



Дагестанский  
государственный  
университет народного хозяйства

**Абукарова Мейрам Узеровна**  
**Кафедра государственно-правовых дисциплин**

*Учебное пособие*  
*(курс лекций)*  
*по дисциплине*  
**«Право»**

**для специальностей**

**38.02.04 Коммерция (по отраслям)**

**38.02.01 Экономика и бухгалтерский учет (по отраслям)**

**Махачкала-2020**

**УДК: 340**

**ББК: 67**

*Печатается по решению Учебно-методического совета  
Дагестанского государственного университета народного хозяйства*

**Составитель**– Абукарова Мейрам Узеровна, старший преподаватель кафедры государственно-правовых дисциплин ДГУНХ.

**Внутренний рецензент** – Гаджимирзаев Муси Мусаевич, кандидат политических наук, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин ДГУНХ.

**Внешний рецензент** – Алиев Малик Магомедович, кандидат юридических наук, доцент кафедры теории и истории государства и права ДГПУ.

Абукарова М.У. Учебное пособие (курс лекций) по дисциплине «Право» для специальностей 38.02.04 Коммерция (по отраслям), 38.02.01 Экономика и бухгалтерский учет (по отраслям). - Махачкала: ДГУНХ, 2020. -188 с.

В представленном учебном издании представлен анализ общих положений основных отраслей правовой системы Российской Федерации. Предназначен студентам учреждений среднего профессионального образования.

© Дагестанский государственный университет народного хозяйства. 2020.

© Абукарова М.У. 2020.

## Введение

Целью изучения дисциплины «Право» является – формирование правовой культуры и высокой сознательной дисциплины; – привить обучающимся навыки правильного ориентирования в системе права; – ознакомление их с основными путями правового регулирования социальных процессов, ролью права в управлении государством, в обеспечении правопорядка и организованности в России. То есть, цель курса - овладение студентами знаниями в области права, формирование позитивного отношения к нему как к социальной реальности, выработанной человеческой цивилизацией и играющей ведущую роль в регулировании жизни современного общества; повышение правовой культуры и правосознания студентов.

Задачи курса: выработка умения понимать законы и другие нормативные правовые акты; обеспечение соблюдения законодательства, принятия решений и совершения юридически значимых действий в точном соответствии с законом.

В результате изучения дисциплины студент должен:

обладать гражданской зрелостью, правовой и политической культурой, уважать закон и бережно относиться к социальным ценностям правового государства;

понимать сущность, характер и взаимодействие правовых явлений, уметь ориентироваться в системе отраслей права;

знать основы конституционного строя РФ, основные права и обязанности граждан РФ, механизмы функционирования государственной власти;

уметь пользоваться нормами конституционного, гражданского, трудового, административного, уголовного права.

Задачами изучения дисциплины «Право» является – ознакомление с важнейшими принципами правового регулирования, определяющими содержание норм российского права; – рассмотрение общих вопросов теории государства и права; разъяснение наиболее важных юридических понятий и терминов; характеристика и подробный анализ основных отраслей российского права.

Студент должен освоить основы российской правовой системы и законодательства; права и свободы человека и гражданина, уметь их реализовывать в различных сферах жизнедеятельности; организацию судебных и иных правоохранительных и правоприменительных органов, правовые и нравственно-этические нормы в сфере профессиональной деятельности. Владеть навыками – сравнительного анализа явлений и фактов общественной жизни; – принимать необходимые меры по восстановлению нарушенных прав.

## *Лекция 1. Юриспруденция как важная общественная наука. Роль права в жизни человека и общества*

### *§1. Юриспруденция как правовая наука*

### *§2. Понятие, сущность и признаки права*

### *§3. Основные теории возникновения права*

### *§ 4. Понятие и признаки государства*

#### *§1. Юриспруденция как правовая наука*

Правовая наука, юриспруденция (лат. «правоведение», от лат. род. п. «право» и лат. «предвидение», «знание») — это комплексная наука, изучающая сущностные свойства государства и права; совокупность правовых знаний; практическая деятельность юристов и система их подготовки. Термин «юриспруденция» употребляется в трех основных значениях. Во-первых, им пользуются, когда имеют в виду систему юридических наук. Во-вторых, так называется направление (специальность) подготовки студентов юридических вузов. В-третьих, под юриспруденцией понимается деятельность «сведущих людей, юристов». Таким образом, под юриспруденцией понимают несколько взаимосвязанных понятий:

1. Науку о государстве и праве, изучающую результаты правового регулирования и выдвигающую правовые идеи о возможности внесения прогрессивных изменений в механизм и способы регулирования общества.

2. Совокупность знаний о государстве, управлении, праве, наличие которых даёт основание для профессионального занятия юридической деятельностью.

3. Практическое применение юридических знаний, деятельность юристов.

4. Систему подготовки специалистов-юристов в юридических учебных заведениях.

Правовые науки, юридические науки - общественные науки, изучающие право, правовую систему как систему социальных норм, правотворческую и правоприменительную деятельность.

**Теоретические** и философские правовые науки - **юриспруденция**, история государства и права (история права), теория государства и права, история правовых учений.

Правовые (юридические) науки **по отраслям права**: наука гражданского права, наука уголовного права и др.

**Прикладные** правовые науки - криминалистика, криминология, судебная медицина, судебная психиатрия, юридическая психология и др.

#### *§2. Понятие, сущность и признаки права*

Право - это система установленных или санкционированных государством, общеобязательных, формально-определенных норм общего характера, обеспеченных государственной защитой.

Право – это система общеобязательных норм поведения, установленных и санкционированных государством и обеспеченных его принудительной силой.

**Право есть разновидность социальных норм.**

В обществе существует множество социальных норм. Они классифицированы по трем основаниям.

I основание: по сфере регулирования общественных отношений, которые, в свою очередь, подразделяются на:

а) нормы права – общеобязательные правила поведения людей, установленные и охраняемые государством;

б) нормы морали – правила поведения, которые устанавливаются в обществе в соответствии с нравственным представлением людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести, достоинстве. Они охраняются силой общественного мнения или внутренними убеждениями человека. Например, подаяние;

в) нормы обычаев – правило поведения, которое сложилось в результате длительного повторения людьми определенных действий, благодаря чему они закрепились как устойчивые нормы. Например, кровная месть;

г) нормы традиций – исторически сложившиеся и передающиеся из поколения в поколение обобщенные правила, связанные с поддержанием семейных, национальных и иных устоев. Например: обмен кольцами;

д) политические нормы – это общие правила поведения, которые регулируют отношения между классами, социальными группами, связанные с осуществлением государственной власти, способом организации и деятельности государства (гл. 3. Федеративное устройство. Конституция РФ);

е) экономические нормы представляют собой правила поведения, регулирующие общественные отношения, связанные с производством, распределением и потреблением материальных благ. (Конституция РФ, ст. 8. Гарантия единства экономического пространства – то есть государство обеспечивает свободу экономической деятельности, провозглашая равенство всех форм собственности);

ж) нормы общественных организаций – правила поведения, регулирующие общественные отношения внутри различных общественных организаций между их членами. Эти нормы устанавливаются самими общественными организациями и охраняются с помощью мер, предусмотренных уставами этих организаций.

II основание: по способу образования социальные нормы подразделяются на стихийно образовавшиеся (например, нормы обрядов, традиций, морали) и нормы, образовавшиеся в результате сознательной деятельности людей (Конституция РФ 1993 г., принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.).

III основание: по способу закрепления правила поведения делятся на письменные и устные.

Нормы морали, обычаев передаются из поколения в поколение устно. В отличие от них правовые нормы приобретают обязательный характер и государственную защиту только после их письменного закрепления и опубликования в специальных актах (законах, постановлениях, указах и т.д.).

### **Признаки права.**

Право продукт общественного развития, основной нормативный регулятор общественных отношений. От других общественных явлений его отличают следующие признаки: нормативность, общеобязательность, государственное принуждение как способ реализации права

#### **1. Общеобязательность.**

Право является единственной системой общеобязательных норм, которая обязательна для всего населения, проживающего на территории определенного государства.

#### **2. Формальная определенность.**

Этот признак указывает на то, что, во-первых, правовые нормы это не мысли, а представляют собой реальность, воплощенную в правовых актах; во-вторых, способны точно, в деталях отразить требования, предъявляемые к поведению людей; в-третьих, только государство может устанавливать правовые нормы в официальных юридических актах (законах, указах), которые являются единственным источником юридических норм.

3. Обеспеченность исполнения принуждением и силой государства. Если предписания не выполняются добровольно, государство принимает необходимые меры для их воплощения. Например, нарушение запретов уголовного права влечет применение уголовной ответственности к преступнику.

#### **4. Многократность применения.**

Юридические нормы обладают определенной неисчерпаемостью, их применение рассчитано на неограниченное число случаев. Например, положения Конституции США 1787 г. до сих пор успешно регулируют правовые отношения в развитой индустриальной стране.

#### **5. Справедливость содержания юридических норм.**

Право признано выражать общую и индивидуальную волю граждан и утверждать господство принципов справедливости в обществе.

Никто не может быть привлечен к ответственности без вины, а каждый невиновный должен быть освобожден.

По своей сущности право представляет собой нормативно установленную и возведенную в закон государственную волю, в которой выражается мера свободы и ответственности в обществе. Определяется право социально-экономическими, духовными, нравственными условиями жизни данного общества.

Право отличается от иных социальных явлений и социальных норм рядом специфических признаков. По своему внутреннему строению оно состоит из

норм, то есть правил поведения и предписаний общего характера, которые в пределах страны составляют единую систему. Особенности права, действующего в том или ином государстве, не могут быть выведены из содержания одной только, отдельно взятой правовой нормы. Содержание и принципы права, закономерности его развития могут быть обнаружены лишь путем анализа всей системы права в целом.

Правовые нормы обязательны для исполнения всеми, кто попадает в сферу их действия независимо от субъективного отношения к данным нормам тех или иных лиц.

Право неразрывно связано с государством. Правовые нормы устанавливаются государством и гарантируются им. Возможность применения принудительной силы государства является специфическим признаком права.

Глубокий смысл вкладывается в понятие как возведенной в закон государственной воли. Во-первых, это означает безусловность, категоричность, непререкаемость государственной воли. Во-вторых, государственная воля вовне принимает форму законов, иных нормативных актов либо других источников права. В последних выражается формальная определенность права, которая означает также четкое, точное указание в правовых нормах на права и обязанности субъектов, правовые последствия их несоблюдения, обстоятельства, при наступлении которых начинают действовать правовые нормы.

По своему социальному назначению и функциям право выступает регулятором общественных отношений. В этом качестве право, во-первых, закрепляет общественные отношения, во-вторых, способствует их развитию, в-третьих, вытесняет чуждые данному обществу отношения. Таким образом, право – это социально обусловленная мера свободы и ответственности в обществе, выраженная в системе общеобязательных, формально-определенных, установленных и охраняемых государством норм, выступающих в роли регулятора общественных отношений.

### ***§3. Основные теории возникновения права***

Учения о возникновении права обычно тесно связаны с концепциями происхождения государства, хотя и содержат немало специфического. Нередко проблемы правообразования рассматриваются в единстве с проблемами его природы, сущности, назначения права и правового регулирования.

Теологическая теория исходит из божественного Происхождения права как вечного, выражающего божью волю и высший разум явления. Но она не отрицает наличия в праве природных и человеческих (гуманистических) начал. Многие религиозные мыслители утверждали, что право — Богом данное искусство добра и справедливости. Теологическая теория одна из первых связала право с добром и справедливостью, В этом ее несомненное достоинство. Вместе с тем рассматриваемая теория опирается не на научные доказательства и аргументы, а на веру.

Теория естественного права (распространенная во многих странах мира) отличается большим плюрализмом мнений ее создателей по вопросу происхождения права. Сторонники этой теории считают, что параллельно существуют позитивное право, созданное государством путем законодательства, и естественное право.

