предприятия о приеме на работу гражданина есть индивидуальный акт.

По отношению к одному лицу правовая норма-правило поведения обычно выступает в форме требования совершить определенное положительное действие (позитивная обязанность), запрещения тех или иных поступков (негативная обязанность) либо предоставления возможности вести себя соответствующим образом (правомочие). Однако любая такая норма касается, по крайней мере, двух субъектов уже в силу того, что она регулирует общественное отношение, в котором предполагается наличие как минимум двух сторон. При этом она устанавливает для одной стороны должное поведение, охраняемое принудительной силой государства, а для другой - гарантированное государством возможное поведение, для одной стороны - обязанность, а для другой - правомочие. В этом и заключается **двусторонний, представительно-обязывающий характер** правовой нормы. Так, праву гражданина на получение пенсии соответствует обязанность пенсионного органа назначить и выплачивать пенсию, а обязанности гражданина давать свидетельские показания на суде - право суда вызвать гражданина в качестве свидетеля.

Правовые нормы всегда существуют в определенном формально закреплённом виде в законах и подзаконных нормативных актах, а также иных официальных источниках права. Поэтому такие нормы, будучи официальными, общеобязательными предписаниями государственной власти, представляют собой **формально определенные правила**. Этим признаком обусловлен тот факт, что правовые нормы формулируются в виде точных и достаточно детализированных правил, что способствует их правильному пониманию и применению.

Структура нормы права. Внутреннее строение правовых норм, их деление на составные части и связь этих частей между собой составляют их структуру. Эта проблема пока еще не нашла единообразного разрешения в юридической науке.

Норма права включает:

гипотезу - указание на условия, при наличии которых норма должна осуществляться;

диспозицию - определение самого правила поведения (юридической обязанности либо правомочия);

санкцию - меры принуждения, применяемые при нарушении предписаний диспозиции.

Специализация норм, различие их характера и назначения в регулировании предопределяют тот факт, что отдельные нормы имеют несовпадающие части, что нет единой универсальной модели структуры, свойственной всем юридическим нормам. Такие нормы позволяют выполнить задачи положительного регулирования отношений, регламентирование правомерных поступков; охрану правовых предписаний от нарушений и др.

В свою очередь, наличие указанных задач предопределяет разделение всех норм-правил поведения на два основных вида:

нормы позитивного регулирования, которые устанавливают права и обязанности творческого, организующего характера, направлены на регулирование правомерного поведения, формулируют положительные веления в праве (право на предпринимательство, на наследство, обязанность платить налоги и др.);

правоохранительные нормы, которые, будучи отрицательной реакцией государства на правонарушение, предусматривают меры государственного принуждения к правонарушителям (нормы уголовного права, меры взыскания за неисполнение договора и т.п.). Правоохранительные нормы, предусматривающие юридические санкции, обеспечивают исполнение предписаний норм положительного регулирования.

Указанные виды норм, выполняя разные функции в правовом регулировании, имеют несовпадающую структуру. Так, нормы положительного регулирования состоят из двух

самостоятельных частей - **гипотезы** и **диспозиции**. *Гипотеза* указывает на условия, при наличии которых норма должна осуществляться, определяет сферу ее действия. *Диспозиция* формулирует права и обязанности участников общественных отношений (что они могут или должны делать) в условиях, предусмотренных гипотезой нормы. Так, п. 1 части 6 ст. 114 ГК РФ устанавливает правило о том, что, в случае принятия решения об уменьшении уставного фонда (гипотеза), предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов (диспозиция). Правоохранительная норма также состоит из двух элементов: **диспозиции** (указания на правонарушение, его признаки), и **санкции** (меры юридической ответственности за правонарушение, предусмотренное в диспозиции).

Санкции, сформулированные в правоохранительных нормах, бывают различных видов. Одни из них предусматривают меры штрафного, карательного свойства. Они состоят в лишении правонарушителя каких-либо благ (лишение свободы и др.), в наложении на него особых обязанностей (штраф и др.), во властном осуждении и порицании его противоправного поведения (выговор и др.). В зависимости от видов правонарушений такие санкции делятся на уголовные, административные, дисциплинарные и иные.

Другие санкции определяют меры, принимаемые органами государства в целях, прежде всего, восстановления нарушенного правопорядка. Таковы принудительное исполнение невыполненной обязанности (например, взыскание долга), возложение обязанности возместить причиненный имущественный ущерб, отмена незаконного акта, признание сделки недействительной.

Тема 4. Виды норм права

Классификация норм права на виды производится по различным основаниям.

1. По отраслям права нормы права делятся на:

- нормы конституционного права;
- нормы административного права;
- нормы уголовного права и т.п.

2. Выделяют также:

- нормы материального права, которые определяют содержание прав и обязанностей;
- процессуальные нормы права, которые регулируют порядок, процедуру реализации

первой группы норм.

3. Нормы права могут быть:

- позитивного регулирования;
- правоохранительные.

4. По степени точности и определенности указанных в гипотезе фактических обстоятельств случая нормы права делятся на:

- определенные;
- относительно-определенные.

В норме с определенной гипотезой условия ее реализации настолько ясны и очевидны, что в каждом случае применения нормы достаточно лишь констатировать их наличие (достижение определенного возраста и наличие трудового стажа для получения пенсии).

В норме с относительно-определенной гипотезой наличие или отсутствие условий реализации нормы не является для всех очевидным и определяется в каждом конкретном случае компетентным органом. Здесь недостаточны только простая констатация и проверка таких условий, а нужно их официальное установление (например, крайняя незначительность нарушения должником обеспеченного залогом обязательства, а также явная несоразмерность требования залогодержателя и стоимости заложенного имущества - ч. 2 ст. 348 ГК РФ, существенное нарушение договора - ч. 2 ст. 450 ГК РФ).

5. По степени определенности диспозиций нормы права делятся на:

- абсолютно-определенные;
- относительно-определенные;
- бланкетные.

Нормы с *абсолютно-определенной диспозицией* точно и исчерпывающе определяют права и обязанности сторон. Например, ст. 7 Закона о государственных пенсиях устанавливает, что пенсии не подлежат обложению налогами.

Нормы с *относительно-определенной диспозицией*, устанавливая права и обязанности субъектов, дают им возможность при этом уточнять их в каждом конкретном случае, в пределах нормы проявлять инициативу, самостоятельность заинтересованных лиц и органов. Примером такой нормы может служить ч. 1 ст. 404 ГК РФ, устанавливающая, что, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника.

Бланкетная норма называет в общей форме, какие правила необходимо исполнять. Конкретное содержание этих правил дается в специальных нормативных актах отдельно от данной нормы. Такой нормой является, например, ч. 1 ст. 217 УК РФ, устанавливающая ответственность за нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это могло повлечь смерть человека или иные тяжкие последствия. Бланкетные нормы обычно содержат ссылки на правила техники безопасности, ГОСТы, нормы естественной убыли и иные правила, подвергающиеся достаточно оперативному обновлению.

6. По степени определенности санкций правоохранные нормы, содержащие юридические санкции, делят на:

нормы с абсолютно-определенными санкциями. Они точно указывают, какую меру воздействия должен применить орган государства к правонарушителю (выговор, лишение воинского звания, принудительное взыскание долга и др.);

нормы с относительно-определенными санкциями. Они допускают пределы применения государственными органами различных мер правового воздействия с учетом тяжести совершенного проступка (преступления), личности правонарушителя и других обстоятельств дела. Они либо содержат указание на минимум и максимум наказания, взыскания (например, от трех до пяти лет лишения свободы), либо (а также, наряду с этим) указывают на несколько видов наказания, взыскания, одно из которых может быть применено к правонарушителю (например, лишение свободы или исправительные работы). Последний вид относительно-определенной санкции нередко называют **альтернативной санкцией**. Существуют также так называемые **кумулятивные санкции**, которые допускают (или обязывают) применение к правонарушителям, кроме основного, также дополнительного наказания, взыскания (исправительные работы с возложением обязанности загладить причиненный ущерб, штраф с конфискацией имущества и др.).

7. В правовой системе также выделяют:

- *нормы основного регулирующего действия*, которые устанавливают новые самостоятельные правила и непосредственно направлены на регулирование общественных отношений;

- *нормы вспомогательного действия*, предусматривающие отмену ранее действовавших норм, их изменение, дополнение, распространение, утверждение нового акта.

8. По действию в пространстве нормы делятся на:

- *нормы общего действия*, действующие на всей территории, на которую распространяется компетенция органа, издавшего данную норму;

- *нормы местного действия*, которые распространяют свою силу на определенную указанную в самом акте местность (например, на районы Крайнего Севера, территорию Чернобыльской катастрофы и т.д.).

9. По действию во времени различаются:

- *нормы постоянного действия*;

- *нормы временные*, вступающие в действие автоматически или в определенный, указанный в акте срок;

- *нормы, имеющие обратную силу* и не имеющие таковой.

10. По действию норм права по лицам они разделяются на:

- *общие* (касаются всех граждан или всех органов и организаций, юридических лиц);

- **специальные**, распространяющие свое действие на четко очерченный круг лиц, органов, организаций (например, на военнослужащих, пенсионеров, органы Министерства финансов и т.п.);

- **исключительные**, исключаящие конкретный вид субъектов из общего регулирования (дипломатический иммунитет для полномочных представителей других государств);

- **нормы, касающиеся конкретного субъекта права** (например, Верховного суда РФ, Генерального прокурора РФ).

11. Нормы права также делятся на:

- **управомочивающие нормы**, которые определяют правомочия граждан и других участников общественных отношений, установленные в законе возможности действовать определенным образом;

- **обязывающие нормы**, которые возлагают на субъектов права обязанности совершать какие-то положительные действия. Это предусмотренная законом необходимость активного поведения;

- **запрещающие нормы**, которые устанавливают обязанность воздерживаться от недозволенных действий, не совершать поступки, которые вредны обществу.

12. Наконец, в системе права выделяют:

- **диспозитивные нормы**, под которыми обычно понимаются правила, дающие сторонам регулируемого отношения возможность самим определять путем заключения договора права и обязанности. Если же стороны не определили их, то такая норма восполняет пробелы в волеизъявлении сторон. Так, ч. 1 ст. 134 ГК РФ определяет, что действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное.

Диспозитивные (восполнительные) нормы, характерны, в первую очередь, для гражданского права: императивные (категорические) нормы, которые представляют собой повелительные, строго обязательные предписания.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что такое правовая норма?
2. Назовите общие характеристики правовой нормы.
3. Какова структура норм права?
4. На какие виды делятся нормы-правила поведения?
5. По отраслям права нормы права делятся на....
6. По степени точности и определенности указанных в гипотезе фактических обстоятельств случая нормы права делятся на....
7. По степени определенности диспозиций нормы права делятся на...
8. Что такое бланкетная норма?
9. По степени определенности санкций правоохранные нормы, содержащие юридические санкции, делят на...
10. По действию в пространстве нормы делятся на...
11. По действию норм права по лицам они разделяются на....
12. Что понимается под диспозитивной нормой?

Раздел 3. Нормативно-правовые акты. Законы и подзаконные акты

Тема 5. Понятие источника права. Виды источников права

Источники права - это действующий в государстве официальный документ, устанавливающий или санкционирующий нормы права; внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения.

В истории развития права различают несколько видов источников права, причем их значение в каждом типе права неодинаково.

1. **Правовой обычай** - это правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости в течение длительного времени и санкционировано государством в качестве общеобязательного правила. В период становления права преобладающее значение имел правовой обычай. Обычное право было основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального права. В современных государствах правовой обычай применяется довольно редко. Так, ст. 5 ГК РФ признает в качестве источника гражданского права обычай делового оборота, то есть, сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

2. **Судебный прецедент** - это решение суда (обычно это высшая судебная инстанция в стране) по конкретному делу, которое затем становится образцом, обязательным правилом для решения аналогичных дел в будущем. В настоящее время такой источник широко используется в англосаксонских странах (например, «общее право» Англии). Прецедентное право чрезвычайно громоздко, запутанно и противоречиво, позволяет суду осуществлять правотворческие функции как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии.

3. **Нормативный договор** - это соглашение между различными субъектами права, в которых содержатся нормы права. Он является одним из основных источников международного права. В ряде случаев нормативный договор используется во внутригосударственном праве (Федеративный договор о создании Российской Федерации, договоры между Российской Федерацией и отдельными ее субъектами, коллективные договоры между администрацией предприятия и трудовым коллективом и др.).

4. **Религиозные тексты** - это священные книги и сборники, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике. Этот источник применяется, в первую очередь, в мусульманском праве (Коран - собрание поучений и заповедей Аллаха, Сунна - жизнеописание пророка Мухаммеда).

5. **Доктринальные тексты** - это мнения, идеи и доктрины выдающихся ученых-юристов. В римском праве работы некоторых известных юристов (например, Ульпиана) зачастую составляли основу решения юридических дел. Судьи в англоязычных странах нередко основывают свои решения на трудах английских ученых. В мусульманских странах созданные в XII-XIV в. труды арабских юристов, знатоков ислама (иджма) имеют официальное юридическое значение.

6. **Общие принципы права** - это руководящие, принципиальные положения, исходные начала всего права в целом либо определенной его отрасли. В соответствии с законодательством ряда западных государств, при отсутствии конкретной нормы, прецедента или правового обычая, возможно при решении юридических дел ссылаться на принципы справедливости, доброй совести, социальной ориентации права. Часть 2 ст. 6 ГК РФ предусматривает использование общих начал и смысла гражданского законодательства

(аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости, если невозможно применить аналогию закона.

7. Нормативный правовой акт как источник права - это официальный письменный акт, изданный компетентным органом или принятый всеми гражданами государства в форме референдума, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий нормы права. Это наиболее совершенный источник права, создающий основу для четкости, точности и стабильности правового регулирования, укрепления законности, доступности и обозримости правовых предписаний. Он облегчает надзор за исполнением юридических предписаний, их толкование, систематизацию, учет. Ему присуща письменная, строго документированная форма и особый, четко регламентированный процессуальный порядок принятия и опубликования.

Все нормативные акты находятся между собой в строгой иерархической соподчиненности, от которой зависит юридическая сила каждого из них. Акты нижестоящих правотворческих органов должны соответствовать и не противоречить актам вышестоящих органов.

Нормативные акты классифицируются по их юридической силе, определяемой компетенцией и положением издавшего их органа в механизме государства, а также характером самих актов.

Различаются:

- конституция - основной закон государства;
- конституционные законы;
- обыкновенные законы;
- подзаконные акты (указы, постановления, инструкции, декреты, ордонансы).

Все это имеет важное значение для правильного понимания источников права и самих виды источников права.

Тема 6. Понятие и виды законов.

Конституция, конституционные и обыкновенные законы

Закон - нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти либо непосредственным волеизъявлением населения путем референдума и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения. Законы составляют основу правовой системы государства, ее центральную часть.

Как самостоятельный источник права закон сложился давно и пришел на смену правовому обычаю (Законы царя Хаммурапи в Древнем Вавилоне, законы XII таблиц в Древнем Риме, Саксонское зеркало в средневековой Европе, Русская Правда на Руси и др.). В эпоху рабовладения и феодализма законы в основном служили формой обработки и систематизации действующих правовых обычаев или прецедентов.

В период буржуазно-демократических революций, когда был провозглашен принцип сосредоточения законодательной власти в руках народного представительства (парламента), за законом, принимаемым парламентом, стала признаваться высшая юридическая сила, верховенство и непререкаемость по отношению к другим правовым актам государства.

Закон - высшая форма выражения государственной воли народа, непосредственное воплощение его суверенитета. Он устанавливает отправные начала правового регулирования, придает ему единство. Нормы, содержащиеся в актах других органов, основываются на нормах закона, развивают и конкретизируют его положения, являются производными от них.

Высшая юридическая сила закона означает, что никакой другой орган, кроме высшего органа законодательной власти, не может отменить или изменить закон. Принятие нового закона неизбежно влечет необходимость отмены или внесения изменений во все другие акты, которые противоречат его содержанию. Высшая юридическая сила закона означает также, что акты всех иных государственных органов носят производный характер и не могут ему противоречить.

Закон всегда нормативен, то есть содержит нормы права, для него характерен особый порядок принятия, специальная законотворческая процедура, распадающаяся на ряд стадий: подготовку законопроекта, законодательную инициативу, обсуждение законопроекта, принятие закона и его обнародование.

Наивысшей юридической силой среди всего массива законов обладает Конституция, а также законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию.

Будучи основным законом государства, Конституция определяет и закрепляет:

- организацию государственной власти;
- закрепляет основы конституционного строя;
- основные права и обязанности граждан;
- федеративное устройство;
- систему государственных органов, их полномочия и порядок формирования;
- основы правосудия;
- избирательную систему.

Конституция - государственно-политический документ учредительного характера, основополагающее начало всей правовой системы, юридическая база для текущей законодательной и всей правотворческой деятельности.

Конституционные законы (в некоторых зарубежных странах, например, во Франции, их называют органические законы) - это такие акты, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно Конституцией. Они являются своеобразным продолжением Конституции, их нормы развивают и конкретизируют отдельные ее положения (законы о Правительстве РФ, о Конституционном суде РФ, об Уполномоченном по правам человека и др.). Для конституционных законов установлена более сложная процедура их прохождения и принятия.

Обыкновенные законы, издающиеся в процессе текущей законодательной деятельности, составляют основную массу законов. Они, в свою очередь, делятся на кодификационные и текущие.

Кодификационный закон определяет нормативные основы отдельной отрасли (института) законодательства, регулирует значительную и достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, борьба с преступностью и т.д.). Он является единым внутренне связанным документом, включающим как проверенные жизнью, общественной практикой действующие нормы, так и новые правила, обусловленные динамикой социальной жизни, назревшими потребностями развития общества.

Кодификационные законы могут выражаться в различных формах. Одна из них - это **Основы законодательства** - акт федерального законодательства, содержащий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения Федерации и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться в иных актах Федерации и ее субъектов. В настоящее время в Российской Федерации действуют основы законодательства об охране труда, об охране здоровья граждан, о нотариате и некоторые другие.

Чаще всего используемый вид кодификационного закона - это **кодекс**. Это крупный сводный акт, детально и конкретно регулирующий определенную сферу отношений и подлежащий непосредственному применению. Он либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли (Уголовный кодекс), либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (Гражданский кодекс, Трудовой кодекс). В настоящее время во главе большинства отраслей российского федерального законодательства стоят кодексы, основная масса которых ныне подвергается существенной переработке. Кроме того, в современных условиях право принятия кодексов принадлежит также и субъектам Российской Федерации.

В правовой системе могут существовать и иные виды кодификационных актов: уставы, положения и правила.

Подзаконные нормативные акты - это принятые компетентным органом и устанавливающие нормы права юридические акты, которые основаны на законе и не

противоречат ему. Вся система таких актов строится на строгой их соподчиненности между собой. Их юридическая сила зависит от положения соответствующего органа, издающего подзаконный нормативный акт, в общей иерархической системе органов государства.

В зависимости от органа, принявшего подзаконный нормативный акт, их можно разделить на общие, ведомственные, местные и локальные (внутриорганизационные).

1. Общие подзаконные акты издаются правотворческими органами общей компетенции. С их помощью осуществляется оперативное государственное руководство и координация экономической, политической и социально-культурной жизни страны.

Главное место в системе общих подзаконных актов принадлежит:

- указам президента как главы государства, которые обладают наибольшей юридической силой после закона и регламентируют основные направления внутренней и внешней политики государства;

- акты правительства (следующая ступень), принимаемые на основе и во исполнение законов и указов Президента и решающие оперативные вопросы управления экономикой, социально-культурным строительством, обороной страны и т.д.

2. Ведомственные нормативные акты принимаются в пределах своей компетенции министерствами, госкомитетами и иными ведомствами, регулируют отношения, складывающиеся внутри соответствующего ведомства (таможенные, транспортные, банковские отношения, вопросы организации образования, охраны здоровья и т.п.). Обычно такие акты издаются в форме приказов, инструкций, постановлений, распоряжений, положений, писем, указаний, уставов и др.

В ряде случаев министерствам и ведомствам предоставляется право издавать нормативные акты, действие которых распространяется и на неподчиненные непосредственно им объекты управления, а также на граждан. Такие акты принимаются, в частности, Министерством финансов РФ, Центральным Банком, Санэпидназором и др. Ныне установлен порядок регистрации нормативных актов министерств и ведомств, затрагивающих права и законные интересы граждан или носящих межведомственный характер. Такая регистрация осуществляется Министерством юстиции РФ.

3. Местные нормативные акты принимаются представительными и исполнительными органами на местах (в районах, городах, поселках и т.д.). В Российской Федерации это органы местного самоуправления.

4. Локальные (внутриорганизационные) нормативные акты принимаются в пределах своей компетенции администрацией предприятий, учреждений, организаций для регулирования их внутренней деятельности (организация труда, служебная дисциплина) и распространяют свое действие на работников (членов) соответствующих предприятий, учреждений, организаций. Таковы, например, Правила внутреннего трудового распорядка на конкретном предприятии.

Понятие и виды законов должны быть хорошо изучены в качестве основ правовой подготовки. Ясность представлений в этом вопросе способствует систематизации разрозненных фактов и представлений о закономерностях и специфике социально-правовых отношений.

Тема 7. Действие нормативного акта во времени, в пространстве и по кругу лиц

По общему правилу нормативный акт применяется к отношениям, имевшим место после его вступления в силу и до утраты им силы.

В Российской Федерации существуют следующие способы вступления нормативного акта в силу:

- указание в самом акте либо в акте о вступлении его в силу календарной даты начала его действия (так, ныне действующий Уголовный кодекс РФ вступил в силу с 1 января 1997 г.);

- указание определенного факта, события, с которыми связывается вступление акта в силу (с момента принятия, с момента опубликования и т.д.).

Если в принятом нормативном акте не определены такие дата, факт, событие, то применяются установленные законодательством общие правила вступления акта в силу. Так, законы РФ вступают в силу на всей территории Российской Федерации одновременно по истечении десяти дней со дня их официального опубликования. Имеющие нормативный характер акты Президента РФ вступают в силу на всей территории России по истечении семи дней после их опубликования в официальном источнике.

Постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу не ранее их официального опубликования. Иные постановления - со дня их подписания, если самими постановлениями не предусмотрен иной порядок их вступления в силу. Официальными изданиями, в которых публикуются указанные акты Российской Федерации, являются «Российская газета» и «Собрание законодательства Российской Федерации». Законы РФ официально публикуются также в «Парламентской газете».

Нормативные акты перестают действовать в силу различных обстоятельств. Акт временного действия теряет юридическую силу по истечении того срока, на который он был рассчитан (конкретная дата или наступление определенного события: отмена чрезвычайного положения, прекращение военных действий и т.п.). В иных случаях нормативный акт утрачивает силу в результате его официальной отмены. Кроме того, нормативный акт фактически утрачивает силу вследствие издания нового акта той же или вышестоящей юридической силы, содержание которого противоречит старому акту. Отсутствие официальной отмены в случае противоречия старого и нового акта в принципе ненормально, так как зачастую создает путаницу в правовом регулировании, споры и ошибки в юридической практике. Нормативный акт также фактически теряет свою силу, если он противоречит международному договору, заключенному Российской Федерацией, а также если он специальным решением Конституционного суда признается неконституционным.

По общему правилу закон не имеет обратной силы, то есть не действует на те факты, события, отношения, которые имели место до вступления его в силу. Он действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие. Правило запрета обратного действия закона, установленное еще в римском праве, обеспечивает правовую стабильность в обществе, уверенность граждан и юридических лиц в том, что они находятся под строгой опекой закона.

Юридическая практика выработала два типичных исключения из принципа «закон обратной силы не имеет».

Во-первых, он имеет обратную силу, если специально предусматривает применение своих норм к отношениям, возникшим до вступления этого закона в силу.

Во-вторых, имеют обратную силу законы, устраняющие или смягчающие уголовную либо административную ответственность или иным способом улучшающие положение правонарушителя. В этом проявляется гуманная природа российского законодательства, его забота о личности.

По общему правилу нормативный акт действует на всей территории, на которую распространяет свои властные полномочия соответствующий правотворческий орган. Федеральные законы и иные нормативные акты действуют на всей территории Российской Федерации, нормативные акты ее субъектов распространяются на соответствующие республики, края, области, автономные округа, города федерального подчинения; акты местного самоуправления - на территорию соответствующих административных единиц (города, районы).

В отдельных случаях нормативные акты могут иметь ограниченную сферу действия, то есть распространять свое действие только на определенную часть территории (районы Крайнего Севера, Дальний Восток, зона Чернобыльской аварии и т.д.).

На территории Российской Федерации законодательство действует на всех субъектов права, находящихся на ее территории - на граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства (апатридов), на государственные органы, общественные организации, юридические лица. На граждан России ее законодательство распространяется и тогда, когда они находятся за рубежом. В ст. 5 Закона о гражданстве от 23 ноября 1991 г. установлено, что российские граждане за пределами России пользуются ее защитой и покровительством. Российские граждане, совершившие преступления за рубежом, несут ответственность по уголовным законам России.

Многие законы распространяют свое действие не на всех граждан, а на их конкретную категорию, определяемую каким-либо общим признаком (студенты, пенсионеры, работники железнодорожного транспорта). Из общего принципа равноправного правового положения граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства есть определенные исключения, связанные с отсутствием российского гражданства у последних категорий лиц. Так, они не могут служить в Вооруженных силах страны, пользоваться избирательными правами, занимать ряд должностей в государственном аппарате. На иностранцев, обладающих дипломатическим иммунитетом (право экстерриториальности), в соответствии с действующим законом и международными договорами в случае совершения ими правонарушений не распространяется Уголовный кодекс и Кодекс об административных правонарушениях.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что понимается под источником права?
2. Что такое правовой обычай?
3. Судебный прецедент – это...
4. Под нормативным договором понимается....
5. Что такое нормативно-правовой акт?
6. Какие виды нормативно-правовых актов Вы знаете?
7. Что понимается под законом?
8. Конституция определяет и закрепляет...
9. Что такое подзаконные нормативно-правовые акты?
10. В зависимости от органа, принявшего подзаконный нормативный акт, их можно разделить на...
11. В Российской Федерации существуют следующие способы вступления нормативного акта в силу....
12. Юридическая практика выработала два типичных исключения из принципа «закон обратной силы не имеет». Какие это исключения?

Раздел 4. Система права и правоотношения

Тема 8. Система права. Понятие и виды правоотношений

Система права - это объективное, обусловленное системой общественных отношений внутреннее строение национального права, заключающееся в разделении единых по своей социальной сущности и назначению в общественной жизни, внутренне согласованных норм на определенные части, называемые отраслями и институтами права.

Отрасль права - это наиболее крупное и относительно самостоятельное подразделение системы права, включающее в себя правовые нормы, регулирующие определенную, качественно обособленную сферу общественных отношений и обычно требующие специфических средств правового воздействия. Например, те нормы, которые регулируют трудовые отношения и определяют права и обязанности рабочих и служащих, составляют трудовое право.

Наиболее объемные по содержанию отрасли права могут делиться на отдельные части, которые обычно называются *подотраслями*.

Отрасль права, в свою очередь, обычно делится на составные части, именуемые **правовыми институтами**. В правовой институт входят нормы, регулирующие однородные отношения и отличающиеся качественным единством. Так, семейное право делится на такие институты, как порядок заключения и прекращения брака, права и обязанности супругов, родителей и детей, алиментные обязательства членов семьи и др.

Наряду с отраслевыми институтами существуют и так называемые *межотраслевые (комплексные) институты*, состоящие из норм различных отраслей и регулирующие взаимосвязанные отношения в определенной сфере государственной жизни (транспортное, морское право и др.).

Основаниями деления права на отрасли и институты являются предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования - это качественные особенности своеобразия регулируемых правом отношений в различных сферах жизни общества. Так, правовой регламентации подвергаются имущественные, семейные, организационно-управленческие, трудовые, финансовые и прочие качественно самостоятельные отношения.

Метод правового регулирования - второе, дополнительное основание деления права на отрасли. Это установленные правом специфические способы и приемы, с помощью которых государство воздействует на определенные виды общественных отношений. Так, право может воздействовать на поведение людей путем властных категорических требований (административное, уголовное право), а может и давать им возможность в рамках закона самим устанавливать свои права и обязанности путем соглашений (гражданское и некоторые другие отрасли права).

Широко известно провозглашенное еще в римском праве деление права на две отрасли - публичное и частное право.

Публичное право - это та часть системы действующего права, которая регулирует отношения государства, его органов с гражданами, общественными объединениями, фирмами, предприятиями, отношения между государственными органами, причем в этих отношениях орган государства выступает носителем государственно-властных (публичных) полномочий, обеспечивающих интересы всего общества.

Частное право защищает частный интерес личности, обеспечивает его свободную самореализацию, право частной собственности и частного предпринимательства и основано на договоре между равноправными сторонами. Оно регулирует отношения между отдельными лицами, фирмами, предприятиями.

Система современного российского права складывается из следующих отраслей:

- конституционного (государственного);
- административного;
- финансового;
- гражданского;
- семейного;
- трудового;
- права социального обеспечения;
- экологического;
- уголовного;
- уголовно-процессуального;
- гражданское процессуального;
- уголовно-исполнительного.

Особое место занимают *международное публичное право и международное частное право*.

Следует различать систему права (деление юридических норм на отрасли и институты) и **систему законодательства**, то есть деление нормативных правовых актов на определенные части. Это результат целенаправленной деятельности законодателя, формирование им всего массива актов, регулирующих общественные отношения. Система права служит основой для деления законодательства на отрасли и институты, побуждает законодателя издавать нормативные акты, придерживаясь, в первую очередь, устоявшегося деления права на отрасли и институты. Отраслями законодательства, например, являются конституционное, гражданское, трудовое право и др.

Вместе с тем в современной правовой системе существуют также **комплексные отрасли законодательства**, которые складываются из норм различных отраслей права (законодательство о здравоохранении, образовании, транспорте, связи и др.). За последние годы в Российской Федерации активно формируются новые комплексные отрасли законодательства (налоговое, таможенное право, законодательство о приватизации и др.).

В процессе реализации права возникают *правоотношения* - урегулированные правом волевые общественные отношения, участники которых наделены субъективными правами и юридическими обязанностями. В правоотношениях, представляющих собой индивидуализированную правовую связь, конкретизируются предписания юридических норм, превращаясь в права и обязанности персонально определенных лиц, органов организаций. Они возникают в целях достижения либо охраны того или иного реального блага, приобретения материальной либо духовной ценности.

Правоотношения охраняются и защищаются государством своими принудительными средствами.

Виды правоотношений могут быть выделены по разным основаниям.

В системе права правоотношения делятся на:

- конституционные;
- гражданско-правовые;
- семейные;
- уголовные и прочие правоотношения.

По функциям права правоотношения делятся на:

регулятивные, которые связаны с установлением позитивных прав и обязанностей и их реализацией (трудовые, пенсионные отношения, осуществление избирательного права и т.д.). Они представляют собой нормальное явление в жизни общества, являются формой осуществления норм права;

охранительные, которые возникают в результате нарушения правовых предписаний, и их цель - защита существующего правопорядка, возмещение причиненного вреда, наказание правонарушителей. Таковы, например, отношения, возникающие между государством, его

правоохранительными органами, с одной стороны, и личностью - с другой, в случае совершения ею преступления.

По методам регулирования все правоотношения делятся на:

управленческие, основанные на властных взаимоотношениях субъектов (директор завода и работник, командир воинского подразделения и его подчиненный);

договорные, для которых характерно равенство сторон, автономное положение их относительно друг друга (взаимоотношения коммерческих фирм).