Если позитивное право возникает по воле людей, государства, то причины появления естественного права иные. До начала буржуазной эпохи господствующим был взгляд о божественном происхождении естественного права как высшего и неизменного. С наступлением капиталистических отношений многие мыслители перестали связывать естественное право с именем Бога. Так, виднейший представитель этой теории Г. Гроций утверждал, что мать естественного права есть сама природа человека, что оно вытекает из неизменной природы человека. В человеке оно проявляется в виде голоса его совести, человек познает естественное право, обращаясь именно к ней. По мнению Вольтера, естественное право вытекает из законов природы, оно самой природой вписано в сердце человека. Естественное право выводили также из присущей людям вечной справедливости, из нравственных начал. Но во всех случаях естественное право людьми не создается, а возникает само по себе, спонтанно; люди каким-то образом лишь познают его как некий идеал, эталон всеобщей справедливости.

В естественно-правовой теории доминирует антропологическое объяснение права и причин его возникновения. Если право порождено неизменной природой человека, то оно вечно и неизменно, пока существует человек. Однако такой вывод вряд ли можно признать научно обоснованным.

Создатели исторической школы права в Германии XVIII-XIX вв. (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) доказывали, что право зарождается и развивается исторически, как язык, а не декретируется законодателем. Оно вытекает из «национального», «народного» сознания. Историческая школа права смыкается с религиозными воззрениями. Так, Г. Пухта, утверждал, что «право от Бога, который в природу наций вложил силу создавать право».

Создатель нормативистской теории права Г. Кельзен выводил право из самого права. Право, утверждал он, не подчинено принципу причинности и черпает силу и действенность в самом себе. Для Кельзена проблемы причин возникновения права вообще не существовало.

Психологическая теория права (Л. Петражицкий и др.) усматривает причины правообразования в психике людей, в «императивно-атрибутивных правовых переживаниях». Право — это «особого рода сложные эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида».

Думается, отрицать влияние психологического фактора на возникновение и функционирование права нет оснований, однако еще меньше оснований считать психические переживания людей его первопричиной.

Марксистская концепция происхождения права последовательно материалистическая. Марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в



экономике, в базисе общества. Поэтому право не может быть выше экономики, оно становится иллюзорным без экономических гарантий. В этом заключено несомненное достоинство марксистской теории. Вместе с тем марксизм так же жестко связывает генезис права с классами и классовыми отношениями, видит в праве лишь волю экономически господствующего класса. Однако право имеет более глубокие корни, чем классы, его возникновение предопределено и другими общесоциальными причинами.

Системой общеобязательных правил, установленных и охраняемых государством, называют правом. Именно эта система правил выражает индивидуальные и общие интересы всех граждан государства.

Право выступает в роли регулятора общественных отношений, оно защищает права граждан и государства. Именно по этой причине невозможно представить существование и функционирование страны без системы права, так как в обратном случае общественные отношения не будут упорядочены должным образом.

Демократические государства, которыми и являются большинство современных развитых стран, не имеют возможности осуществлять какой-либо вид деятельности вне системы общеобязательных правил. В обязанности права входит регулирование внутренних взаимоотношений в государственном механизме и оформление структуры государства.

Также при помощи права закрепляют форму государственного устройства, политический режим и форму правления определенного государства. Право определяет компетенцию государственных органов и компетенцию должностных лиц, которые и представляют государственные органы.

Правом определяется, как должен быть организован госаппарат и общеобязательные права и обязанности граждан конкретного государства.

Посредством права осуществляется государственная правотворческая деятельность, которая, в свою очередь, определяет потребность в регламентации (юридического характера) определенных отношений. Таким образом, при помощи правотворческой деятельности государства создаются законы, указы и иные рациональные юридические формы.

С другой стороны, именно право регламентирует государственную деятельность - придает ей юридическую форму и вводит ее в рамки юридических требований.

Это означает, что посредством права закрепляются интересы наций и тех народностей, которые населяют многонациональное федеративное государство.

И внешние, и внутренние функции государство реализовывает при помощи права. И во многом успешность реализации той или функции государства зависит от того, насколько она полномерно закреплена правом.

Право же осуществляет свои функции с двух сторон: и со стороны граждан, и со стороны государства. На государство право воздействует при взаимоотношениях с населением, а само государство осуществляет воздействие

через правовую систему (в пределах правовых требований). И именно правом определены пределы вмешательства государства в жизнь граждан.

#### **§ 4. Понятие и признаки государства**

Любое государство создается самим народом для того, чтобы возложить на него функцию организации самозащиты. Выбор формы правления, политического режима происходит в зависимости каких-либо особенностей; географических, климатических, исторических условий.

Государство представляет собой совокупность людей, соединившихся в одно целое под эгидой ими же установленного общего закона и создавших судебную инстанцию, правомочную улаживать конфликты между ними и наказывать преступников. От всех прочих форм коллективности (семей, господских владений) государство отличается тем, что лишь оно воплощает политическую власть, т.е. право во имя общественного блага создавать законы для регулирования и сохранения собственности, а также право применять силу общества для исполнения этих законов и защиты государства от нападения извне.

Кризис политической власти в России заставил многих пересмотреть свои взгляды на демократическое государство. СССР существовал за счет жесткой идеологии, тоталитарного режима. Когда же Горбачев попытался привнести демократические принципы, советская система рухнула. Попытка построить западную демократию привела к тому, что мы имеем сегодня.

Вопросы о государстве, его понятии, сущности и роли в обществе с давних пор относятся к числу основополагающих и остродискуссионных в государстве ведении. Это объясняется, по меньшей мере, тремя причинами. Во-первых, названные вопросы прямо и непосредственно затрагивают интересы различных слоев, классов общества, политических партий и движений. Во-вторых, никакая другая организация не может конкурировать с государством в многообразии выполняемых задач и функций, во влиянии на судьбы общества. В-третьих, государство - очень сложное и внутренне противоречивое общественно-политическое явление.

Рожденное обществом, его противоречиями, само государство, его деятельность и социальная роль неизбежно становятся противоречивыми. Как форма организации общества, призванная обеспечивать его целостность и управляемость, государство выполняет функции, обусловленные потребностями общества, а, следовательно, служит его интересам. По мнению К. Маркса, государство интегрирует классовое общество, становится формой гражданского общества, выражает и официально представляет данное общество в целом. Кроме того, это организация по управлению делами всего общества, выполняющая общие дела, вытекающие из природы всякого общества. Оно является политической организацией всего населения страны, его общим достоянием и делом. Без государства невозможны общественный прогресс, существование и развитие цивилизованного общества. Однако в классово-

антагонистическом обществе государство, выполняя общесоциальные функции, все больше подчиняет свою деятельность интересам самого экономически могущественного класса, превращается в орудие его классовой диктатуры, приобретает отчетливо выраженный классовый характер. Именно в этом наиболее выпукло проявляются противоречивая природа и социальная роль государства.

История государства неотделима от истории общества. Оно вместе с обществом проходит длинный исторический путь от неразвитого к развитому, приобретает на этом пути новые черты и свойства. Для неразвитого государства характерно то, что в нем не разворачивается, не получает должного развития весь комплекс институтов государства и оно сводится, в сущности, к политической (государственной) власти, основанной главным образом на аппарате принуждения. Развитым государство становится постепенно, по мере достижения определенного уровня цивилизации и демократии. Оно «обеспечивает организованность в стране на основе экономических и духовных факторов и реализует главное, что дает людям цивилизация, - народовластие, экономическую свободу, свободу автономной личности»

В таком государстве развиваются все его институты и структуры, раскрывается их социальный потенциал. Причем государство изменяется и совершенствуется не само по себе. Его преобразуют, приспособливают к изменяющимся условиям люди разных эпох и стран. Поэтому есть все основания рассматривать государство как одно из самых значительных достижений мировой истории и цивилизации.

Всесторонне раскрыть понятие, сущность, многосторонние грани, свойства и черты государства -- задача чрезвычайно трудная. Решить ее можно лишь при изучении государства конкретно исторически, в различных его связях с экономикой, социально-политической и духовной жизнью общества, максимально используя при этом прошлые и настоящие научные достижения.<sup>1</sup>

С давних времен мыслители пытались ответить на вопрос, что такое государство. Еще древнеримский оратор, философ и политический деятель Марк Туллий Цицерон спрашивал и одновременно отвечал: «Да и что такое государство, как не общий правопорядок?» У Цицерона было немало последователей в разное время и в различных странах - основатель нормативистской теории права Г. Кельзен, русский экономист и философ П. Струве и т. д. Несколько иной позиции придерживался крупный правовед Н. М. Коркунов. Он утверждал, что «государство есть общественный союз свободных людей с принудительно установленным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства». Словом, многие ученые характеризовали государство как организацию правопорядка, усматривали в том его суть и главное назначение. Но это только один из признаков данного феномена.

В буржуазную эпоху широкое распространение получило определение государства как совокупности людей, территории, занимаемой этими людьми, и власти. Известный государствовед Л. Дюги выделяет четыре элемента

государства: 1) совокупность человеческих индивидов; 2) определенную территорию; 3) суверенную власть; 4) правительство. «Под именем государства,-- писал Г. Ф. Шершеневич,-- понимается союз людей, осевших в известных границах и подчиненных одной власти».

Рассматриваемое определение, верно отражающее некоторые черты государства, послужило поводом для различных упрощений. Ссылаясь на него, одни авторы отождествляли государство со страной, другие - с обществом, третьи - с кругом лиц, осуществляющих власть (правительством). В. И. Ленин критиковал это определение за то, что многие его сторонники в ряду отличительных признаков государства называли принудительную власть: «Принудительная власть есть во всяком человеческом общежитии, и в родовом устройстве, и в семье, но государства тут не было».

Не согласны с приведенным понятием и сторонники психологической теории права. «Государство не совокупность людей определенного рода,-- утверждал Ф. Ф. Кокошкин,- а отношения между ними, форма общежития, известная психическая связь между ними». Однако «форма общежития», форма организации общества - тоже лишь один из признаков, но не все государство.

Трудности выработки дефиниции анализируемого сложного и изменяющегося явления породили в те годы неверие в возможность ее формулирования вообще. М. Вебер, в частности, писал: «Ведь государство нельзя социологически определить, исходя из содержания его деятельности. Почти нет таких задач, выполнение которых политический союз не брал бы в свои руки то здесь, то там; с другой стороны, нет такой задачи, о которой можно было бы сказать, что она во всякое время полностью, то есть исключительно, присуща тем союзам, которые называют "политическими", то есть в наши дни -- государствам или союзам, которые исторически предшествовали современному государству»

Не один раз обращались к определению государства «К. Маркс и Ф. Энгельс. Они считали, что это «та форма, в которой индивиды, принадлежащие к господствующему классу, осуществляют свои общие интересы, и в которой все гражданское общество данной эпохи находит свое сосредоточение». Много лет спустя Ф. Энгельс сформулировал краткое, но, пожалуй, самое конфронтационное определение, согласно которому «государство есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим». В. И. Ленин внес в приведенное определение некоторые изменения. Он писал: «Государство -- это есть машина для поддержания господства одного класса над другим»

Обе формулировки были широко распространены и в науке, и в официальной пропаганде. Однако они применимы только к таким государствам, в которых возникает высокая классовая напряженность и политическое противоборство грозит разрушением общества. Иначе говоря, эти определения подходят к тираническим и диктаторским государствам. Выводя на первый план их насильственную сторону, указанные определения мешают увидеть в государстве ценные феномены цивилизации, культуры и социального порядка.

В современной учебной литературе государство обычно определяется как политико-территориальная суверенная организация публичной власти, имеющая специальный аппарат, способная делать свои веления обязательными для всей страны. Данная дефиниция синтезирует наиболее существенные черты и признаки государства и в целом приемлема, но в ней слабо отражена связь государства и общества. Более точной будет следующая формулировка: государство - это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.

Приведенное определение отражает общее понятие государства, но больше подходит к современному государству. В нем подчеркивается, что государство есть политическая организация всего общества, всех его граждан. Оно выполняет жизненно необходимые для общества функции, обеспечивает его единство и целостность, управляет важнейшими общественными делами. В то же время государство (особенно правовое) призвано всесторонне гарантировать права и свободы граждан, поддерживать надежный и гуманный правопорядок в обществе.

### **Признаки государства**

Признаки любой вещи являются свойствами данной вещи, образующими ее качественную, а не количественную сторону. Признак вещи не может существовать вне и помимо самой вещи. Признаки позволяют не только отличить вещь от иных, сходных с нею или не сходных, вещей. Они помогают более наглядно, предметно-вещественно, осязаемо раскрыть содержательную, сущностную и функциональную стороны вещи. Эти общие методологические положения вполне применимы и к государству.

Традиционно в юридической литературе чаще всего выделяют следующие признаки государства:

**1. Территориальная организация населения и осуществление публичной власти в территориальных пределах.** В догосударственном обществе принадлежность индивида к тому или иному роду обуславливалась кровным или предполагаемым родством. Причем род часто не имел строго определенной территории, перемещался с одного места на другое. В государственно-организованном обществе кровнородственный принцип организации населения потерял свое значение. На смену ему пришел принцип его территориальной организации. Государство имеет строго локализованную территорию, на которую распространяется его суверенная власть, а население, на ней проживающее, превращается в подданных или граждан государства. Возникают, таким образом, пространственные пределы государства, в которых появляется новый правовой институт -- подданство или гражданство.

С территориальной организацией населения сопряжено не только возникновение государства, но и начало складывания отдельных стран. А потому с этих позиций понятия «государство» и «страна» во многом совпадают.

Административно-территориальная организация населения как признак государства, прежде всего, раскрывает взаимосвязь таких понятий и реальностей, как власть, население (общество), территория. Данный признак показывает, что государство, каким бы оно ни было (большим или малым, сильным или слабым, развитым или слаборазвитым), всегда существует и функционирует в определенных территориально-пространственных и социальных (население, общество, нация, народ) границах. Поэтому нет мирового государства, мировой публичной власти (мирового правительства).

Для общества свойственны разнообразные, разно содержательные, равнозначимые отношения и связи - экономические, имущественные, религиозные, нравственные, психоэмоциональные, ценностные, кровнородственные и др. Собственно, эти связи и отношения и делают общество обществом. Если же в обществе есть государство, то к данным отношениям с необходимостью добавляются власти отношения, государственные управленческие отношения, административно-территориальные связи. Данный признак (конечно, не только он) естественно и не случайно порождает такие институты и явления, как "гражданство", "гражданин", юрисдикция", "действие государства и его законов в пространстве и по кругу лиц". Государство наряду с иными видами социальных связей выполняет функцию своего рода политико-правовой скрепы общества, его формы, способа организации жизнедеятельности и существования общества.

От негосударственных организаций государство отличается тем, что олицетворяет все население страны, распространяет на него свою власть. Профсоюзы и политические партии объединяют в своих рядах часть населения, создаются добровольно по тем или иным интересам.

2. Публичная (государственная) власть. В качестве признака публичная власть раскрывает государство прежде всего как институциональную систему, совокупность институтов власти, государственный аппарат, государственные властные органы, правоохранительную систему, систему военных структур, карательные, репрессивные органы. Публичная власть включает в себя и специальный слой людей, т.е. государственных служащих, чиновников, которые на материально-финансовой основе осуществляют профессионально властную, управленческую, правотворческую, правосудную, военную, дипломатическую и иные виды деятельности.

Публичная власть особенно ярко показывает несовпадение, нетождественность государства и общества. При этом несколько не снижается научная значимость понятия государства как политической формы, способа организации общества в целом. Именно данный признак фиксирует деление общества на властвующих и подвластных, управляющих и управляемых. Одновременно сохраняет свою научную и практическую значимость деление

элементов структуры общества по имущественным, идеологическим, религиозным, половозрастным, национальным, классовым, сословным, групповым основаниям.

Деление общества в связи с публичной властью на властвующих и властных, управляющих и управляемых не следует рассматривать как недостаток, дефект, болезнь общества, от которых необходимо поскорее избавиться. Этот признак не подводит к тому, чтобы понимать государство только и исключительно как добро или зло. И теоретически, и практически он раскрывает, насколько сложным, неоднозначным, противоречивым и даже трагическим может быть соотношение государства и общества. Общество может испытывать доверие или недоверие к институтам публичной власти. Более того, отношение общества к власти может принять самые радикальные революционные формы. И этому история дает немало примеров. Другими словами, государство, публичная власть могут отделить себя, например, от церкви, но никогда не сумеют отделить себя от общества, человека даже в состоянии крайнего отчуждения от своей социальной основы.

Итак, публичная власть как признак государства называется публичной по следующим основаниям. Во-первых, она является предметно-институциональным воплощением, реализацией объективных общественных потребностей в государстве. Во-вторых, она выступает и действует всегда (даже на официальном уровне - монарх, президент, парламент, правительство, суд, армия, даже в случаях ошибки) от имени общества, народа, нации. В-третьих, по своему назначению, целям, задачам, функциям она действует, призвана действовать в интересах общества. В-четвертых, она открыта и доступна обществу в той или иной форме (политические партии, избирательные системы, общественные организации, общественные движения вплоть до революционных выступлений, восстаний и др.).

В своем содержании, институциональном составе, структуре и системе государственного аппарата, соотношении государственных органов, принципах и организации их деятельности публичная власть зависит от степени развитости государства и общества в целом, их исторического типа, цивилизационной принадлежности, конкретной стадии их исторического движения.

Следует отметить, что власть существовала и в догосударственном обществе, но это была непосредственно общественная власть, которая исходила от всего рода и использовалась им для самоуправления. Она не нуждалась ни в чиновниках, ни в каком-либо аппарате. Принципиальная особенность публичной власти состоит в том, что она воплощается именно в чиновниках, т.е. в профессиональном сословии управителей, из которых комплектуются органы управления и принуждения. Без этого физического воплощения государственная власть представляет собой лишь тень, воображение, пустую абстракцию.

Олицетворенная в государственных органах и учреждениях, публичная власть становится государственной властью, т. е. той реальной силой, которая

обеспечивает государственное принуждение, насилие. Решающая роль в реализации принуждения принадлежит тем или иным силовым структурам и специальным учреждениям.

**3. Государственный суверенитет.** Понятие «государственный суверенитет» появилось в конце средних веков, когда потребовалось отделить государственную власть от церковной и придать ей исключительное, монопольное значение. Ныне суверенитет - обязательный признак государства. Страна, его не имеющая - это колония либо доминион.

Суверенитет как признак государства означает верховенство и независимость государства, государственной власти внутри и вне общества, на территории, на которой возникло, существует и действует данное государство, и по отношению к другим иностранным государствам. Как политико-правовое явление суверенитет свойствен государству в целом, но не отдельным его институтам, должностным лицам, представителям, - например, монарху, президенту, правительству, главе правительства, парламенту, депутату парламента, судье.

За последние несколько сот лет сложились различные теории суверенитета - доктрины "государственного суверенитета", "суверенитета народа", "суверенитета нации", "ограниченного суверенитета", "абсолютного суверенитета" вплоть до современных авангардистских теоретических версий об утрате суверенитетом в условиях глобализационных процессов своего научного и политико-практического значения.

Как признак государства суверенитет фиксирует уникальное и единственно возможное место, которое занимает государство в обществе. Он есть непосредственное выражение самостоятельности (пусть и относительной) государства по отношению к обществу в целом, составляющим его социальным классам, группам, сословиям, нациям, этносам, политическим партиям, общественным организациям, отдельной личности. Без самостоятельности, без суверенитета государство не смогло бы сколько-нибудь эффективно и даже просто реально реализовать свое назначение, свои функции. Правда, такие теоретические и политико-правовые конструкции, как "суверенитет народа", "народ - единственный источник власти", "право нации на самоопределение", "государственное образование" показывают сложную и противоречивую природу государственного суверенитета, которая реально зависит от формы правления государства, формы государственного устройства, социально-экономических, политических, национальных процессов и движений в обществе, от конкретно-исторического типа общества.

Суверенитет государства стремится быть абсолютным, т.е. неограниченным. Однако в реальной жизни он ограничивается факторами различного свойства - внешними, внутренними, объективными, субъективными. Среди них можно назвать мировую систему государств, военный захват всей территории или части территории государства другими государствами, объективные экономические законы, нравственный и духовный мир человека.



Итак, суверенитет как свойство (атрибут) государственной власти заключается в ее верховенстве, самостоятельности и независимости.

Верховенство государственной власти внутри страны обозначает: а) универсальность ее властной силы, которая распространяется на все население, все партии и общественные организации данной страны; б) ее прерогативы (государственная власть может отменить, признать ничтожным всякое проявление любой другой общественной власти, если последняя нарушает закон); в) наличие у нее таких средств воздействия, которыми никакая другая общественная власть не располагает (армия, полиция или милиция, тюрьмы и др.).

Самостоятельность и независимость государственной власти от всякой другой власти внутри страны и вне ее выражается в ее исключительном, монопольном праве свободно решать все свои дела.

В Советском Союзе и бывших социалистических государствах государственная власть не была ни верховной, ни самостоятельной, ни независимой, ибо выше нее была власть партийная. Государство проводило в жизнь партийные директивы, было исполнительным инструментом правящей партии. Все это ослабляло государственную власть, стало одной из причин глубокого кризиса общества и государства.

*4. Неразрывная связь государства и права.* Без права государство существовать не может. Право юридически оформляет государство и государственную власть и тем самым делает их легитимными, т.е. законными. Государство осуществляет свои функции в правовых формах. Право вводит функционирование государства и государственной власти в рамки законности, подчиняет их конкретному правовому режиму. При такой подчиненности государства праву и формируется демократическое правовое государство.

Эти признаки нередко включаются и в содержание самих понятий или определений государства.

В качестве признаков государства в юридической литературе называются также налоги, займы, иногда - даже право и государственный язык. Несомненно, именно государство устанавливает, взимает налоги, формирует или изменяет налоговую систему. Однако налоги по своей природе, прежде всего, экономический, а точнее, социально-экономический институт, который возникает в результате действий сложнейших социально-экономических механизмов и процессов. Здесь же наряду с налогами возникают и такие институты, как "деньги", "прибыль", "проценты", "заработная плата" и т.п. С такого рода оговорками налоги можно считать одним из признаков государства.

**Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Что собой представляет юриспруденция как правовая наука?
- 2) Какие отрасли права вы знаете?
- 3) Охарактеризуйте понятие, сущность и признаки права
- 4) Право в системе социальных норм. Чем право отличается от других социальных норм?
- 5) Дайте характеристику основных теорий права
- 6) Раскройте понятие и признаки государства

## ***Лекция 2. Правовое регулирование общественных отношений.***

### ***§1. Понятие правового регулирования, его сферы и предмет***

#### ***§2. Стадии правового регулирования***

#### ***§3. Способы правового регулирования***

#### ***§4. Право в системе регулирования общественных отношений***

### ***§1. Понятие правового регулирования, его сферы и предмет***

Право как социальный институт призвано регулировать общественные отношения, поведение их участников. Правовое регулирование - существенный аспект (часть) действия права. Оно характеризует специально-юридическое воздействие права на поведение, деятельность его субъектов – индивидов, организаций.

В юридической литературе утвердилось мнение, что правовое регулирование – это осуществляемое государством при помощи права и совокупности правовых средств упорядочение общественных отношений, их юридическое закрепление, охрана и развитие.

Своеобразие правового регулирования заключается в том, что оно: во-первых, имеет целенаправленный характер (упорядочение общественных отношений); во-вторых, означает процесс влияния права на общественные отношения с помощью юридических средств.

Какова сфера правового регулирования? Необходимо отметить: не все общественные отношения регулируются правом. Известно, что отношения дружбы, товарищества, религиозные отношения, отдельные внутрисемейные отношения и многие другие правом не регулируются.