В зависимости от взаимоотношений субъектов правоотношения делятся на:

относительные, в которых четко определяются и управомоченный, и обязанный субъект (договор купли-продажи, трудовое правоотношение и др.);

абсолютные, в которых персонально определено лишь управомоченное лицо, а обязанными являются все остальные субъекты, призванные воздерживаться от посягательств на интересы управомоченного (право собственности, авторские правомочия и др.).

По времени действия правоотношения делятся на:

длящиеся (трудовые, служебные);

разовые, однократные (участие в выборах, договор мены).

В зависимости от характера правоотношений можно выделить:

материальные, устанавливающие содержание прав и обязанностей (брачно-семейные, пенсионные);

процессуальные, регулирующие порядок разрешения конкретных дел (разрешение трудовых споров, уголовно-процессуальные отношения).

По составу участников правоотношения делятся на:

двусторонние, возникающие между двумя субъектами (договор аренды);

многосторонние, где есть три или более участников (купля-продажа через посредника).

Система права, понятие и виды правоотношений представляют собой гораздо более широкую область правоведения. Для ознакомления с вопросами, которые не вошли в данную тему, целесообразно обратиться к рекомендуемой литературе.

Тема 9. Содержание правоотношения

В правоотношении участвуют как минимум два субъекта, один из которых является носителем **субъективного права**, а другой - **юридической обязанности**.

Субъективное право как вид и мера дозволенного поведения предполагает:

- возможность определенного поведения со стороны управомоченного субъекта (возможность распоряжаться купленной вещью);

- возможность требовать определенного поведения со стороны других обязанных лиц (требование поставить продукцию по договору поставки);

- возможность обратиться в суд или другой компетентный орган за защитой своего нарушенного или оспариваемого права.

Юридическая обязанность есть вид и мера должного поведения, которое проявляется:

- в необходимости совершить конкретные положительные действия (**позитивная обязанность**). Пример позитивной обязанности - заплатить налоги, явиться на призывной пункт;

- в воздержании от каких-либо поступков (**негативная обязанность**). Пример негативной обязанности - не посягать на чужую вещь, авторское право другого лица.

Субъекты правоотношений - это участники правоотношений, имеющие субъективные права и юридические обязанности. К их числу относятся **индивиды** и **организации**.

1. Индивиды - это граждане соответствующего государства, а также иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды). Они могут быть участниками правоотношений в любых отраслях права, кроме международного публичного. Для иностранных граждан имеются

определенные особенности в их правовом положении, связанном с отсутствием гражданства соответствующего государства.

2. К организациям относятся:

государственные органы. Это субъекты, созданные для осуществления функций государства и обладающие властными полномочиями по осуществлению законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. Это парламент, глава государства, правительства, министерства и ведомства, суды, органы надзора и контроля, администрация предприятий и учреждений и т.д. Правовой статус государственного органа определяется его компетенцией;

юридические лица - организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом, от своего имени могут приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Это государственные предприятия, кооперативы, фирмы, хозяйственные объединения, фонды и другие субъекты имущественных правоотношений;

общественные объединения. Это профсоюзы, творческие союзы, научно-технические, спортивные и иные организации, вступающие в разного рода правоотношения. Ряд общественных объединений могут быть также и юридическими лицами;

государство. Оно - субъект права в международно-правовых, а также во внутренних государственно-правовых отношениях (например, между Российской Федерацией и ее субъектами). Государство является стороной при приобретении и лишении гражданства, в выпуске государственных займов, лотерей, при решении дел о вымороченном, бесхозном имуществе, конфискации имущества и др.

Для того чтобы вступать в правоотношения, необходимо обладать **правосубъектностью**, то есть способностью быть субъектом права.

В ней необходимо различать две части:

- **правоспособность**, то есть способность иметь субъективные права и нести юридические обязанности;

- **дееспособность** - способность своими действиями реализовывать субъективные права и налагать на себя обязанности.

В имущественных отношениях правоспособность для лица начинается с момента рождения, а полная дееспособность - с достижения совершеннолетия, то есть с 18-летнего возраста. Например, в Российской Федерации, это означает, что малолетние дети и душевнобольные могут быть собственниками имущества, обладать правом на жилище, пенсию, но не могут распоряжаться своим правом. За них это делают их законные представители - родители, опекуны и попечители. Дееспособность лиц, злоупотребляющих спиртными напитками или потребляющих наркотики, может быть ограничена решением суда. В иных, не имущественных правоотношениях правоспособность и дееспособность наступают одновременно, по достижении определенного возраста. Так, трудовая дееспособность в Российской Федерации наступает с 14-летнего возраста, избирательная с 18 лет.

Правоспособность и дееспособность организаций наступает одновременно, с момента их создания, и носит специальный характер в соответствии с целями и задачами конкретной организации.

Каждый субъект права обладает **общим правовым статусом**. Это совокупность право- и дееспособности, необходимых для возникновения конкретных правоотношений, а также общих прав и обязанностей, реализация которых не порождает конкретные правоотношения (свобода слова, обязанность исполнять законы и др.). Он в принципе един для всех граждан. Кроме того, существует понятие **индивидуального правового статуса** - совокупности правоотношений, стороной которых выступает то или иное лицо. Такой статус различен для конкретных индивидов. Наконец, есть понятие **специализированного правового статуса**, под которым понимается совокупность прав и обязанностей определенной категории субъектов (пенсионеры, военнослужащие, лица с высшим медицинским образованием и др.).

Юридические факты. Это предусмотренные законом жизненные обстоятельства и факты, которые являются основанием для возникновения (изменения, прекращения) правоотношений. Кроме того, с их наличием связывается приобретение правосубъектности лицом или органом. Так, с достижением совершеннолетия возникает полная гражданская дееспособность лица, факт регистрации фирмы означает ее создание.

Юридические факты обычно делятся на:

события - факты, возникающие независимо от воли участников правоотношения. В свою очередь, они подразделяются на **абсолютные**, которые полностью не зависят от воли человека (наводнение, естественная смерть человека и др.), и **относительные**, которые вызываются деятельностью людей, но их последующее развитие и результаты не зависят от их воли и желания (рождение ребенка, производственная авария и др.);

юридические состояния - длящиеся жизненные обстоятельства, служащие основанием для наступления юридических последствий (нахождение на иждивении, наличие стажа работы для получения пенсии и др.);

деяния - определенные волеизъявления, результат сознательной деятельности людей. Среди них можно выделить:

правомерные деяния (соответствуют правовым предписаниям). Среди правомерных деяний следует выделить **юридические акты**, то есть те действия людей, которые совершаются ими со специальным намерением вызвать юридические последствия. Это акты применения права (решение суда о разделе имущества, приказ о приеме на работу и др.), сделки и соглашения (договоры аренды, купли-продажи и др.), а также заявления и жалобы (исковое заявление в суд, кассационная жалоба, заявление о приеме в учебное заведение и др.).

В отличие от юридических актов другой вид правомерных деяний - **юридические поступки** не направлены специально на возникновение правоотношений, но влекут согласно закону те или иные правовые последствия (находка, приобретение авторского права и др.);

неправомерные деяния (правонарушения) также делятся на несколько видов:

- преступления и проступки (административные, дисциплинарные, гражданско-правовые, процессуальные);

- принятие незаконных актов. Часто для возникновения (изменения, прекращения) правоотношений требуется не один юридический факт, а целая их совокупность (**юридический состав**). Так, для вступления в брак необходимы достижение определенного возраста, заявление будущих супругов о регистрации брака и акт его регистрации в органах ЗАГС.

Содержание правоотношений можно рассматривать и в гораздо более широком ракурсе. Однако для формирования первичных представлений представленного материала вполне достаточно.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что понимается под системой права?
2. Отрасль права - это...
3. Под предметом правового регулирования понимается...
4. В чем сущность метода правового регулирования?
5. Публичное право - это...
6. Под частным правом понимается...
7. Система современного российского права складывается из следующих отраслей. Назовите их.
8. По функциям права правоотношения делятся на...
9. По методам регулирования все правоотношения делятся на...
10. По времени действия правоотношения делятся на...
11. В зависимости от характера правоотношения можно разделить на...
12. Что предполагает субъективное право, как вид и мера дозволенного поведения?
13. Что предполагает юридическая обязанность как вид и мера должного поведения?
14. Назовите известные Вам субъекты правоотношений и дайте им характеристику.

Раздел 5. Правонарушение и юридическая ответственность

Тема 10. Понятие правонарушения, состав правонарушения и его виды

Правонарушение - это такое поведение (поступки) людей, которое противоречит правовым предписаниям и наносит вред общественным отношениям.

Основные признаки правонарушения:

1) это определенный волевой акт поведения, конкретное **деяние**, которое выражается:

в действии - активном акте поведения, нарушающем правовой запрет (кража, взятка, акт хулиганства, заключение незаконной сделки);

в бездействии, то есть невыполнении позитивной обязанности, предусмотренной определенной нормой права, актом применения права или конкретным договором (неуплата налога, безбилетный проезд в транспорте).

Не могут быть правонарушением мысли человека, его убеждения. Вне конкретных деяний религиозные взгляды людей, их национальные, политические и иные воззрения не носят противоправного характера, и юридическая ответственность за них, по мысли К. Маркса, - это позитивная санкция беззакония;

2) правонарушение есть акт **поведения отдельной личности** (индивида) либо коллектива личностей (государственный орган, фирма, кооператив и др.). Не могут быть субъектами правонарушения вещи, предметы, а также дикие и домашние животные. Однако в истории известны случаи, когда субъектами правонарушений в Средние века признавались животные - свиньи, быки, кошки, которых судили по всем правилам юридической процедуры, назначали наказание и публично приводили их в исполнение;

3) правонарушение - это такой акт поведения, который **противоречит предписаниям правовых норм**. Это нарушение правового приказа, установленного государством запрета определенного поведения, неповиновение государственной власти. Без правовой нормы не может быть правонарушения. Известно еще со времен римского права положение "nullum crimen, nullum poena sine lege" (*нет преступления, нет наказания без закона*).

В законе установлены отдельные случаи, когда формально подпадающее под признаки правонарушения деяние является полезным или, во всяком случае, не опасным для общества и потому не является правонарушением. Это относится, например, к так называемым необходимой обороне, крайней необходимости, причинению вреда при задержании правонарушителя, неисполнению явно незаконного приказа, предусмотренным нормами УК;

4) правонарушение совершается **достигшим определенного возраста и вменяемым лицом**. Правонарушитель должен осознавать свой поступок, отдавать отчет о его результатах, понимать, что он должен отвечать за него. Все это составляет понятие **деликтоспособности** - способности субъекта самостоятельно осознавать свой поступок и его вредоносные результаты, отвечать за свои противоправные действия и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособными признаются вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за наиболее опасные преступления - с шестнадцати лет, за остальные преступления и административные проступки - с четырнадцати);

5) не считаются правонарушениями внешне подпадающие под признаки закона деяния, совершенные малолетними, психически больными людьми. Такие поступки обычно называются **объективно противоправными деяниями**. За вред, причиненный детьми, отвечают их законные представители - родители, опекуны. Лица, признанные невменяемыми, не привлекаются к юридической ответственности и подлежат принудительному лечению;

6) правонарушение - это деяние, которое совершено по вине лица, его совершившего. **Вина** - это психическое отношение правонарушителя к совершенному им деянию и его результатам. Она выражается в том, что он осознает общественноопасный характер деяния либо не осознает, хотя мог и должен был осознавать. **Вина** - это отрицательное или легкомысленное

отношение правонарушителя к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц. Одновременно это и констатация, и оценка ущербности, вредности поведения нарушителя со стороны государства, осуждение обществом.

Различаются две формы вины:

- **умысел**. Правонарушение считается совершенным умышленно, если нарушитель осознавал и предвидел вредные последствия своего поведения, а также желал их наступления (**прямой умысел**) либо сознательно допускал такие последствия или относился к ним безразлично (**косвенный или эвентуальный умысел**). Заказное убийство, например, осуществляется в форме прямого умысла, а причинение телесных повреждений в пьяной драке - косвенного;

- **неосторожность**. Неосторожное правонарушение совершается, когда лицо не желает и не допускает вредные последствия своего поступка, но легкомысленно надеется их предотвратить (**легкомыслие**) либо не предвидит наступления таких последствий, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и может их предвидеть и предотвратить (**небрежность**);

7) наконец, **правонарушение** - это такой акт поведения, который наносит (или способен нанести) вред обществу и поэтому является опасным или нежелательным. Это вызов обществу, посягательство на его ценности, интересы и потребности людей, на общественные порядки, которые устанавливаются и охраняются правом. Таким образом, правонарушения чужды устоям общества, вызывают его отрицательную реакцию, и потому общество имеет в рамках закона право и обязано решительно бороться с ними, особенно с таким наиболее вредным их проявлением, как преступность.

Отдельные **признаки правонарушений** следующие:

1) **объект правонарушения** - те общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом, которым нанесен правонарушением действительный или возможный ущерб, те блага, ценности общества и отдельной личности (жизнь, здоровье, материальное благополучие людей, общественный порядок и др.), на которые посягает нарушитель;

2) **субъект правонарушения** - деликтоспособное, то есть достигшее определенного возраста, вменяемое лицо, а также организация (фирма, предприятие, орган печати и др.), которые совершили правонарушение. В юриспруденции действует общий принцип - незнание официально опубликованного закона не освобождает субъекта от юридической ответственности за его нарушение ("ignorantia legis non est argumentum");

3) **объективная сторона правонарушения** - характеристика элементов противоправного проступка. В первую очередь, это касается самого деяния, способов и обстоятельств его совершения. Для ряда правонарушений необходимо наступление вреда, а также установление причинной связи деяния и наступивших вредоносных последствий. Для таких правонарушений важно, чтобы наступивший вред был причинен именно этим деянием, а не наступил в силу каких-либо иных причин;

4) **субъективная сторона правонарушения** определяет вид и степень виновности нарушителя, характеризует его психическое отношение к содеянному, а также мотивы и цели правонарушения.

Виды правонарушений. В зависимости от степени общественной опасности они разделяются на **преступления** и **проступки**.

Преступлениями признаются наиболее опасные правонарушения, посягающие на общественный строй страны, ее безопасность, основные права и свободы граждан, а также иные деяния, предусмотренные уголовным законом. Преступления влекут наиболее суровые наказания - лишение или ограничение свободы, исправительные работы, значительные штрафы, а особо опасные преступления - смертную казнь. Субъектами преступлений могут быть только граждане и должностные лица. После отбытия наказания, у лица, осужденного за наиболее серьезные преступления, сохраняется на определенный срок или постоянно особое правовое состояние - судимость.

Проступки - это противоправные деяния, прямо не предусмотренные Уголовным кодексом. В зависимости от объекта правонарушения, наносимого ущерба и характера санкций они подразделяются на административные, дисциплинарные, а также гражданско-правовые (их часто называют деликтами).

Административные проступки - это посягающие на общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления деяния, за которые установлена административная ответственность, предусмотренная Кодексом об административных правонарушениях (безбилетный проезд в общественном транспорте, нарушение противопожарных правил, мелкое хулиганство и т.д.). Административные правонарушения влекут такие виды взыскания, как предупреждение, штраф, лишение специального права (например, на управление автотранспортом), административный арест на срок до 15 суток и др. Субъектами таких правонарушений могут быть как граждане и должностные лица, так и юридические лица.

Дисциплинарные проступки - это нарушения дисциплины, то есть установленного правом порядка деятельности определенного коллектива (трудового, служебного, воинского, учебного). В качестве примеров можно привести нарушение правил внутреннего трудового распорядка (опоздание, появление на работе в нетрезвом виде), дисциплинарного воинского устава (самовольное оставление части, невыполнение воинского приказа и др.).

Гражданско-правовые нарушения (деликты) - это причинение имущественного внедоговорного вреда лицу или организации, заключение противозаконной сделки, неисполнение договора, нарушение авторских прав и др. Субъектами деликтов могут быть физические и юридические лица.

Тема 11. Понятие юридической ответственности и ее принципы

Наряду с **позитивной ответственностью**, которая представляет собой необходимость исполнить юридические обязанности, отвечать за поступки, которые человек может совершить в будущем, существует другое собственно юридическое понятие ответственности - **ретроспективной ответственности** за прежние поступки. Это наложение на правонарушителя мер государственного принуждения, применение юридических санкций за правонарушение. Такая ответственность представляет собой своеобразное отношение государства и правонарушителя, где государство в лице своих правоохранительных органов имеет право наказать правонарушителя, восстановить нарушенный правопорядок, а правонарушитель призван быть осужденным, то есть лишиться определенных благ, претерпеть те или иные установленные законом неблагоприятные последствия.

Эти последствия могут быть различны:

- личные (смертная казнь, лишение свободы);
- имущественные (штраф, конфискация имущества);
- престижные (выговор, лишение наград);
- организационные (закрытие предприятия, освобождение от должности);
- их сочетание (признание договора незаконным, лишение водительских прав).

Основаниями юридической ответственности являются:

1) норма права, запрещающая определенное деяние и предусматривающая применение санкций за его совершение. Без закона не могут быть применены меры государственного принуждения;

2) факт совершения правонарушения, то есть виновного деяния, совершенного деликтоспособным субъектом;

3) принятие властного акта компетентным правоохранительным органом (судом, милицией, государственной инспекцией), осуждающего правонарушителя, накладывающего на него меры наказания, а также восстанавливающего нарушенный правопорядок.

Цели юридической ответственности: кара, справедливое воздаяние за противоправный проступок, исправление и перевоспитание правонарушителя, общая превенция (предостережение всех неустойчивых людей, склонных совершить правонарушение) и частная превенция (предостережение самого правонарушителя относительно его будущих проступков), а также восстановление нарушенного права, возмещение материального и морального вреда.

Наряду с юридической ответственностью государством применяются и другие меры принудительного воздействия. Это предусмотренные законом принудительно-обеспечительные меры (обыск, выемка, задержание), принудительное лечение, реквизиция, закрытие границ, противоэпидемиологические мероприятия и др.

Виды юридической ответственности. Такая ответственность есть реакция государства на правонарушение. Поэтому и ее виды определяются в соответствии с видами правонарушений. Преступления влекут уголовную ответственность, а проступки - соответственно административную, дисциплинарную и гражданско-правовую.

Наибольшая суровость *мер уголовной ответственности*, резко отрицательная реакция государства на преступление, высшая степень осуждения обуславливают, что они могут назначаться только судом и в четко определенном законом процессуальном порядке. Такие меры накладываются на основании только одного нормативного акта - Уголовного кодекса. Привлечению к уголовной ответственности обычно предшествуют возбуждение уголовного дела, процесс дознания и предварительного следствия. Каждый осужденный имеет право на обжалование приговора, а также на прошение о помиловании или смягчении приговора.

Административная ответственность применяется на основе Кодекса об административных правонарушениях РФ. Дела о таких правонарушениях рассматриваются судами, органами внутренних дел, государственными инспекциями, таможенными органами и некоторыми другими. Субъектами административной ответственности могут быть как граждане, так и предприятия, организации. К лицам, привлеченным к такой ответственности, может применяться ряд обеспечительных мер: административное задержание, личный досмотр, изъятие вещей и документов.

Меры *дисциплинарной ответственности* накладываются на рабочих и служащих администрацией предприятий, учреждений, организаций. Трудовым кодексом РФ предусмотрены такие взыскания, как замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям (ст. 192). Законом определен порядок обжалования дисциплинарного взыскания, сроки его применения и действия, порядок снятия. Существует также особый порядок дисциплинарной ответственности по уставам и положениям о дисциплине для отдельных категорий работников (например, работников связи, транспорта, судей, прокуроров, военнослужащих и др.). Особым институтом дисциплинарной ответственности является **материальная ответственность**, которая накладывается за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей.

Гражданско-правовая ответственность заключается в восстановлении незаконно нарушенных прав, возмещении имущественного вреда, в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Это взыскание убытков, морального ущерба, признание сделки недействительной, взыскание штрафа, неустойки и др. Полное возмещение вреда, включая и возможные доходы (упущенная выгода), - основной принцип такого рода ответственности. Защита нарушенных гражданских прав осуществляется судами общей компетенции, арбитражными и третейскими в особом процессуальном порядке. Меры ответственности за нарушение обязательств могут быть определены самими сторонами в договоре, а причиненный ущерб может быть возмещен добровольно.

Принципы юридической ответственности:

1. Законность - ответственность должна налагаться в пределах закона соответствующим компетентным органом, с соблюдением предусмотренного законом процессуального порядка и за деяния, которые прямо предусмотрены действующим правом.

2. Гуманизм - забота и внимание к личности, установление законом возможности смягчения наказания или освобождения от него, запрет пыток, наказаний, причиняющих физические страдания, ущемляющих человеческое достоинство.

3. Индивидуализация - наказание должно применяться в зависимости от тяжести правонарушения, с учетом личности нарушителя, обстоятельств дела, целей и мотивов деяния.

4. Справедливость - соответствие мер наказания общепризнанным нормам и принципам общечеловеческой морали, согласие общественного мнения с решением правоохранительного органа.

5. Неотвратимость - ни одно правонарушение не должно оставаться вне внимания правоохранительных органов, без негативных последствий для правонарушителя. Реакция государства в различных формах (осуждение и даже освобождение от наказания) должна быть на любой противоправный поступок. Для эффективной борьбы с правонарушениями важна, в первую очередь, не суровость наказания, а его неотвратимость.

6. Своевременность - действенность, социальный эффект мер ответственности будут тем выше, чем быстрее, оперативнее будет расследовано правонарушение и принято решение по делу.

7. Состязательность процесса и право на защиту лица, привлеченного к ответственности.

8. Презумпция невиновности. Каждое лицо, обвиняемое в совершении правонарушения, считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в силу актом правоохранительного органа.

9. Ответственность за деяния, поступки людей, а не за их мысли, идеи, убеждения.

Юридическая ответственность - это возлагаемая в установленных законом процессуальных формах обязанность лица (или организации) претерпевать неблагоприятные последствия своих действий в виде определенных лишений личного, имущественного или организационного характера. Юридическую ответственность необходимо отличать от профилактических и превентивных мер, установленных законом (например, реквизиция имущества в военное время или при чрезвычайном положении); и от мер защиты, то есть правовых восстановительных мер, используемых в гражданском праве, некоторых других отраслях, таких, как возвращение имущества собственнику, когда оно находится в неправомерном владении у других лиц.

Тема 12. Значение законности и правопорядка в современном обществе

Законность представляет собой режим неуклонного действия правовых норм. Он предполагает точное исполнение всеми участниками общественных отношений - гражданами, должностными лицами, государственными органами, хозяйственными и иными организациями - законов и иных нормативных актов, решительное пресечение любого беззакония и наказание виновных, строгий контроль за неуклонным соблюдением юридических предписаний. Законность - это принцип деятельности государственного аппарата. Требуя исполнения правовых норм от граждан, государственные органы, начиная с самых высоких, сами должны основывать свою деятельность на законе, быть примером его неуклонного соблюдения. Диктатура закона - необходимое условие развития демократии, ее всемерного расширения. Без законности невозможно обеспечить режим народовластия в нашей стране, действие демократических институтов, защиту и охрану прав и интересов личности, нормальное функционирование хозяйственного механизма.

Следует решительно бороться с любыми попытками оправдать нарушения законности так называемой ведомственной или местной целесообразностью, интересами дела, потребностью будто бы гибкого, а не формального применения закона. Хозяйственные структуры, учреждения в своей деятельности руководствуются потребностями всемерного развития своей отрасли, местными условиями. Однако производственная необходимость не должна приводить

к конфликту с законом, интересы дела не должны превалировать над принципом неукоснительного соблюдения норм права.

Повышение с каждым годом роли законности является закономерным отражением роста влияния права на общественную жизнь, повышения его авторитета, ликвидации такого вредного и, к сожалению, пока еще широко распространенного явления, как правовой нигилизм, под которым понимается отрицание социального назначения права в современный период, его роли в оздоровлении экономики, политической и духовной жизни страны, принижение авторитета закона, оправдание фактов произвола работников государственного аппарата, нарушений норм права.

Основными принципами законности являются:

- верховенство закона над всеми другими правовыми актами. Закон обладает высшей юридической силой, стоит на вершине правовой системы страны, и все остальные акты должны ему соответствовать, издаваться на основании и во исполнение закона;
- соблюдение и охрана прав и свобод личности, их гарантированность;
- обеспечение равенства всех граждан перед законом и судом;
- всеобщность требования исполнять нормы права. Это требование обращено ко всем без исключения государственным органам, должностным лицам, хозяйственным структурам, общественным объединениям, гражданам. Никто не может поставить себя выше закона, никакие заслуги, чины, служебное положение не могут быть основанием для беззакония;
- единство законности. Понимание, толкование и применение норм права должно быть единообразным на всей территории страны;
- решительная и бескомпромиссная борьба с нарушениями норм права, и в первую очередь с таким опасным явлением, как преступность; неотвратимость наказания за правонарушения;
- неослабный и эффективный контроль и надзор за исполнением законов (деятельность Конституционного суда РФ, других звеньев судебной системы, прокуратуры, государственных инспекций и т.д.).

Гарантии законности - это определенный комплекс организационных, экономических, политических, идеологических факторов и юридических мер, обеспечивающих соблюдение норм права, защиту прав граждан и интересов общества и государства.

Среди них можно выделить следующие:

- **экономические** (обеспечение равноправного статуса разных форм собственности, установление и охрана частной собственности и свободного предпринимательства, устойчивая денежная система и налоговая политика, полная и своевременная оплата труда и др.);
- **политические** (развитие и совершенствование демократических институтов, разделение властей и их сотрудничество, гласность, многопартийность и др.);
- **идеологические** (высокий уровень правосознания, широкая пропаганда правовых знаний, создание атмосферы законопослушания людей, повышение авторитета права, воплощение в теоретических исследованиях демократических, гуманных правовых идей и концепций и др.);
- **социальные** (высокий жизненный уровень населения, забота о социально незащищенных слоях общества, обеспечение и охрана прав и свобод личности и др.).

Кроме того, существуют и **специальные юридические гарантии** законности. Это:

- исчерпывающее и эффективное регулирование всех отношений, которые нуждаются в юридической регламентации;
- совершенствование законодательства и улучшение его технического уровня;
- установление специальных институтов и процедур, обеспечивающих законность в деятельности государственного аппарата (судебное обжалование действий администрации, нарушающих права граждан, презумпция невиновности, независимость суда и др.);
- установление тщательно разработанных процессуальных норм при рассмотрении уголовных, гражданских и других дел;
- точное определение мер ответственности (юридических санкций) за правонарушения;

- четкая и эффективная деятельность правоохранительных органов (суда, прокуратуры, милиции и др.), направленных на предупреждение и пресечение правонарушений, привлечение виновных к ответственности;

- контрольно-надзорная деятельность специальных органов, контролирующая соблюдение правовых норм.

Правопорядок - это состояние упорядоченности регулируемых правом общественных отношений, возникшее в результате последовательного осуществления законности и характеризующееся реальным обеспечением, реализацией и охраной прав и свобод личности, неукоснительным соблюдением юридических обязанностей, правомерной деятельностью всех индивидуальных и коллективных субъектов права. Он предусматривает также решительную борьбу с любыми нарушениями правовых норм, восстановление нарушенных субъективных прав. Это порядок, где взаимоотношения органов, организаций и отдельных граждан четко определены законом, обеспечены и защищены государственной властью.

Правопорядок является необходимой составной частью более широкого понятия - общественного порядка, под которым понимается упорядоченная система всех существующих в обществе отношений, основанных на неуклонном исполнении всех социальных нормативных регуляторов (норм морали, права, корпоративных норм и др.).

Правопорядок - необходимый элемент организации и функционирования государственной власти. Только сильная власть, базирующаяся на неуклонном исполнении закона, на «диктатуре» права способна создать в обществе прочный и устойчивый правопорядок, атмосферу уважения и авторитета права. Правовой нигилизм, стремление чиновника обойти, проигнорировать закон, стать выше его, снизить его авторитет и социальную значимость - питательная почва для ослабления подлинного правопорядка в стране.

Следует различать реально существующий правопорядок, то есть фактическое состояние общественных отношений, урегулированных правом, и тот идеал правопорядка, к которому стремится цивилизованное государство в своей правотворческой и правоприменительной деятельности, который является целью правового регулирования. Стабильный и прочный правопорядок возможно установить лишь там, где существует подлинный режим демократии, авторитет и уважение к закону, где создана обстановка неуклонного действия права, уверенности граждан в незыблемости их прав, в том, что любые нарушения юридических норм будут выявлены и пресечены.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что такое правонарушение и каковы его признаки?
2. Какие формы вины Вы знаете?
3. В зависимости от степени общественной опасности правонарушения разделяются на...
4. Что такое преступления?
5. Какие разновидности проступков Вы знаете?
6. Назовите основания юридической ответственности.
7. Каковы цели юридической ответственности?
8. Перечислите, известные Вам виды юридической ответственности.
9. Назовите принципы юридической ответственности.
10. Что понимается под законностью?
11. Перечислите основные принципы законности.
12. Какие виды гарантий законности Вы знаете?
13. Что относится к специальным юридическим гарантиям?
14. Правопорядок - это....

Раздел 6. Федеративное устройство России

Тема 13. Общая характеристика и основные принципы федеративного устройства России, их особенности.

Система органов государственной власти в Российской Федерации

Конституционные основы национально-государственного устройства Российской Федерации установлены нормами гл. 1 Конституции РФ, которая не может быть изменена в обычном законодательном порядке, а требует для своего изменения фактически принятия новой Конституции. Такое положение направлено на недопустимость кардинального изменения всей системы федеративных отношений в России. Кроме того, основы конституционного строя распространяют суверенитет Российской Федерации на всю ее территорию, включая все без исключения ее субъекты, а Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации.

Только Российская Федерация вправе обеспечивать целостность и неприкосновенность своей территории, следовательно, целостность и неприкосновенность всех входящих в ее состав территориальных единиц.

В качестве конституционной основы федеративного устройства Российской Федерации закреплены такие принципы, как:

- государственная целостность;
- единство системы государственной власти;
- разграничение предметов ведения полномочий между органами государственной власти Федерации и органами государственной власти ее субъектов;
- равноправие и самоопределение народов Российской Федерации.

Во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти все субъекты Российской Федерации равноправны между собой. Закрепляя принцип равноправия всех субъектов Российской Федерации, Конституция в качестве одного из важнейших принципов закрепляет принцип единого и равного гражданства Российской Федерации, независимо от оснований его приобретения, а каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и имеет равные обязанности, предусмотренные Конституцией РФ.

Основные вопросы, регулирующие федеративное устройство России, нашли свое отражение в гл. 3 Конституции. Всего в составе Российской Федерации 89 самостоятельных субъектов, построенных как по национальному, так и по территориальному принципам. Это означает, что в Российской Федерации принцип федерализма сочетается с принципом унитаризма и автономии, обеспечивая тем самым государственную целостность Российской Федерации как единого, самостоятельного государства. Очень важно, что текстом основного закона РФ закреплен поименный состав субъектов Федерации, что означает, что любое изменение общего состава субъектов Федерации требует, как минимум, внесения изменений в саму Конституцию.

Государственная целостность РФ означает отсутствие права выхода субъектов из состава Федерации (то есть, реализации права *сецессии*). Поскольку субъекты Федерации входят в состав единого государства с территорией, включающей территории всех субъектов, то любое отделение части этой территории будет неизбежно означать нарушение целостности государства. Как правило, современные федеративные государства не предусматривают в своих основных законах права субъектов на выход из состава Федерации.

Отсутствие принципа добровольного выхода субъектов Российской Федерации из состава единого целостного государства не противоречит принципам демократического общества и вполне соответствует общемировым тенденциям развития федерализма. Вместе с тем

Конституция Российской Федерации допускает принятие в состав единого государства и образование в нем нового субъекта на основе федерального конституционного закона.