Для выделения правовой сферы следует иметь в виду сущность, специфику самого права, практику его реализации. Правовое регулирование охватывает, прежде всего, наиболее значимые для общества отношения. Это имущественные, товарно-денежные отношения, отношения производства, обмена, распределения; сфера управления в обществе, сопряженная с обязательностью решений вышестоящих органов и должностных лиц для нижестоящих органов, должностных лиц и граждан; отношения, связанные с установлением порядка в обществе (предотвращение и пресечение нарушений общественного порядка, установление формы вины и меры ответственности за подобные нарушения) и др. Для понимания правового регулирования существенное значение имеет его предмет, т.е. то, «на кого (что) направлено какое-нибудь действие». Вопрос о предмете правового регулирования (иногда в юридической литературе говорится об объекте правового регулирования) относится к дискуссионным. Предмет правового регулирования в самом общем плане – это то, что регулируется правом. Очевидно, право не всемерно. Оно не способно упорядочивать физические, химические, биологические и другие естественные процессы, которые протекают по своим собственным законам, не

зависящим от воли и сознания людей. В этой связи в юридической литературе признается, что в качестве предмета правового регулирования необходимо рассматривать разнообразные общественные отношения. Иными словами, предмет правового регулирования - это все многообразие общественных отношений, которое право регулирует, отношений, проявляемых в поведении, действиях, деятельности людей. Какие же общественные отношения составляют сферу правового регулирования, т.е. могут и должны регулироваться правом? В числе наиболее существенных свойств таких отношений можно назвать следующие.

1. Это волевые общественные отношения, т.е. отношения, которые возникают, складываются по воле людей и контролируются их сознанием. Очевидно, если сознание и воля субъекта «не на уровне» в силу слабоумия, психической болезни или состояния гипноза, его поведение не может быть предметом правового регулирования. Право способно регулировать только волевое поведение, а через него волевые общественные отношения.

2. Правовому регулированию, в отличие от нравственного регулирования, подвержены лишь те отношения, которые поддаются внешнему контролю. Право – это внешний регулятор общественных отношений. Оно воздействует на поведение человека извне. Соответственно, право может регулировать только те его поступки, которые можно проконтролировать извне, скажем, в плане оценки, квалификации противоправных деяний и др.

3. Правовое регулирование возможно лишь в случаях, когда у субъекта есть возможность выбора хотя бы из двух возможных вариантов поведения. Например, не наступает уголовная ответственность для субъекта, действующего во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение (ч. 1 ст. 42 УК РФ). В такой ситуации у подчиненного субъекта может не быть возможности выбора варианта поведения. Примечательно, что соответственно такому положению изложено содержание ч. 1 ст. 42 УК РФ.

4. Сферу правового регулирования составляют не все конкретные волевые отношения, поддающиеся внешнему контролю, а *лишь наиболее социально значимые* для государства, общества и отдельной личности, затрагивающие интересы других людей. Соответственно, право не может, и не должно регулировать отношения личностного плана – товарищества, использование досуга и др. В противном случае право будет напоминать мелочного опекуна, контролирующего каждый шаг человека.

Сказанное означает, что правовое регулирование носит ярко выраженный управленческий характер, относительно юридически значимых общественных отношений. Как видим, в процессе правового регулирования общественные отношения становятся правовыми, т.е. приобретают особое юридическое качество, проявляемые в их содержании, субъектах и др. В юридической литературе предприняты попытки к выяснению соотношений понятий «правовое регулирование» и «правовое воздействие». Думается, для этого есть

основания. Смысловая нагрузка у этих двух категорий близка, частично совпадает, но неоднозначна. Регулировать в рассматриваемом аспекте означает оказывать посредством норм права и других правовых средств воздействие на поведение людей и на общественные отношения в целях их упорядочения и прогрессивного развития<sup>1</sup>. Регулирование общественных отношений – главная функция права, его основная характеристика в действии. Вместе с тем термин «воздействие» в интересующем нас аспекте представляется более объемным по содержанию, означает процесс действия на сознание людей путем использования не только норм права и предусмотренных ими правовых средств, но и иных, в том числе различных убеждающих, разъясняющих, информационных факторов. Под этим углом зрения правовое воздействие принято определять как понятие, охватывающее все направления и формы влияния права на общественную жизнь. Действительно, наряду с регулятивной функцией, позитивное право, как и другие социальные нормы, выполняет и иные, например, информационную, оценочную и воспитательную. По-видимому, ознакомление с содержанием законодательных актов, безусловно, воздействует на сознание, мировоззрение людей. К тому же, получение такой информации личностью «преломляется» в ее правосознании, в объеме правовой осведомленности, может способствовать формированию верной ориентации в области правовых отношений. Заметим, правовое регулирование – одна из форм правового воздействия и соотносится с последним как часть и целое. Первое понятие в таком соотношении является более узким по объему, в сравнении с правовым воздействием и может рассматриваться в качестве одной из его форм. Очевидно, право регулирует поведение людей, прежде всего, путем предоставления прав, возложения юридических обязанностей. И, как отмечалось – не только, в связи с чем и говорят о правовом воздействии. Следовательно, правовое воздействие – это не только чисто нормативное, но и психологическое, идеологическое влияние права на чувства, сознание и действия людей. К формам правового воздействия относятся также и информационное, ценностно-ориентационное влияние права. В этой связи уточним: правовое воздействие – это более широкое, в сравнении с правовым регулированием, влияние права на сознание и волю участников общественных отношений. Оно органично взаимодействует со специфически правовым регулированием, несет на себе печать последнего. Но все же по своей основе правовое воздействие (информационное и др.) не специфически правовое, а, как видно, именно общее, включающее ряд компонентов, наряду с правовым регулированием.

## ***§2. Стадии правового регулирования***

Для правильного понимания юридической регламентации общественных отношений важным является установление стадий (этапов), которые проходит правовое регулирование в процессе своего развития. Действительно, сложность социального явления, обозначаемого словами «правовое регулирование», в

значительной степени объясняется тем, что оно имеет ряд стадий. В юридической литературе преобладает мнение о том, что таких стадий правового регулирования три: формирование и действие правовых норм (общенормативное регулирование); возникновение субъективных прав и обязанностей (правоотношений); практическое осуществление права (реализация субъективных прав и юридических обязанностей). Соответственно, обратим внимание на содержание стадий (этапов) правового регулирования.

**Первая стадия правового регулирования** – стадия правовой регламентации общественных отношений. Она отличается общим характером. Здесь происходит формирование нормативного регулятора, т.е. *норм права* путем принятия нормативных правовых актов (законов, указов, постановлений и т.д.). Так, для того, чтобы стал действовать процесс правового регулирования профессиональной подготовки юристов, необходимо, чтобы, прежде всего, была создана нормативно-правовая база, регламентирующая соответствующие отношения (конституция, Закон об образовании, Государственный образовательный стандарт, устав вуза и т.д.).

**Вторая стадия** – стадия возникновения на основе норм права и юридических фактов определенных правоотношений, в рамках которых конкретные субъекты наделяются определенными правами и юридическими обязанностями. Примечательно, что здесь происходит конкретизация предписаний норм права относительно тех или иных фактов реальной действительности. Необходимость этой стадии определяется тем, что права и обязанности индивидов и организаций, предусмотренные общими нормативными правовыми актами, отличаются общим, абстрактным характером. Их необходимо посредством правоотношений детализировать применительно к конкретной жизненной ситуации, «привязать» к персонально определенному субъекту. Например, в системе юридического образования такими субъектами являются учебные заведения, осуществляющие профессиональную подготовку юристов, абитуриенты, студенты, аспиранты, приобретающие соответствующую подготовку и др. Соответственно, приказ ректора о зачислении абитуриентов в ВУЗ или выпускников ВУЗа в аспирантуру порождает у них определенное правоотношение и соответствующие права и обязанности.

**Третья стадия** – стадия реализации субъективных прав и юридических обязанностей. Имеется в виду то, что права и обязанности конкретных субъектов для достижения определенной цели осуществляются на практике, реализуются в действиях, в поведении, в деятельности субъектов права (сдача экзаменов, защита дипломных работ и т.д.). В этой связи есть основание назвать эту стадию завершающей, поскольку здесь правовое регулирование достигает своей цели, в частности, удовлетворяются законные интересы субъектов права, скажем, получение диплома об окончании учебного заведения. В дополнение к названным можно назвать **четвертую стадию** – стадию применения права, признаваемую одной из форм государственной

деятельности, направленную на реализацию правовых предписаний путем разрешения конкретных дел. Правоприменение требуется в тех случаях, когда норма права не может быть реализована без властного содействия компетентных органов (например, решение ректора относительно апелляции (обжалования) студентом заниженной оценки по определенной дисциплине, полученной на государственном экзамене). Соответственно, акты применения права представляют собой властные веления, которые обеспечивают не только возникновение правоотношений, но и проводят требования норм права в жизнь, гарантируют осуществление прав и обязанностей и т.д. Итак, правовое регулирование – это осуществляемое при помощи системы правовых средств (юридических норм, правоотношений, индивидуальных предписаний и др.) нормативно-организационное воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения, охраны, развития в соответствии с общественными потребностями.

### **§3. Способы правового регулирования**

Слово «способ» означает «действие или система действий, применяемых для достижения определенной цели». **Способы правового регулирования** – это те средства юридического воздействия, которые выражены в юридических нормах. Известно, что официальная реакция государства на различные варианты поведения индивидов и организаций в сфере действия права не одинакова. Социально полезное поведение государством разрешается, устанавливая границы возможного поведения. В определенных ситуациях оно предписывает социально необходимое, должное поведение субъекта. И, наконец, запрещает социально опасное поведение, предусматривая наказание за нарушение установленных правом запретов. Эти три исходные первоначальные способа воздействия права на отношения между людьми получили наименование дозволения, обязывания, запрещения (запрета). Соответственно в теории права принято выделять три основных способа правового регулирования. Первый способ заключается в предоставлении индивидам, организациям определенных субъективных прав, возможности совершать определенные действия в своих интересах (например, юридические возможности, характерные для права собственности, право на необходимую оборону против преступного посягательства, распоряжение арендуемым помещением и т.п.). Этот способ также называется управомочиванием, а соответствующие нормы управомочивающими. Соответственно, осуществляется такая форма реализации права, как использование.

Второй способ состоит в обязывании субъектов права совершить определенные активные действия, указанные в законе (нормативном правовом акте) или договоре (платить установленные налоги, исполнить свои обязательства перед кредитором). Обязывание предполагает такую известную форму реализации права, как исполнение. Третий способ – возложение обязанностей воздерживаться от определенного поведения, от совершения тех

или иных действий (например, запрещение распивать спиртные напитки на производстве, привлекать несовершеннолетних к сверхурочным работам, производить обыск в ночное время, применять недозволенные методы расследования и т.п. Запрещение есть разновидность обязывания, характеризуемого строго определенным содержанием и четкими границами. По сути, запреты выражаются в юридических обязанностях пассивного содержания (нельзя переходить улицу при красном свете светофора, охотиться в заповедниках и т.д.).

**Типы правового регулирования.** Слово «тип» толкуется как «форма, вид чего-нибудь, обладающие определенными признаками». В этой связи отметим: типы правового регулирования – это определенное сочетание способов регулирования: дозволений, обязываний и запретов. Если способы правового регулирования (дозволения, запреты, позитивные обязывания) выражают пути правового воздействия на поведение индивидов, организаций, то типы регулирования затрагивают более глубокий слой права. Они раскрывают порядок правового воздействия и его направленность. Здесь дается ответ на следующий вопрос: на что нацелено правовое регулирование – на предоставление общей дозволенности или же на введение общей запрещенности поведения субъектов общественных отношений. Соответственно различаются два типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

Общедозволительный тип регулирования основывается на общем дозволении, из которого путем запрещения делается определенное исключение. Его можно сформулировать так: дозволено все, кроме того, что прямо запрещено. Например, субъектам дозволено совершать различные виды сделок. Вместе с тем совершение некоторых сделок индивидам, организациям запрещено (купля–продажа оружия). Разрешено заниматься различными видами промыслов, исключая некоторые запрещенные (изготовление наркотиков и т.д.).