Конституция РФ устанавливает статусный характер субъектов, в соответствии с которым статус республики как субъекта Федерации определяется самой Конституцией РФ и конституцией данной республики, а статус края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа определяется Конституцией РФ и уставом соответствующего субъекта Федерации, принимаемым законодательным (представительным) органом соответствующего субъекта РФ. Статус субъекта Российской Федерации может быть изменен по взаимному согласию Российской Федерации и субъекта Российской Федерации в соответствии с федеральным конституционным законом, а границы между субъектами Российской Федерации могут быть изменены только с их взаимного согласия.

Важнейшее значение для нормального функционирования российского федерализма имеет принцип установления единого государственного языка на всей территории Российской Федерации, которым является русский язык. Свои государственные языки могут устанавливать и республики. Они используются наряду с государственным языком Российской Федерации в органах государственной власти, органах местного самоуправления и государственных учреждениях этих республик. Вместе с тем Российская Федерация гарантирует всем ее народам право на сохранение родного языка и создание условий для его изучения и развития и гарантирует права коренных малочисленных народов в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права, и международными договорами Российской Федерации.

Российский федерализм обладает целым рядом специфических особенностей, отличающих его от федерализма в других странах.

Прежде всего, Россия была в историческом плане провозглашена федерацией, а не создана путем объединения самостоятельных государств. Следовательно, Россия может быть отнесена к конституционной федерации, поскольку она создана на основе Конституции, в которой закреплена политическая самостоятельность отдельных территорий, предоставленная общедоделальной властью.

С самого начала своего образования Россия представляла собой не конституционно-договорную федерацию (как США или Швейцария), а конституционно-правовую федерацию. Россия в отличие от абсолютного большинства других федераций создавалась как федерация асимметричная с различными видами субъектов Федерации, созданными как по национально-территориальному (21 республика-государство, 10 автономных округов и 1 автономная область), так и по территориальному признаку (6 краев, 49 областей, 2 города федерального значения).

Субъекты Федерации с самого начала не обладали правом выхода из ее состава, но статус субъекта Федерации по согласованию с общедоделальными органами власти и на основании специального конституционного закона мог быть изменен. Конституция РФ предусмотрела возможность вступления новых субъектов в состав Российской Федерации.

Органы государственной власти - важнейшая часть этого механизма, выравнивающая, в первую очередь, организаторскую роль государства в обществе. Поэтому *орган государственной власти* имеет такие задачи и собственные полномочия, которые соответствуют функциям государства.

Орган государственной власти создается только государством и действует от имени государства. Только государство устанавливает порядок организации и функционирования этих органов, наделяет их кругом конкретных полномочий, за который они не должны выходить, устанавливает их права и обязанности и объем ответственности в случае их нарушения.

Каждый орган государственной власти имеет свою особую структуру и объем полномочий, которые отличают его от других органов государственной власти, но все они вместе выступают как единое целое, как единая государственная власть, осуществляющая функции государства. Таким образом, орган государственной власти - это составная,

относительно обособленная и самостоятельная часть государственного механизма, которая участвует в осуществлении функций государства, действует от имени государства и по его поручению, обладает государственно-властными полномочиями, имеет установленную государством структуру и компетенцию и применяет присущие ей организационно-правовые формы деятельности.

Орган государственной власти для реализации задач и функций государственной власти Российской Федерации наделяется государством определенными правовыми и материально-финансовыми средствами.

Конституция определяет способ и порядок образования органов государственной власти. На федеральном уровне государственную власть в РФ осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная дума), Правительство РФ и суды РФ. Эти органы государственной власти не могут быть ликвидированы или преобразованы без изменения самой Конституции РФ. Вместе с тем Конституция устанавливает, что образование этих органов должно осуществляться в соответствии со специально принятыми законами, поскольку в Конституции невозможно предусмотреть все детали и особенности формирования и функционирования органов государственной власти. Через соответствующие конституции, уставы и законы образуются органы государственной власти субъектов Российской Федерации.

Президент РФ и Государственная дума, например, избираются непосредственно гражданами на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права при тайном голосовании, а судьи Конституционного суда, Верховного суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ назначаются на должность Советом Федерации Федерального Собрания РФ, как и Генеральный прокурор РФ. Председатель Правительства РФ назначается по представлению Президента Государственной думой; члены Правительства назначаются Президентом по представлению Председателя Правительства РФ. В создании органа могут участвовать не один, а несколько органов государственной власти. Так, например, Конституция РФ предусматривает, что половину состава аудиторов счетной палаты и ее председателя назначает Государственная дума, а вторую половину состава аудиторов и заместителя председателя Счетной палаты назначает Совет Федерации.

Органы государственной власти могут быть созданы, преобразованы или ликвидированы не только законами, но и подзаконными актами, например, указами Президента РФ или главы исполнительной власти субъекта РФ. Это касается, прежде всего, структуры и полномочий органов исполнительной власти.

Для органа государственной власти характерно то, что он создается для осуществления задач государственной власти, осуществления деятельности российского государства. Так, например, Федеральное собрание является представительным и законодательным органом Российской Федерации, Президент является главой государства, а Правительство осуществляет исполнительные функции. Задачи и функции органов государственной власти субъектов РФ определяются их Конституциями, уставами и другими законодательными актами.

Признаком органа государственной власти являются его властные полномочия. Это означает, что его решения носят общеобязательный характер, и для их осуществления при необходимости может быть использовано государственное принуждение. Органы государственной власти издают нормативные правовые акты, которыми устанавливается порядок использования гражданами, общественными организациями и должностными лицами своих прав и выполнение обязанностей, и регулирование отношений между государством и гражданином в установленной сфере государственной жизни.

Государственный орган имеет определенные права, которые выступают для него и в качестве обязанностей, имеет четко установленную сферу применения этих прав, пределы их территориального использования. Установлено это для того, чтобы орган государственной власти не выходил за рамки своей компетенции и не присваивал себе полномочий других органов государственной власти.

Обычно объем компетенции органа государственной власти устанавливается при его создании нормативными правовыми актами - законами, указами, положениями и т.д., которые впоследствии законным порядком могут быть изменены или дополнены. Орган государственной власти обладает самостоятельной компетенцией, чего, как правило, лишены его внутренние подразделения и в силу чего они не могут рассматриваться как самостоятельные государственные органы.

Для органа государственной власти характерен особый, как правило, установленный Конституцией порядок его деятельности. Он более детально регламентирован в отношении Государственной думы, Совета Федерации и судебных органов, причем последние действуют в рамках уголовного и гражданского судопроизводства, и менее четко - в отношении Президента, Правительства и других органов исполнительной власти, порядок деятельности которых устанавливается специальными конституционными законами.

Характерным признаком органа государственной власти является установленная в правовых формах его структура, внутренняя организация данного органа, обычно закрепляемая Конституциями, уставами, законами, другими нормативными правовыми актами. Внутренняя структура органа государственной власти зависит от модификаций, объема компетенции, правового статуса. Она может быть очень простая (прокурор субъекта Федерации) или сложной (двухпалатная структура Федерального собрания РФ).

Органы государственной власти могут состоять из выборных депутатов или назначенных в установленном законом порядке государственных служащих, осуществляющих от имени государства определенные властные полномочия. Орган государственной власти может быть представлен и в лице одного человека. Это, например, Президент РФ, президенты республик в составе Российской Федерации, Генеральный прокурор РФ, Уполномоченный по правам человека. Эти должностные лица действуют в силу конституционных норм или на основе закона и несут ответственность только перед теми, кто их избрал или назначил.

В зависимости от порядка принятия властных решений органы государственной власти могут основываться на принципах единоначалия (Президент, министерство) или на принципах коллегиальности (Правительство РФ).

Наряду с органами государственной власти, Конституция закрепляет создание и функционирование органов местного самоуправления, которые в соответствии с Конституцией не входят в систему органов государственной власти. Эти органы обладают особым правовым статусом, но для них также характерны основные признаки органа государственной власти - установленный законом порядок создания, структуры и функционирования этих органов, их властные полномочия.

Местное самоуправление - это не государственная власть, но оно не может функционировать без соответствующих органов, наделенных своей компетенцией, объемом ответственности, правом прибегать к принуждению для обеспечения реализации своих властных полномочий и т.д. Особенностью органов местного самоуправления является то, что они формируются населением определенной территориальной единицы, прямо не подчинены органам государственной власти РФ или ее субъектов и занимаются в основном делами, имеющими местное значение.

Система органов государственной власти Российской Федерации строится на определенных *принципах*, которые в совокупности позволяют государственному механизму осуществлять свои функции. Прежде всего, органы государственной власти действуют на *принципе суверенитета государственной власти*, то есть ее полной независимости внутри страны и на международной арене. Суверенитет государственной власти основывается на принципе суверенитета народа и осуществляется в форме прямой (непосредственной) и представительной демократии.

Другим важнейшим принципом системы органов государственной власти является принцип единства системы государственных органов. Это означает, что вся система органов государственной власти должна действовать как единый организм в рамках единого

суверенного государства. При этом Президент как глава государства координирует функциональную деятельность органов государственной власти на федеральном уровне. Но не все органы государственной власти субъектов РФ образуют единую, построенную на иерархической основе структуру с органами государственной власти Российской Федерации. Конституция РФ предусматривает в определенных пределах установление такой системы для судебных и исполнительных органов государственной власти. Но такая система, построенная на иерархической основе, совершенно исключена для органов законодательной власти, которые действуют на основе полной самостоятельности и решения которых не могут быть отменены или изменены соответствующим общефедеральным органом законодательной власти РФ. А такие органы государственной власти, например, как прокуратура, не могут в смысле полной самостоятельности быть разделены на органы общефедеральные и субъектов Федерации, имея в виду полную самостоятельность последних, так как система прокуратуры строится на основе строгой централизации и подчиненности нижестоящего прокурора вышестоящему, а всей системы прокуратуры - Генеральному прокурору РФ.

Важнейшим принципом системы государственных органов Российской Федерации является *принцип разграничения предметов ведения и полномочий* между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ. Как уже отмечалось, Конституция РФ определяет компетенцию самой Федерации и совместную компетенцию Федерации и ее субъектов. Так называемые «остаточные» полномочия входят в предмет ведения исключительно субъектов Федерации, и в данном случае субъекты Федерации обладают всей полнотой государственной власти. Однако в вопросах распределения компетенции между самой Федерацией и ее субъектами остается много нерешенных проблем. В частности, нет четкого распределения полномочий в системе органов исполнительной власти РФ и ее субъектов, распределения полномочий в других областях государственной жизни.

Важнейший принцип системы органов государственной власти - принцип выборности. Этот принцип распространяется на формирование высших представительных органов Российской Федерации и ее субъектов - Президента РФ, Президентов и других высших должностных лиц субъектов Федерации.

С принципом выборности ряда органов государственной власти тесно связан и *принцип участия граждан в формировании и деятельности органов государственной власти*. Граждане участвуют, прежде всего, в выборах представительных органов государственной власти и в выборах органов местного самоуправления. Кроме того, законодательством субъектов Федерации может быть установлено формирование и других государственных органов. Следует отметить, что деятельность граждан в органах государственной власти оформляется как государственная служба со всеми присущими ей обязанностями, требованиями и привилегиями. Работать в органах государственной власти могут только граждане РФ. Ни министры, ни лица без гражданства не могут принимать участие в государственной службе, которая, помимо прочего, строится на принципах профессионализма.

Принципом деятельности системы государственных органов является право граждан обжаловать в вышестоящий государственный орган или в суд неправомерные действия или бездействие органов государственной власти. Это конституционное право граждан на обжалование действий органов государственной власти и должностных лиц нацелено на усиление правомерности и эффективности деятельности органов государственной власти, защиты конституционных прав граждан и охраны конституционного строя РФ.

Еще один принцип системы органов государственной власти - *принцип гласности и открытости* в порядке формирования и деятельности этих органов. Этот принцип предполагает широкое освещение деятельности органов государственной власти в средствах массовой информации, периодическую информацию широких слоев населения о работе этих органов, проблемах, стоящих перед ними. Принцип гласности предполагает более тесное взаимодействие органов государственной власти с населением, контроль общественности за порядком формирования и деятельности органов государственной власти.

И, наконец, важно выделить *принцип разделения властей*, на котором строится система органов государственной власти в Российской Федерации и ее субъектах. В соответствии с этим принципом органы государственной власти РФ делятся на органы законодательной, исполнительной и судебной власти, которые соответственно осуществляют основные функции государственной власти (правотворческую, исполнительно-распорядительную и правоохранительную). Эти органы образуют основу конституционной системы органов российского государства. При этом предполагается, что три ветви власти должны взаимно дополнять друг друга, взаимно контролировать и сдерживать друг друга по классической схеме системы «сдержек и противовесов», отработанной мировым конституционным опытом. Принцип разделения властей предполагает и влияние на каждую из них со стороны прокуратуры, которая должна принимать меры к устранению нарушения законов, от какого бы органа государственной власти, его структурного подразделения или должностного лица они ни исходили. Важнейшая роль в деле защиты конституционных прав и свобод российских граждан от возможного произвола со стороны органов государственной власти должна принадлежать Уполномоченному по правам человека РФ.

Единая система государственных органов должна быть четко и повсеместно скоординирована.

Прежде всего, эту сложную работу по координации деятельности органов государственной власти осуществляет Президент РФ как глава государства, например:

- Президент оказывает воздействие на законодательные органы власти путем осуществления права законодательной инициативы, права подписания принятых законов или права наложения на них вето;

- Президент оказывает воздействие на судебную власть (путем предоставления Совету Федерации кандидатур для назначения на должности судей Конституционного суда, Верховного суда и Высшего арбитражного суда, назначения судей других федеральных судов);

- Президент фактически направляет деятельность исполнительных органов власти в лице федерального Правительства, с которым Президент очень тесно связан и фактически направляет его деятельность, формально не являясь главой исполнительной власти.

Органы законодательной власти - Федеральное собрание РФ в составе двух палат - Государственной думы и Совета Федерации, парламенты - законодательные и представительные органы республик в составе Российской Федерации: Государственный совет Татарстана, Народный хурал Бурятии, Государственное собрание (курултай) Башкортостана и т.д.; законодательные представительные органы других субъектов Федерации (краевые, областные, городские думы или законотворчества собрания и т.д.). Основная их функция - осуществление общефедерального или регионального законодательства, принятие законов. Все органы законодательной власти являются выборными, то есть формируются на самой демократической основе путем всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. На общефедеральном уровне орган законодательной власти представляет население всей страны, а законодательные органы субъектов Федерации представляют население только этих субъектов.

Кроме законодательной функции, эти органы осуществляют финансово-бюджетные полномочия на соответствующем уровне, а также контроль за деятельностью исполнительных органов власти; хотя последняя функция на всех уровнях развита явно недостаточно и в большинстве случаев не имеет принципиального значения.

Законодательные органы на всех уровнях являются органами коллегиального характера, которые принимают решения большинством голосов и решения которых носят обязательный характер. Система органов законодательной власти не является иерархически подчиненной, но это не значит, что не должно быть определенной координации законодательства субъектов Федерации и самой Федерации.

Работа депутатов в законодательных органах в подавляющем большинстве случаев осуществляется на профессиональной основе, что означает, что депутаты не могут заниматься

никакой другой деятельностью или получать какие-либо дополнительные доходы, кроме зарплаты депутата. Профессионализм депутатов должен гарантировать в данном случае их независимость от любых юридических или физических лиц.

Органы исполнительной власти - это Правительство РФ, Правительства республик в ее составе, Правительства в ряде субъектов (Москва, Санкт-Петербург и другие), администрации краев, областей, автономных округов. Кроме того, к ним относятся министерства, государственные комитеты и иные органы исполнительной власти, включая их подразделения в субъектах Федерации, а также комитеты, отделы, управления и другие подразделения исполнительной власти в субъектах Федерации.

Основное назначение органов исполнительной власти - деятельность по организации исполнения Конституции, других законов и иных правовых нормативных актов, исполнение государственного бюджета, программ экономического и социального развития, а также решение различных оперативных вопросов, входящих в компетенцию органов исполнительной власти. Эти органы обладают также полномочиями распорядительного характера, то есть могут распоряжаться материальными, финансовыми и иными ресурсами, управлять государственным имуществом и т.д.

Органы исполнительной власти подразделяются на:

- органы общей компетенции (Правительство РФ, Правительства субъектов Федерации, администрации краев, областей и т.д.);
- органы специальной компетенции, действующие по отраслевому принципу (министерства обороны, иностранных дел, комитет по рыболовству и другие).

В отличие от органов законодательной власти органы исполнительной власти РФ и ее субъектов образуют единую систему исполнительной власти Российской Федерации. Это означает не только координацию деятельности этих органов, но и обязательность указаний и решений федеральных исполнительных органов для исполнительных органов субъектов Федерации.

В системе органов государственной власти Правительству Российской Федерации принадлежит особое место. Конституционному положению Правительства РФ в системе органов государственной власти посвящена отдельная шестая глава Конституции. Вместе с тем о Правительстве упоминается и в других главах Конституции. Эта особенность российской Конституции, так как во многих зарубежных демократических конституциях о правительстве говорится очень скупо, некоторые зарубежные Конституции просто упоминают о нем, другие вообще о нем умалчивают. Выделение целой главы в Конституции РФ, посвященной Правительству, прямо подчеркивает ту особую роль, которую *Правительство* должно играть в системе органов государственной власти Российской Федерации.

В соответствии с принципом разделения властей Правительство РФ осуществляет только исполнительную власть. Конституция РФ относит Правительство к органам, которым предоставлено право осуществлять государственную власть, наряду с Президентом, Федеральным Собранием и судами. Это означает, что правительство - это орган государственной власти, который занимает свое особое место в этой системе и взаимодействует с другими субъектами государственной власти (Президентом, Федеральным собранием, судами).

Роль Правительства регулируется помимо Конституции Федеральным конституционным законом 1997 года «О правительстве Российской Федерации», другими федеральными законами, указами Президента РФ. Правительство осуществляет свою компетенцию в рамках, установленных российским законодательством, и осуществляет оперативную деятельность по реализации исполнительных функций путем издания собственных постановлений и распоряжений.

Конституция РФ определяет порядок формирования Правительства РФ. Особенность его формирования определяется особой формой правления в РФ, устанавливаемой Конституцией (смешанная республика).

Правительство действует в течение срока полномочий Президента (то есть, в течение четырех лет). В соответствии с Конституцией Правительство прежнего состава слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом. При этом до формирования Правительства нового состава старое Правительство продолжает выполнять свои полномочия и прекращает их выполнение после утверждения состава нового Правительства. Возглавляет Правительство Председатель, который назначается на свою должность Президентом с согласия Государственной думы. Совет Федерации в назначении председателя Правительства не участвует. Президент обязан внести предложение о кандидатуре на пост Председателя Правительства не позднее двух недель после вступления Президента в должность или после отставки Правительства прежнего состава. Государственная дума рассматривает кандидатуру Председателя Правительства в течение недели со дня получения предложения о кандидатуре. В случае отклонения предложенной кандидатуры Президент в недельный срок должен представить Государственной думе новую кандидатуру.

В соответствии с Регламентом Государственной Думы кандидат на должность Председателя Правительства представляет в Государственную думу доклад об основных направлениях политики будущего Правительства и отвечает на вопросы депутатов. Назначение Председателя Правительства проводится тайным голосованием депутатов Государственной думы, при этом принимается специальное постановление. Если Государственная дума трижды подряд отклоняет кандидатуру Председателя Правительства, Президент в соответствии с Конституцией своим указом назначает Председателя Правительства, одновременно распуская Государственную думу и назначая досрочные выборы депутатов Государственной думы.

После назначения Председателя Правительства состав Правительства далее формируется Президентом по представлению Председателя Правительства без участия Государственной думы. Это заместители председателя Правительства и федеральные министры. Все без исключения федеральные министры являются членами Правительства. Руководители других ведомств могут иметь статус члена Правительства (федерального министра), только если это предусмотрено законом или по указанию Президента.

Членам Правительства запрещено заниматься какой-либо иной оплачиваемой деятельностью в государственных, коммерческих, общественных организациях, кроме преподавательской, научной или иной творческой работы. Члены Правительства не могут быть одновременно депутатами Государственной думы или депутатами других представительных органов.

Правительство имеет право в полном составе подать в отставку, если сочтет невозможным осуществление возложенных на него функций до окончания срока своих полномочий. Подать в отставку имеют право и отдельные члены Правительства. Отставка всего Правительства или отдельных министров принимается или отклоняется Президентом РФ. Никакого утверждения со стороны Государственной думы такой отставки не требуется. Отставка Правительства или его отдельных членов оформляется указом Президента. Председатель Правительства может поставить перед Государственной Думой вопрос о доверии Правительству. Государственная дума путем голосования может выразить Правительству вотум недоверия. Но это еще не означает, что Правительство тут же уйдет в отставку. Вопрос об отставке Правительства опять решает только Президент. Он может не согласиться с решением Государственной думы об отставке Правительства, и Правительство в этом случае будет продолжать осуществление своих функций. Но если Государственная дума в течение трех месяцев повторно выразит этому же Правительству вотум недоверия, тогда Президент вынужден будет либо отправить Правительство в отставку, либо распустить Государственную думу и назначить досрочные выборы, то есть Президент в этом случае может осуществить свое право на досрочный роспуск парламента.

Члены Правительства имеют право присутствовать на заседаниях палат Федерального Собрания, их комитетов и комиссий. Они могут получить слово и выступить по любому обсуждаемому вопросу. В свою очередь, комитеты, комиссии палат парламента, депутаты,

депутатские фракции, депутатские группы, члены Совета Федерации имеют право запроса Правительству в целом или его отдельным членам. Запрос направляется в письменном виде, Правительство обязано дать ответ в установленные сроки. По запросам Государственной думой может быть принято специальное постановление.

Правительство в целом обладает правом законодательной инициативы, то есть правом внесения на рассмотрение Государственной думы законопроектов от своего имени. По ряду законопроектов (о введении или отмене налогов, государственных займах, изменении финансовых обязательств государства, предусматривающих расходы из государственного бюджета) требуется обязательное согласование (экспертиза) Правительства.

Правительство имеет своего представителя в Федеральном собрании, который назначается и освобождается Правительством по представлению руководителя Аппарата Правительства.

Этот полномочный представитель Правительства:

- выступает на заседаниях палат Федерального собрания от имени Правительства при обсуждении вопросов, касающихся деятельности Правительства;
- представляет от имени Правительства проекты законов в Государственную думу; дает пояснения по текстам законопроектов, осуществляет согласование их текстов с позицией Государственной думы;
- доводит до сведения Правительства любые вопросы, связанные с деятельностью Государственной думы, ее замечания, предложения и т.д.

Правительство РФ - это коллегиальный орган, основной организационной формой работы которого являются заседания, где обсуждаются и принимаются все основные решения. Процедура проведения заседаний определяется Регламентом Правительства, который утверждается самим Правительством.

В соответствии с Регламентом доклад на заседании Правительства допускается продолжительностью до 15 минут, содоклад - 10, выступление - 5, справки - 3 минуты. Кроме членов Правительства на заседании имеют право выступать специально приглашенные специалисты и эксперты. Прения прекращаются по предложению Председателя Правительства, который руководит его заседаниями, а в его отсутствие - одного из его заместителей. На заседаниях Правительства может присутствовать и председательствовать по своему усмотрению Президент РФ.

Председатель Правительства организует работу Правительства, проводит его заседания, распределяет обязанности между своими заместителями. Председатель Правительства представляет Правительство в международных отношениях. Для оперативного управления формируется постоянный орган Правительства - его Президиум, в состав которого входит Председатель Правительства, все его заместители, руководитель Аппарата Правительства. Кроме того, в состав Президиума могут быть включены по предложению Председателя Правительства и отдельные федеральные министры. Обычно это министр финансов, торговли и экономического развития, иностранных дел, обороны, внутренних дел и некоторые другие. Президиум Правительства может оперативно рассматривать и решать текущие вопросы деятельности Правительства, осуществлять контроль за выполнением принятых Правительством решений.

Заседания Президиума проводятся по мере необходимости, и решения принимаются большинством голосов от общего числа членов Правительства. Решения Президиума не должны противоречить решениям всего Правительства. В случае необходимости Правительство может отменить любое решение своего Президиума. Аппарат Правительства взаимодействует с Администрацией Президента. Аппарат Правительства разрабатывает правительственные документы, докладывает Председателю Правительства или его заместителям содержание документов, полученных от центральных органов исполнительной власти, от субъектов Федерации, от других органов государственной власти, от предприятий,

учреждений и т.д.; готовит по ним аналитические справки, осуществляет подготовку заседаний Правительства и его Президиума.

Для осуществления текущей и перспективной работы Правительства создаются координационные и консультативные органы - комиссии и советы при Правительстве. Они создаются решением самого Правительства для согласования действий различных органов исполнительной власти на федеральном уровне, по координации работы в регионах, для предварительного рассмотрения вопросов и подготовки их для заседаний Правительства. Комиссии и советы могут иметь статус правительственных и межправительственных, но они не являются органами исполнительной власти. В состав комиссий и советов в зависимости от направлений их деятельности могут быть включены представители федеральных органов исполнительной власти и органов субъектов Федерации, предпринимательских структур, общественных объединений, экспертов-специалистов, общественных деятелей. Обычно эти вспомогательные органы при Правительстве РФ создаются по проблемам, имеющим общегосударственное значение. Кроме того, при Правительстве создаются межведомственные комитеты и советы, имеющие межотраслевое или межтерриториальное значение, которые решают вопросы, входящие в компетенцию различных ведомств и имеющие отношение сразу к нескольким регионам. По вопросам, требующим решения всего Правительства, межведомственные комиссии готовят свои предложения и вносят их на рассмотрение Правительства.

Правительство Российской Федерации как орган исполнительной власти обладает очень широкой компетенцией практически во всех сферах государственной жизни. Общие полномочия Правительства регулируются Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О правительстве», другими федеральными законами, нормативными указами Президента и целым рядом других нормативно-правовых актов.

Правительство Российской Федерации руководит федеральными министерствами и другими федеральными органами исполнительной власти и контролирует их деятельность. Министерства и другие органы исполнительной власти подчинены Правительству и несут перед ним ответственность за выполнение порученных им задач. Правительство утверждает положения о федеральных министерствах и других федеральных органах исполнительной власти, устанавливает предельную численность работников их аппаратов и размер ассигнований на содержание этих аппаратов в пределах средств, предусмотренных на эти цели в федеральном бюджете.

Правительство назначает на должность и освобождает от должности заместителей федеральных министров, руководителей федеральных органов исполнительной власти, не являющихся федеральными министрами, их заместителей, руководителей органов и организаций при Правительстве РФ, утверждает членов коллегий министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Правительство вправе отменить акты федеральных органов исполнительной власти или приостановить действие этих актов.

В соответствии с законом полномочия Правительства можно разделить на *общие полномочия и полномочия в специальных сферах деятельности*.

Общие полномочия Правительства РФ заключаются в том, что оно:

- организует реализацию внутренней и внешней политики РФ;
- осуществляет регулирование в социально-экономической сфере;
- обеспечивает единство системы исполнительной власти в РФ;
- направляет и контролирует деятельность ее органов;
- формирует федеральные целевые программы и обеспечивает их реализацию;
- реализует предоставленное ему право законодательной инициативы.

Полномочия Правительства в специальных сферах деятельности можно разделить на несколько направлений.

Прежде всего, это полномочия Правительства в сфере экономики, где оно:

- осуществляет регулирование экономических процессов, обеспечивает единство экономического пространства и свободу экономической деятельности, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств;

- прогнозирует социально-экономическое развитие РФ, разрабатывает и осуществляет программы развития приоритетных отраслей экономики, вырабатывает государственную, структурную и инвестиционную политику и принимает меры по ее реализации, осуществляет управление федеральной собственностью;

- разрабатывает и реализует государственную политику в сфере международного экономического, финансового, инвестиционного сотрудничества;

- осуществляет общее руководство таможенным делом, принимает меры по защите интересов отечественных производителей товаров, исполнителей работ и услуг;

- формирует мобилизационный план экономики РФ, обеспечивает функционирование оборонного производства РФ.

Полномочия Правительства в сфере бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики заключаются в том, что оно:

- обеспечивает проведение единой финансовой, кредитной и денежной политики;

- разрабатывает и представляет Государственной думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение;

- представляет Государственной думе отчет об исполнении государственного бюджета;

- разрабатывает и реализует налоговую политику, обеспечивает совершенствование бюджетной системы;

- принимает согласованные с Центральным банком меры по регулированию рынка ценных бумаг;

- осуществляет управление государственным внутренним и внешним долгом РФ;

- осуществляет валютное регулирование и валютный контроль;

- руководит валютно-финансовой деятельностью в отношениях РФ с иностранными государствами;

- разрабатывает и осуществляет меры по проведению единой политики цен.

Полномочия Правительства в социальной сфере заключаются в том, что оно:

- обеспечивает проведение единой государственной социальной политики, реализацию конституционных прав граждан в области социального обеспечения, способствует развитию социального обеспечения и благотворительности;

- принимает меры по реализации трудовых прав граждан;

- разрабатывает программы сокращения и ликвидации безработицы и обеспечивает реализацию этих программ;

- обеспечивает проведение единой государственной миграционной политики;

- принимает меры по реализации прав граждан на охрану здоровья, по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия;

- содействует решению проблем семьи, материнства, отцовства и детства, принимает меры по реализации молодежной политики;

- взаимодействует с общественными объединениями и религиозными организациями;

- разрабатывает и осуществляет меры по развитию физической культуры, спорта и туризма, а также санаторно-курортной сферы.

Полномочия Правительства в сфере науки, культуры, образования:

- разрабатывает и осуществляет меры государственной поддержки развития науки;

- обеспечивает государственную поддержку фундаментальной науки, а также имеющих общегосударственное значение приоритетных направлений прикладной науки;

- обеспечивает проведение единой государственной политики в области образования, определяет основные направления развития и совершенствования общего и профессионального образования, развивает систему бесплатного образования;

- обеспечивает государственную поддержку культуры и сохранение как культурного наследия общегосударственного значения, так и культурного наследия народов РФ.

Полномочия Правительства в сфере природопользования и охраны окружающей среды:

- обеспечивает проведение единой государственной политики в области охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности;

- принимает меры по реализации прав граждан на благоприятную окружающую среду, по обеспечению экологического благополучия;

- организует деятельность по охране и рациональному использованию природных ресурсов, регулированию природопользования и развитию минерально-сырьевой базы РФ;

- координирует деятельность по предотвращению стихийных бедствий, аварий и катастроф, уменьшению их опасности и ликвидации их последствий.

Полномочия Правительства в сфере обеспечения законности, прав и свобод граждан, борьбы с преступностью:

- участвует в разработке и реализации государственной политики в области обеспечения безопасности личности, общества и государства;

- осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан по охране собственности и общественного порядка, по борьбе с преступностью и другими общественно-опасными явлениями;

- разрабатывает и реализует меры по укреплению кадров, развитию и укреплению материально-технической базы правоохранительных органов;

- осуществляет меры по обеспечению деятельности органов судебной власти.

Полномочия Правительства по обеспечению обороны и государственной безопасности:

- осуществляет необходимые меры по обеспечению обороны и государственной безопасности;

- организует оснащение вооружением и военной техникой, обеспечение материальными средствами, ресурсами и услугами Вооруженных сил, других войск и воинских формирований РФ;

- обеспечивает выполнение государственных целевых программ и планов развития вооружения, а также программ подготовки граждан по военно-учетным специальностям;

- обеспечивает социальные гарантии для военнослужащих и иных лиц, привлекаемых в соответствии с федеральными законами к обороне или обеспечению государственной безопасности РФ;

- принимает меры по охране государственной границы;

- руководит гражданской обороной.