Общедозволительный тип регулирования выполняет в праве регулятивно-направляющую роль, определяет для граждан и их объединений ту или иную меру свободы, способствует активизации самостоятельности и инициативности субъектов права в приобретении и реализации субъективных прав и обязанностей, особенно в сфере имущественных отношений. Он характерен в основном для отношений, регламентируемых отраслью гражданского права.

Разрешительный тип правового регулирования основывается на общем запрещении какого-либо вида действий. Ему свойственна следующая формула: запрещено все, кроме разрешенного. Участники правовых отношений подобного типа могут совершать только действия, которые прямо разрешены законом. Говоря иначе, можно совершать только действия, разрешенные в нормах права. Этот тип правового регулирования в основном свойствен отраслям права, связанным с государственным управлением (административное право и др.). Так, осуществление права на проведение манифестаций, демонстраций, шествий, влияющих на общественный порядок, требует уведомление органов исполнительной власти, что, по сути, предполагает их разрешение. Или, известно, что существует запрет на работу в выходные и



праздничные дни, но трудовое законодательство в виде исключения разрешает работать и в выходные, и в праздничные дни по соглашению с комитетом профсоюза. Примечательно и следующее положение: согласно УПК РФ, суд по уже решенному уголовному делу вправе вновь возвратиться к нему только в случаях, которые предусмотрены в законе. Рассматриваемый тип регулирования преобладает в сфере реализации юридической ответственности, в отношении правомочий таких компетентных органов, как суд, прокуратура и др., деятельность которых наиболее отчетливо подчинена разрешительному порядку. В юридической практике общедозволительный и разрешительный типы правового регулирования тесно переплетены и взаимодействуют. Например, в административном праве есть нормы, регулирующие отношения управления по общедозволительному типу, а в гражданском праве – элементы разрешительного типа и т.д.

#### **§4. Право в системе регулирования общественных отношений**

1. В любом обществе исторически складывается и действует система социальных регуляторов, которые в совокупности оказывают воздействие на развитие общественных отношений, на поведение людей. Уже в первобытном обществе действовали свои регуляторы — система мононорм, регулировавших значимые для жизни родовой общины наиболее важные общественные отношения. Термин «регулирование» означает определять поведение людей и их объединений, придавать ему конкретное направление, вводить в конкретные рамки, упорядочивать. В регулятивной системе принято выделять нормативные и ненормативные социальные регуляторы. К нормативному относится регулирование посредством норм, т.е. одинакового масштаба, меры поведения, путем установления конкретных, четких рамок поведения участников общественных отношений. Регулирующее воздействие нормативных регуляторов имеет целью упорядочить общественные отношения, достичь определенного их состояния, в том числе с помощью механизма социального принуждения. Социальное принуждение может быть:

государственным, применяемым в случае нарушения норм права;

моральным, которое выражается в общественном осуждении нарушения норм нравственности и этических норм;

со стороны общественных объединений, когда нарушаются корпоративные нормы, т.е. нормы уставов, положений общественных объединений и др.;

со стороны мирового сообщества — в случае нарушения общепризнанных норм и принципов международного права.

Систему нормативных регуляторов составляют нормы права, морали, политические, корпоративные нормы, обычаи, традиции, деловые обыкновения, нормативно-технические нормы и др. Разновидностью правовых регуляторов являются: правовой обычай; судебный прецедент. К специфическим нормативным регуляторам относятся религиозные нормы. Все

нормативные регуляторы взаимодействуют друг с другом в процессе регулирования общественных отношений, а также с другими регуляторами, которые принято обозначать как ненормативные. Выделяют три вида ненормативных регуляторов — ценностный, директивный и информационный, также воздействующих на общественные отношения. Ценностный регулятор определяет поведение членов общества с помощью исторически сложившейся системы социальных ценностей, стереотипов поведения, психологических установок. Они формируются прежде всего в культуре общества или отдельных народов, наций, в профессиональной среде, половозрастных группах и т. д. Ценностный регулятор складывается и закрепляется в памяти этноса и сохраняет свое регулирующее значение на последующих этапах развития общества длительное время. Он содержит в себе традиционно-ритуальные, обрядовые, символические формы, которые устойчивы, например, в сфере трудовых, семейных и национальных отношений. Директивный регулятор есть способ воздействия на общественные отношения с помощью директивы, приказа, указания, направленных на решение какой-либо важной задачи, цели. Например, директивы КПСС в период административно-командной системы по различным вопросам жизни страны, в том числе в области законотворчества, планирования и др. Информационный регулятор представляет собой воздействие на общественные процессы с помощью средств массовой информации (СМИ), например использование СМИ в защите прав и свобод человека, для привлечения внимания общественности к важным вопросам жизни общества или к отдельным мероприятиям. Действие информационного регулятора, его эффективность обусловлены связью с институтом гласности, т.е. этот институт обеспечивает участие населения в делах государства и его информирование о положении дел в стране. Ненормативные регуляторы способны как умножить действие нормативных, в том числе правовых норм, так и затормозить, заблокировать или нейтрализовать, исказить их действие. Не каждая норма права является социально полезной и эффективной, хотя она принята в установленном порядке. Выяснение действия ненормативных регуляторов позволяет установить, что конкретно влияет на бездействующую правовую норму, обеспеченную государственным принуждением, какие регуляторы оказались приоритетнее правовых. У ценностного регулятора, как известно, велика сила имитации, подражания массовому поведению («поступай как все»). Это древнейший из всех регуляторов. Отсюда нормы права, не учитывающие сложившиеся в обществе ценностные ориентиры, не будут реальными, действующими. Директивный и информационный ненормативные регуляторы также имеют соответствующие материальные и моральные стимулы.

2. Действующие в обществе нормы принято подразделять на две большие группы: социальные и технические. Социальные нормы — это определенные образцы, стандарты, модели поведения участников социального общения. Иногда в юридической литературе социальные нормы характеризуют как правила поведения в обществе, отражающие потребности и интересы

людей. Или еще одно определение: это правила поведения общего характера, направленные на регулирование социально значимого поведения. Технические нормы регулируют отношения между людьми и внешним миром — природой, техникой. Это отношения человек — машина, человек и производство. Технические нормы не имеют социального содержания, но их соблюдение важно, так как иначе неизбежны аварии, катастрофы, подобные чернойбыльской. К техническим нормам относятся биологические, санитарно-гигиенические, технологические, экологические и др. Их нельзя отождествлять с законами природы. Технические нормы создаются людьми, а законы природы существуют объективно, т. е. не зависят от воли человека. Наиболее важные технические нормы закрепляются в нормах права, приобретают юридическую силу и называются технико-юридическими. За их нарушение устанавливается юридическая ответственность. Это Правила противопожарной безопасности, Правила дорожного движения, Правила строительных работ, различные ГОСТы, стандарты и т. д. В условиях научно-технического прогресса значение технических норм возрастает, так как технические ошибки могут привести к промышленным и экологическим катастрофам.

3. Исторически первая группа социальных норм, сложившаяся в человеческом обществе, — обычаи, т.е. правила поведения, утвердившиеся в результате их длительного применения и вошедшие в привычку. Нередко употребляют как равнозначные термины «обычаи», «нравы» и «традиции». Это близкие, но неравнозначные понятия. Под нравами принято понимать правила или обычаи, имеющие нравственное содержание и значение. В нравах отражается психология жителей определенного региона, народа, нации. Традиции представляют собой правила поведения, которые унаследованы от предшествующих поколений. Это могут быть идеи, взгляды, вкусы, образ жизни. Но все три категории составляют культурное наследие общества, обладают устойчивостью, опираются на общественное мнение. Обычаи и традиции у разных народов получают неодинаковое развитие. Народы Африки, живущие к югу от Сахары (Судан, Сомали и др.), в течение многих веков жили по нормам обычаев, так как уважают память предков. И до сих пор суды многих африканских стран разрешают споры, ссылаясь на обычаи. Разновидностью обычаев является деловой обычай. Он играет большую регулирующую роль в сфере предпринимательства, делового партнерства. Например, предприниматели редко обращаются в суд для взыскания пени, штрафа за недопоставку, несвоевременную поставку товаров, так как иначе можно потерять партнера. Религиозные нормы — разновидность социальных норм, установленных различными вероисповеданиями и имеющих обязательную силу для исповедующих ту или иную веру. В качестве нормативного регулятора используется та часть религиозных норм, которые регулируют ритуальную и догматическую (заповеди) стороны. Особенно серьезную роль они играют в мусульманских государствах. Религиозные нормы имеют некоторое сходство с нормами права: они формализованы в известной мере, документально зафиксированы в Библии, Коране, Талмуде и нередко

выступают источниками права, например в мусульманской правовой системе. В Германии и ныне каноническое право служит частью национальной правовой системы. Корпоративные нормы — правила поведения, создаваемые в общественном объединении, общественной организации и регулирующие отношения между членами данных объединений. Эти нормы:

- 1) распространяются только на членов данной организации;
- 2) закрепляются в уставе, положении и принимаются на общих собраниях, конференциях, съездах;
- 3) определяют права, обязанности членов объединения, а также его структуру, порядок формирования, компетенцию руководящих органов и другие вопросы внутренней жизни объединения;
- 4) обеспечиваются специальными санкциями: предупреждение, выговор, исключение из организации и др.

Корпоративные нормы сходны с юридическими — они формализованы, т.е. закреплены в соответствующих актах, обязательны. Для членов общественной организации, принимаются по определенной процедуре, могут быть систематизированы, снабжены конкретными санкциями. Политические нормы регулируют поведение субъектов политической жизни, отношения между политическими партиями, другими социальными группами по поводу государственной власти. Они:

- а) закрепляются в политических документах — декларациях, программных документах партий и политических движений и т. д.;
- б) адресуются субъектам, участвующим в политической сфере и преследующим политические цели и задачи;
- в) направлены на проявление активности в политической сфере.

Действенность политических норм зависит от уровня политического сознания и политической культуры участников политических процессов. Мораль представляет собой правила поведения, основанные на представлениях людей о добре и зле, достоинстве и чести, справедливости, долге и служащие мерилем и оценкой деятельности индивидов, организаций и других субъектов. Мораль тесно связана с нормами права: они практически действуют в одних и тех же сферах, поддерживают друг друга, их действие пересекается. Но в то же время они остаются самостоятельными нормативными регуляторами общественных отношений. Мораль, как правило, несет оценочную нагрузку (плохо — хорошо), оценивает поступки людей, цели и мотивы этих поступков. Мораль — универсальный регулятор, распространяющийся практически на все действия людей. В отличие от правового регулирования нормы морали имеют менее формализованный характер, они не обеспечиваются государственным принуждением, а их санкцией является общественное осуждение. Моральный фактор всегда играл и будет играть важную роль в жизни общества. Нормы права, имеющие моральное обоснование, всегда более эффективны. К социальным относятся также нормы международного права, которые закрепляются в межгосударственных договорах, соглашениях, пактах и т. д. Согласно п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, «Общепризнанные

принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Таким образом, в Конституции России провозглашен приоритет международного права перед внутригосударственным.

4. Всем социальным нормам присущи общие черты:

1) они носят социальный, а не технический характер, т.е. регулируют отношения между людьми;

2) имеют один и тот же объект регулирования — общественные отношения и адресуются людям и их объединениям;

3) как нормативные явления они определяют границы должного и возможного поведения субъектов;

4) характеризуются многократностью действия, т.е. направляют поведение людей во многих, заранее не фиксированных случаях;

5) основаны на свободе воли индивида, т.е. возможности выбора варианта поведения. При отсутствии свободы выбора не наступает ни правовой, ни моральной, ни иной ответственности индивида, так как он был лишен возможности выбрать иной вариант поведения;

6) преследуют одну и ту же цель — упорядочение общественных отношений, внесение в них организующих начал.