Полномочия Правительства в сфере внешней политики и международных отношений:

- осуществляет руководство в сфере обеспечения отношений РФ с иностранными государствами, международными организациями;

- обеспечивает представительство РФ в иностранных государствах и международных организациях;

- в пределах своих полномочий заключает международные договоры РФ, обеспечивает выполнение обязательств РФ по международным договорам, а также наблюдает за выполнением другими участниками указанных договоров их обязательств;

- отстаивает геополитические интересы РФ, защищает граждан РФ за пределами ее территории;

- осуществляет регулирование и государственный контроль в сфере внешнеэкономической деятельности, в сфере международного научно-технического и культурного сотрудничества.

По Конституции РФ третьей отраслью власти появляется судебная, которая осуществляется только судами на основе закона. Создание чрезвычайных судов запрещено. Судебная власть независима от законодательной и исполнительной отраслей власти и осуществляется несколькими видами судопроизводства - конституционным, гражданским, административным, уголовным. Сама судебная система устанавливается Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О судебной системе в Российской Федерации» 1996 года и другими федеральными законами.

В соответствии с законом судебная система РФ включает в себя Конституционный суд РФ, Верховный суд РФ, одноименные суды республик в составе РФ, краевые, областные суды и арбитражные суды края, области, суды и арбитражные суды городов федерального значения, автономной области и автономных округов, а также районные суды, мировые суды и военные суды.

Закон «О судебной системе» регулирует общий порядок создания и упразднения судов. Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ создаются только в соответствии с Конституцией РФ и могут быть упразднены только путем внесения поправок в Конституцию. Другие федеральные суды создаются и упраздняются на основании федерального закона.

Судьи Конституционного суда РФ, Верховного и Высшего арбитражного суда РФ назначаются на должность Советом Федерации по представлению Президента РФ, а судьи других федеральных судов назначаются Президентом РФ. Должности мировых судей и конституционные (уставные) суды субъектов РФ создаются и упраздняются законами субъектов РФ. Но в соответствии с нормами закона никакой суд не может быть упразднен, если вопросы, которые входят в его ведение при осуществлении правосудия, не были переданы в юрисдикцию другого суда.

Конституционный суд РФ - судебный орган конституционного контроля, который самостоятельно и независимо должен осуществлять судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Полномочия, порядок образования и деятельности Конституционного суда РФ определяются Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О Конституционном суде РФ» 1994 года. Конституционный суд РФ действует в целях защиты основ конституционного строя, основных прав человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции РФ на всей территории Российской Федерации.

Для осуществления этих целей Конституционный суд РФ разрешает дела о соответствии Конституции РФ:

- федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной думы, Правительства РФ;

- Конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, относящихся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению РФ и ее субъектов;

- договоров между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ;

- не вступивших в силу международных договоров РФ.

Конституционный суд РФ разрешает споры о компетенции:

- между федеральными органами государственной власти;

- между органами государственной власти РФ и ее субъектов;

- между высшими органами государственной власти субъектов РФ.

По жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам Конституционный суд проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Кроме того, Конституционный суд РФ дает толкование Конституции РФ, дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого

преступления, выступает с законодательной инициативой по вопросам своего ведения и осуществляет иные полномочия.

Конституционный суд решает исключительно вопросы права. Он состоит из 19 судей, назначаемых на должность Советом Федерации по представлению Президента РФ. Основными принципами деятельности Конституционного суда РФ являются независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон. Решения Конституционного суда обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

Конституционный суд РФ независим в организационном, финансовом и материально-техническом отношении от любых других органов. Финансирование Конституционного Суда производится за счет федерального бюджета.

Верховный суд РФ является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Верховный суд осуществляет судебный надзор за деятельностью судов общей юрисдикции, включая военные и специализированные федеральные суды. Верховный суд РФ может рассматривать дела особой важности в качестве суда первой инстанции, а также в качестве второй инстанции в порядке судебного надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Верховный суд РФ является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к верховным судам республик, краевым, областным судам, судам городов федерального значения, судам автономной области и автономных округов, а также военным судам округов, флотов, групп войск и их видов.

Верховный Суд РФ имеет полномочия давать разъяснения по вопросам судебной практики. Он анализирует и обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику, дает разъяснения судам по вопросам применения законодательства.

Нижестоящими судами являются верховные суды республик, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа. Эти суды являются вышестоящими по отношению к районным судам, действующим на территории соответствующего субъекта РФ. Районные суды являются вышестоящими судами по отношению к мировым судам. Большинство дел по первой инстанции решают районные суды, образованные в соответствующих судебных округах.

Военные суды относятся к судам специальной компетенции и создаются по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, флотах, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба. Военные суды в пределах своей компетенции рассматривают дела, связанные с преступлением военнослужащих по первой и второй инстанциям, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Судебная система РФ строится на *определенных принципах*, которые должны обеспечить ее эффективное функционирование. Одним из важнейших принципов судебной системы является *принцип ее единства*, которое устанавливается Конституцией и Федеральным конституционным законом «О судебной системе в РФ». Этот принцип означает, что суды действуют в соответствии с едиными правилами судопроизводства, а также то, что все суды применяют Конституцию РФ, федеральные конституционные законы, федеральные законы, общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры РФ, а также конституции и другие законы субъектов РФ. Единство судебной системы определяется обязательностью исполнения постановлений судов, вступивших в законную силу, законодательным закреплением единства статуса судей, финансированием федеральных судов из федерального бюджета.

Важный принцип - *самостоятельность судов и независимость судей*. Это означает, что суды осуществляют судебную власть самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли,

подчиняясь только Конституции РФ и закону. Судьи и заседатели, осуществляющие правосудие независимы и подчиняются только Конституции РФ и закону, которые устанавливают гарантии их независимости. В РФ запрещено издавать законы и иные нормативные акты, отменяющие или умаляющие самостоятельность судов, независимость судей. В связи с этим законом установлено, что лица, виновные в оказании незаконного воздействия на судей, а также заседателей, участвующих в осуществлении правосудия, а также в ином вмешательстве в деятельность судов, несут ответственность в соответствии с федеральным законом. А присвоение властных полномочий суда наказывается в соответствии с уголовным законодательством.

Следует отметить *принцип обязательности судебных постановлений* на всей территории РФ. Так же как их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения для всех без исключения органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц подлежат неукоснительному исполнению. Неисполнение постановления суда, равно как проявление иного неуважения к суду, влечет ответственность по закону.

Конституцией РФ закрепляется *принцип равенства всех перед законом и судом*. Это означает, что суды не могут отдавать предпочтение каким-либо органам, лицам или участвующим в процессе сторонам в зависимости от государственной, социальной, расовой, половой, национальной, языковой или политической принадлежности, а также в зависимости от происхождения, имущественного, должностного положения и других обстоятельств.

Принципом судебной системы является *участие граждан в осуществлении правосудия*. По конституции РФ граждане имеют право участвовать в осуществлении правосудия в соответствии с федеральными законами, а участие граждан в качестве присяжных, народных, арбитражных заседателей является гражданским долгом. За время участия в осуществлении правосудия заседателям выплачивается вознаграждение из федерального бюджета.

Принципом деятельности судебной системы является гласность судопроизводства. Это означает, что разбирательство во всех судах открытое, а слушание дел в закрытых заседаниях допускается только в случаях, предусмотренных законом.

Законом устанавливается также язык судопроизводства и делопроизводства в судах. Конституционный суд РФ, Верховный суд, Высший арбитражный суд и другие арбитражные суды используют государственный язык - русский. Другие федеральные суды на территории республик могут использовать государственный язык республики, на территории которой находится суд. Мировые суды в субъектах Федерации могут осуществлять судопроизводство на русском языке или на государственном языке республики, на территории которой расположен данный мировой суд. Участвующим в деле лицам, не владеющим языком судопроизводства, обеспечивается право выступать и давать объяснения на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Конституция РФ устанавливает *принцип несменяемости судей*, что означает одну из основных гарантий подлинной независимости и стабильности судебной власти. Кроме того, это традиционно один из самых демократических принципов организации и деятельности суда.

Центральный банк Российской Федерации

Центральный банк создается и в определенной степени контролируется Государственной думой. Государственная дума назначает на должность и освобождает от должности Председателя Центрального банка РФ. По Конституции только Президент РФ представляет Государственной думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка, и он же может поставить перед Государственной думой вопрос об освобождении от должности Председателя Центрального банка. Государственная дума назначает также членов совета директоров Центрального банка. И хотя в назначении и освобождении от должности Председателя Центрального банка участвует Президент и Государственная дума, Центральный банк по своему правовому положению является абсолютно автономным и самостоятельным органом государственной власти, не являясь органом ни законодательной, ни исполнительной

власти. Его правовое положение определяется Конституцией РФ и Федеральным законом «О Центральном банке РФ» от 26 апреля 1995 г. с последующими изменениями и дополнениями. Центральный банк представляет Государственной думе годовой отчет о своей деятельности и заключение аудиторской проверки.

Центральный банк тесно взаимодействует с правительством по различным направлениям финансово-денежной политики, но ни правительство РФ, ни другие органы государственной власти или органы местного самоуправления не имеют права вмешиваться в функции и полномочия Центрального банка РФ или оказывать какое-либо влияние на его деятельность. Закон прямо устанавливает, что в пределах своих полномочий Центральный банк РФ независим с своей деятельности, хотя вся его деятельность должна осуществляться в рамках действующего законодательства, и только федеральный закон может внести изменение в статус банка.

Основная функция банка - защита и обеспечение устойчивости рубля, которую он осуществляет независимо от других органов государственной власти. Кроме того, Конституция (ч. 1 ст. 75) устанавливает, что денежная эмиссия осуществляется исключительно Центральным банком РФ, а введение и эмиссия других денег, кроме рубля, не допускаются.

Нормативные акты Центрального банка РФ, издаваемые им в порядке осуществления своих полномочий, обязательны для всех органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления; всех физических и юридических лиц.

Тема 14. Предметы ведения и полномочия РФ и ее субъектов

Одним из наиболее сложных вопросов функционирования российского федерализма является проблема сферы ведения и полномочий самой Федерации и ее субъектов. Эта проблема, кстати, является наиболее трудноразрешимой и для многих зарубежных федераций. Конституция РФ при закреплении предметов ведения самой Федерации и ее субъектов исходит из принципа установления отдельно вопросов ведения Российской Федерации и вопросов совместного ведения Федерации и ее субъектов.

Вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации и ее субъектов субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти. В ведение Российской Федерации входят наиболее существенные вопросы государственной жизни, социально-экономической, внешнеполитической, оборонной, законодательной и других сфер деятельности (ст. 71 Конституции).

В совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов находятся:

- вопросы защиты прав и свобод человека;
- вопросы обеспечения законности и правопорядка;
- вопросы общественной безопасности;
- режим пограничных зон;
- вопросы владения, пользования и распоряжения землей;
- разграничение государственной собственности;
- охрана окружающей среды;
- защита семьи и социальная защита граждан;
- установление общих принципов организации системы органов государственной власти и местного самоуправления;
- координация международных и внешнеполитических связей субъектов Российской Федерации;
- выполнение международных договоров Российской Федерации и другие вопросы внутренней, внешней и социально-экономической политики как самой Федерации, так и ее субъектов.

По предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории

Российской Федерации. По предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации издаются федеральные законы и принимаются в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации.

Вне предметов ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа осуществляют собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных правовых актов. Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и по предметам совместного ведения.

В случае противоречия между федеральным законом и иным актом, изданным в Российской Федерации, действует федеральный закон. В случае противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, изданным вне предметов ведения Российской Федерации и вне предметов совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, действует нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации.

Проблемы разграничения полномочий между Российской Федерацией и ее субъектами приняли довольно острый характер в связи с намерениями центральных властей к укреплению вертикали исполнительной власти в Российской Федерации. Помимо конституционных положений о предметах ведения Российской Федерации и ее субъектов для решения этих проблем использовались положения Федеративного Договора, подписанного 31 марта 1992 г. Федеративный договор не подписали полномочные представители Республики Татарстан и Чеченской Республики. С Республикой Татарстан 15 февраля 1994 г. был подписан отдельный договор о разграничении предметов ведения и взаимном делегировании полномочий с Российской Федерацией. Аналогичный договор был заключен с Республикой Башкортостан и рядом других субъектов Российской Федерации. Подобные договоры были заключены в силу объективной необходимости для предотвращения распада Российской Федерации. Однако, по прошествии ряда лет, стало очевидным, что проблема разграничения полномочий не была решена, ряд полномочий вообще не был законодательно урегулирован, что стало серьезным тормозом в развитии как федеративных отношений, так и в дальнейшем развитии российской государственности.

В связи с этим в июле 2001 года Президентом РФ была образована рабочая комиссия для подготовки предложений и документов для дальнейшего развития федеративных отношений, разграничения полномочий между Российской Федерацией, ее субъектами и органами местного самоуправления. Поэтому в этом отношении предстоит еще очень большая и сложная работа, в которую будут вовлечены Президент, Правительство, Федеральное собрание, представители субъектов Федерации и органов местного самоуправления.

Тема 15. Правовой статус субъектов РФ

Субъектами Российской Федерации называются входящие в ее состав в качестве неотъемлемых составных частей на принципах равноправия национально-государственные и государственно-территориальные образования. Проблема правового статуса субъектов Российской Федерации является наиболее сложной, вызывающей много споров и дискуссий, следовательно, имеются различные точки зрения на способы и пути решения этой проблемы. Прежде всего, следует отметить особенность закрепления правового статуса субъектов Российской Федерации, которая заключается в том, что этот статус закреплен двумя видами нормативно-правовых актов. Для республик - это Конституция РФ и Конституция соответствующей республики, а для краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов - Конституция РФ и устав соответствующего субъекта.

Конституция РФ устанавливает основные принципы, на которых должен базироваться правовой статус субъектов Российской Федерации. Прежде всего, субъекты имеют свой основной закон и свое законодательство, для республик - это Конституции, для всех остальных субъектов - это уставы. Причем эти основные законы, как и все законодательство субъектов, принимается ими самостоятельно и не требует никакого утверждения со стороны общефедеральных государственных органов. Республика может принимать свою конституцию как представительным органом, так и путем всенародного референдума, уставы других субъектов Федерации принимаются законодательным (представительным) органом соответствующего субъекта.

Конституция РФ устанавливает принцип разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Федерации. Это разграничение полномочий устанавливается, в первую очередь, Конституцией Российской Федерации, а также Федеративным и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий.

Многочисленные несоответствия правовых норм, действовавших ранее в субъектах Федерации, правовым нормам самой Федерации грозили перерасти в правовой беспредел и создать опасность полной дезинтеграции российского федерализма. Президентом РФ были предприняты неотложные меры, создан институт полномочных представителей Президента в 7 федеральных округах, которые по прямому поручению Президента провели огромную работу по приведению законодательства субъектов Федерации в соответствие с общефедеральным. Таким образом были осуществлены серьезные меры по фактическому воссозданию принципа разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и ее субъектов.

Следующим важнейшим принципом конституционного статуса субъектов Российской Федерации является принцип равноправия всех субъектов, который закрепляется в нескольких направлениях.

Во-первых, закрепляется равноправие субъектов Федерации во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти.

Во-вторых, равноправие субъектов Федерации между собой, то есть в отношениях друг с другом, когда они выступают на равноправной основе. Хотя некоторые отечественные авторы ставят под сомнение принцип равноправия субъектов РФ, исходя, прежде всего, из асимметричности самой Федерации, включающей различные виды субъектов, как с точки зрения объема их полномочий, так и с точки зрения характера их существования и функционирования.

Конституция РФ обеспечивает территориальную и государственную целостность Российской Федерации. Этим положением фактически утверждается отсутствие права выхода (сецессии) какого-либо субъекта РФ из ее состава, поскольку территория Российской Федерации включает в себя территории всех ее субъектов. Отсутствие права сецессии у субъектов Российской Федерации вполне соответствует тенденциям мирового развития федерализма, поскольку современные зарубежные Конституции также в абсолютном большинстве исходят из нерушимой целостности федераций, а попытки отдельных субъектов односторонне поставить вопрос об отделении от Федерации встречают самый жесткий отпор со стороны общефедеральных властей.

Конституция РФ закрепляет основы государственной власти в субъектах Российской Федерации, которые включают в себя единство всей государственной власти, то есть государственная власть и в Федерации и в ее субъектах выступает в форме единой, но при ее осуществлении как в Российской Федерации, так и в ее субъектах реализуется принцип ее разделения на *законодательную, исполнительную и судебную* отрасли власти, и, наконец, государственную власть в субъектах РФ осуществляют образуемые ими государственные органы. Это означает, что никакие другие государственные органы, кроме образуемых

непосредственно самими субъектами Федерации, не могут присваивать себе право на осуществление государственной власти.

Вся система органов государственной власти субъектов Российской Федерации устанавливается ими самостоятельно, но при этом должны быть соблюдены два обязательных условия: *во-первых*, эта система должна соответствовать основам конституционного строя РФ и, *во-вторых*, она должна соответствовать общим принципам организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленным федеральным законом. Такой закон был принят 6 октября 1999 г.

Конституция РФ исходит из принципа единства системы исполнительной власти в Российской Федерации. Эту систему образуют федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации по предметам ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Федерации и ее субъектов. Федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов могут по взаимному соглашению передавать друг другу осуществление части своих полномочий. Это положение прямо закреплено в ст. 78 Конституции РФ.

Субъекты Федерации по предметам своего ведения обладают всей полнотой государственной власти, то есть в этой сфере осуществляют свое собственное законодательство, включая принятие законов субъектов Федерации, подзаконных и иных нормативных актов. При этом важной особенностью законодательства субъекта Федерации является то, что в случае противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом, изданным по предметам ведения субъекта Федерации, приоритет принадлежит нормативному правовому акту субъекта Федерации.

Конституция РФ устанавливает общий принцип изменения статуса субъекта Федерации, который заключается в том, что должно быть взаимное согласие Российской Федерации и данного субъекта.

Однако Конституцией РФ не установлена процедура изменения как самого статуса субъекта Федерации, так и реализация принципа взаимного согласия. Такие процедуры должны быть урегулированы специальным федеральным конституционным законом, который еще не принят.

По взаимному согласию между субъектами Федерации может быть произведено изменение их границ, которое обязательно подлежит утверждению Советом Федерации Федерального Собрания РФ. В случае внесения изменений в наименование субъекта Федерации, которое осуществляется самим субъектом, новое наименование подлежит включению в ст. 65 Конституции РФ, содержащую перечень всех субъектов Федерации. Такое изменение осуществляется принятием специального указа Президента РФ, а каких-либо согласительных или иных процедур со стороны федеральных органов власти законодательством не предусмотрено.

Конституция РФ устанавливает некоторые особенности отдельных видов субъектов Федерации, что дает основание российским исследователям определять Российскую Федерацию как асимметричную, поскольку в абсолютном большинстве зарубежных федераций устанавливается и гарантируется определенная симметрия как в наименованиях, так и в перечне признаков самого субъекта Федерации. Конституция РФ определяет республики, входящие в ее состав, как государства (ч. 2, ст. 5).

Другие виды субъектов, входящих в состав РФ, Конституцией никак не определены, хотя в постановлении Конституционного Суда РФ от 14 июля 1997 г. по делу о толковании содержащегося в ч. 4 ст. 66 Конституции РФ положения о вхождении автономного округа в состав края, области определены. То есть край, область, автономный округ определены как государственно-территориальные образования, что, наряду с существованием национально-территориальных образований, характеризует Российскую Федерацию как асимметричную.

При этом необходимо отметить, что традиционно федеративные государства не содержат в своем составе таких субъектов, как республики. Это было характерно для социалистического типа федераций (Советского Союза, Чехословакии, Югославии). Социалистические Федерации распались на отдельные самостоятельные государства. А в других федерациях таких субъектов, как республики, не предусмотрено. Кроме того, в состав Федерации как единого союзного государства не входят другие государства, это скорее характерно для конфедерации как формы объединения полностью суверенных государств. Поэтому и с этой точки зрения Российская Федерация является совершенно своеобразной.

Республики как субъекты Российской Федерации имеют свое гражданство. Другие субъекты такого права лишены. В данном случае здесь наблюдается опять разительное отличие от мирового опыта федерализма, когда одни Федерации (США, Германия) предоставляют своим субъектам всем без исключения право иметь свое гражданство, другие (Индия) лишают все свои субъекты такого права.

Конституцией РФ вопрос республиканского гражданства не урегулирован. Вместе с тем вопросы предоставления иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса гражданина Российской Федерации и вопросы выхода российских граждан из гражданства РФ являются исключительной компетенцией самой Федерации, а не ее субъектов - республик.

В соответствии с нормами Конституции РФ республики вправе устанавливать свои государственные языки, хотя более конкретно вопрос о государственных языках республик Конституцией также не регулируется.

Особенностью российского федерализма и правового статуса ряда субъектов Федерации является вхождение автономных округов в состав края или области. Это также отличительная особенность российского федерализма, поскольку в других федерациях одни субъекты не могут входить в состав других субъектов, что неизбежно вызывало бы правовые и организационные коллизии.

По Конституции РФ отношения автономных округов, входящих в состав края или области, могут регулироваться федеральным законом и договором между органами государственной власти автономного округа и соответственно органами государственной власти края или области. По постановлению Конституционного суда РФ о толковании ч. 4 ст. 66 Конституции РФ констатировалось, что вхождение автономного округа в состав края, области означает, что, будучи равноправным субъектом Федерации, он одновременно составляет часть другого ее субъекта. Это означает наличие у края, области единых территории и населения, составными частями которых являются территория и население автономного округа, а также органов государственной власти, полномочия которых распространяются на территорию автономных округов.

Конституция РФ закрепляет в качестве субъектов Российской Федерации два города федерального значения - Москву и Санкт-Петербург. Следует отметить, что Москва, являясь самостоятельным субъектом Российской Федерации, одновременно является столицей Федерации со своим особым статусом столицы. Санкт-Петербург является также самостоятельным субъектом Федерации. В обоих городах федерального значения осуществляется местное самоуправление.

Несмотря на определенные особенности различного вида у субъектов Российской Федерации имеется много общего, что дает основание говорить о наличии единого конституционно-правового статуса всех субъектов РФ.

Прежде всего, каждый субъект РФ имеет свою территорию, положения о которой закрепляются в Конституциях и уставах субъектов Федерации. Территория субъекта Федерации целостна, неделима, неприкосновенна и не может быть изменена без согласия субъекта Федерации.

Помимо своей собственной территории каждый субъект имеет свою правовую систему. Вне предметов ведения Российской Федерации и совместного ведения Федерации и ее субъектов, все субъекты самостоятельно осуществляют правовое регулирование, включая

принятие основных законов - Конституций или уставов, обычного (текущего) законодательства и принятие иных нормативных актов.

Республики принимают Конституции, порядок принятия и изменения которых закрепляется Конституцией данного субъекта. Конституции республик могут приниматься как референдумом (всенародным голосованием), так и законодательным (представительным) органом республики. Остальные виды субъектов Российской Федерации принимают свои уставы, как установлено Конституцией РФ, законодательным (представительным) органом данного субъекта Федерации. Поэтому принятие уставов каким-либо другим способом, включая региональный референдум, не предполагается.

Системы права субъектов Федерации представляют собой составную часть системы права всей Российской Федерации. Отсюда следует, что системы права субъектов Федерации должны строиться на конституционных принципах Российской Федерации, а основные законы субъектов, текущие законы и другие нормативные акты, принимаемые в субъектах, не должны противоречить общефедеральной Конституции и федеральным законам.

Необходимо отметить, что в Конституциях республик можно найти положения, не соответствующие нормам основного закона РФ. В различных Конституциях это несоответствие касается статуса республик в составе Российской Федерации, гражданства и государственных языков, пределов действия Конституции РФ и федеральных законов, разграничения предметов ведения Российской Федерации и входящих в ее состав республик, системы органов государственной власти и местного самоуправления, прав человека и гражданина.

Субъекты Российской Федерации устанавливают самостоятельно свою систему органов государственной власти, которая должна соответствовать основам конституционного строя РФ и общим принципам организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленных федеральным законодательством.

В систему органов государственной власти субъекта РФ входит законодательный (представительный) орган государственной власти, высший исполнительный орган государственной власти, иные органы государственной власти, устанавливаемые конституцией или уставом субъекта Федерации. В систему органов государственной власти субъекта Федерации может входить и высшее должностное лицо субъекта, должность которого установлена конституцией или уставом субъекта.

Законодательный (представительный) орган субъекта Федерации является постоянно действующим высшим и единственным органом законодательной власти субъекта РФ. Структура и полномочия этого законодательного органа устанавливаются конституцией или уставом данного субъекта. Формирование законодательного органа осуществляется на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Законодательный орган субъекта избирается на 4 или 5 лет, а численность депутатов колеблется от 250 депутатов в Татарстане, 65 - в Бурятии и до 32 депутатов в Туве.

Президент республики может досрочно распустить законодательный орган. Но он лишен этого права в течение первого года после избрания законодательного органа; если законодательный орган предъявил президенту конституционные обвинения, если на территории республики введено чрезвычайное положение, если до окончания срока президентских полномочий остается шесть месяцев.

Основные полномочия законодательного (представительного) органа субъекта Федерации сводятся к следующему:

- принятие местной Конституции;
- внесение поправок в Конституцию или устав субъекта Федерации;
- принятие региональных законов, внесение в них поправок и изменений;
- решение вопросов, касающихся границ субъекта Федерации;
- решение вопроса о проведении референдума в субъекте Федерации;
- назначение очередных или внеочередных выборов, президента или высшего должностного лица субъекта Федерации;

- принятие местного бюджета;
- распоряжение собственностью субъекта и другие полномочия.

Правом законодательной инициативы обладают депутаты законодательного (представительного) органа, высшее должностное лицо субъекта Федерации, представительные органы местного самоуправления. Конституция или устав субъекта Федерации предусматривают возможность предоставления права законодательной инициативы также общественным объединениям или группе граждан.

Законы субъекта Федерации направляются высшему должностному лицу для подписания и обнародования. Высшее должностное лицо имеет право отклонить принятый закон и направить его на повторное рассмотрение высшим представительным органом субъекта Федерации. Депутаты могут преодолеть вето на закон, наложенное высшим должностным лицом.

Депутаты законодательного (представительного) органа субъекта Федерации не могут быть депутатами других представительных органов, занимать государственные должности, находиться на государственной службе. Депутаты работают на профессиональной основе и не могут заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности. Конституция или устав субъекта Федерации закрепляет принцип неприкосновенности депутата законодательного органа в течение всего срока его полномочий. Лишение депутата неприкосновенности может быть решено законодательным (представительным) органом субъекта по представлению прокурора субъекта Российской Федерации.

В субъектах Российской Федерации установлена система органов исполнительной власти (высший исполнительный орган) во главе с его руководителем. Руководитель высшего исполнительного органа избирается гражданами данного субъекта путем всеобщего голосования на срок до 6 лет и, как правило, не может быть переизбран на свою должность более двух сроков подряд.

При избрании должностного лица на должность количество выдвигаемых кандидатов не ограничено. При этом в республиках кандидат на должность президента должен быть гражданином данной республики, проживать постоянно на ее территории установленный Конституцией срок, владеть национальным языком, произносить присягу при вступлении в должность на национальном государственном языке республики. В других субъектах Федерации таких требований не установлено.

Высшее должностное лицо как глава исполнительной власти не может исполнять никаких других государственных функций, быть депутатом представительного органа, заниматься предпринимательской или иной оплачиваемой деятельностью. Ему может быть выражено недоверие законодательным органом, а если это предусматривается законодательством субъекта Федерации, то он может быть досрочно отозван избирателями со своего поста.

В случае досрочного прекращения полномочий высшего должностного лица внеочередные выборы проводятся не позднее чем через шесть месяцев.

Высший исполнительный орган является постоянно действующим органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации. В его полномочия входит исполнение Конституции, законов и иных нормативных актов на территории субъекта, социально-экономическое развитие субъекта, участие в проведении единой государственной политики в области финансов, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения и экологии, осуществление иных полномочий.

Правовые акты органов и должностных лиц субъекта, противоречащие Конституции Российской Федерации, федеральным и региональным законам, должны быть опротестованы соответствующим прокурором или его заместителем.

Президент Российской Федерации имеет право обратиться в законодательный орган субъекта Федерации с представлением о приведении Конституции или устава субъекта в соответствие с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами,

приостанавливать действие акта высшего должностного лица и органа исполнительной власти. А высшее должностное лицо субъекта имеет право обращения в соответствующий суд для решения вопроса о соответствии изданного им или органом исполнительной власти акта Конституции Российской Федерации федеральным законам и международным обязательствам Российской Федерации.

Система органов государственной власти субъектов устанавливается нормами конституций или уставов и строится на принципах разделения властей - на законодательную, исполнительную и судебную. Во многих республиках созданы конституционные суды, в ряде других субъектов - уставные суды.

Законодательную власть в краях, областях, городах федерального значения, автономных образованиях осуществляют думы, законодательные собрания, собрания депутатов, образуемые на основе выборности в соответствии с нормами соответствующего устава. Исполнительную власть в этих субъектах осуществляют губернатор, глава администрации, администрация области и т.д.

В пределах ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Федерации и ее субъектов федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти Российской Федерации. Органы исполнительной власти субъектов и федеральные органы исполнительной власти могут взаимно передавать друг другу осуществление части своих полномочий. Такая передача может осуществляться путем подписания соглашений между соответствующими органами исполнительной власти. Президент Российской Федерации имеет право приостанавливать действия актов органов исполнительной власти субъектов Федерации, если они противоречат федеральной Конституции и федеральным законам, международным обязательствам Российской Федерации или нарушают права и свободы человека и гражданина. Президент РФ также имеет право использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов, а также между органами государственной власти субъектов.

Конституциями, уставами и законами субъектов Российской Федерации установлен правовой статус и порядок использования официальной символики субъектов - герба, флага и гимна. Субъектам Российской Федерации принадлежит право участвовать в международных и внешнеэкономических связях Российской Федерации, координация которых входит в совместное ведение Российской Федерации и ее субъектов. Субъекты Российской Федерации осуществляют международные и внешнеэкономические связи с субъектами иностранных федеративных государств, административно-территориальными образованиями иностранных государств, а также участвуют в деятельности международных организаций. Органы государственной власти субъекта Российской Федерации имеют право на ведение переговоров с иностранными партнерами и заключение с ними соглашений, о чем предварительно уведомляются федеральные органы исполнительной власти.

Координация международных и внешнеэкономических связей субъектов Российской Федерации осуществляется федеральными органами исполнительной власти в порядке, устанавливаемом Президентом Российской Федерации.

Конституциями республик и уставами других субъектов РФ устанавливается конкретный перечень вопросов, входящих в исключительное ведение субъектов Российской Федерации. Этот перечень основывается на нормах федеральной Конституции, в которых говорится, что вне пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения Федерации и ее субъектов субъекты Федерации обладают всей полнотой государственной власти; а в случае противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом, изданным вне пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения Федерации и ее субъектов, действует нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации.

В исключительное ведение субъекта Российской Федерации входят такие вопросы, как:

- принятие и изменение Конституции, устава, законов и иных нормативных правовых актов субъекта;
- определение административно-территориального устройства данного субъекта;
- установление системы органов государственной власти, определение порядка их формирования, внутренней организации и функционирования;
- законодательство об организации местного самоуправления;
- управление государственной собственностью субъекта;
- принятие и реализация программ в области государственного, социально-экономического, культурного и экономического развития субъекта;
- финансовое, валютное и кредитное регулирование по вопросам, отнесенным к ведению субъекта;
- региональный бюджет, налоги и сборы;
- международные и внешнеэкономические связи;
- законодательство о государственной и муниципальной службе и иные вопросы, входящие в ведение субъекта Российской Федерации.