Различия между социальными нормами наиболее наглядно прослеживаются на примере сопоставления норм права и норм морали. Они различаются:

1) способом формирования. Нормы права создаются государством, им же отменяются, изменяются, дополняются, поскольку правотворчество — прерогатива государства, а нормы морали — всем обществом в процессе общения людей, их жизнедеятельности. Для осуществления норм морали не требуется признания их государством, достаточно признания их обществом;

2) формами закрепления. Нормы права закрепляются в специальных актах государства (законах, указах, декретах и др.) и систематизируются, а нормы морали содержатся в религиозных, литературных памятниках, в летописях, иногда существуют в устной форме;

3) методами обеспечения. Нормы права обеспечиваются государственным принуждением или угрозой его применения, а нормы морали — общественным мнением, которое при этом может быть более эффективным, чем санкции нормы, например административный штраф и бойкот, объявленный коллективом одному из своих членов;

4) оценочными критериями поведения и поступков. Правовые нормы оценивают их с точки зрения правомерного и неправомерного, законного и незаконного, наказуемого и ненаказуемого, а нормы морали — нравственными критериями: плохо — хорошо, честно — бесчестно, справедливо — несправедливо и др.;

5) характером ответственности за нарушение. Нарушение норм права влечет юридическую ответственность, при этом порядок привлечения к юридической ответственности строго регламентирован Действующим законодательством, например порядок наложения штрафа, дисциплинарного воздействия, привлечение к уголовной ответственности и др. При нарушении норм морали применяются, как правило, общественное осуждение либо меры общественного воздействия. Здесь нет установленной процедуры применения к нарушителю мер общественного воздействия;

б) уровнем требований к поведению: у морали он выше, чем у норм права. Мораль осуждает всякое антиобщественное поведение, любой поступок может быть оценен с точки зрения требований морали. Право же представляет собой лишь минимум нравственности, так как оно не может требовать высокой нравственности от всех действий людей;

7) пространством действия: у морали оно шире, чем у права, поскольку право регулирует лишь наиболее важные сферы общественных отношений, например отношения власти, собственности, управления, правосудия и т. д. Личные взаимоотношения людей, как правило, не регулируются правом, здесь — поле действия морали, этики, обычаев, традиций. Иначе говоря, что регулируется правом, регулируется и моралью, но не все регулируемое моралью регулируется правом.

Право и мораль тесно взаимодействуют в сферах: правотворчества. Новая или проектируемая норма права должна учитывать нравственные устои общества. Например, введение многоженства в православной стране обречено на неудачу; реализации права. Сотрудничество права и морали имеет место при:

а) определении личных качеств правонарушителя, в том числе преступника, что влияет на избираемую судом меру наказания; при решении вопроса о лишении родительских прав учитываются личные качества родителей; при решении судом вопроса, при ком из родителей оставить детей в случае их развода и спора по этому поводу бывших супругов, и т. д.;

б) юридической квалификации действий субъекта, например при квалификации деяний в качестве хулиганства, клеветы, унижения достоинства и т. д.;

в) толковании норм права, в частности оценочных терминов: «цинизм», «особая жестокость», «недобросовестное отношение к служебным обязанностям» и др.

Но между правом и моралью иногда наблюдаются противоречия. Например, право более консервативно, мораль более подвижна, динамична и активно реагирует на происходящие в жизни изменения. Поэтому у общества может быть разное правовое и моральное состояние. Случаются и прямые столкновения права и морали. Например, некоторые молодые матери оставляют своих детей в родильном доме, так называемые отказницы. Закон это не запрещает, но мораль осуждает. Возможны и отдельные безнравственные нормы права. Например, в советское время в Уголовном кодексе РСФСР

существовала норма об ответственности близких родственников за недоносительство о преступлениях своих родных. Сейчас эта норма отменена.

Итак, возможны ситуации, когда закон разрешает, а мораль запрещает и наоборот. Здесь важно, чтобы противопоставление права и морали не создавало условий для произвола должностных лиц и отдельных граждан.

Право относится к социальным нормам, поэтому ему присущи те черты, которые свойственны всем социальным нормам. В то же время право отличается спецификой по сравнению с другими социальными нормами.

1. У права особая нормативность. Она состоит в том, что право четко определяет права и обязанности субъектов правового общения, а также меры юридической ответственности за их нарушение.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Раскройте понятие правового регулирования, его сферы и предмет
- 2) Охарактеризуйте стадии правового регулирования
- 3) Какие способы правового регулирования вы знаете?
- 4) Какую роль играет право в системе регулирования общественных отношений?

### ***Лекция 3. Правовая культура и правовое поведение личности***

#### ***§1. Правовая культура: понятие, элементы, формы действия***

##### ***§2. Правомерное поведение***

##### ***§3. Правовое воспитание и правовое обучение***

#### ***§4. Правонарушение. Виды правонарушений***

##### ***§1. Правовая культура: понятие, элементы, формы действия***

Категория «правовая культура» используется для характеристики всей правовой надстройки, всей правовой системы страны, но под определенным углом зрения. В отличие от анализа иных предельно широких правовых категорий при анализе правовой культуры общества основной акцент смещен на изучение уровня развития правовых феноменов в целом, на описание и объяснение правовых ценностей, идеалов и достижений в правовой сфере, отражающих объем прав и свобод человека и степень его защищенности в данном обществе. Понятие «правовая культура» всегда предполагает оценку «качества» правовой жизни того или иного общества и сравнение его с наиболее развитыми правовыми образцами, идеалами и ценностями.

Под правовой культурой понимается обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также степени гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека.

Из определения следует, что правовая культура – определенное «качество» правовой жизни общества, уровень ее развития, складывающийся из в том или ином состоянии пребывающих (тоже с точки зрения уровня развития) подсистем, частей или элементов. Какие же это подсистемы, части или элементы? Каково, другими словами, «устройство» правовой культуры?

Правовая культура общества зависит прежде всего от уровня развития правового сознания населения, т. е. от того, насколько глубоко освоены им такие правовые феномены, как ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров, поиска компромиссов и т. д., насколько информировано в правовом отношении население, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, различным правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и т. д. Это первый элемент правовой культуры.

Уровень развития правового сознания может быть зафиксирован лишь в реальной правовой деятельности, в правовом поведении, которые имеют и



самостоятельные характеристики. Поэтому вторым элементом структуры правовой культуры является уровень развития правовой деятельности. Последняя состоит из теоретической – деятельность ученых-юристов, образовательной – деятельность студентов и слушателей юридических школ, вузов и т. д. и практической – правотворческой и правореализующей, в том числе правоприменительной, деятельности. Понятно, что правовая культура общества во многом зависит от уровня развития и качества правотворческой деятельности по созданию законодательной основы жизни общества. Правотворчеством должны заниматься компетентные в юридическом и многих других отношениях лица с соблюдением демократических и собственно юридических процедур и принципов.

Существенно влияет на правовую культуру общества и правоприменение, т. е. властная деятельность государственных органов, осуществляющих индивидуальное регулирование общественных отношений на основе закона с целью его реализации. Качество правоприменительной деятельности зависит от многих факторов как институционального (структура государственного аппарата, порядок взаимоотношений его органов), так и иного характера (профессионализм, культура правоприменителя и др.).

Говоря, например, об устройстве государственного аппарата вообще и правоохранительных органов в частности, нужно подчеркнуть необходимость совершенствования структуры и порядка подчиненности органов следствия, повышения авторитета суда, укрепления гарантий его независимости и т. д. Требуется также внедрение новых принципов деятельности правоохранительных органов (отказ от обвинительного уклона, обеспечение приоритета прав и свобод человека и т. д.), кардинальное возвышение третьей ветви власти в России – правосудия. Правовая культура общества во многом определяется реальным правовым поведением граждан, деятельностью их по реализации права, тем, насколько они знают и своевременно исполняют свои обязанности (например, по заполнению налоговой декларации о совокупном годовом доходе), соблюдают запреты и насколько полноценно используют свои права.

Третьим элементом правовой культуры общества является уровень развития всей системы юридических актов, т. е. текстов документов, в которых выражается и закрепляется право данного общества. Наиболее важное значение для оценки правовой культуры общества имеет система законодательства, основой которой является конституция государства. Важен в целом и уровень развития вообще всей системы нормативно-правовых актов, начиная от законов, актов центральных исполнительных органов власти и кончая актами местных органов власти и управления. Любой юридический акт должен быть правовым, т. е. отвечать господствующим в общественном сознании представлениям о справедливости, равенстве и свободе. Закон должен быть совершенным и с точки зрения его формы: быть непротиворечивым, по возможности кратким и обязательно ясным и понятным для населения, содержать определения основных терминов и понятий, быть опубликованным в

доступном для населения источнике и т. д. О качестве закона свидетельствует и содержащийся в нем самый механизм его реализации (институциональный, организационный, процедурный, финансово-экономический и др.).

При определении качества правовой культуры общества должно учитываться и состояние индивидуальных правовых актов – документов: правоприменительных (решения и приговоры судов, постановления следователей, акты прокуроров, документы в административно-управленческой сфере и т. д.) и правореализационных (договоры в хозяйственном обороте и т. д.).

На основании анализа указанных правовых актов, а также иных текстов правового характера (например, научных и публицистических текстов на правовые темы) можно сделать вывод об уровне развития не только правовой культуры общества, но и его культуры в целом. Ведь по дошедшим до нас памятникам права и иным правовым документам историки восстанавливают и атмосферу правовой жизни общества, и особенности того или иного уклада хозяйственной жизни, того или иного строя общественных отношений. В правовых актах находит официальное закрепление форма собственности на орудия и средства производства, отражается факт наличия в руках какого-либо класса, социальной группы экономической и политической власти, структура государственного аппарата, правовое положение личности в обществе, уровень защищенности прав и свобод человека.

Выделение структурных элементов правовой культуры достаточно условно, так как нет правовой деятельности, осуществляемой отдельно от правового сознания, а правосознание может проявиться лишь в правовой деятельности и ее результатах – правовых актах. Наконец, все составные части правовой культуры не могут существовать без своего носителя-субъекта – человека, группы людей, населения в целом. Правовая культура общества зависит от уровня правового развития различных социальных (классов, например) и профессиональных групп, а также от уровня развития отдельных индивидов. В этом аспекте нужно выделять правовую культуру населения в целом, групповую правовую культуру и правовую культуру личности, человека. В последнем случае также надо учитывать уровень правовых знаний данного индивида и отношение его к правовой ценности, к закону, уровень правовой установки на соблюдение юридических предписаний. О правовой культуре личности можно судить по ее поведению в правовой сфере, т. е. использовать те же признаки и критерии правовой культуры (уровень развития правового сознания, правовой деятельности и др.), но только на индивидуальном уровне.

Анализ правовой культуры необходим для того, чтобы сначала выделить и описать правовые ценности, идеалы и образцы, к которым следует стремиться законодателю, правоприменителю, гражданину и обществу в целом, а затем, оценив с этой точки зрения реальное состояние дел, искать пути и средства достижения намеченных идеалов построения правового государства и

общества, в котором обеспечиваются соответствующие его социально-экономическому и духовному строю права и свободы человека.

Правовая культура проявляется главным образом на **трех уровнях: обыденном, профессиональном и теоретическом.**

*Обыденный* уровень правовой культуры ограничивается рамками повседневной жизни людей и, не поднимаясь до уровня теоретических обобщений, активно используется людьми в повседневной жизни при реализации субъективных прав, выполнении возложенных обязанностей.

*Профессиональный* уровень правовой культуры присущ лицам, занимающимся юридической деятельностью на профессиональном уровне.

Данный уровень отличается высокой степенью знания права и — понимания правовых проблем, целей и задач правовой деятельности.

*Теоретическая* правовая культура включает в себя высокий уровень не только знания права, но и понимания его глубинных свойств и ценностей, механизма действия, факторов, воздействующих на эффективность права, и т. д.

Для развития правовой жизни общества существенны все три уровня правовой культуры, но особую значимость имеет профессиональная правовая культура, так как она определяет работу всех государственных учреждений, государственного аппарата, его звеньев, политических объединений и др. Не менее важна роль и теоретической правовой культуры: она раскрывает уровень развития юридической науки в целом, без чего невозможна правильная правовая политика государства, определяющая стратегию и тактику развития юридической жизни страны.