Кроме перечисленных выше вопросов, к предметам ведения субъекта относятся:

- установление порядка проведения региональных и муниципальных выборов;
- определение порядка деятельности органов местного самоуправления;
- порядок образования и деятельности внебюджетных и валютных фондов;
- заключение и расторжение договоров субъекта;
- установление порядка назначения и проведения референдума субъекта;
- утверждение схем управления субъектом, определение структуры высшего исполнительного органа субъекта и ряд других вопросов.

Одним из наиболее сложных вопросов в отношениях Российской Федерации и ее субъектов является проблема федерального вмешательства в права субъектов Федерации. Традиционно в зарубежных федеративных государствах установлены конституционные основания для вмешательства федеральных властей в права субъектов Федерации, получившие название «право федеральной интервенции».

Они включают довольно широкий спектр:

- вооруженные конфликты в самом субъекте или между субъектами;
- массовые беспорядки;
- угроза национальной безопасности;
- рост преступности;
- конфликты между ветвями государственной власти субъекта;
- значительная задолженность субъекта по федеральным платежам;
- расхождение валютно-финансовой политики правительства субъекта Федерации с общефедеральной политикой и другие основания.

На протяжении многолетней истории федерализма известны сотни случаев федерального вмешательства в права субъектов, направление туда вооруженных сил, введение в отдельных субъектах президентского правления. Эти меры всегда носили вынужденный характер и преследовали цели восстановления в субъектах конституционного порядка и сохранения территориальной целостности и внутренней безопасности в Федерации. Попытки отдельных субъектов поставить вопрос о выходе из Федерации ранее служили прямым основанием для федерального вмешательства и при необходимости пресекались вооруженным путем.

В Конституции РФ отсутствуют положения о федеральном вмешательстве, основания и механизм осуществления такого вмешательства. Однако такое вмешательство возможно в силу общих конституционных положений о полномочиях президента как главы государства и правительства РФ. В частности, ч. 4 ст. 78 устанавливает, что Президент и Правительство РФ обеспечивают в соответствии с Конституцией РФ осуществление полномочий федеральной государственной власти на всей территории Российской Федерации. Кроме того, по Конституции Президент РФ является гарантом самой Конституции, прав и свобод человека, и

он принимает в установленном Конституцией порядке меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности.

Президент для устранения нарушений конституционных норм субъектами Федерации может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Федерации, а также свое конституционное право, например, *приостановить действие актов исполнительной власти, противоречащих Конституции, федеральным законам и указам, и право на введение чрезвычайного или военного положения на всей или части территории Российской Федерации.*

В случае возникновения незаконных вооруженных формирований на отдельных территориях России применяется международно-правовой акт - Дополнительный протокол от 8 июня 1977 г. к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г., касающийся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера. Этот международно-правовой акт, являющийся, в силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, составной частью правовой системы Российской Федерации, подтверждает принцип суверенитета государства и устанавливает при возникновении вооруженного конфликта «обязанность правительства всеми законными средствами поддерживать или восстанавливать правопорядок в государстве или защищать национальное единство и территориальную целостность государства» (ч. 1 ст. 3). Одновременно этот международно-правовой документ вводит гарантии от посягательства на жизнь, здоровье, против жестокого обращения, коллективных наказаний, взятия заложников, актов терроризма, надругательства над человеческим достоинством и других нарушений прав и свобод в отношении лиц, прекративших участвовать в военных действиях.

Конституция РФ не устанавливает оснований и порядка использования вооруженных сил на территории субъектов Федерации в случае возникновения там восстаний и других нарушений конституционного порядка. Факт использования федеральными властями вооруженных сил в Чеченской Республике для восстановления конституционного порядка и ликвидации незаконных вооруженных формирований был признан Конституционным судом РФ соответствующим нормам Конституции РФ.

Указы Президента РФ от 30 ноября и 9 декабря 1994 г. и Постановления Правительства от того же числа предписали Вооруженным силам и внутренним войскам МВД применить меры государственного принуждения для обеспечения государственной безопасности и территориальной целостности Российской Федерации, разоружения незаконных вооруженных формирований на территории Чеченской Республики. При проверке конституционности указанных актов Президента и Правительства Постановлением Конституционного суда РФ от 31 июля 1995 г. они были признаны соответствующими Конституции РФ. Вместе с тем Конституционный суд отметил, что, хотя действия Вооруженных сил и внутренних войск базировались на конституционных основах, они привели к гибели тысяч российских граждан, что требует расследования и наказания виновных в общесудебном порядке. События в Чечне показали необходимость совершенствования законодательства для вмешательства федеральных властей в случае нарушения в субъектах Федерации основ конституционного строя, прав и свобод граждан.

Важнейшим актом такого законодательства явилось принятие Федерального конституционного закона «О чрезвычайном положении», который вступил в силу 2 июня 2001 г. В соответствии с этим законом введение чрезвычайного положения является временной мерой, применяемой исключительно для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя Российской Федерации. Целями введения чрезвычайного положения являются устранение обстоятельств, послуживших основанием для его введения, обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина, защиты конституционного строя Российской Федерации. Законом четко определены обстоятельства, при наличии которых вводится чрезвычайное положение.

К таким обстоятельствам относятся:

- попытки насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации, захвата или присвоения власти, вооруженный мятеж, массовые беспорядки, террористические акты, блокирование или захват особо важных объектов или отдельных местностей, подготовка и деятельность незаконных вооруженных формирований; межнациональные; межконфессиональные и региональные конфликты, сопровождающиеся насильственными действиями, создающие непосредственную угрозу жизни и безопасности граждан, нормальной деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления;

- чрезвычайные ситуации природного и техногенного характера, чрезвычайные экологические ситуации, в том числе эпидемии и эпизоотии, возникшие в результате аварий, опасных природных явлений, катастроф, стихийных и иных бедствий, повлекшие (могущие повлечь) человеческие жертвы, нанесение ущерба здоровью людей и окружающей природной среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности населения и требующие проведения масштабных аварийно-спасательных и других неотложных работ.

Срок действия чрезвычайного положения, вводимого на всей территории Российской Федерации, не может превышать 30 суток, а вводимого в ее отдельных местностях - 60 суток. В случае, если в течение этого срока цели введения чрезвычайного положения не были достигнуты, срок его действия может быть продлен указом Президента РФ с соблюдением требований, установленных федеральным конституционным законом для введения чрезвычайного положения.

Важно отметить, что в соответствии с нормами данного закона, Президент Российской Федерации вправе приостанавливать действие правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, правовых актов органов местного самоуправления, действующих на территории, на которой введено чрезвычайное положение, в случае противоречия этих актов указу Президента РФ о введении на данной территории чрезвычайного положения.

Для обеспечения режима чрезвычайного положения используются силы и средства органов внутренних дел, уголовно-исполнительной системы, федеральных органов безопасности, внутренних войск, а также силы и средства органов по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий.

В исключительных случаях на основании указа Президента РФ в дополнение к силам и средствам, указанным выше, для обеспечения режима чрезвычайного положения могут привлекаться вооруженные силы Российской Федерации, другие войска, воинские формирования и их органы. Закон четко определил задачи, для выполнения которых могут привлекаться вооруженные силы в случае введения чрезвычайного положения.

Эти задачи сводятся к:

- поддержанию особого режима въезда на территорию, на которой введено чрезвычайное положение, и выезда из нее;

- охране объектов, обеспечивающих жизнедеятельность населения и функционирование транспорта, и объектов, представляющих повышенную опасность для жизни и здоровья людей, а также для окружающей природной среды;

- разъединению противоборствующих сторон, участвующих в конфликтах, сопровождающихся насильственными действиями с применением оружия, боевой и специальной техники;

участию в пресечении деятельности незаконных вооруженных формирований;

- участию в ликвидации чрезвычайных ситуаций и спасении жизни людей в составе сил Единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций.

Для осуществления единого управления силами и средствами, обеспечивающими режим чрезвычайного положения, указом Президента РФ назначается комендант территории, на которой введено чрезвычайное положение.

Кроме того, на территории, на которой введено чрезвычайное положение, указом Президента РФ может устанавливаться особое управление этой территорией путем создания:

- временного специального органа управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение;
- федерального органа управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение.

Временному специальному органу управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение, могут быть переданы полностью или частично полномочия органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органов местного самоуправления, действующих на территории, на которой введено чрезвычайное положение. Комендант территории переходит в подчинение руководителю органа временного специального управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение, и по должности является его первым заместителем.

В случае, если на территории, на которой введено чрезвычайное положение, создание временного специального органа управления указанной территорией не обеспечило достижения целей введения чрезвычайного положения, может быть создан федеральный орган управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение. При этом временный специальный орган управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение, прекращает свои полномочия. При введении особого управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение путем создания федерального органа управления этой территорией, осуществление полномочий органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, действующих на указанной территории, приостанавливается, а их функции возлагаются на федеральный орган управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение.

Органы особого управления территорией, на которой введено чрезвычайное положение, вправе издавать в пределах своих полномочий обязательные для исполнения на соответствующей территории приказы и распоряжения по вопросам обеспечения режима чрезвычайного положения.

Таким образом, Федеральный конституционный закон «О чрезвычайном положении» является серьезной законодательной базой для регулирования многих вопросов, связанных с восстановлением конституционной законности и защиты конституционного строя как в целом в Федерации, так и в отдельных ее регионах. Закон четко определяет основания введения чрезвычайного положения и следующего за этим федерального вмешательства в права отдельных регионов.

С принятием этого закона, урегулированность ряда вопросов взаимоотношений федерального центра и регионов, в том числе и субъектов Российской Федерации, нашла свое более точное выражение и во многом приблизилась к отношениям федеральных властей и субъектов Федерации в зарубежных странах, где опыт федерального вмешательства имеет длительную историю и в значительной степени способствует сохранению целостности федеративного государства.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. В качестве конституционной основы федеративного устройства Российской Федерации закреплены такие принципы, как...
2. Система органов государственной власти Российской Федерации строится на определенных принципах. Назовите их.
3. Что понимается под органами законодательной власти?
4. Органы исполнительной власти включают в себя...
5. В соответствии с законом полномочия Правительства можно разделить на общие полномочия. Перечислите их.
6. В соответствии с законом полномочия Правительства можно разделить на полномочия в специальных сферах деятельности. Назовите их.
7. Из каких элементов состоит судебная система России?

8. Основными задачами арбитражных судов являются...
9. Назовите известные Вам принципы функционирования судебной системы в России.
10. Что находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов?
11. Что входит в систему органов государственной власти субъекта РФ?
12. Основные полномочия законодательного (представительного) органа субъекта Федерации сводятся к следующему....
13. В исключительное ведение субъекта Российской Федерации входят такие вопросы, как...
14. Перечислите задачи, для выполнения которых могут привлекаться вооруженные силы в случае введения чрезвычайного положения.

Раздел 7. Основные положения гражданского права Российской Федерации

Тема 16. Предмет и принципы гражданского права. Гражданский кодекс Российской Федерации

Предмет гражданского права составляют отношения, регулируемые гражданским законодательством (ст. 2 ГК РФ). В круг таких отношений Гражданский кодекс включил имущественные отношения, а также связанные с ними личные неимущественные отношения. Однако далеко не все отношения имущественного характера относятся к сфере гражданско-правового регулирования. Ряд таких отношений регулируется нормами иных отраслей права - административного, финансового и др.

Отграничение круга отношений, охватываемых гражданско-правовым регулированием, от отношений, регулируемых иными отраслями права, производится при помощи метода правового регулирования.

Методом правового регулирования называют способ воздействия на поведение участников правоотношений, направленный на достижение целей правового регулирования.

Право по-разному может воздействовать на участников правоотношений:

- оно может применять к ним метод властного подчинения (*административные правоотношения*);

- оно может применять к ним метод репрессии (*уголовные правоотношения*) и др.

Для гражданского права такие методы не свойственны.

Метод гражданско-правового регулирования основан на юридическом равенстве, признаваемом за участниками правоотношений, на автономии их воли (независимости их волеизъявления при вступлении в правоотношения, их изменении или прекращении), а также на их имущественной самостоятельности. Цель регулирования, преследуемая таким методом, состоит в обеспечении преимущественно координационных связей между ними, при которых вступление в правоотношение происходит по воле, усмотрению самого участника гражданского оборота, а не по велению одного из таких участников (как это имеет место при субординационном подходе к установлению правоотношений).

Другими словами, юридическое равенство участников гражданских правоотношений означает, что такие участники (субъекты) равноправны и независимы друг от друга. Однако их равноправие не означает равенства содержания субъективных прав, принадлежащих участникам правоотношения. Достижение подобного равенства не составляет цели гражданско-правового регулирования, да оно и невозможно в тех весьма распространенных отношениях, которые предполагают наделение одной стороны только правами при возложении на другую сторону только обязанностей. Именно такое распределение прав и обязанностей может иметь место, например, в договоре займа.

Равенство участников гражданских правоотношений - это вовсе не наделение равными, одинаковыми по объему правами и обязанностями. В такой, например, сделке, как договор займа, один участник имеет в основном только права (кредитор), а другой в основном только обязанности (должник). Между тем, договор займа - это гражданско-правовая сделка, не исключаемая из-под действия гражданско-правового регулирования.

Обеспечение равенства участников как метод гражданско-правового регулирования имеет своим назначением вовсе не уравнивание прав, приобретаемых сторонами отдельных видов сделок, а исключение подчинения одной стороны другой в ходе заключения сделки. Уместно подчеркнуть в этой связи необходимость различать право в объективном смысле и субъективные гражданские права. Это позволит избежать отождествления понятия права как вместилища норм и правил регулирования с понятием права как конкретного правомочия конкретного лица.

Какой же круг общественных отношений охватывается регулированием посредством гражданско-правового метода? Ответ на этот вопрос содержится в ст. 2 ГК РФ: гражданско-правовым регулированием охватываются имущественные и связанные с ними неимущественные отношения.

К числу имущественных отношений, входящих в предмет гражданско-правового регулирования, относятся:

- отношения собственности и оборот движимостей и недвижимостей (ст. 130 ГК РФ);
- отношения интеллектуальной собственности (ст. 1 ГК РФ);
- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными.

Объективное и субъективное право

Если речь идет о совокупности юридических норм, относящихся ко всем лицам, подчиняющимся их действию, то такая совокупность составляет право в **объективном смысле** (в данном случае - гражданское право). Такие нормы сами по себе не порождают прав и обязанностей для отдельных (конкретных) лиц. Они лишь предназначены для регулирования тех отношений, которые способны сложиться между отдельными лицами в гражданском обороте. Несколько упрощая, можно пояснить это так: наличие в Гражданском кодексе норм о договоре, например, займа, не означает, что в обязанности участников гражданских правоотношений входит заключение договоров займа. Конечно, кодекс или иной источник гражданского права не может не закреплять те или иные гражданские права или обязанности, но для того, чтобы они возникли у конкретных лиц (стали их субъективными правами), необходимо наступление обстоятельств, приводящее в движение механизм гражданского регулирования. Такие обстоятельства прямо предусматриваются **объективным правом** и именуются юридическими фактами. Порождаемые ими отношения и являются гражданскими правоотношениями, а правомочия, возникающие у их участников, - их субъективными правами.

Субъективное право, таким образом, можно понимать, как правомочие, признаваемое за субъектом права. Цель такого правомочия определяется его интересами, к удовлетворению которых он стремится, вступая в гражданские правоотношения.

Вступление в такие правоотношения делает лицо их участником, или субъектом; признаваемые за ним гражданские права являются его субъективными правами. Вместе с обременяющими субъектов обязанностями эти права образуют содержание отдельного правоотношения (возникающего из договора, деликта или иного основания).

Следует учитывать, что вступление в гражданское правоотношение может быть не только добровольным. Иногда оно не зависит от воли стороны. Примером превращения лица в субъект гражданского правоотношения против своей воли могут служить некоторые внедоговорные обязательства. Например, гражданское правонарушение (деликт), совершенное при условиях, указанных в законе, порождает у потерпевшего право требовать возмещения вреда, а у причинителя - обязанность его возмещения. В этом случае нормы законодательства, предписывающие ответственность причинителя вреда, составляют часть объективного права, а конкретное право на истребование возмещения от причинителя вреда выступает субъективным правом пострадавшего.

Субъективное право не следует отождествлять с правоспособностью. Эти понятия соотносятся между собой как причина и следствие, условие и результат. Субъективное право - это всегда право, уже имеющееся у конкретного лица, возникшее из конкретного правооснования. Правоспособность же конкретного лица, как будет показана ниже, - это лишь предпосылка к обладанию или приобретению им субъективного права (или обязанности).

Диспозитивные и императивные нормы в гражданском праве

Метод гражданско-правового регулирования проявляется в способах воздействия на поведение субъектов гражданских правоотношений. Такое воздействие осуществляется со стороны правовых норм. Сила и характер действия гражданско-правовых норм неодинаковы.

С учетом такой неодинаковости их можно разделить на две части:

- императивные нормы;

- диспозитивные нормы.

Различие между ними проходит по линии воли участников гражданских правоотношений. **Императивные нормы** имеют принудительный характер. Они действуют на участников правоотношения независимо от воли последних. **Диспозитивные нормы** имеют восполнительный характер. Они действуют на участников конкретного правоотношения лишь в тех случаях, когда таковое не урегулировано волей последних (восполняя тем самым не выраженную ими волю).

Диспозитивные нормы характерны для сферы частного права, в то время как императивные нормы составляют содержание публичного права. Однако не все гражданско-правовые нормы диспозитивны. Для некоторых категорий общественных отношений, относящихся к кругу гражданско-правового регулирования, диспозитивные нормы не применимы, так как требуют регулирования, не зависящего от воли их участников. Так, только императивными нормами регламентируются вопросы правового статуса субъектов гражданского права. Императивны по своей природе многие нормы вещного и наследственного права. Договорное право наполнено преимущественно диспозитивными нормами, хотя целый ряд договорных обязательств также подчиняется действию императивных норм (вексельные, чековые отношения и др.).

Принципы гражданского права

Основные начала, характеризующие систему гражданских правоотношений, определяющие основу их строения и развития, именуют принципами гражданского права. Их организующее и системообразующее значение заключается в том, что они присущи всей совокупности гражданских правоотношений и пронизывают все институты гражданского права.

Назначение принципов, прямо формулируемых законодателем либо вытекающих из отдельных норм, состоит в обеспечении правильного применения гражданско-правовых норм и содействии более глубокому пониманию содержания и целей гражданско-правового регулирования.

Составляющие основу гражданского права современной России принципы (или основные начала) указаны непосредственно в Гражданском кодексе (ст. 1). Важнейшими из них выступают следующие:

1. Принцип равенства участников гражданских правоотношений. Уяснение содержания этого принципа требует правильного понимания идеи равенства в гражданских правоотношениях. Здесь следует воздерживаться, по меньшей мере, от трех ошибочных суждений об идее равенства.

Так, эта идея заключается вовсе не в том, чтобы уравнивать их участников в имущественной сфере; имущественное положение участников гражданского оборота может быть совершенно неодинаковым (как правило, оно и не может быть совершенно одинаковым).

С другой стороны, равенство в гражданских правоотношениях не означает, строго говоря, и равенства в правоспособности: она неодинакова у граждан и юридических лиц, нет равной правоспособности и в кругу одних лишь юридических лиц.

Наконец, не следует понимать такое равенство как равенство субъективных прав, принадлежащих участникам отдельного правоотношения. Содержание таких правоотношений, возникающих из различных сделок, может давать примеры самого различного распределения прав и обязанностей внутри каждого из них, вплоть до закрепления за одной стороной только прав и возложения на другую только обязанностей.

Правильное понимание идеи равенства участников гражданских правоотношений, воплощенной в юридическом принципе, требует уяснения цели, на достижение которой она направлена. Эта цель состоит в исключении подчиненности одного участника другому, зависимости поведения одного контрагента от усмотрения или воли другого. Признавая равенство участников гражданских правоотношений, закон устанавливает между ними связь не субординационную, а координационную характера. Субъективные права участников

гражданских правоотношений могут быть неравными по содержанию, но условия их осуществления обязательно должны быть равными.

Поясним на примере, что значит иметь одинаковые условия осуществления своих прав.

Так, к числу условий осуществления субъективных прав относятся и условия их защиты от возможного нарушения. В кодексе мы обнаруживаем конкретное проявление принципа равенства применительно, в частности, к защите прав собственников: в ст. 212 ГК РФ указывается, что они защищаются одинаково, независимо от форм собственности. Следовательно, независимо от того, кто выступает носителем права собственности, - отдельные граждане, юридические лица или органы публичной власти в лице государственных или муниципальных образований, - всем им закон предоставляет совершенно одинаковые средства защиты против нарушения принадлежащего им права или последствий его нарушения.

В то же время следует иметь в виду, что участие субъектов конституционного (публичного) права в гражданских правоотношениях на равных началах с субъектами гражданского права не лишает органы власти закрепленных за ними властных полномочий. Просто эти полномочия осуществляются ими в иных сферах - налоговой, таможенной, валютно-финансовой и проч. В сфере же гражданского оборота, в которой они также могут осуществлять свою деятельность, принадлежащие им властные полномочия не подлежат применению. Так, вступая в отношения с гражданами или юридическими лицами как субъектами частного права (например, заключая с ними различные договоры), они подчиняются действию гражданско-правовых норм, предписывающих равные начала в ответственности за неисполнение принятых на себя обязательств. Обязанность возмещать своим контрагентам убытки от ненадлежащего исполнения, уплачивать неустойку и т.п., лежит на том, кто не исполнил обязательство, независимо от того, наделен он властными полномочиями или нет.

2. Принцип неприкосновенности собственности. Гражданское законодательство основывается на неприкосновенности собственности (п. 1 ст. 1 ГК РФ). Неприкосновенность и защита собственности находят свое выражение и в иных нормах Гражданского кодекса, конкретизирующих положение, закрепленное в ч. 3 ст. 35 Конституции РФ: «Никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и полного возмещения». Кодекс допускает принудительное отчуждение лишь по ограниченному кругу оснований (реквизиция, выкуп бесхозно содержавшихся культурных ценностей, конфискация, выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними; прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать; отчуждение недвижимости в связи с отчуждением участка, на котором она находится) и лишь в строгом соответствии с законом (ст.ст. 235, 238-243).

Этот же пример свидетельствует о закреплении кодексом принципиальной возможности участия в гражданско-правовой деятельности субъектов конституционного права, а именно Российской Федерации и ее субъектов Российской Федерации. Участие их в регулируемых гражданским правом отношениях осуществляется на равных началах с гражданами и юридическими лицами (ст. 124 ГК РФ).

3. Принцип свободы договора. Этот принцип пронизывает всю систему договорного права и выражается в признании договора основной формой опосредования хозяйственных связей самостоятельных участников гражданского оборота. Свобода договора позволяет им по собственному усмотрению выбирать или создавать собственную модель договорных отношений, самостоятельно решать вопрос о вступлении в договор (ст. 421 ГК РФ). Ограничение свободы договора допустимо лишь в порядке исключения и лишь в той мере, в которой подобное ограничение вообще допустимо по отношению к гражданским правам, то есть в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Принцип свободы договора отражает одну из важнейших идей в сфере правового регулирования отношений гражданского оборота - идею *диспозитивности*.

Эта идея заключается в предоставлении участникам правоотношения права самостоятельно определять, как содержание правоотношения, так и устанавливать правила, действию которых оно подчиняется. Первая возможность обеспечивается тем, что круг оснований, по которым могут приобретаться гражданские права и обязанности, не ограничивается в кодексе какими-либо специальными рамками (ст. 8 ГК РФ). Вторая возможность обеспечивается наполнением кодекса значительным числом диспозитивных норм, подлежащих применению лишь в случаях, когда участники отношения не предусмотрят в своем соглашении иного правила, чем того, которое зафиксировано диспозитивной нормой.

Таким образом, диспозитивность призвана содействовать такому порядку вещей, при котором приобретение прав и осуществление обязанностей производится участниками гражданского оборота своей волей и в своем интересе. В кодексе прямо указывается: «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе» (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

4. Принцип невмешательства в частные дела. Этот принцип закреплен в ст. 1 ГК РФ и предполагает недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Положение кодекса прямо отражает конституционную норму, закрепленную в ст. 23 Конституции РФ и предусматривающую право каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени.

5. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Задача этого ведущего начала гражданского законодательства состоит в обеспечении свободной инициативы участникам гражданского оборота. Закрепление этого принципа в кодексе отражает и конституционное положение о том, что «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности» (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ).

Само осуществление гражданских прав неразрывно связано с данным принципом и зависит от его неукоснительного соблюдения. Так, в кодексе указывается, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, причем отказ от осуществления принадлежащих им прав не влечет, по общему правилу, прекращения этих прав (ст. 9 ГК РФ).

Осуществление гражданских прав может быть подвергнуто определенным ограничениям, если того требует действующий правопорядок. Так, может быть ограничена либо запрещена деятельность, направленная на ограничение конкуренции или проявляющаяся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке. Недопустимы действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, равно как и злоупотребление правом в других формах (ст. 10 ГК РФ).

6. Принцип восстановления нарушенных прав. Вводя этот принцип в гражданское законодательство, кодекс обеспечивает условия для решения одной из важнейших задач гражданского права - восстановить положение, существовавшее до нарушения права, а при невозможности этого - компенсировать причиненный нарушением вред. Восстановление нарушенных прав обеспечивается системой защиты гражданских прав.

7. Принцип судебной защиты нарушенного права. Конституционная норма о гарантиях судебной защиты прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ) конкретизирована положениями ст. 11 ГК РФ, предусматривающими защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав судом, в том числе арбитражным и третейским, в соответствии с нормами о подведомственности.

В определенных случаях нарушенные гражданские права могут защищаться и иными способами. В случаях, предусмотренных законом, такая защита может осуществляться в административном порядке (п. 2 ст. 11 ГК РФ), а в некоторых случаях допустима и внесудебная защита, а именно - самозащита гражданских прав (ст.ст. 12, 14 ГК РФ).

Федеральный закон РФ от 30 ноября 1994 год № 52-ФЗ «О введении в действие Части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» ознаменовал собой начало новой эпохи в регламентации гражданских правоотношений. Вступивший в силу с 1 января 1995 г. новый Гражданский кодекс приобрел основополагающее значение в сфере определения правового положения всех участников гражданского оборота в России. Будучи актом комплексного характера, он заключает в себе все основные принципы, институты и нормы, необходимые для регулирования обращения товаров, услуг, имущественных ценностей в предпринимательской сфере.

Основные черты и значение Гражданского кодекса

ГК РФ 1994 года ввел понятие гражданского законодательства. Согласно ст. 3 оно состоит из собственно Гражданского кодекса, а также принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регламентирующих гражданские правоотношения. Фундаментальное значение кодекса проявляется в том, что его положениям должны отвечать все прочие правовые акты, содержащие гражданско-правовые нормы (п. 2 ст. 3 ГК РФ). При коллизии актов, издаваемых исполнительной властью, и положений кодекса или иного закона применению подлежит кодекс или соответствующий закон. Данное правило распространяется на все правовые акты, включая указы Президента РФ и постановления Правительства, что делает его особенно важным для судебной практики.

Еще одно важное последствие принятия кодекса состоит в создании прочных предпосылок для преодоления хаотизации законодательства о предпринимательстве, тенденция к которой приобрела в последнее время весьма заметные очертания.

Гражданский кодекс РФ восстановил частноправовые начала в регулировании отношений имущественного оборота. При этом он не исключил возможности ограничения частных прав в общественных интересах, приблизившись тем самым к общепринятой практике в странах с развитыми системами частного права.

Новое гражданское право, воплощенное в ГК РФ 1994 года, не является продуктом, возникшим вне всякой связи с предшествующим правовым развитием. Кодекс содержит многие положения ранее действовавшего ГК РСФСР 1964 года, воспроизводившего, в свою очередь, некоторые положения ГК 1922 года, и дореволюционного гражданского права России. Это позволяет закрепить необходимые в обороте преемственность и стабильность правового регулирования.

В то же время кодекс закрепил целый ряд принципиально новых положений, существенно обогатил палитру гражданско-правового регулирования.

Строение Гражданского кодекса

Структура, содержание ч. 1 ГК РФ обширнее ГК РСФСР 1964 г. Это проявляется как в объеме кодекса (он насчитывает 453 статьи, в то время как соответствующая часть ГК 1964 года состояла лишь из 236 статей), так и в его основных началах.

Основными структурными элементами выступают в кодексе разделы (всего их - три), некоторые из них включают в себя подразделы.

Внешне структура ГК 1994 года выглядит так:

Раздел I - Общие положения.

Подраздел 1 - Основные положения.

Подраздел 2 - Лица.

Подраздел 3 - Объекты гражданских прав.

Подраздел 4 - Сделки и представительства.

Подраздел 5 - Сроки, исковая давность.

Раздел II - Право собственности и другие вещные права.

Раздел III - Общая часть обязательственного права.

Подраздел 1 - Общие положения об обязательствах.

Подраздел 2 - Общие положения о договоре.

Применение положений Гражданского кодекса

Правильное применение Гражданского кодекса требует учета ряда исходных положений. Главное из них состоит в том, что следует опираться на нормы Конституции РФ, конкретизированные кодексом. Речь идет о целом комплексе норм.

Первую их группу составляют нормы, гарантирующие свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности и единство экономического пространства (ст. 8).

Во-вторых, речь идет о допустимости включения в круг объектов права частной и иных форм собственности на землю и другие природные ресурсы (ст. 9, 36).

В-третьих, о закреплении права каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту чести и доброго имени (ст. 23).

В-четвертых, о праве на жилище и его неприкосновенности (ст.ст. 25, 40).

В-пятых, об охране законом права частной собственности (ст. 35).

В-шестых, о праве каждого на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53).

Другими исходными положениями, подлежащими учету при применении Гражданского кодекса, служат те, которые связаны с соотношением кодекса с иными ранее принятыми актами, содержащими нормы гражданского права.

Так, введение ГК 1994 года в действие привело к признанию утратившими силу ряда законов, в том числе таких значительных, как Закон «О собственности в РСФСР» и Закон «О предприятиях и предпринимательской деятельности».

С другой стороны, взаимодействие кодекса с прежними актами проявляется в том, что отдельные нормы законов, в целом продолжающих действовать, могут применяться лишь при условии, что они не противоречат нормам ч. 1 ГК 1994 года. Так обстоит дело с нормами особенной части прежнего ГК 1964 года: начиная со ст. 237 последнего, они продолжают применяться до введения в действие второй части нового ГК с учетом положений первой части. Такая же оговорка действует в отношении Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года, а равно и иных актов, содержащих гражданско-правовые нормы, включая акты Президента и Правительства РФ.

Вводный закон учел и такую ситуацию, когда акты Президента и Правительства РФ могут и должны применяться в тех случаях, когда ГК предписывает урегулирование соответствующих вопросов только федеральными законами. Речь идет о вопросах, которые еще не урегулированы соответствующими законами, и согласно ч. II ст. 4 вводного закона регламентируются впредь до их принятия и введения в действие актами исполнительной власти.

Вопрос об обратной силе норм ГК 1994 года решен в кодексе отрицательно. Действие его норм не распространяется на отношения, возникшие до того, как он вступил в силу. Следовательно, прежнее гражданское законодательство, в том числе и общая часть ГК 1964 года, применяется при рассмотрении споров, возникших до 1 января 1995 года. Таково общее правило. Применительно к ддящимся правоотношениям, то есть таким, которые возникли до введения в действие нового ГК, но продолжались и после даты его вступления в силу, нормы нового кодекса распространяются лишь на права и обязанности, возникшие в них после 1 января 1995 года. Исключений из этого правила немного. Так, обратная сила признается для оснований и последствий признания сделок недействительными: нормы нового ГК применяются к этим вопросам независимо от момента заключения соответствующих сделок. Кроме того, новые сроки исковой давности применяются и к тем искам, сроки предъявления которых, предусмотренные ранее действовавшим законодательством, не истекли до введения в действие ГК РФ.

Применение гражданского законодательства по аналогии

В зависимости от того, как осуществляется поиск правовой основы, необходимой для принятия решения, различают аналогию права и аналогию закона.

Аналогия закона, известная и ранее в уголовном праве, гражданским кодексом не предусматривалась: ГК РСФСР 1964 года не содержал правил применения гражданского законодательства по аналогии. В процессуальном праве, впрочем, при решении гражданских дел предусматривалась как аналогия закона, так и аналогия права. В рамках материального права положительный ответ на этот вопрос дал ГК РФ 1994 года. Применение аналогии закона предусмотрено в ст. 6 в случае пробелов в действующем гражданском законодательстве.

Для восполнения пробелов в законодательстве допустимо применение не только аналогии закона, но и аналогии права.

Применение аналогии закона или аналогии права для решения гражданских дел не должно быть общим правилом. Институт аналогии предназначен для применения как редкое исключение, обусловленное тем, что пробелы в законодательстве не только объективно возможны, но в некоторых случаях и неизбежны. Применение его должно подчиняться определенным условиям.

Этими условиями, согласно ст. 6 ГК РФ, выступают:

- наличие пробела в законодательстве;
- неурегулированность соответствующего отношения соглашением сторон;
- отсутствие пригодного для применения обычая делового оборота;
- наличие сходной нормы закона, не противоречащей природе данного правоотношения.

Только в случае, когда использование аналогии закона оказывается невозможным, допустимо применение аналогии права. Дополнительным условием применения к решению конкретного дела общих начал и смысла гражданского законодательства выступает необходимость учета требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК РФ). Суд или иной правоприменительный орган обязан при вынесении решения по делу на основании аналогии закона или аналогии права обосновывать необходимость их применения.

Решение, вынесенное правоприменительным органом на основе аналогии права или аналогии закона, является актом применения права. Оно не обладает качествами нормативного акта, и не имеет обязательной силы для сходных случаев. Принятие подобного решения авторитетным органом, например, Верховным судом РФ или Высшим арбитражным судом РФ, создает, разумеется, ориентиры для решения аналогичных вопросов в будущем. Однако даже решения, принятые этими органами, не выступают средством заполнения пробела в праве, так как не являются по своей сути актами создания новой нормы.

ГК РФ 1994 года о применении обычаев делового оборота

1. Понятие обычая делового оборота. В систему источников права современных государств наряду с законодательством входит и обычай. В гражданском праве обычай играет роль вспомогательного источника права.

На применение обычая для регулирования отношений гражданского оборота указывает и ГК РФ, именуя их обычаями делового оборота. Тем самым законодатель указал на сферу предпринимательской деятельности, в которой способны возникать и находить применение обычаи. В специальном законодательстве употребляется и иной термин – «торговый обычай», используемый в сходном смысле.

Понятие обычая делового оборота определяется в кодексе как «сложившееся в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе» (п. 1 ст. 5).

2. Применение обычаев делового оборота. Применение обычаев делового оборота поставлено кодексом в зависимость от трех главных условий.

Первое: обычай должен содержать правило, которое не предусмотрено законодательством. Такое правило означает, что наличие законодательной нормы исключает применение правила, воплощенного в обычае и что обычай делового оборота не отстраняет императивную норму права.

Второе: обычай подлежит применению не только при отсутствии законодательной нормы, но и при отсутствии правила, согласованного сторонами. Это значит, что в случае противоречия соглашения обычая делового оборота применению подлежит правило, выраженное в соглашении.

Третье: обычай не только складывается, но и применяется только в сфере делового оборота. Следовательно, положения кодекса об обычаях делового оборота имеют в виду лишь применение его к обязательствам, возникшим в связи с предпринимательской деятельностью.

Включение в кодекс положений об обычаях делового оборота санкционирует их применение независимо от того, зафиксированы ли они в каком-нибудь документе (п. 1 ст. 5 ГК РФ). Это означает, что законодатель имеет в виду такое правило поведения, которое широко применяется в той или иной области предпринимательской деятельности, то есть является общеизвестным для участников такой деятельности и не нуждается в документарном подкреплении. Другими словами, обычай делового оборота воплощается в правиле, сложившемся в результате постоянного и единообразного повторения конкретных фактических отношений.

В то же время своды и сборники торговых обычаев широко распространены в мире и пользуются вниманием как предпринимателей, так и работников правоприменительной сферы. Международная торговая палата (Париж) осуществляет издание правил толкования торговых терминов «Инкотермс», широко используя деловые обычаи и обыкновения. В нашей стране обычаи консолидируются и издаются в виде сборников обычаев морских портов, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и по линии Торгово-промышленной палаты.

Договориться о применении обычая стороны могут путем ссылки на те или иные сборники торговых обычаев, которые публикуются различными научными и практическими учреждениями. В России наиболее известным является сборник торговых обычаев, подготовленный Международной торговой палатой (Париж), известный как «Инкотермс», то есть сборник международных терминов, в редакциях 1953, 1980 и 1990 гг.

В связи с включением обычаев делового оборота в круг источников гражданского права в литературе уже обращено внимание на вопрос о соотношении их с диспозитивными нормами права.

Вопрос о существовании обычая есть вопрос факта, а не права. Поэтому существование обычая подлежит доказыванию. Доказывание может производиться с помощью экспертов, знакомых со сферой применения обычая. Доказав наличие обычая, сторона обязана доказать предположение о том, что он был известен другой стороне. Это означает, что, вступая в определенную область торгового оборота, сторона подвергает себя действию обычаев, о существовании или содержании которых она может не знать.

ГК РФ 1994 года играет систематизирующую роль в построении нового национального законодательства. По нему должна производиться сверка структуры и содержания прочих законодательных и иных правовых актов, затрагивающих вопросы частного правового регулирования. Он - прочная основа, фундамент нового гражданского законодательства России.

Тема 17. Граждане (физические лица). Общие положения о юридических лицах

Правоспособность граждан

Участие граждан в отношениях, регулируемых нормами гражданского права, предполагает наличие у них таких качеств, как правоспособность и дееспособность.

Гражданская правоспособность - это способность иметь гражданские права и нести обязанности (п. 1 ст. 17 ГК РФ). Такая способность признается в равной мере за всеми гражданами. Она возникает с момента рождения гражданина и прекращается с его смертью (п. 2 ст. 17 ГК РФ).

Возраст, психическое и физическое состояние гражданина и т.п. не влияют на его правоспособность. Правоспособность признается равной за всеми гражданами независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст. 19 Конституции РФ).

Способность граждан быть субъектами гражданских прав и обязанностей выступает предпосылкой приобретения ими субъективных прав, основой обладания правами.

Содержание правоспособности проявляется в тех гражданских правах и обязанностях, которыми способен обладать гражданин.

Оно раскрывается в ст. 18 ГК РФ, указывающей, что граждане могут:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами или юридическими лицами;
- совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Этот достаточно подробный перечень не является исчерпывающим. Закон лишь закрепляет наиболее важные, неотъемлемые права граждан, а также определяет пределы дозволенного поведения граждан, обязанных реализовывать свою правоспособность, не выходя за границы, установленные законом. Кроме того, содержание правоспособности включает в себя и обязанности. Способность к обладанию обязанностями реализуется через вступление в обязательственные отношения в качестве должника.

Дееспособность

Кодекс определяет дееспособность как способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и осуществлять их (п. 1 ст. 21 ГК РФ).

Характерная черта дееспособности заключается в том, что она предполагает способность гражданина лично совершать юридические действия по приобретению и осуществлению гражданских прав и обязанностей. Другими словами, дееспособность зависит от личных качеств человека, от его способности к обладанию собственной волей, позволяющей совершать разумные действия, понимать и сознавать их последствия и значение. Речь идет о способности приобретать и осуществлять свои гражданские права «своей волей и в своем интересе» (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Такая способность не может появиться у человека вместе с правоспособностью, то есть в момент рождения, она приходит к нему постепенно, по мере его взросления, умственного, физического и социального развития, приобретения жизненного опыта.

Объем дееспособности. В зависимости от объема дееспособности граждан различают дееспособность полную, неполную (частичную) и ограниченную.

Полная дееспособность. Закон связывает наступление у граждан полной дееспособности с достижением возраста гражданского совершеннолетия - восемнадцати лет (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Обладая полной дееспособностью, гражданин вправе приобретать и осуществлять своими действиями любые не противоречащие закону права. Это значит, что лишь полная дееспособность позволяет гражданам собственными действиями реализовывать всю свою правоспособность.

Неполная дееспособность. При неполной или частичной дееспособности гражданин может осуществить собственными действиями не любые правомерные действия, а лишь некоторые, прямо указанные в законе.

Неполной дееспособностью обладают несовершеннолетние лица, а ее объем зависит от их возраста.

Закон различает две группы таких лиц:

- несовершеннолетние в - возрасте от 14 до 18 лет;
- малолетние - в возрасте до 14 лет.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают довольно широким объемом дееспособности. Они вправе совершать разнообразные сделки в пределах, указанных в законе.

Все такие сделки можно разделить на две категории:

- сделки, совершаемые самостоятельно, без согласия своих - законных представителей, то есть родителей либо усыновителей или попечителей;
- сделки, совершение которых требует письменного согласия родителей (усыновителей, попечителей).

Без согласия законных представителей несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе:

- а) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- б) осуществлять права авторов произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- г) совершать мелкие бытовые сделки, а также некоторые иные сделки:
 - направленные на безвозмездное получение выгоды;
 - не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
 - сделки по распоряжению средствами, которые родители (усыновители, попечители) предоставили несовершеннолетнему либо разрешили предоставить иным (третьим) лицам на расходование для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 26, п. 2 ст. 28 ГК РФ).

Прочие сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать лишь с письменного согласия своих законных представителей (п. 1 ст. 26 ГК РФ).

Ответственность по обеим названным категориям сделок (то есть, как требующих, так и не требующих письменного согласия законных представителей) несут сами несовершеннолетние.

Субсидиарную ответственность за вред, при недостатке собственного заработка или имущества для его возмещения, несут в соответствующей части законные представители.

Эмансипация несовершеннолетних. Среди детей в возрасте от 14 до 18 лет необходимо указать на несовершеннолетних, которые могут при определенных условиях быть объявлены полностью дееспособными.

Такое объявление называется эмансипацией и может иметь место в отношении тех, кто достиг 16 лет и отвечает следующим условиям:

- работает по трудовому договору (контракту);
- с согласия родителей (усыновителей, попечителей) занимается предпринимательской деятельностью.

Эмансипация производится:

- решением органа опеки и попечительства, если имеется согласие родителей (усыновителей, попечителей);
- по решению суда (если такое согласие отсутствует).

Правовое значение эмансипации состоит в том, что законные представители эмансипированного несовершеннолетнего не несут ответственности по его обязательствам, в том числе и по обязательствам из причинения вреда (ст. 27 ГК РФ).

Неполная (частичная) дееспособность малолетних. Закон устанавливает, что за несовершеннолетних, не достигших 14 лет, то есть малолетних, сделки от их имени могут совершать только их законные представители (п. 1 ст. 28 ГК РФ).

Среди малолетних также следует различать две категории лиц:

а) полностью недееспособные - дети, не достигшие шестилетнего возраста;

б) частично дееспособные - дети в возрасте от 6 до 14 лет. Частичная дееспособность малолетних от 6 до 14 лет проявляется в том, что закон позволяет им самостоятельно совершать:

- мелкие бытовые сделки (покупка предметов, потребление которых соответствует возрасту малолетнего, например, игрушек, детских книг, школьных принадлежностей и т.п.);

- сделки, по которым они получают выгоду на безвозмездной основе (например, принятие подарка). Однако если безвозмездная сделка, предоставляющая малолетнему одностороннюю выгоду, требует нотариального удостоверения либо государственной регистрации, то малолетние совершать их не могут (в частности, не могут принять по наследству или в подарок недвижимость или движимое имущество свыше определенной стоимости);

- сделки, на совершение которых им специально были выделены средства законными представителями либо, с согласия последних, третьими лицами;

- сделки, совершаемые на средства, предоставленные им для расходования по своему усмотрению законными представителями, либо, с согласия последних, третьими лицами (ст. 28 ГК РФ).

Ограниченная дееспособность. В качестве свойства, признаваемого за гражданами законом, дееспособность, а равно и правоспособность, не может быть ограничена иначе, как в случаях и порядке, установленных законом (ст. 22 ГК РФ). Общее правило, закрепленное в кодексе, допускает ограничение гражданских прав только на основании федерального закона и только в пределах, необходимых для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Для дееспособности, как предпосылки приобретения и осуществления таких прав, основания и порядок ограничения также указываются законом.

Так, допускается ограничение судом дееспособности лиц, ставящих свою семью в тяжелое материальное положение вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Над такими лицами устанавливается попечительство (п. 1 ст. 30 ГК РФ).

Последствия ограничения дееспособности гражданина состоят в следующем:

- он сохраняет способность к совершению лишь мелких бытовых сделок, необходимые средства для которых предоставляет ему попечитель;

- совершение прочих сделок, получение заработка, пенсии и иных доходов, а также распоряжение ими возможно для него лишь с согласия попечителя;

- имущественная ответственность по совершенным сделкам, а также за причинение им вреда, лежит на нем самом;

- попечитель вправе контролировать расходование предоставленных ему средств (п. 1 ст. 30 ГК РФ).

Судебное решение, которым была ограничена дееспособность гражданина, может быть отменено по отпадении оснований, обусловивших такое ограничение. Суд, отменяя ранее вынесенное решение, отменяет и установленное над гражданином попечительство (п.2 ст.30 ГК РФ).

Место жительства

Местом жительства считается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (п. 1 ст. 20 ГК РФ). Гражданский кодекс Российской Федерации не воспринял идеи множественности мест жительства, закрепляемой правом некоторых зарубежных стран; содержание ст. 20 позволяет заключить, что кодекс исходит из положения о том, что у гражданина может быть только одно место жительства.

Регламентация гражданским законодательством вопроса о месте жительства имеет важное практическое значение. Охрана прав и интересов граждан, обеспечение стабильности, устойчивости гражданских отношений, учет государственных и общественных интересов

требуют определенности в вопросе о месте постоянного или преимущественного проживания граждан. Так, место исполнения обязательства нередко определяется по месту жительства его участников (ст. 316 ГК РФ), местом открытия наследства признается последнее постоянное место жительства наследодателя, предъявление иска осуществляется в суде по месту жительства ответчика и т.д.

Постоянное проживание не обязательно предполагает длительное либо непрерывное пребывание лица в месте своего жительства. Речь идет о месте, в отношении которого существует предположение, что гражданин всегда в нем находится, независимо от его фактического местонахождения в данный момент. Например, лицо, находящееся в командировке и проживающее в гостинице, не имеет в ней места своего жительства. Официальные извещения, вызовы, судебные повестки, при необходимости, посылались бы такому лицу по месту его постоянного жительства.

С другой стороны, нередко граждане лишены возможности постоянно проживать в каком-то одном месте ввиду характера своей предпринимательской или профессиональной деятельности (строители, торговые агенты, моряки, рыболовы и т.п.). В этих случаях принимается во внимание место их преимущественного проживания, признаваемое за место жительства. Другими словами, место преимущественного проживания - это место, где гражданин пребывает чаще или дольше, чем в других местах в силу тех или иных обстоятельств.

Выбор места жительства осуществляется дееспособными гражданами по своему усмотрению (ст. 27 Конституции РФ). Свободный выбор места жительства признается нематериальным благом, защищаемым гражданским законодательством (ст. 150 ГК РФ).

В юридической литературе существует понятие *легального*, то есть определенного самим законом, места жительства. Оно распространяется на место жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, а также на граждан, находящихся под опекой. Местом жительства этих категорий граждан признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов (п. 2 ст. 20 ГК РФ).

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим

Выше уже отмечалось, что точное определение места жительства граждан имеет важное правовое значение. Длительное пребывание лица вне места своего постоянного жительства при отсутствии сведений о месте его фактического нахождения способно привести к нарушению прав и интересов лиц, связанных с ним теми или иными правоотношениями. Так, кредиторы лишаются возможности взыскать с него задолженность, иждивенцы остаются без содержания, а принадлежащее отсутствующему лицу имущество терпит ущерб от непринятия надлежащих мер по его поддержанию и управлению. В правоотношения с участием отсутствующего лица входит неопределенность, чреватая неблагоприятными последствиями как для него самого, так и для других заинтересованных лиц.

Для устранения такой неопределенности либо смягчения ее неблагоприятных последствий гражданское право разработало особую юридическую конструкцию - безвестное отсутствие, позволяющую дать решение вопросам, порождаемым фактом отсутствия сведений об исчезнувшем гражданине.

Безвестное отсутствие - это признание судом факта продолжительного отсутствия в месте своего постоянного жительства гражданина, в отношении которого не удалось получить сведений о месте его пребывания.

Закон требует наличия трех условий для признания гражданина безвестно отсутствующим:

- отсутствие сведений о месте его фактического пребывания по месту его постоянного жительства;
- достаточно продолжительный период отсутствия таких сведений;
- невозможность получения этих сведений.

Периодом, достаточным для постановки перед судом вопроса о признании безвестного отсутствия, закон считает один год, считая от дня получения последних сведений об отсутствующем (ст. 42 ГК РФ).

Заявление о признании лица безвестно отсутствующим принимается судом от любых заинтересованных лиц, нуждающихся в таком признании для защиты нарушенного или оспариваемого права, или законного интереса. Подается такое заявление в суд по месту жительства заявителя и подлежит рассмотрению при обязательном участии прокурора. При подготовке дела к судебному разбирательству судья обязан выяснить круг лиц (родственников, сослуживцев и др.), способных дать сведения об отсутствующем, а также запросить соответствующие организации (органы милиции, муниципальные органы, жилищно-эксплуатационные организации и др.) по месту последнего жительства и месту работы отсутствующего, об имеющихся о нем сведениях.

Судья также вправе, по принятии заявления о признании безвестно отсутствующим, назначить опекуна для охраны имущества отсутствующего.

Наличие данных о том, что отсутствующее лицо умышленно скрывается от заинтересованных лиц, например, с целью уклонения от уплаты алиментов либо с целью укрыться от уголовного преследования, служит безусловным препятствием для вынесения решения о признании лица безвестно отсутствующим.

Решение суда, которым гражданин признан безвестно отсутствующим, является основанием для назначения опеки над его имуществом. Назначение совершает орган опеки и попечительства по месту нахождения имущества. Он определяет лицо, которому передается имущество отсутствующего; полномочия названного лица в отношении этого имущества определяются договором о доверительном управлении, заключаемым между упомянутым лицом и органом опеки и попечительства (п. 1 ст. 43 ГК РФ).

Последствия *явки* или обнаружения гражданина, признанного безвестно отсутствующим, состоят в следующем:

- суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим;
- судебное решение о такой отмене служит основанием для отмены доверительного управления имуществом этого гражданина (ст. 44 ГК РФ).

Таким образом, явка или обнаружение приводят к отпадению последствий признания лица безвестно отсутствующим.

Объявление лица умершим. Признание лица безвестно отсутствующим не полностью устраняет юридическую неопределенность, обусловленную его отсутствием в месте жительства. В ряде правоотношений он продолжает считаться участником, и это требует дальнейших шагов по ликвидации указанной неопределенности.

Имеющиеся в гражданском законодательстве нормы исходят на этот счет из того, что продолжительное отсутствие гражданина и невозможность установить его местопребывание служат основанием к предположению о его смерти. Юридические последствия такого предположения наступают только после установления в надлежащем порядке фактов, его порождающих.

В соответствии с законом гражданин может быть объявлен умершим при условии, что:

1) объявление производится только судом, и только после установления отсутствия сведений о месте его пребывания в продолжении пяти лет (п. 1 ст. 54 ГК РФ), а в определенных случаях - шести месяцев; сокращенный срок отсутствия сведений о гражданине предусмотрен для случаев, когда он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предположить его гибель от определенного несчастного случая (кораблекрушения, землетрясения и т.п.);

2) отсутствие сведений о гражданине вызвано невозможностью получить их или выяснить, жив ли он, несмотря на все принятые меры;

3) у гражданина отсутствуют мотивы к длительному безвестному отсутствию; если он умышленно скрылся по определенным причинам, то отсутствуют основания к предположению

о его смерти. Закон особо выделяет условия объявления умершими военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями. Такие граждане могут быть в установленном порядке объявлены умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (п. 2 ст. 45 ГК РФ).

К числу оснований объявления лица умершим закон не относит признание лица безвестно отсутствующим. Это значит, что такое объявление может быть произведено и без предварительного признания его отсутствующим.

Уяснение последствий, наступающих после объявления лица умершим, нуждается в учете того, что:

- наступает прекращение всех его прав и обязанностей либо переход их к его наследникам, принявшим наследство (исключая такие, которые связаны с его личностью либо требуют его личного участия для их осуществления);

- объявление лица умершим приравнивается к его смерти, однако не тождественно ей, так как не прекращает его правоспособности, которая прекращается лишь его действительной смертью (п. 2 ст. 17 ГК РФ).

Следовательно, если объявленный умершим в действительности жив, то сделки, совершенные им в том месте, где не было известно об объявлении его умершим, действительны, и права и обязанности, приобретенные по таким сделкам, не затрагиваются решением суда об объявлении его умершим.

Равным образом явка объявленного умершим не требует восстановления его правоспособности, так как он ее не утрачивал.

Последствия такой явки состоят в следующем:

- подлежит отмене решение суда об объявлении его умершим;

- независимо от времени своей явки гражданин вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим (исключая деньги и ценные бумаги, которые не подлежат истребованию от добросовестного приобретателя);

- лица, возмездно приобретшие имущество явившегося, обязаны возвратить это имущество, если приобрели его, зная, что объявленное умершим лицо находится в живых; при невозможности возврата имущества в натуре, возмещается его стоимость (ст. 46 ГК РФ).

Акты гражданского состояния

Гражданским состоянием называется правовое положение (правовой статус) отдельного гражданина как субъекта права, обусловленное фактами и обстоятельствами его естественной и социальной жизни.

Гражданское состояние человека позволяет индивидуализировать его в среде прочих граждан (указанием на имя, пол, возраст, гражданство), обозначить его семейное положение, раскрыть его право- и дееспособность.

Актами гражданского состояния конкретного человека выступают события и действия, влияющие на его правовое положение (рождение, вступление в брак, перемена фамилии, смерть и др.). Такие события и действия регистрируются государственными органами записи актов гражданского состояния (ЗАГСами) в книгах установленного образца (книгах регистрации рождений, браков и др.). Учинение записи в таких книгах сообщает этим обстоятельствам официальный характер, оспорить запись можно лишь в судебном порядке (п. 3 ст. 47 ГК РФ).

Аннулирование и восстановление записей органы ЗАГСа производят только на основании соответствующих судебных решений (п. 3 ст. 47 ГК РФ).

Понятие юридического лица

Понятие юридического лица в ГК РФ определяется на основе традиционных признаков: **«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 или осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и

ответчиком в суде» (ст. 48). При анализе признаков юридического лица важно учитывать главные черты каждого из них. К основным признакам относятся:

1) имущественная обособленность. Имущественная обособленность ставится обычно на первое место в ряду этих признаков.

Обособление имущества юридического лица означает отделение такого имущества от имущества его учредителей.

Идее обособления имущества как необходимому признаку юридического лица соответствует и дополнительное требование п. 1 ст. 48 ГК - учитывать имущество на самостоятельном балансе (юридические лица типа учреждений должны вместо баланса иметь смету).

Самостоятельность баланса принято понимать в смысле завершенности, полноты отражения в нем всего имеющегося у организации имущества. Дело в том, что баланс как форму бухгалтерской отчетности может вести и подразделение юридического лица, например, его филиал. В этом случае говорят о ведении отдельного (но не самостоятельного) баланса. Так, в отдельных балансах филиалов не отражаются все показатели, характеризующие источники формирования и направления вложений капитала по всей организации в целом; такое отражение имеет место лишь в полном, завершенном, или, иными словами, самостоятельном балансе;

2) самостоятельная имущественная ответственность. Следующий признак юридического лица - способность отвечать своим имуществом по своим обязательствам.

Самостоятельная имущественная ответственность исключает ответственность юридического лица за долги его учредителей и/или членов. Равным образом и учредители (участники) юридического лица не отвечают по его долгам;

3) способность от своего имени приобретать и осуществлять права и обязанности. Выступление в обороте в качестве самостоятельного субъекта права - вот качество, удостоверяемое этим признаком. Именно наличие правосубъектности связывается с собственным именем юридического лица и позволяет ему совершать юридические сделки, быть истцом и ответчиком в суде.

Виды юридических лиц

Все юридические лица, способные участвовать в гражданском обороте, делятся в кодексе на две группы:

- коммерческие организации;
- некоммерческие организации.

Коммерческими считаются организации, ставящие основной целью своей деятельности извлечение прибыли. Организации, не преследующие цели извлечения прибыли либо не распределяющие полученную прибыль между участниками, считаются некоммерческими (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

Гражданский кодекс Российской Федерации придерживается идеи замкнутого круга видов юридических лиц, относящихся к категории коммерческих организаций. Согласно этой идее, коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационных формах, которые предусмотрены для них ГК РФ.

Коммерческие организации могут создаваться в формах:

- хозяйственных товариществ и обществ;
- производственных кооперативов;
- государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Некоммерческие организации. Некоммерческие организации могут создаваться как в формах, указанных в кодексе, так и в других формах, предусмотренных законом (п. 2 ст. 50 ГК РФ).

К числу некоммерческих организаций кодекс относит:

- потребительские кооперативы;
- общественные и религиозные организации (объединения);

- фонды;
- учреждения;
- объединения юридических лиц (ассоциации и союзы), в том числе и такие, которые состоят из коммерческих организаций, но не преследуют цели извлечения прибыли.

Различие между хозяйственными товариществами и обществами состоит в том, что товарищества представляют собой объединения лиц, а общества - объединения капиталов.

Объединение лиц предполагает, наряду с объединением имущественных вкладов, непосредственное, личное участие в делах товарищества. Личное участие в хозяйственной деятельности связано с необходимостью обладать определенными навыками и возможностями в сфере такой деятельности. Поэтому членами товариществ могут быть лишь такие субъекты права, которые имеют статус коммерческой организации либо индивидуального предпринимателя. Необходимость личного участия в ведении дел товарищества делает для их участников невозможным одновременное членство в нескольких товариществах. Личный характер объединения влечет за собой и неограниченную ответственность участников по долгам товарищества (исключая лишь коммандитистов в товариществах на вере).

Объединение капиталов не предполагает (хотя и не отвергает) личного участия в делах общества, ставя на первое место объединение материальных и денежных средств участников. Допускается поэтому одновременное участие в нескольких обществах, в том числе и таких, которые занимаются однородной деятельностью. Участники обществ не отвечают по их долгам, рискуя лишь вкладом в капитал общества. К числу товариществ кодекс относит товарищества полные и на вере (коммандитные), а к числу обществ - общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, а также акционерные.

Правоспособность юридического лица

Юридические лица могут обладать общей либо специальной правоспособностью. Наличие *общей правоспособности* позволяет им заниматься любой деятельностью, не противоречащей закону, приобретая в связи с ней любые гражданские права и возлагая на себя любые гражданские обязанности.

Специальная же правоспособность предполагает, что юридическое лицо способно к приобретению прав и принятию обязанностей, соответствующих цели его создания и лишь в пределах, указанных в его учредительных документах.

До принятия в 1990 году Положения об акционерных обществах за юридическими лицами в Российской Федерации признавалась только специальная правоспособность. Названное положение ввело в практику наделение юридических лиц общей правоспособностью.

В Гражданском кодексе правоспособность юридических лиц предусмотрена в обеих разновидностях. Для подавляющего большинства коммерческих организаций предусмотрена общая правоспособность. Исключения составляют лишь унитарные государственные и муниципальные предприятия, а также казенные предприятия, которые выступают в обороте на основе специальной правоспособности.

Правоспособность юридического лица, обладающего согласно кодексу общей правоспособностью (например, общества), может быть ограничена его учредителями, если они прямо укажут в уставе круг сделок, запрещенных для созданного ими общества.

Юридические лица со специальной правоспособностью (например, унитарные предприятия) должны воздерживаться от заключения сделок, противоречащих целям или положениям устава, под страхом их недействительности.

Ограничение правоспособности юридических лиц может иметь место независимо от наличия у них общей или специальной правоспособности. Речь идет о таких юридических лицах, которые функционируют в сфере, которая требует выдачи специального разрешения (лицензии) на ведение избранной деятельности. Лицензирование может охватывать достаточно широкий круг видов деятельности - от банковской, транспортной или медицинской до деятельности в сфере общественного питания, строительства и т.д.

Полученная лицензия непередаваема и прекращает свое действие в случаях ликвидации юридического лица. Передача лицензии допустима лишь в случаях реорганизации юридических лиц при наличии определенных условий.

Органы юридического лица

Приобретение гражданских прав и принятие гражданских обязанностей осуществляется юридическим лицом через свои органы. Виды таких органов, порядок их назначения или избрания определяется законом и учредительными документами.

Состав органов и их компетенция может зависеть от видов юридических лиц. Например, в командитных товариществах ведение дел осуществляют только полные товарищи (ст. 84 ГК РФ), в полных товариществах - все участники совместно (ст. 72 ГК РФ), в акционерных обществах - органы, формируемые общим собранием акционеров.

По общему правилу в юридических лицах, созданных на началах членства, органы юридического лица, выражающие его волю, являются выборными.

Орган юридического лица, то есть лица и участники, действующие от его имени, должны действовать разумно, добросовестно и в интересах самого юридического лица (ст. 53 ГК РФ). Нарушение этих требований влечет для таких лиц имущественную ответственность перед юридическим лицом.

Реорганизация юридического лица

В ходе деятельности юридических лиц их статус может меняться в связи с проведением их реорганизации. Реорганизация возможна посредством слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования.

Последствия при каждом из названных способов реорганизации состоят в следующем:

- при слиянии одного юридического лица с другим совокупность принадлежащих им прав и обязанностей переходит к новому юридическому лицу, возникшему в результате слияния. Правосубъектность каждого из подвергшихся слиянию юридических лиц прекращается;

- при присоединении одного юридического лица к другому имущественные права и обязанности присоединенной организации переходят к присоединившей организации, а правосубъектность присоединенной организации прекращается;

- при разделении одного юридического лица на две новые организации создаются два новых юридических лица, а прежнее (разделенное) юридическое лицо прекращает свое существование;

- при выделении одного юридического лица из другого выделенная из первоначальной организации структура становится новым юридическим лицом, а сама же первоначальная организация продолжает свое существование под прежним наименованием;

- при преобразовании юридического лица происходит перемена его организационно-правовой формы и обычно смена его наименования; лицо, возникшее в результате преобразования, становится правопреемником юридического лица, подвергшегося преобразованию.

Таким образом, реорганизация юридических лиц затрагивает изменения в их статусе и порождает вопросы правопреемства. Перечисленные выше виды реорганизации могут касаться либо приводить к появлению не двух, а более юридических лиц.

Ликвидация юридического лица

В отличие от реорганизации ликвидация юридических лиц означает их прекращение, не сопровождающееся правопреемством (п. 1 ст. 61 ГК РФ).

В зависимости от оснований проведения ликвидации различают ликвидацию добровольную и принудительную.

Добровольной считается ликвидация, осуществленная по решению учредителей или участников юридического лица либо по решению уполномоченного органа юридического лица. Ликвидация в добровольном порядке осуществляется обычно в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением целей его учреждения и в других случаях (п. 2 ст. 61 ГК РФ).