В литературе иногда выделяют *формы*, в которые облекается правовая культура. Соответственно называют правовую культуру личности, правовую культуру отдельных социальных групп и общества в целом.

**Правовая культура личности** представляет собой такое ее свойство, которое характеризуется уважительным отношением к праву, достаточным уровнем правовой информированности, обеспечивающей правомерность поведения. Следовательно, лицо, обладающее правовой культурой, характеризуется, во-первых, определенным уровнем знания юридических норм; во-вторых, позитивным правосознанием, т. е. уважением права; в-третьих, поведением, основанным на уважении права. Отсюда вытекает, что правовая культура личности есть единство правовых знаний, положительного отношения к праву и правомерного поведения.

Источником правовых знаний личности обычно служат практический опыт, окружающая среда, средства массовой информации и др. Источник правовых знаний непосредственно зависит от уровня образования личности, возраста, рода занятий и т. п. Знание закона выполняет роль стимула правомерного поведения, если личность заинтересована в таком знании и выражает готовность поступать в соответствии с требованиями закона. Высокий уровень правовой культуры немыслим без высоких нравственных

качеств личности, без выработки навыков правомерного поведения и правовой активности.

*Групповая правовая культура*, свойственная отдельным социальным группам, в первую очередь профессионалам-юристам, зависит от правосознания данной группы и испытывает непосредственное влияние принятых в обществе правовых ценностей, правовой ориентации отдельных личностей. Самостоятельную и очень важную часть групповой правовой культуры составляет правовая культура молодежи, которая складывается в основном в учебных заведениях, но и в других сферах тоже, например в неформальных объединениях. Исследователи данной формы правовой культуры отмечают ее маргинальный характер по отношению к обществу, элементы социальной дезорганизации, тяготение к отклоняющемуся от общепризнанных норм поведению.

Наконец, *правовая культура общества* представляет собой составную часть созданных им духовных ценностей и охватывает все виды поведения и действий, связанных с правовым общением и использованием правовых средств регулирования общественных отношений. Она непосредственно зависит от уровня общественного правосознания, состояния и характера законодательства и прочности существующего в стране правопорядка. Она прямо связана с общим культурным уровнем населения и функционирует во взаимодействии с политической, нравственной, эстетической и иными видами культуры населения.

Государство и общество заинтересованы в формировании высокой правовой культуры на всех уровнях и во всех формах, используя в этих целях правовое воспитание и правовое просвещение. Они включают в себя: а) правовое обучение (обучение основам права в школе, профессиональная правовая подготовка в юридических вузах и др.); б) правовую пропаганду через средства массовой информации, выпуск разнообразной юридической литературы, создание компьютерных баз данных («Гарант», «КонсультантПлюс», «Кодекс»), распространение правовой информации через Интернет; в) правовое образование как целенаправленную организацию системы познавательного и воспитательного воздействия с заранее определенными задачами познавательной активности, учебными действиями и ожидаемыми результатами.

**Правовая культура** — это не просто то или иное отношение к праву, но прежде всего уважительное отношение к его нормам.

Правовая культура основана на свойстве человека «нормировать» свои отношения с окружающим миром и людьми. **В узком смысле** — это система нормативных отношений между людьми или их организациями, сформированная в процессе социального взаимодействия, регулируемая фиксированными нормами, обязательными для исполнения и охраняемыми государством. **В широком смысле** — это совокупность правовых знаний, убеждений и установок личности, реализуемых в процессе труда, общения,

поведения, а также отношение к материальным и духовным ценностям общества.

**Специализированный уровень правовой культуры** представлен правом, юриспруденцией, системой охраны общественного порядка и регуляции правовых отношений, обыденный — моралью, нравственностью, общественным мнением. Право и мораль необходимы для существования человека в обществе. Они, как и политика, регулируют отношения между государством, социальными группами и отдельными людьми, поэтому их действие распространяется на все важнейшие сферы общественной жизни.

Правовая культура включает в себя такие **элементы**, как право, правосознание, правовые отношения, законность и порядок, законотворческую, правоприменительную и другие виды деятельности в сфере функционирования права в обществе, и имеет разветвленную систему социальных институтов — законодательные органы, суд, прокуратуру, милицию, пенитенциарные учреждения.

Право вырастает из обычая, тесно взаимодействуя с моралью и религией. В разные эпохи существовали различные формы правовой культуры. **Современная правовая культура** основывается на принципах равенства, свободы и справедливости. Так возникают требования измерять всех людей одной социальной меркой, сбалансированно сочетать их права и обязанности. При этом исключаются самоуправство и своеволие, хотя каждый человек имеет правосвободно выразить свою волю и проводить свою линию поведения. Это возможно только при соотнесении своей свободы с признанием свободы других людей.

### **Специфика правовой культуры**

Любая культура — это прежде всего цивилизованный образ жизнедеятельности, система интеллектуальных, духовных, психологических и поведенческих ценностей индивида, социальных групп и общества в целом. Специфика **правовой культуры** как особой сферы общей культуры заключается в особой форме жизнедеятельности государства и всех государственных служащих, а также всех субъектов права. Другими словами, это та часть общей культуры общества, которая имеет отношение к правовой системе и направляет правовой процесс. Правовая система без правовой культуры не действует. Знания и глубокое понимание роли государства и права в жизни общества, готовность следовать этим знаниям, сообразование своею повседневного поведения с действующим правом, уважение к накопленным правовым ценностям — все это **характеристики** именно правовой культуры.

Любое общество, любое государство, любая общность людей имеют свою правовую культуру. Правовая культура, с одной стороны отражает существовавшие ранее и существующие в данный период реалии государственно-правовой действительности страны, с другой — оказывает на эту действительность влияние. Если она является истинной культурой, то воплощает все прогрессивное, ценное, социально оправданное в политико-

правовой сфере, содействует совершенствованию организации и деятельности государства, повышению качества и эффективности действующего права, укреплению дисциплины, правопорядка и законности, усилению защиты прав, свобод и юридически охраняемых интересов каждой личности.

Правовая культура тесно связана и постоянно взаимодействует с правовым сознанием, которое представляет собой оценку и представления, существующие в обществе и выражающие критику действующего права, формирующие определенные надежды и пожелания к правовой сфере. Правовая культура опирается на правовое сознание так же, как правовое сознание — на правовую культуру.

Как и в правовом сознании, в правовой культуре с учетом ее носителей можно выделять подвиды. Самым широким явлением выступает **правовая культура общества**. Определенными характерными чертами и особенностями обладает **правовая культура народа**, отражающая специфику национального правосознания, а также **правовая культура социальных групп** населения страны, например молодежи, граждан старшего возраста, жителей городов, сельской местности, групп, выделенных по образовательному, профессиональному признакам. На **индивидуальную правовую культуру** оказывает воздействие полученное образование, профессиональная принадлежность, отношение к религии, проживание в юрде или сельской местности, бытовая среда, в том числе возможное общение с липами, отбывавшими наказание за преступление в местах лишения свободы. Итак, массовая и групповая, индивидуальная правовая культуры — это реалии современного общества.

Осознанная социально-правовая активность личности, т. е. использование ею правовых знаний в целях укрепления законности и правопорядка, — высшее выражение правовой культуры, оказывающее позитивное воздействие на массовую правовую культуру. Широта и реальная гарантированность естественных и других прав и свобод личности — один из первых и важных признаков самой правовой культуры.

В правовой культуре можно выделить четыре основных уровня (состояния):

- § идеологический (правовые идеи);
- § нормативный (правовые нормы);
- § поведенческий (правовые поступки);
- § объективированный (правовые учреждения, закрепляющие результаты правовой деятельности).

С этих позиций правовая культура общества предстает как разновидность общественной культуры, отражающая определенный уровень правосознания, законности, совершенства законодательства и юридической практики и охватывающая все ценности, которые созданы людьми в области права.

Правовая культура личности, будучи компонентом правовой культуры общества и зависимой от нее величиной, отражает степень и характер ее прогрессивного развития, так или иначе обеспечивающего правомерную

деятельность индивида. Она связана с образованностью человека и зависит от его правовой информированности.

Развитое массовое правосознание, зрелая правовая активность отдельных граждан являются основой верховенства права в цивилизованном обществе, фундаментом правового государства. Поэтому воспитание правосознания граждан — необходимая часть профилактики правонарушений, борьбы с преступностью в современных условиях.

## **§2. Правомерное поведение**

Поведение - это присущее живым существам взаимодействие с окружающей средой, включающее их двигательную активность и ориентацию по отношению к этой среде. Поведение человека изучается многими науками: психологией, социологией, теория государства и права также интересуется поведением человека в обществе, т. е. социальным поведением.

В целом социальное поведение можно представить по отношению к праву следующим образом:

- как юридически безразличное поведение - это поведение, которое лежит вне сферы правового регулирования;

- как юридически нейтральное (неурегулированное) поведение - это поведение, которое лежит в сфере правового регулирования, но правом не урегулировано;

- как правовое поведение - это поведение, которое находится в сфере правового регулирования и урегулировано правом.



Правомерное поведение - это наиболее массовое социально полезное волевое деяние правосубъектного лица в соответствии с нормами права.

Правомерное поведение возможно только в рамках волевого деяния субъекта, т. е. осуществляется по собственному желанию (не под физическим или психическим непреодолимым принуждением другого человека, стихийных сил, животных, болезненных процессов, иных объективных факторов). Волевая сторона психического отношения лица к совершаемому деянию и возможным его позитивным последствиям в правомерном поведении проявляется, как правило, в желании наступления

предвидимых последствий своих действий (бездействия) и значительно реже - в нежелании их, но сознательном допущении наступления таких последствий либо в безразличном отношении к их наступлению. Что самое важное - к наступлению именно позитивных последствий.

Правомерное поведение можно классифицировать по различным основаниям. В качестве критериев классификации можно назвать субъектный состав, степень активности субъектов, мотивы поведения и др.

Так, в зависимости от субъектного состава можно выделить индивидуальное и групповое правомерное поведение.

По степени активности субъектов выделяют правомерное поведение в форме действия и бездействия. Отраслевая принадлежность позволяет выделить конституционное, уголовно-правовое, уголовно-процессуальное, трудовое и иные виды правомерного поведения. В зависимости от формы реализации правового предписания можно рассматривать правомерное поведение в виде соблюдения запрета, исполнения обязанности, использования субъективного права. Если в основу классификации положить мотивацию поведения субъекта, то правомерное поведение классифицируется как социально активное, законопослушное, привычное, конформистское, маргинальное.

**Правовое воспитание** представляет собой целенаправленное и систематическое воздействие на сознание и культуру поведения членов общества, осуществляемое в целях выработки у них чувства уважения к праву и привычки соблюдения права на основе личного убеждения. При этом наиболее эффективный результат достигается через осознанное усвоение индивидом основных положений права.

К средствам правового воспитания относятся: правовое обучение; правовая пропаганда; юридическая практика; самовоспитание.

**Правовое обучение** заключается в передаче, накоплении и усвоении знаний, принципов и норм права, а также формировании соответствующего отношения к праву и практике его реализации, умении использовать свои права, соблюдать запреты и исполнять обязанности.

Конечно, эта форма воспитания не может быть приемлема для каждого индивида. Было бы утопично стараться сделать из каждого гражданина юриста, но преодолеть юридическую безграмотность и правовой нигилизм — одно из условий развития правовой культуры. Требуются постоянные публично-государственные усилия на **пропагандистском**, просветительском уровне. Формы такой работы следующие: лекции среди населения, пропаганда и просвещение в средствах массовой информации, лектории правовых знаний; специальные циклы лекций в трудовых коллективах, преподавание основ правоведения в общеобразовательных учебных заведениях, колледжах и неюридических вузах; занятия в системе повышения квалификации. Все они направлены на распространение определенных правовых идей и ценностей, наглядно призывают соблюдать правовые нормы, разъясняют содержание законов.