Принудительная ликвидация может иметь место по решению суда в связи с осуществлением юридическим лицом своей деятельности без лицензии, неоднократными грубыми нарушениями закона или иных правовых актов и в других случаях.

В продолжении процесса ликвидации юридическое лицо сохраняет статус субъекта права, управляемого, однако, не его органами, а ликвидационной комиссией. Задача ликвидационной комиссии состоит в том, чтобы взыскать задолженность с должников ликвидируемого юридического лица и удовлетворить требования его кредиторов. После погашения обременяющих ликвидируемое юридическое лицо долгов комиссия составляет ликвидационный баланс, утверждаемый собственником имущества или органом, принявшим решение о ликвидации, а также согласуемый с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. Ликвидационный баланс предназначен для завершения расчетов с кредиторами.

Утверждение ликвидационного баланса позволяет внести в единый государственный реестр запись о ликвидации юридического лица. Не получившие удовлетворения кредиторы вправе обратиться с иском в арбитражный суд лишь до учинения такой записи; пропуск такого обращения со стороны кредиторов либо оставление его судом без удовлетворения означает, что не получившие удовлетворения требования кредиторов считаются погашенными. Для казенных предприятий и учреждений предусмотрена специальная оговорка: при недостатке у них средств на ликвидационном балансе кредиторы могут заявить требования к собственнику закрепленного за такими предприятиями или учреждениями имущества.

Требования кредиторов ликвидируемого юридического лица подлежат удовлетворению в специальной очередности, установленной ст. 64 ГК РФ.

Эта очередность состоит в следующем:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору и контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

- в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

- в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

Значение этой очередности состоит в том, что требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди.

На практике возможны случаи, когда у ликвидируемого юридического лица недостает имущества даже для погашения требований кредиторов одной и той же очереди. В этом случае имеющееся имущество распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Отказ ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонение от их рассмотрения служит для него основанием для обращения в суд с иском к ликвидационной комиссии, при условии, что это обращение имеет место до утверждения ликвидационного баланса юридического лица. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредитора, которые были заявлены после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок (п. 5 ст. 64 ГК РФ).

Тема 18. Объекты гражданских прав

Понятие объекта гражданских прав

Гражданские правоотношения возникают по поводу материальных, а также по поводу нематериальных благ. В круг материальных благ входят вещи (имущество), в числе которых различают одушевленные (животные) и неодушевленные (строения, здания, одежда, мебель и т.п.) предметы.

К нематериальным благам относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, свобода передвижения, выбор места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и другие блага, не имеющие имущественного характера.

Совокупность материальных и нематериальных благ, отношения по поводу которых регулируются нормами гражданского права, входит в круг объектов гражданских прав.

Между понятиями «*объекты гражданского права*» и «*объекты гражданских прав*» существует различие:

- *первое понятие* указывает на общественные отношения, регулируемые гражданским правом, то есть правом в объективном смысле (совокупностью норм);
- *второе понятие* относится к праву в субъективном смысле, то есть к правомочиям отдельных лиц как субъектов гражданских правоотношений.

Рассмотрим подробнее объекты субъективных гражданских прав.

Объектами субъективных гражданских прав считается то, ради чего приобретаются гражданские права и возлагаются гражданские обязанности. Виды объектов гражданских прав перечислены в ст. 128 ГК РФ: вещи, имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага.

Вещи - важнейшая составляющая имущества, затрагиваемого гражданским оборотом. Понятие вещей распространяется лишь на материальные объекты внешнего мира. Правовое регулирование отношений, складывающихся в гражданском обороте по поводу вещей, часто зависит от их естественных свойств. Эти свойства в значительной мере определяют и деление вещей на различные виды для целей правового регулирования (юридическую классификацию).

Классификация объектов гражданских прав

1. Оборотоспособные и необоротоспособные объекты гражданских прав. Деление вещей на оборотоспособные и изъятые из оборота - одно из древнейших в правовой истории. Еще в римском праве такое деление находило последовательное воплощение. ГК РФ говорит об оборотоспособности применительно не только к вещам, а ко всем объектам гражданских прав в целом.

Оборотоспособность понимается в ст. 129 ГК РФ как пригодность объектов гражданских прав к свободному отчуждению и переходу от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства либо иным способом.

Оборотоспособность может быть ограниченной - это случаи, когда закон устанавливает порядок, при котором определенные виды объектов гражданских прав могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо могут включаться в оборот лишь по специальному разрешению. При ограничении оборотоспособности приобретение и отчуждение соответствующих категорий вещей допускается лишь в особом порядке, касающемся лиц, которые вправе совершать сделки с такими вещами (лицензирование), либо свойств самих этих вещей (сертификация). Сведения об объектах, подлежащих лицензированию или сертификации, публикуются.

Оборотоспособность может быть полностью прекращена. Такое прекращение допускается лишь по прямому указанию в законе для определенных видов объектов гражданских прав (изъятие из оборота). Изъятые из оборота, в частности, такие виды продукции, работ или услуг, которые могут оказаться опасными для населения, если будет разрешена их свободная реализация.

Таким образом, вся совокупность объектов гражданских прав по признаку оборотоспособности может быть разделена на три группы:

- оборотоспособные;
- ограниченно оборотоспособные;
- изъятые из оборота.

2. Вещи движимые и недвижимые. Государственная регистрация недвижимости.

ГК РСФСР 1964 г. не знал деления вещей на движимые и недвижимые. Это деление было введено сначала Основами гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. в связи с введением в Российской Федерации права частной собственности на землю. Правовое значение деления вещей на движимые и недвижимые обусловлено различиями в порядке переноса права собственности на них в ходе имущественного оборота. Для недвижимости предусмотрена регистрация вещных прав на нее. Регистрация таких прав обязательна при каждом случае переноса права собственности и иных вещных прав на недвижимость. Для вещных прав на движимые имущества регистрация, по общему правилу, не требуется. Если бы она была введена, то стала бы тормозом для имущественного оборота, в то время как основное назначение гражданско-правового регулирования состоит в устранении ненужных препятствий и содействии темпам такого оборота.

а) **Понятие недвижимых вещей.** Способность вещей к физическому перемещению в пространстве в качестве их естественного свойства исторически была единственным критерием отграничения недвижимости от движимостей. Она не может не учитываться и современным правом, выступая основным, хотя и не единственным критерием такого отграничения.

Понятие недвижимости дается в ГК РФ с традиционных позиций: «К недвижимым вещам ... относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все то, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно...». Одновременно это общее понятие дополняется следующим указанием: «К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты» (ст. 130 ГК РФ). Тем самым ГК РФ указывает на движимые по своей физической природе объекты, правовой режим которых приравнен к режиму недвижимости. (Понятие правового режима в науке гражданского права понимается как специальный порядок приобретения и отчуждения отдельных категорий вещей, способов их использования и т.д.).

Перечень таких движимых по природе имуществ, подпадающих под действие норм о недвижимости, не является исчерпывающим - закон может отнести к недвижимым вещам и иное имущество (п. 1 ст. 130 ГК РФ).

б) **Движимые вещи.** Понятие движимых вещей определяется в кодексе через посредство недвижимости: «Вещи, не относящиеся к недвижимости... признаются движимым имуществом» (п. 2 ст. 130 ГК РФ). Главная черта в организации их оборота состоит в том, что они не подлежат государственной регистрации (исключая случаи, указанные в законе).

в) **Регистрация вещных прав на недвижимость.** Правовой режим недвижимости строится, исходя из задачи придать вещным правам, объектом которых она выступает, особую, повышенную надежность, стабильность и защищенность. Решению этой задачи призвана содействовать система государственной регистрации права собственности и других вещных прав на недвижимые вещи. Осуществление регистрации возложено на органы юстиции, которые ведут единый государственный реестр, в котором указываются виды недвижимых имуществ, их местонахождение, а также обладатели вещных прав.

В реестр заносятся следующие виды вещных прав на недвижимость:

- право собственности;
- право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления;
- право пожизненного наследуемого владения;
- право постоянного пользования;

- ипотека;
- сервитуты;
- иные права, предусмотренные законом.

3. Вещи делимые и неделимые.

Признак делимости разбивает вещи на две категории:

- вещи делимые, то есть такие, которые поддаются делению в натуре на отдельные части без ущерба для их назначения и присущих им свойств;
- вещи неделимые, то есть такие, которые от раздробления утрачивают свое первоначальное назначение.

Юридический смысл деления вещей по этому признаку состоит в том, что оно позволяет решать вопросы, возникающие в таких случаях, как раздел общей собственности, исполнение обязательства по частям, раздел наследства и др.

Так, если имущество не поддается разделению в натуре без ущерба для его хозяйственного назначения, то заинтересованное в разделе лицо вместо доли в натуре удовлетворяется ее денежной компенсацией за счет лица или лиц, в собственности которых находится неделимое имущество (п. 3 ст. 252 ГК РФ).

4. Сложные вещи. Выделение из массы вещей отдельной категории по признаку их сложности (то есть соединенности воедино отдельных вещей) - одна из новелл ГК РФ по сравнению с его непосредственными предшественниками - ГК 1964 года и Основами 1991 года. Исторически, используемый признак выделения восходит к римскому праву, различавшему вещи простые (чаша, плащ, жернов и т.п.), и совокупности вещей (стадо, библиотека и др.).

Понятие сложных вещей, из которого исходит ГК РФ, можно определить следующим образом: совокупность разнородных вещей, связанность которых общим назначением и использованием требует рассматривать их как единую вещь, называется сложной вещью. В учебной литературе по гражданскому праву советского периода при разграничении вещей по аналогичному признаку использовался термин «совокупность вещей».

К сложным вещам надлежит относить такие вещные совокупности, как библиотека, мебельный гарнитур, а также предприятие.

Следует отличать понятие сложной вещи от понятия неделимой вещи: каждая составная часть сложной вещи обладает самостоятельной ценностью. (Судебная практика иногда рассматривает в качестве неделимого имущество, поддающееся разделу без ущерба для его хозяйственного назначения, но теряющее при этом в своей хозяйственной или художественной ценности, например, сервизы, коллекции и т.п.) Последнее обстоятельство позволяет производить отчуждение сложных вещей и по отдельным частям. Однако если сделка заключена по поводу сложной вещи, то предполагается, что ее действие распространяется на все ее составные части. Отчуждение какой-то одной или нескольких частей из состава сложной вещи требует специальной оговорки в договоре.

5. Главная вещь и принадлежность. Общее хозяйственное назначение двух или нескольких вещей может связывать их таким образом, что значимость каждой из них оказывается неодинаковой: одна из них по своему назначению оказывается зависимой от другой или придаточной по отношению к ней. В таком взаимодействии двух или нескольких вещей никогда нет неразрывной механической связи, они существуют как отдельные предметы, один из которых как бы обслуживает другой. Вещи, между которыми существует связь такого рода, называются главной вещью и принадлежностью.

Именно такого рода связь обнаруживается между, например, замком и ключом, скрипкой и смычком и т.д. Иногда такая связь менее очевидна, чем в приведенных примерах, и тогда критериями выявления главной вещи и принадлежности служит договор, закон, технические стандарты и т.д. Правовое значение деления вещей на главные и принадлежности состоит в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи, если соглашением не предусмотрено иное. Именно такое диспозитивное правило предусмотрено в ст. 135 ГК РФ.

Наличие у вещи качества принадлежности возможно при двух условиях:

- имеется главная вещь;
- хозяйственное (целевое) назначение главной вещи и принадлежности одинаково.

Проверяя наличие этих условий для квалификации взаимосвязи между вещами как главной вещи и принадлежности, следует учитывать разницу между принадлежностью и составной частью вещи. Вещь, лишенная составной части, лишена и самостоятельного значения (двигатель, например, является не принадлежностью, а составной частью автомобиля; без него вещь не признается завершенной и может выступать в обороте не в качестве автомобиля, а в качестве его части - шасси, кузова и т.п.).

6. Плоды, продукция и доходы. В гражданском праве плоды понимаются как продукты материального мира, органически производимые одушевленными либо неодушевленными вещами. Плоды, производимые животными и растениями, именуются естественными (приплод домашних животных, фрукты, овощи и др.).

«Плоды», производимые вещью, вовлекаемой в гражданский оборот, именуется обычно доходами (наемная плата, проценты по кредиту и др.). (В праве зарубежных стран континентальной системы можно обнаружить дополнительные нюансы в трактовке понятия плодов. Так, в гражданском праве Франции плоды отграничиваются от произведений вещи; плодами признается лишь то, что вещь производит органически и регулярно (приплод животных, урожай, наемная плата и проч.); к произведениям относится то, что вещь приносит нерегулярно, случайно - выигрыш по облигации, продажа деревьев, поваленных бурей и пр.).

Выделение из массы вещей категории плодов обусловлено в праве необходимостью дать ответ на вопрос - кому принадлежит право собственности на плоды в случае спора о нем между собственником плодоприносящей вещи и лицом, присваивающим ее плоды. Этот вопрос в общей форме решен ст. 136 ГК РФ: все поступления от вещи принадлежат ее законному владельцу (которым может быть и несобственник, а, например, наниматель). Прежний ГК 1964 г. отдавал предпочтение не законному владельцу, а собственнику.

Однако правило о признании законного владельца плодоприносящей вещи собственником ее плодов диспозитивно, стороны вправе указать в соглашении, что плоды поступают в собственность какого-либо иного лица. Следовательно, собственнику плодоприносящей вещи при передаче ее в наем следует, если он хочет сохранить за собой право на извлечение плодов, специально оговорить это в договоре найма.

Незаконный владелец, возвращающий имущество собственнику при виндикации, не вправе удерживать плоды или доходы, извлеченные за период незаконного владения, - они возвращаются вместе с вещью, а при невозможности их возвращения в натуре - возмещается их стоимость (ст. 303 ГК РФ).

7. Предприятие в системе объектов вещных прав. Предприятие рассматривается в кодексе в качестве особого вида недвижимого имущества и понимается, согласно ст. 132 ГК РФ, как объект права. В то же время оно рассматривается и в качестве субъекта права в плане тех положений кодекса, которые определяют статус унитарных и казенных предприятий (ст.ст. 113, 115).

При взгляде на предприятие как на объект права оно рассматривается как имущественный комплекс, объединяющий в себе как в едином целом все виды имущества, предназначенные для предпринимательства, а также имущественные и неимущественные права на результаты интеллектуальной деятельности. Переход права собственности или иного вещного права на предприятие предполагает переход к новому правообладателю всего имущественного комплекса в целом; изъятия из имущественного комплекса, составляющего предприятие, допустимы при такой передаче только по специальному соглашению или по предписанию закона.

8. Информация в системе объектов вещных прав. Кодекс впервые ввел информацию в круг объектов гражданских прав (ст. 139). В широком смысле информация - это совокупность определенных сведений и данных об окружающем мире. В таком смысле информация вряд ли может быть объектом правового регулирования.

Кодекс регламентирует лишь ту информацию, которая обладает действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу неизвестности ее третьим лицам и отсутствия свободного доступа к ней на законных основаниях, и владелец которой принимает меры к сохранению ее конфиденциальности. Другими словами, кодекс предусматривает защиту заинтересованных лиц от разглашения принадлежащей им информации без их на то разрешения.

Поскольку речь идет об информации, обладающей коммерческой ценностью, то есть служебной или коммерческой тайне, постольку разглашение ее против воли предпринимателя уполномочивает последнего на возмещение причиненных разглашением убытков за счет лиц, допустивших разглашение, а также незаконными методами ее получивших.

Исчисление размера понесенных убытков и их доказывание производится по общим правилам материального и процессуального гражданского права.

9. Деньги в системе объектов гражданских прав. Экономическое назначение денег - быть всеобщим эквивалентом в системе имущественного оборота, выступать средством платежа в отношениях производства и обмена. Их экономическое назначение обеспечивается и правовыми средствами, в частности законодательством о денежной системе (см. Закон РФ «О денежной системе Российской Федерации» от 25 февраля 1992 г.).

В качестве объекта гражданских прав деньги характеризуются, прежде всего, свойствами родовых, делимых и заменимых вещей. Это значит, что заемщик, получивший по договору займа от заимодавца некоторую сумму денег, приобретает в отношении полученных денег право собственности. Возвращает он не те же самые денежные знаки (с теми же эмиссионными номерами), а любые иные, любого номинала, но в той же сумме. Гибель полученных денежных знаков, например, при пожаре или иных обстоятельствах не влияет на обязанность своевременно возвратить полученный долг и т.д.

В то же время деньги отличаются от обычных родовых и заменимых вещей. Отличие обусловлено тем, что они выступают законным платежным средством, пригодным, по общему правилу, для погашения любого имущественного долга. Обладая свойствами всеобщего эквивалента, деньги пригодны и для компенсации морального вреда (ст. 151 ГК РФ).

Если деньги лишены свойств всеобщего эквивалента, то они утрачивают свои родовые признаки и могут выступать объектом права в качестве индивидуально-определенных вещей. Так, выступая элементом нумизматической коллекции, они утрачивают свойства делимости и заменимости и подчиняются общим правилам об имуществе.

10. Ценные бумаги. Документы, предъявления которых достаточно для реализации заключенного в них имущественного права, именуется ценными бумагами.

В некоторых случаях вместо предъявления достаточно предъявления доказательств внесения на имя предъявителя принадлежащей ему ценной бумаги в соответствующий реестр (обычный или электронный).

Ценные бумаги выступают таким объектом права, который обладает наиболее высокими темпами оборота. Для поддержания высокой оборотоспособности законодатель установил для них некоторые особые правила. Так, передача ценной бумаги всегда означает передачу всей совокупности воплощенных в ней прав; частичная передача таких прав недопустима. Если объектом передачи выступает, например, вексель на некоторую сумму, то не может иметь место передача лишь в отношении части указанной в нем суммы.

Кроме того, ценные бумаги выступают документами, для которых требуется неукоснительное соблюдение формальных требований - реквизитов; отсутствие любого из них влечет недействительность документа. Для векселя, например, такими реквизитами выступают вексельная метка, простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную денежную сумму, место платежа, наименование лица, которому или по приказу которого должен быть совершен платеж, дата и место составления, подпись векселедателя.

11. Нематериальные блага в системе объектов гражданских прав. В числе объектов нематериальных благ в ст. 150 ГК РФ называются жизнь и здоровье, достоинство личности,

личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, права авторства.

Этот перечень нематериальных благ не является исчерпывающим, гражданину могут принадлежать и иные нематериальные блага в силу закона или от рождения.

Защита нематериальных благ осуществляется как в соответствии с положениями ГК РФ, так и на основании иных законов.

Важное значение в обеспечении единообразного понимания и применения законодательных положений о защите нематериальных благ граждан имеют разъяснения пленумов Верховного суда РФ.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Что такое право в объективном смысле?
2. Субъективное право - это....
3. Назовите известные Вам принципы гражданского права (изложены в Гражданском кодексе РФ).
4. Каково строение Гражданского кодекса России?
5. Гражданская правоспособность - это...
6. Что понимается под дееспособностью и каков ее объем?
7. Что такое юридическое лицо и каковы его признаки?
8. Какие виды юридических лиц существуют в России?
9. Что такое реорганизация юридического лица и каковы ее последствия?
10. В чем смысл ликвидации юридического лица. Каковы его виды?
11. Назовите классификацию объектов гражданских прав.
12. Вся совокупность объектов гражданских прав по признаку оборотоспособности может быть разделена на три группы. Какие?

Раздел 8. Основы трудового права

Тема 19. Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права

Трудовое право - это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру охраны труда и порядок рассмотрения трудовых споров. Нормы трудового права регулируют не технологические процессы, а социальные связи субъектов трудовых правоотношений, то есть общественные формы труда. С этой точки зрения, труд ученого, изобретателя, писателя и другие индивидуальные формы труда не подлежат регуляции нормами трудового права, так как совершаются вне общественных отношений. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудовыми.

К ним относятся:

- отношения между работником и работодателем;
- организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;
- отношения по перераспределению рабочей силы;
- отношения по поводу занятости и трудоустройства;
- отношения, связанные с возмещением материального ущерба;
- процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

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

Основные черты этого метода могут быть представлены в следующем виде:

1. Вовлечение граждан в общественное производство идет не с помощью директивного предписания, а на основе свободной заинтересованности, то есть путем предоставления участникам трудовых отношений договорной свободы. Добровольный и договорной характер трудовых отношений закреплен в ст. 37 Конституции РФ.

2. Трудовым отношениям, как и гражданско-правовым, присуще юридическое равенство сторон. Однако трудовые отношения, помимо этого, связаны с властно-распорядительными отношениями между работником и руководящими органами предприятия, что создает ситуацию неравенства сторон и сближает трудовые отношения с административными. В то же время трудовые отношения в гораздо большей степени строятся на гражданско-правовой основе, а юридическое неравенство сторон трудовых отношений проявляется не столько в зависимости работника от администрации предприятия, сколько в государственных гарантиях защиты интересов работников перед работодателем.

3. Трудовое право характеризуется *сочетанием централизованного и локального регулирования*. В локальных актах, принимаемых по соглашению сторон, определяются распорядок рабочего дня, устанавливается время отдыха (перерыва), согласуются графики отпусков и другие вопросы, детально регламентирующие условия труда работников. Важно, чтобы нормы локальных актов не противоречили федеральному законодательству.

4. Специфика методов трудового права проявляется также в характере санкций, применяемых как средство исполнения обязанностей сторон трудовых отношений. Применение санкций и защита прав работников осуществляются во внесудебном порядке, за исключением вопросов, связанных с восстановлением на работе работников. Меры ответственности по

трудовому праву имеют имущественно-дисциплинарный характер. К ним относятся замечание, выговор, лишение премиальной оплаты и другие неблагоприятные последствия вплоть до увольнения или освобождения от должности.

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 (ФЗ РФ №197-ФЗ);

- нормативные указы Президента РФ, направленные на регулирование трудовых отношений;

- постановления Правительства РФ, регулирующие отношения, составляющие предмет трудового права;

- нормативные акты министерств, ведомств и комитетов Российской Федерации;

- постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации по спорным вопросам трудовых отношений.

Следует отметить, что акты Пленума Верховного суда РФ сами по себе являются источниками права. Они не могут вводить новые нормы или изменять старые. Но в результате обобщения судебной практики Верховный суд РФ может прийти к выводу о необходимости внесения изменений в действующее законодательство.

К *локальным источникам* трудового права относятся:

- нормативно-правовые акты субъектов РФ;

- правотворчество органов местного самоуправления;

- правила внутреннего трудового распорядка, установленные на предприятии;

- коллективные договоры и соглашения;

- трудовые договоры;

- приказы и распоряжения руководителей предприятий и учреждений.

Особое место среди источников трудового права занимают акты Международной организации труда (МОТ). Российская Федерация признала действие на своей территории 52 конвенций МОТ.

Принципы трудового права. К принципам трудового права относятся:

- принцип свободного распоряжения гражданами своими способностями к труду;

- принцип равного вознаграждения за равный труд без какой бы то ни было дискриминации;

- принцип недопустимости ухудшения положения работников ниже уровня, предусмотренного действующим законодательством о труде.

Функции трудового права определяются задачами, стоящими перед трудовым законодательством. Эти задачи изложены в ст. 1 Трудового кодекса РФ. Поставленные в этой статье задачи в большей степени носят декларативный характер. Исходя из задач, поставленных ТК РФ, можно выделить две функции трудового права: *регулятивную* и *содействующую*.

Регулятивная функция распространяет свое действие на трудовые и связанные с ними отношения.

Содействующая функция состоит в том, что трудовое право не непосредственно выполняет ее, а совместно с другими социальными институтами (правовыми и не правовыми). Трудовое право призвано содействовать росту производительности труда, улучшению качества работы, повышению эффективности материального производства, подъему материального и культурного уровня жизни населения, укреплению трудовой дисциплины. К этому можно добавить, что трудовое право содействует созданию рынка рабочей силы для обеспечения нужд производства.

Тема 20. Трудовые правоотношения. Коллективные договоры и соглашения

Трудовые отношения составляют основное содержание трудового права. По сути дела, это общественные отношения, урегулированные нормами трудового права.

Субъекты трудового отношения делятся на основные и дополнительные. Такое деление основано на степени влияния того или иного субъекта на возникновение, действие и прекращение трудовых отношений.

Основными субъектами трудовых отношений являются *работник и работодатель*.

Дополнительными субъектами являются *совет трудового коллектива, комиссии по трудовым спорам, профсоюзы, службы занятости, юридические службы на предприятии и другие структуры, обеспечивающие нормальное функционирование производства*. Дополнительные субъекты могут выступать в качестве основных, когда они непосредственно определяют судьбу возникновения, действия или прекращения трудовых отношений.

Трудовое отношение основано на соглашении, в силу которого одна сторона (работник) обязана выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему распорядку, а предприятие (работодатель) обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон. Внешне трудовое отношение выглядит как вид обязательственных отношений гражданского права. Однако в рамках гражданско-правовых отношений исполнитель обязан предоставить обусловленный договором результат труда, то есть надлежало исполнить обязательство. Вопросы, касающиеся характера и меры труда, режим и распорядок рабочего дня, способы исполнения принятых обязательств, то есть сам процесс рабочего труда, а не только его результат, входят в компетенцию трудового правоотношения, что и отличает его от гражданского правоотношения.

Выделяют следующие **виды трудовых отношений**:

1. Отношения по вопросам приема на работу. Строго говоря, эти отношения не являются еще трудовыми. Они предшествуют возникновению трудовых отношений и создают для них соответствующую юридическую базу. Они определяют характер будущих трудовых отношений. На этом этапе еще нет работника и работодателя. Здесь есть физическое лицо, вступающее в отношение с администрацией предприятия по поводу заключения трудового договора.

2. Непосредственные трудовые отношения. Здесь действуют все субъекты трудового права (основные и дополнительные).

3. Отношения, связанные с расторжением трудового договора и увольнением работников.

4. Отношения, возникающие в связи с восстановлением на работе работника. Эти отношения возникают, если трудовой договор был расторгнут по инициативе работодателя и несогласный с таким решением работник обратился в суд с иском о восстановлении на работе.

Права и обязанности субъектов. Одной из составляющих трудового отношения являются права и обязанности субъектов.

Основными правами работников являются:

- право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены;
- право (по согласованию с работодателем) устанавливать режим рабочего времени и распорядок трудового дня;
- право на вознаграждение за свой труд в зависимости от личного трудового вклада и качество труда;
- право на объединение в профсоюзы;
- право на ежегодный оплачиваемый отпуск;
- право на возмещение ущерба, причиненного повреждением здоровью в связи с работой;
- право на социальное обеспечение по возрасту и при утрате работоспособности;
- право на судебную защиту своих трудовых прав.

Обязанности и права работников определены в ст. 21 ТК РФ и детально регламентируются правилами внутреннего трудового распорядка и дополнительными инструкциями.

Работник обязан:

- добросовестно выполнять трудовые обязанности;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- бережно относиться к имуществу предприятия, учреждения, организации;
- выполнять установленные нормы труда.

Основные права и обязанности работодателя закреплены также в ст. 22 ТК РФ.

Коллективный договор является правовым актом, регулирующим отношения между работником и работодателем (гл. 7, ст.ст. 40 - 44 ТК РФ). Закон РФ «О коллективных договорах и соглашениях» от 11 марта 1992 года № 2490-1 (с изменениями от 1 мая 1999 г.) устанавливает, что для заключения коллективного договора достаточно инициативы одной из сторон, которая представляет проект коллективного договора другой стороне. В случае разногласия сторон между ними ведутся *коллективные переговоры*. Спорные вопросы о содержании коллективного договора решаются во внесудебном порядке и без обращения в комиссию по трудовым спорам. Это одна из черт, отличающих коллективные договоры от индивидуальных трудовых договоров.

Для ведения коллективных переговоров и подготовки проекта коллективного договора стороны на равноправной основе образуют комиссию из своих полномочных представителей. Полномочность представителей определяется из содержания специального правового акта или в силу должностных обязанностей того или иного лица. Полномочными представителями трудового коллектива, как правило, являются председатель профсоюзного комитета предприятия и председатель совета трудового коллектива. Полномочными представителями работодателя могут быть руководитель предприятия или другое должностное лицо либо любой представитель администрации предприятия, действующий на основе доверенности.

Если стороны не смогли прийти к соглашению, составляется *протокол разногласий* и в течение трех дней формируется *примирительная комиссия* либо стороны обращаются к посреднику, выбранному по взаимному согласию.

Полномочные представители сторон, участвующие в работе примирительной комиссии, на время переговоров освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более трех месяцев в течение года. Полномочные представители трудового коллектива, участвующие в коллективных переговорах, не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены.

Протокол разногласий должен быть рассмотрен в семидневный срок. В случае уклонения от принятия коллективного договора работодатель несет административную ответственность (штраф до десятикратной величины минимального размера оплаты труда за каждый день после истечения срока, предусмотренного для заключения договора). Работодатель, виновный в невыполнении обязательств по коллективному договору, подвергается штрафу до стократной величины минимального размера оплаты труда. В качестве крайней меры протеста против невыполнения работодателем положений коллективного договора работники вправе объявить забастовку, предварительно уведомив о ней работодателя не позднее чем за 14 дней до ее начала. Решение о забастовке должно быть принято на общем собрании коллектива предприятия не менее чем двумя третями голосов от общего числа работников.

Согласованный с работодателем коллективный договор должен приниматься на общем собрании работников простым большинством голосов. Коллективный договор вступает в силу с момента его регистрации в Министерстве труда и социального развития РФ. На больших предприятиях возможно принятие нескольких коллективных договоров (например, для каждого цеха и т.д.).

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет. Хотя практически коллективный договор действует до принятия нового коллективного договора. При смене

собственника предприятия, если срок действия коллективного договора еще не истек, этот договор действителен в течение трех месяцев, после чего он должен быть заменен на новый. Если новый собственник согласен сохранить текст старого коллективного договора, то должен быть составлен протокол согласия. При ликвидации предприятия коллективный договор действует в течение всего срока процедуры ликвидации. Стороны, подписавшие коллективный договор, ежегодно должны отчитываться о его исполнении на общем собрании трудового коллектива.

Помимо коллективных договоров законом предусмотрено заключение соглашений.

Соглашения могут быть нескольких видов: генеральные; отраслевые (тарифные); *специальные*.

Генеральное соглашение заключается на федеральном уровне между общероссийским объединением работников и Правительством РФ. К генеральным соглашениям относятся соглашения, заключаемые между республиканскими объединениями профсоюзов или объединениями работников и исполнительными органами субъектов РФ. Генеральное соглашение устанавливает общие принципы социально-экономической политики государства в области трудовых правоотношений.

Отраслевое соглашение заключается между профсоюзами конкретной отрасли промышленности и соответствующим министерством (ведомством, комитетом). Оно направлено на социально-экономическое развитие той или иной отрасли промышленности, улучшение условий труда и повышение оплаты (например, для работников угольной, машиностроительной промышленности и т.п.), а также обеспечение социальных гарантий работникам отдельной отрасли промышленности.

Специальное соглашение заключается на территориальном уровне между профсоюзами предприятий и территориальными органами исполнительной власти. Соглашение включает в себя положение по оплате, условиям и охране труда, режиму труда и отдыха и другим существенным вопросам трудовых отношений.

Тема 21. Трудовой договор. Порядок заключения и расторжения

Трудовой договор (гл. 10, ст.ст. 56 - 65 ТК РФ) является добровольным соглашением между работником и работодателем по поводу существенных условий труда. В таком смысле трудовой договор представляет собой акт передачи работником своей способности к труду, умений, навыков, квалификации во временное пользование работодателю. Трудовой договор устанавливает юридическую связь между субъектами трудового права и законодательно закрепляет права и обязанности сторон, заключивших договор.

Характерными чертами трудового договора являются подчинение подписавшего этот договор работника внутреннему трудовому распорядку и обязанность работника выполнять работу на постоянной основе, а не в порядке исполнения отдельных заданий или разовых поручений, что характерно для гражданско-правовых договоров, например, договора подряда или договора поручения.

В зависимости от формы заключения трудовой подразделяется на три разновидности: *договор о совместной трудовой деятельности; договор трудового найма; контракт*.

Договор о совместной трудовой деятельности заключается между участниками (учредителями) хозяйственных товариществ и обществ. Специфика указанных организационно-правовых форм юридических лиц состоит в том, что их участники на основе объединения своих вкладов в складочный или уставный капитал являются совместными (долевыми или общими) собственниками и одновременно осуществляют трудовую деятельность в соответствии с условиями учредительного договора. Исключения составляют вкладчики (коммандитисты) - участники товариществ на вере и акционеры открытых акционерных обществ. Заключая договор о совместной трудовой деятельности, например, учредители закрытого акционерного общества устанавливают по своему усмотрению

необходимые условия для нормальной производственной или предпринимательской деятельности. Договор о совместной трудовой деятельности следует отличать от гражданско-правового договора простого товарищества, то есть договора о совместной деятельности (ст. 1041 ГК РФ). Этот договор заключается между участниками товарищества о совместном ведении дел (финансовой, хозяйственной и иного рода предпринимательской деятельности), включая вопросы по распоряжению совместным имуществом участников, распоряжению уставным (складочным) капиталом и т.д.

Договор трудового найма заключается между учредителями юридического лица и наемными работниками. Наемные работники не являются собственниками предприятия, у них нет права на участие в распределении прибыли и на участие в управлении делами предприятия. С согласия учредителей, то есть собственников предприятия, наемные работники могут вносить вклад в уставный капитал и претендовать на часть прибыли. Наемный работник вправе приобретать только привилегированные акции предприятия (то есть, акции, не дающие права голоса).

Трудовые договоры могут заключаться (ст. 58 ТК РФ) на:

- неопределенный срок;
- определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор);
- время выполнения определенной работы.

Трудовой договор на время выполнения определенной работы является разновидностью срочного трудового договора.

Срочный трудовой договор заключается (ст. 59 ТК РФ):

В случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок. Такая ситуация может возникнуть с учетом характера предстоящей работы (например, в связи с необходимостью замещения женщины, находящейся в отпуске по уходу за ребенком), либо с учетом условий выполнения работы (например, при работе в экстремальных условиях), либо с учетом интереса работника (например, жена военнослужащего при поступлении на работу может заключить срочный трудовой договор с учетом ожидающегося перевода мужа в другую местность для дальнейшего прохождения службы).

В случаях, непосредственно предусмотренных законом. К таким случаям относятся:

- заключение трудового договора с должностным лицом предприятия;
- заключение контракта с преподавателем высшего учебного заведения;
- заключение трудового договора о работе на Крайнем Севере и в приравненных к ним местностях (данный договор заключается на срок не более трех лет, а на островах Северного Ледовитого океана - на срок не более двух лет);
- заключение трудового договора с лицом, принятым в порядке замещения на выборную должность в государственный орган.

Важная особенность срочного трудового договора состоит в том, что, когда срок срочного трудового договора истек и ни одна из сторон не потребовала расторжения трудового договора, его действие считается продолженным на неопределенный срок (ст. 58 ТК РФ).

Содержание трудового договора должно включать в себя ряд необходимых (обязательных) положений, к которым относятся:

- полное наименование предприятия, в котором должна осуществляться трудовая деятельность работника;
- указание специальности и квалификации работника, а также, на какую должность он принимается;
- права и обязанности сторон, то есть все функции работника и работодателя (желательно указывать исчерпывающий перечень работ, которые работник обязан выполнять, в соответствии со ст. 57 ТК РФ работодатель не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной договором);
- условия оплаты труда (разряд по Единой тарифной сетке - ЕТС и т.д.);
- дата заключения трудового договора и срок его окончания.

Помимо основных условий трудовой договор может содержать дополнительные условия, конкретизирующие обязательство сторон (например, о продолжительности дополнительного отпуска, о режиме рабочего времени и времени отдыха, о различных дополнительных выплатах).

Текст трудового договора составляется в двух экземплярах, скрепляется печатью предприятия и подписями сторон. Один экземпляр хранится непосредственно у работодателя, другой - у работника.

Порядок приема на работу предусматривает личную явку лица в управленческий орган предприятия, полномочный заключать трудовые договоры. Трудовые договоры заключаются только по обоюдному согласию сторон. Начальная воля должна исходить от лица, желающего поступить на работу. Эта воля выражается путем подачи письменного заявления. Встречная воля должна исходить от работодателя, который обязан отреагировать на письменное заявление. В случае согласия работодателя заключить трудовой договор работник представляет в регистрирующий и учетный орган предприятия (отдел кадров) удостоверение личности и трудовую книжку. Если работник принимается на работу, требующую специальной квалификации и необходимой специальности, он обязан представить документ, подтверждающий эту квалификацию и специальность (диплом, удостоверение и др.). Лица моложе 21 года при поступлении на работу должны представить медицинскую справку о состоянии здоровья. Это требование относится также к отдельным категориям работников, чья работа связана с вредными или опасными условиями (например, водители автотранспорта, ряд профессий металлургического производства и т.п.) либо связана с обслуживанием большого количества людей (например, продавцы продовольственных товаров, работники общепита, воспитатели детских дошкольных учреждений). Статья 65 ТК РФ запрещает требовать от поступающих на работу документы, помимо предусмотренных законодательством. Анкеты и иного рода материалы, содержащие дополнительную информацию о работнике, могут заполняться исключительно с согласия работника.

При предоставлении указанных документов и при наличии вакансии трудовой договор должен быть заключен. Статья 68 ТК РФ запрещает необоснованный отказ в приеме на работу. Прием на работу оформляется приказом администрации предприятия (работодателя). Но независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен, фактическим допущением к работе считается заключение трудового договора.

Прием на работу может быть обусловлен прохождением испытания с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе. Срок испытаний не должен превышать трех месяцев, а по согласованию с профсоюзным органом - шести месяцев (ст.ст. 70, 71 ТК РФ). Если после истечения испытательного срока работник продолжает работу и ни одна из сторон не потребовала прекращения трудовых отношений, этот работник считается выдержавшим испытание, а трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок. Работник, не выдержавший испытание, освобождается от работы без согласия профсоюзного органа. Однако такое освобождение может быть обжаловано работником в судебном порядке.

При приеме на работу испытательный срок не устанавливается для лиц моложе 18 лет; молодых рабочих по окончании профессиональных учебных заведений; молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений. Испытательный срок не устанавливается при переводе работника на другое предприятие и на работу в другую местность.

Трудовые книжки (ст. 66 ТК РФ) ведутся на всех работников, проработавших на предприятии свыше пяти дней. Работники, поступающие на работу впервые, вместо трудовой книжки предоставляют справку с последнего места жительства. В таком случае заполнение трудовой книжки производится не позднее недельного срока со дня приема на работу.

В трудовую книжку вносятся:

- сведения о работнике (фамилия, имя, отчество, дата рождения, место работы, специальность, должность, квалификация);

- дата и номер приказа о приеме на работу, дата и номер приказа об увольнении с указанием статьи ТК РФ;

- сведения о переводе на другую работу, о назначении на должность, присвоении разряда и т.п.

В трудовой книжке отведено специальное место для записей о награждении, поощрениях и благодарностях. Данные записи делаются с указанием даты и номера приказа. Взыскания в трудовую книжку не вносятся.

Переводом на другую работу (ст.ст. 72-75 ТК РФ) считается изменение одного из необходимых условий трудового договора.

Трудовое законодательство различает несколько видов переводов на другую работу:

- перевод на том же предприятии, который имеет место, если работнику на постоянной основе поручается работа по другой профессии, специальности, квалификации или должности;

- перевод на другое предприятие;

- перевод на работу в другую местность.

Это виды постоянных переводов, и осуществляются они только с согласия работника. Кроме постоянных переводов, работодатель вправе временно перевести работника на другую работу. Временный перевод не требует согласия работника. Временный перевод на другую работу допускается в двух случаях: в связи с производственной необходимостью; в связи с простоем предприятия.

Под *производственной необходимостью* (ст. 74 ТК РФ) понимается необходимость предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии, а также необходимость замещения отсутствующего работника.

От перевода на другую работу следует отличать перемещение (ст. 72 ТК РФ). Перемещение может происходить на том же предприятии либо на другое предприятие, но в той же местности. Любое перемещение не требует согласия работника, так как происходит без изменения существенных условий труда, то есть работник перемещается без смены должности, квалификации и специальности (например, поручение работы на другом механизме или агрегате в пределах специальности, квалификации или должности, обусловленной трудовым договором).

Не считается переводом или перемещением ситуация, если в связи с изменениями в организации производства изменяются существенные условия труда (режим рабочего времени, размер оплаты труда, изменение разрядов, наименований должностей и т.п.), но работник продолжает работать по той же специальности, квалификации, должности. При этом работодатель обязан поставить в известность работника о предстоящих изменениях существенных условий труда не позднее чем за два месяца.

Основания прекращения трудового договора изложены в ст. 77 ТК РФ. Основной формой прекращения трудового договора является расторжение, которое в отличие от прекращения трудового договора в связи с истечением срока его действия представляет собой волевой акт обоюдного или одностороннего волеизъявления сторон. Истечение срока (п. 2 ст. 58 ТК РФ) имеет отношение только к срочным трудовым договорам.

Трудовой договор может быть расторгнут:

- по соглашению сторон;

- по инициативе работника;

- по инициативе работодателя;

- по инициативе других компетентных органов;

- в других предусмотренных законом случаях.

Расторжение трудового договора по соглашению сторон (ст. 78 ТК РФ) мало чем отличается от расторжения трудового договора по инициативе работника, так как и в том, и другом случае стороны, так или иначе, приходят к согласию.

Расторжение трудового договора по инициативе работника допускается в соответствии со ст. 80 ТК РФ. Если работник желает расторгнуть трудовой договор, заключенный на

неопределенный срок, он должен предупредить об этом работодателя письменно за две недели. В заявлении об увольнении по собственному желанию работник должен указать причину увольнения. Если увольнение работника обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в учебное заведение, переход на пенсию и т.п.), трудовой договор расторгается в срок, о котором просит работник. При наличии иных причин увольнения договор расторгается через две недели, но может быть расторгнут и раньше этого срока по договоренности между работником и работодателем.

Срочный трудовой договор может быть расторгнут работником до истечения срока этого договора в случае болезни (инвалидности) работника, препятствующей выполнению основных условий трудового договора, либо в случае нарушения работодателем законодательства о труде, коллективного договора или трудового договора, а также по другим уважительным причинам.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя может быть осуществлено в соответствии со ст. 81 ТК РФ. Это относится к трудовым договорам, заключенным на неопределенное время, и срочным договорам.

Они могут быть расторгнуты по следующим основаниям:

- ликвидация организации или прекращение деятельности работодателем - физическим лицом;

- сокращение численности или штата работников организации;

- несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

- недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

- смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);

- неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;

- однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей:

- прогул* (отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

- появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;*

- разглашение охраняемой законом тайны* (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

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

- нарушение работником требований по охране труда*, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создало реальную угрозу наступления таких последствий.

А также:

- совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основания для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

- совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

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

- однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

- представление работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;
- прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;
- предусмотренным трудовым договором с руководителем организации, членами исполнительного органа организации;
- в других случаях, установленных ТК РФ и иными федеральными законами.

Трудовой договор может быть также прекращен по основаниям, предусмотренным ст.ст. 83, 84 ТК РФ.

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (ст. 83 ТК РФ):

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

Прекращение трудового договора по основанию, указанному в п. 2 ст. 83 ТК РФ, допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

Трудовой договор *прекращается вследствие нарушения установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил его заключения* (п. 11 ст. 77), если нарушение этих правил исключает возможность продолжения работы в следующих случаях:

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

Прекращение трудового договора в случаях, указанных в п. 1 ст. 77 производится, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу.

В случае прекращения трудового договора в соответствии с п. 11 ст. 77 работодатель выплачивает работнику выходное пособие в размере среднего месячного заработка, если нарушение правил заключения трудового договора допущено не по вине работника.

Вопросы для самопроверки знаний:

1. Трудовое право - это....
2. Что является предметом трудового права?
3. Что такое метод трудового права и каковы его основные черты?
4. Перечислите Федеральные источники трудового права.

5. Назовите локальные источники трудового права.
6. Перечислите принципы и функции трудового права.
7. Какие виды трудовых отношений Вы знаете?
8. Основными правами и обязанностями работников являются...
9. Соглашения в трудовых отношениях могут быть нескольких видов. Назовите их.
10. Что такое трудовой договор и каковы его характерные черты?
11. Что должно включать содержание трудового договора?
12. Какие сведения вносятся в трудовую книжку?
13. Назовите основания прекращения трудового договора.
14. Могут ли выплачиваться при прекращении трудового договора выходные пособия, в каких случаях и в каком размере?

Заключение

Профессиональная деятельность специалистов в сфере рекламы и связей с общественностью предполагает понимание ими механизмов ее правового регулирования и саморегулирования. **Правовое регулирование** - это система регулирования поведения людей в обществе посредством правовых норм, устанавливаемых органами государственной власти и выполняемых гражданами под контролем уполномоченных организаций с возможностью применения фиксированных санкций за отклонение от данных норм. Это строго установленная, четко прописанная, обязательная для всех членов общества система норм. Ни о каком добровольном следовании данным предписаниям речи не идет.

Саморегулирование – это гораздо более подвижная система. Она вступает в действие, когда невозможно применение правового регулирования, когда нет общественно опасного деяния с точки зрения права, но есть морально-этическая коллизия, порой более негативная по своим последствиям для общества, чем любой правовой поступок. Саморегулирование не может носить обязательный и всеобщий характер, его основным признаком является добровольность следования декларируемым нормам. Роль саморегуляторов в данном случае играют нормы и идеалы, которые служат этическими критериями для оценки как отдельно взятых поступков, так и всей деятельности в целом.

Сравнительный анализ обеих систем свидетельствует о важности каждой из них для специалистов рекламы и PR. Но в этом учебнике главное внимание обращено на основы правоведения для студентов направления подготовки реклама и связи с общественностью, поскольку именно правовое регулирование составляет основу формальных социально-правовых коммуникаций в этой сфере. Это обстоятельство позволяет считать, что материал учебника может быть использован в качестве дополнительного для подготовки обучающихся по направлению подготовки «Реклама и связи с общественностью»: бакалавриат 42.03.01 и магистратура 42.04.01.

Литература

1. Беляков В.Г. Право для экономистов и менеджеров: учебник и практикум для академического бакалавриата/В.Г. Беляков. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2018. - 401 с.
2. Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права: учебник для академического бакалавриата/С.В. Бошно. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 533 с.
3. Братко Т.Д. Основы правоведения. Практический курс: учебное пособие для вузов/Т.Д. Братко. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 197 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-19383-1. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/556396>
4. Бялт В.С. Теория государства и права: учебное пособие для вузов/В.С. Бялт. - 3-е изд., испр. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 120 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-16268-4. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/538917>
5. Бялт В.С. Правоведение: учебное пособие для вузов/В.С. Бялт. - 3-е изд., испр. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 303 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-15943-1. — Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/538897>
6. Бялт В.С. Теория государства и права в схемах: учебное пособие для вузов/В.С. Бялт. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 447 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-06321-9. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/540667>
7. Бялт В.С. Правоведение: учеб. пособие для вузов/В.С. Бялт. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2018. - 302 с.
8. Волков А.М. Правоведение: учебник для вузов/А.М. Волков, Е.А. Лютягина. - 2-е изд. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 345 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-15665-2. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/541403>
9. Волков А.М. Правоведение: учебник для бакалавриата и специалитета/А.М. Волков. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 274 с.
10. Гавриков В.П. Теория государства и права: учебник и практикум для вузов/В.П. Гавриков. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 461 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-08962-2. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/541391>
11. Кашанина Т.В. Право: учебник и практикум для прикладного бакалавриата/Т.В. Кашанина, Н. М. Сизикова. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 484 с.
12. Лютягина Е.А. Основы права: учебник для вузов/Е.А. Лютягина, А.М. Волков; под общей редакцией Е.А. Лютягиной. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2025. - 294 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-20600-5. — Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/558454>
13. Обухова О.В. Право: учебник и практикум для прикладного бакалавриата/О.В. Обухова. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2018. - 266 с.
14. Основы права (для неюридических специальностей): учебное пособие/М.С. Азаров, А.А. Антопольский, В. Ф. Антонов [и др.]; под общ. ред. А.А. Фатьянова. — М.: Кнорус, 2024. - 213 с.
15. Основы права: учебник для неюридических вузов и факультетов (под ред. В.Б. Исакова). - М.: «Норма: ИНФРА-М», 2017. - 480 с.
16. Пиголкин А.С. Теория государства и права: учебник для вузов/А.С. Пиголкин, А.Н. Головистикова, Ю.А. Дмитриев; под редакцией А.С. Пиголкина, Ю.А. Дмитриева. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 516 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-

01323-8. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/535405>

17. Попова Н.Ф. Правовое регулирование экономической деятельности: учебник и практикум для прикладного бакалавриата/Н.Ф. Попова, М.А. Лапина; под ред. М.А. Лапиной. - М.: Изд-во Юрайт, 2018. - 278 с.

18. Право: учебник и практикум для академического бакалавриата/А.А. Вологдин [и др.]; под общ. ред. А.А. Вологодина. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 372 с.

19. Право для экономистов и менеджеров: учебник и практикум для прикладного бакалавриата/А.П. Альбов [и др.]; отв. ред. А.П. Альбов, С.В. Николюкин. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 548 с.

20. Прав: учебник и практикум для академического бакалавриата/С.Г. Киселев [и др.]; под ред. С.Г. Киселева. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 413 с.

21. Право: учебник и практикум для вузов/С.Г. Киселев [и др.]; под редакцией С.Г. Киселева, А.Ю. Яковлева. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 451 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-18288-0. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/534703>

22. Правоведение для студентов транспортных вузов: учебник для вузов/А.И. Землин [и др.]; под общей редакцией А.И. Землина. - 5-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 416 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-16810-5. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/540758>

23. Правоведение: учебник и практикум для вузов/А.П. Анисимов, А.Я. Рыженков, А.Ю. Осетрова, О.В. Попова; под редакцией А.Я. Рыженкова. - 6-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 344 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-16130-4. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/535760>

24. Правоведение: учебник для вузов/В.А. Белов [и др.]; под редакцией В.А. Белова, Е.А. Абросимовой. - 5-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 494 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-18241-5. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/534595>

25. Правоведение: учебник и практикум для академического бакалавриата/С.И. Некрасов [и др.]; под ред. С.И. Некрасова. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 455 с.

26. Правоведение: учебник и практикум для бакалавриата и специалитета/под ред. А.Я. Рыженкова. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2019. - 317 с.

27. Протасов В.Н. Теория государства и права. Практикум: учебное пособие для вузов/В.Н. Протасов. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 397 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-12396-8. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/543044>

28. Теория государства и права. Общая часть: учебник для вузов /А.П. Альбов [и др.]; под общей редакцией А.П. Альбова. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2024. - 162 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-534-17789-3. - Текст: электронный//Образовательная платформа Юрайт [сайт]. - URL: <https://urait.ru/bcode/537568>

Латинские юридические формулы и выражения

1. **Causa justa** – законное основание, уважительная причина.

2. **Culpa lata** – тяжелая вина.

3. **Pro poena** – в наказание.

4. **Persōna grata** – желательная личность (или приемлемая кандидатура; угодное лицо).

термин международного права – в дипломатической практике так называется лицо, кандидатура которого в качестве дипломатического представителя в каком-либо государстве принимается правительством этого государства. В расширенном смысле лицо, пользующееся доверием.

5. **Persōna non grata** – нежелательная личность. В дипломатии – официальный дипломатический представитель, утративший доверие правительства страны, в которой он аккредитован, и подлежащий отзыву. В расширенном смысле – лицо, не пользующееся доверием и расположением.

6. **Causa publica** – общественное дело.

7. **Causa privata** – частное дело.

8. **Judicium publicum** – государственный процесс.

9. **Judicium privatum** – частный процесс.

10. **Nemo iudex in propria causa** - никто не судья в собственном деле.

11. **Miles legum** – страж законов; судья.

12. **Non rex est lex, sed lex est rex** – не царь есть закон, а закон есть царь.

13. **Tres faciunt collegium** – трое составляют коллегия. Это положение римского права сформулировано в «Дигестах», собрании отрывков из римских классических юристов, составляющих одну из трех частей свода римского права “*Corpus juris civilis*”, изданного при римском императоре Юстиниане. Нератий Приск говорит, что достаточно трех членов для действительного присутствия.

14. **Testis unus – testis nullus** – один свидетель - не свидетель. Одно из положений римского права, которое позднее нашло отражение в законодательных актах многих европейских государств, в том числе и в России.

15. **Modus vivendi** – образ жизни. Часто обозначает способ существования, условия, обеспечивающие существование рядом каких-либо противных сторон, т.е. условия мирного существования.

16. **Corpus delicti** – «тело преступления», вещественные доказательства, улики; состав преступления.

17. **Corpus juris civilis = Corpus juris Romani** – Свод гражданского права; свод римского права, иначе – Кодекс Юстиниана – систематизированный свод римского права, составленный при императоре Юстиниана (VI век н.э.) и оказавший значительное влияние на развитие феодального права и в дальнейшем современного права.

18. **Nemo debet bis puniri pro uno delicto** – никто не должен дважды наказываться за одно и то же преступление.

19. **Extrēmis malis extrēma remedia** – против крайних зол – крайние меры.

20. **Ubi tu Gajus, ibi ego Gaja** - где ты, Гай, там и я Гайа. Эта формула входила в обряд бракосочетания в древнем Риме.

21. **Jus est ars boni et aequi** – право есть искусство добра и справедливости.

22. **Quod non licet feminis, aequi non licet viris** – что непозволительно женщинам, то равно непозволительно и мужчинам. Формула римского права, уравнивавшая мужчин и женщин в бракоразводном процессе.

23. **In dubio pro reo** – в сомнении – в пользу обвиняемого.

24. **Casus omissus** – случай, не предусмотренный законом (в результате наличия пробела в нем).

25. **Dura lex, sed lex** - суров закон, но все же он закон (или строг закон, но закон).

26. **Contra legem** – против закона.
27. **Res judicāta pro veritāte habētur**- судебное решение должно приниматься за истину.
28. **Pacta tertiis nec nocent nec prosunt** – договоры не причиняют третьим лицам ни вреда, ни пользы.
29. **Lex posterior derōgat priori** – последующий закон отменяет предыдущий.
30. **Nulum crimen, nulla poena sine lege** – никакого преступления, никакого наказания нет, если они не предусмотрены законом.
31. **Capitis deminutio** – потеря гражданской правоспособности.
32. **Capitis deminutio maxīma** – полная утрата гражданского статуса, связанная с лишением свободы.
33. **Capitis deminutio media** – частичная утрата гражданского статуса, связанная с утратой римского гражданства.
34. **Capitis deminutio minīma** – незначительная утрата гражданского статуса, некоторое ограничение в гражданских правах в связи с изменением положения в семье.
35. **Aetas legitīma** – совершеннолетие по Кодексу Юстиниана, 25 лет.
36. **Edictum perpetuum** – постоянный (преторский) эдикт (выработанный на основании прежде обнародованных и издававшихся каждым новым претором лишь с небольшими изменениями).
37. **Jus gentium** – право народов; международное право. В римском праве – система правовых норм, определявших отношения между римскими гражданами, с одной стороны и негражданами – с другой; в новое время – международное право.
38. **Jus gladii** – право меча (т.е. право на применение вооруженной силы).
39. **Jus suffragii** – право голосования (т.е. право избирать в какое-либо представительное собрание, на выборную должность).
40. **Nudum jus** – голое право (т.е. право без возможности его реализации).
41. **Jus publicum** – общественное право.
42. **Jus privatum** – частное право.
43. **Jus civile** – гражданское право.
44. **Jus criminale** – уголовное право.
45. **Jus commune** – общее право.
46. **Jus naturale** – естественное право.
47. **Jus talionis** – право равного возмездия, т. е. закон, основанный на принципе: око за око, зуб за зуб. Наиболее ярким проявлением этого принципа является кровная месть.
48. **Jus strictum** – строгое право. Формула римского права, позволяющая противопоставить строго формальному применению правовых норм более углубленное истолкование их с учетом требования *bona fides* - «добросовестности».
49. **Jus primi possidentis** – право первого владеющего.
50. **Jus possidendi** – право владения.
51. **Jus utendi et abutendi** – право пользования и использования; право пользоваться вещью по своему усмотрению, т. е. право собственности.
52. **Jus vitae ac necis (jus vitae necisque)** – право распоряжаться жизнью и смертью.
53. **Pater familiae (familias)** – отец семейства, глава семьи, глава дома.
54. **Praetor urbanus** – претор, ведавший судебными процессами среди римских граждан.
55. **Praetor peregrinus** – претор по тяжбам между чужестранцами или римлянами и чужестранцами.
56. **Liberrimum veto** – свободное «запрещаю», свободное вето. Право наложения единоличного запрета, в силу которого любой член сейма мог протестовать и сделать недействительным решение сейма. В настоящее время по Уставу Организации Объединенных Наций правом свободного вето пользуются пять постоянных членов Совета Безопасности.
57. **Ad turpia nemo obligatur** – никто не может заставить другого совершить безнравственный поступок (общее положение римского права).

58. **Ad impossibile nemo obligatur** – к невозможному никто не обязывает.
59. **Judex damnatur, cum nocens absolvitur** – судья подлежит осуждению, если виновного оправдывают (Публий Сир), или: Оправдание преступника – это осуждение судьи.
60. **A mensa et toro** – от стола и ложа (отлучить). Формула развода в римском праве.
61. **Nemo tenetur se ipsum accusare** – никто не должен сам себя обвинять.
62. **Homo sui juris** – человек своего права, т.е. правомочный, самостоятельный, независимый в правовом отношении человек.
63. **Homo alieni juris** – человек чужого права, т.е. несамостоятельный правовом отношении, неспособный человек. Так в Древнем Риме называли рабов и детей, до совершеннолетнего возраста находившихся под властью отца.
64. **Status quo ante bellum** – положение, существовавшее до войны.
65. **Mors civilis** – гражданская смерть, лишение всех прав.
66. **Neminem laedit qui suo jure utitur** – никого не обижает тот, кто пользуется своим правом.
67. **De minimis non curat praetor** – претор не занимается пустяками.
68. **Prior tempore - potior jure** – первому по времени - предпочтение в праве.
69. **Probabile ex vita** – вероятно, если находить из предшествующей жизни. Так называлась в римском судебном красноречии аргументация на основе биографических сведений, приводившихся в обвинительных речах для подкрепления обвинения.
70. **Status in statu** – государство в государстве, о замкнутых, резко обособленных общественных или классовых группах, учреждениях, союзах и т.п., поставленных в особые условия или пользующихся особыми привилегиями.
71. **Justitia regnorum fundamentum** – правосудие – основа государства.
72. **Ubi emolumentum, ibi onus** – где выгода, там и бремя (т.е. права влекут за собой обязанности). Юридическое правило, восходящее к римскому праву.
73. **Factum notorium** – общеизвестный факт. Факт, который рассматривается в суде как безусловно достоверный и потому не требующий доказательства.
74. **Ei incumbit probatio, qui dicit, non qui negat** – тяжесть доказательства лежит на том, кто утверждает, а не на том, кто отрицает.
75. **Vis major** – превосходящая сила (так в римском гражданском праве называют внешние факторы, например, пожар, наводнение, землетрясение или другие стихийные бедствия, которые делают невозможным исполнение какого-либо обязательства).
76. **Injuria fit duobus modis aut vi, aut fraude** – несправедливость совершается двумя способами: или с помощью силы, или с помощью обмана.
77. **Quis? Quid? Ubi? Quibus auxiliis? Cur? Quomodo? Quando?** - Кто? Что? Где? С чьей помощью? Для чего? Каким образом? Когда? (Риторическая схема вопросов, предназначенных для выяснения обстоятельств какого-либо действия).
78. **Is fecit cui prodest** – это сделал тот, кому выгодно.
79. **Particeps criminis** – соучастник преступления.
80. **Res nullus cedit primo occupanti** – ничья вещь становится собственностью первого овладевшего ею.
81. **Nulla lex satis commoda omnibus est** - ни один закон достаточно не подходит всем.
82. **Onus probandi** – бремя доказательства.
83. **Libertas est potestas faciendi id, quod jure licet** – свобода есть возможность делать то, что позволено по праву.
84. **Pacta servanda sunt** – договоры следует соблюдать.
85. **Non numeranda, sed ponderanda argumenta** – доказательства нужно не перечислять, а взвешивать.
86. **Audiatur et altera pars** – пусть будет выслушана и другая сторона.

87. **Pereat mundus et fiat justitia!** – Пусть погибнет мир, но свершится правосудие. Это выражение приводится как девиз германского императора Фердинанда I (1556-1564) в книге Иоганна Манлиуса.

88. **Habea corpus** – ты можешь иметь тело (неприкосновенным), т.е. располагать собой (Великая хартия вольностей). Название закона о свободе личности, принятого английским парламентом в 1679 г. (по первым словам текста). По закону habeas corpus никто без решения суда не мог подвергнуть кого-либо задержанию или аресту. Каждый гражданин в случае ареста имел право требовать, чтобы в течение суток ему было предъявлено судебное обвинение, а при отсутствии такового, требовать освобождения из-под ареста.

89. **Do ut des** – даю, чтобы ты дал. Формула римского права, устанавливающая правовые отношения между двумя лицами. Голландский юрист Гуго Гроций (Гроций) (1583-1645) писал, что частно-правовые сделки римские юристы подразделяют на «даю, чтобы ты дал», «даю, чтобы ты сделал», «делаю, чтобы ты дал».

90. **Facio ut des** – делаю, чтобы ты дал. Формула римского права, определяющая отношения между работником и работодателем.

91. **Do ut facias** - даю, чтобы ты сделал.

92. **Fecio ut facias** – делаю, чтобы ты сделал.

93. **Legem brevem esse oportet** – закону надлежит быть кратким.

94. **Imperia et magistrātus** – высшие военные и гражданские власти.

95. **Manu militāri** - «воинской рукой», т.е. применяя силу, насильственно.

96. **Summum jus, summa injuria** – высшее право - высшая несправедливость; высшая законность - высшее беззаконие. Цицерон в сочинении «Об обязанностях» писал: «Часто возникают несправедливости из некоего крючкотворства и чрезмерно хитростного, но злокозненного истолкования права. Отсюда возникла известная всем поговорка summum jus, summa injuria».

97. **Juris prudens** – сведущий в праве, юрист.

98. **Juris consultus** – сведущий в праве, правовед.

99. **Injuria reālis** – оскорбление действием.

100. **Injuria verbālis** – оскорбление словом.

101. **Janus clausus** – при закрытых дверях. Юридическая процессуальная норма.

102. **Ex contractu** – по договору.

ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ ДЛЯ СТУДЕНТОВ НАПРАВЛЕНИЯ ПОДГОТОВКИ «РЕКЛАМА И СВЯЗИ С ОБЩЕСТВЕННОСТЬЮ»

Н.Ю. Григорьев

Учебник

Главный редактор: Краснова Наталья Александровна – кандидат экономических наук, доцент, руководитель НОО «Профессиональная наука»

Технический редактор: Канаева Ю.О.



ISBN 978-5-907607-94-1



9 785907 607941 >

Усл. печ. л 9,2
Объем издания 8,0 МВ
Оформление электронного издания:
НОО Профессиональная наука, mail@scipro.ru
Дата размещения: 27.12.2024 г.
URL: http://scipro.ru/conf/jurisprudence12_24.pdf