Действенной формой воспитания является **юридическая практика**. Сколько бы сил и средств ни тратило государство на пропаганду и обучение, если деятельность судебных органов, прокуратуры и их решения будут иметь несправедливый характер, людей нельзя будет убедить в том, что право соблюдать необходимо и выгодно. Правовой нигилизм как осознанное игнорирование права со стороны представителей власти и злоупотребление правом, обход закона, пренебрежение правами граждан пагубно сказываются на уровне культуры в целом.

Формирование подлинно государственного правосознания связано с преодолением узковедомственных, национальных и религиозных интересов. В центре проблемы должен находиться гражданин как духовно свободная, творческая личность, которая нуждается в помощи и защите со стороны государства.

Самой эффективной формой воспитания является **самовоспитание**. Оно заключается в формировании у себя глубокого уважения к праву, потребности строго следовать правовым предписаниям путем самообучения, самостоятельного анализа правовой действительности и личной практики, опирается на осознание и добровольное усвоение индивидом основных положений права. Данная форма воспитания для юристов-профессионалов наряду со специальной подготовкой выступает способом профилактики деформации сознания и личности, поддержания на должном уровне профессионализма.

### **§3. Правовое воспитание и правовое обучение**

В любом обществе исторически складывается и действует система социальных регуляторов, которые в совокупности оказывают воздействие на развитие общественных отношений, на поведение людей. Уже в первобытном обществе действовали свои регуляторы — система мононорм, регулировавших значимые для жизни родовой общины наиболее важные общественные отношения. Термин «регулирование» означает определять поведение людей и их объединений, придавать ему конкретное направление, вводить в конкретные рамки, упорядочивать. В регулятивной системе принято выделять нормативные и ненормативные социальные регуляторы. К нормативному относится регулирование посредством норм, т.е. одинакового масштаба, меры поведения, путем установления конкретных, четких рамок поведения участников общественных отношений. Регулирующее воздействие нормативных регуляторов имеет целью упорядочить общественные отношения, достичь определенного их состояния, в том числе с помощью механизма социального принуждения. Социальное принуждение может быть: государственным, применяемым в случае нарушения норм права;

моральным, которое выражается в общественном осуждении нарушения норм нравственности и этических норм; со стороны общественных

объединений, когда нарушаются корпоративные нормы, т.е. нормы уставов, положений общественных объединений и др.;

со стороны мирового сообщества — в случае нарушения общепризнанных норм и принципов международного права.

Систему нормативных регуляторов составляют нормы права, морали, политические, корпоративные нормы, обычаи, традиции, деловые обыкновения, нормативно-технические нормы и др. Разновидностью правовых регуляторов являются: правовой обычай; судебный прецедент. К специфическим нормативным регуляторам относятся религиозные нормы. Все нормативные регуляторы взаимодействуют друг с другом в процессе регулирования общественных отношений, а также с другими регуляторами, которые принято обозначать как ненормативные. Выделяют три вида ненормативных регуляторов — ценностный, директивный и информационный, также воздействующих на общественные отношения. Ценностный регулятор определяет поведение членов общества с помощью исторически сложившейся системы социальных ценностей, стереотипов поведения, психологических установок. Они формируются прежде всего в культуре общества или отдельных народов, наций, в профессиональной среде, половозрастных группах и т. д. Ценностный регулятор складывается и закрепляется в памяти этноса и сохраняет свое регулирующее значение на последующих этапах развития общества длительное время. Он содержит в себе традиционно-ритуальные, обрядовые, символические формы, которые устойчивы, например, в сфере трудовых, семейных и национальных отношений. Директивный регулятор есть способ воздействия на общественные отношения с помощью директивы, приказа, указания, направленных на решение какой-либо важной задачи, цели. Например, директивы КПСС в период административно-командной системы по различным вопросам жизни страны, в том числе в области законотворчества, планирования и др. Информационный регулятор представляет собой воздействие на общественные процессы с помощью средств массовой информации (СМИ), например, использование СМИ в защите прав и свобод человека, для привлечения внимания общественности к важным вопросам жизни общества или к отдельным мероприятиям. Действие информационного регулятора, его эффективность обусловлены связью с институтом гласности, т.е. этот институт обеспечивает участие населения в делах государства и его информирование о положении дел в стране. Ненормативные регуляторы способны как умножить действие нормативных, в том числе правовых норм, так и затормозить, заблокировать или нейтрализовать, исказить их действие. Не каждая норма права является социально полезной и эффективной, хотя она принята в установленном порядке. Выяснение действия ненормативных регуляторов позволяет установить, что конкретно влияет на бездействующую правовую норму, обеспеченную государственным принуждением, какие регуляторы оказались приоритетнее правовых. У ценностного регулятора, как известно, велика сила имитации, подражания массовому поведению («поступай как все»). Это древнейший из всех регуляторов. Отсюда нормы права, не

учитывающие сложившиеся в обществе ценностные ориентиры, не будут реальными, действующими. Директивный и информационный ненормативные регуляторы также имеют соответствующие материальные и моральные стимулы.

Действующие в обществе нормы принято подразделять на две большие группы: социальные и технические. Социальные нормы — это определенные образцы, стандарты, модели поведения участников социального общения. Иногда в юридической литературе социальные нормы характеризуют как правила поведения в обществе, отражающие потребности и интересы людей. Или еще одно определение: это правила поведения общего характера, направленные на регулирование социально значимого поведения. Технические нормы регулируют отношения между людьми и внешним миром — природой, техникой. Это отношения человек — машина, человек и производство. Технические нормы не имеют социального содержания, но их соблюдение важно, так как иначе неизбежны аварии, катастрофы, подобные черновобильской. К техническим нормам относятся биологические, санитарно-гигиенические, технологические, экологические и др. Их нельзя отождествлять с законами природы. Технические нормы создаются людьми, а законы природы существуют объективно, т. е. не зависят от человека. Наиболее важные технические нормы закрепляются в нормах права, приобретают юридическую силу и называются технико-юридическими. За их нарушение устанавливается юридическая ответственность. Это Правила противопожарной безопасности, Правила дорожного движения, Правила строительных работ, различные ГОСТы, стандарты и т. д. В условиях научно-технического прогресса значение технических норм возрастает, так как технические ошибки могут привести к промышленным и экологическим катастрофам.

Исторически первая группа социальных норм, сложившаяся в человеческом обществе, — обычаи, т.е. правила поведения, утвердившиеся в результате их длительного применения и вошедшие в привычку. Нередко употребляют как равнозначные термины «обычаи», «нравы» и «традиции». Это близкие, но неравнозначные понятия. Под нравами принято понимать правила или обычаи, имеющие нравственное содержание и значение. В нравах отражается психология жителей определенного региона, народа, нации. Традиции представляют собой правила поведения, которые унаследованы от предшествующих поколений. Это могут быть идеи, взгляды, вкусы, образ жизни. Но все три категории составляют культурное наследие общества, обладают устойчивостью, опираются на общественное мнение. Обычаи и традиции у разных народов получают неодинаковое развитие. Народы Африки, живущие к югу от Сахары (Судан, Сомали и др.), в течение многих веков жили по нормам обычаев, так как уважают память предков. И до сих пор суды многих африканских стран разрешают споры, ссылаясь на обычаи. Разновидностью обычаев является деловой обычай. Он играет большую регулирующую роль в сфере предпринимательства, делового партнерства. Например, предприниматели редко обращаются в суд для взыскания пени,

штрафа за недопоставку, несвоевременную поставку товаров, так как иначе можно потерять партнера. Религиозные нормы — разновидность социальных норм, установленных различными вероисповеданиями и имеющих обязательную силу для исповедующих ту или иную веру. В качестве нормативного регулятора используется та часть религиозных норм, которые регулируют ритуальную и догматическую (заповеди) стороны. Особенно серьезную роль они играют в мусульманских государствах. Религиозные нормы имеют некоторое сходство с нормами права: они формализованы в известной мере, документально зафиксированы в Библии, Коране, Талмуде и нередко выступают источниками права, например в мусульманской правовой системе. В Германии и ныне каноническое право служит частью национальной правовой системы. Корпоративные нормы — правила поведения, создаваемые в общественном объединении, общественной организации и регулирующие отношения между членами данных объединений. Эти нормы:

- 1) распространяются только на членов данной организации;
- 2) закрепляются в уставе, положении и принимаются на общих собраниях, конференциях, съездах;
- 3) определяют права, обязанности членов объединения, а также его структуру, порядок формирования, компетенцию руководящих органов и другие вопросы внутренней жизни объединения;
- 4) обеспечиваются специальными санкциями: предупреждение, выговор, исключение из организации и др.

Корпоративные нормы сходны с юридическими — они формализованы, т.е. закреплены в соответствующих актах, обязательны. Для членов общественной организации, принимаются по определенной процедуре, могут быть систематизированы, снабжены конкретными санкциями. Политические нормы регулируют поведение субъектов политической жизни, отношения между политическими партиями, другими социальными группами по поводу государственной власти. Они:

- а) закрепляются в политических документах — декларациях, программных документах партий и политических движений и т. д.;
- б) адресуются субъектам, участвующим в политической сфере и преследующим политические цели и задачи;
- в) направлены на проявление активности в политической сфере.

Действенность политических норм зависит от уровня политического сознания и политической культуры участников политических процессов. Мораль представляет собой правила поведения, основанные на представлениях людей о добре и зле, достоинстве и чести, справедливости, долге и служащие мерилom и оценкой деятельности индивидов, организаций и других субъектов. Мораль тесно связана с нормами права: они практически действуют в одних и тех же сферах, поддерживают друг друга, их действие пересекается. Но в то же время они остаются самостоятельными нормативными регуляторами общественных отношений. Мораль, как правило, несет оценочную нагрузку (плохо — хорошо), оценивает поступки людей, цели и мотивы этих поступков.

Мораль — универсальный регулятор, распространяющийся практически на все действия людей. В отличие от правового регулирования нормы морали имеют менее формализованный характер, они не обеспечиваются государственным принуждением, а их санкцией является общественное осуждение. Моральный фактор всегда играл и будет играть важную роль в жизни общества. Нормы права, имеющие моральное обоснование, всегда более эффективны. К социальным относятся также нормы международного права, которые закрепляются в межгосударственных договорах, соглашениях, пактах и т. д. Согласно п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Таким образом, в Конституции России провозглашен приоритет международного права перед внутригосударственным.

Всем социальным нормам присущи общие черты:

1) они носят социальный, а не технический характер, т.е. регулируют отношения между людьми;

2) имеют один и тот же объект регулирования — общественные отношения и адресуются людям и их объединениям;

3) как нормативные явления они определяют границы должного и возможного поведения субъектов;

4) Характеризуются многократностью действия, т.е. направляют поведение людей во многих, заранее не фиксированных случаях;

5) основаны на свободе воли индивида, т.е. возможности выбора варианта поведения. При отсутствии свободы выбора не наступает ни правовой, ни моральной, ни иной ответственности индивида, так как он был лишен возможности выбрать иной вариант поведения;

6) преследуют одну и ту же цель — упорядочение общественных отношений, внесение в них организующих начал.

Различия между социальными нормами наиболее наглядно прослеживаются на примере сопоставления норм права и норм морали. Они различаются:

1) способом формирования. Нормы права создаются государством, им же отменяются, изменяются, дополняются, поскольку правотворчество — прерогатива государства, а нормы морали — всем обществом в процессе общения людей, их жизнедеятельности. Для осуществления норм морали не требуется признания их государством, достаточно признания их обществом;

2) формами закрепления. Нормы права закрепляются в специальных актах государства (законах, указах, декретах и др.) и систематизируются, а нормы морали содержатся в религиозных, литературных памятниках, в летописях, иногда существуют в устной форме;

3) методами обеспечения. Нормы права обеспечиваются государственным принуждением или угрозой его применения, а нормы морали — общественным

мнением, которое при этом может быть более эффективным, чем санкции нормы, например административный штраф и бойкот, объявленный коллективом одному из своих членов;

Оценочными критериями поведения и поступков. Правовые нормы оценивают их с точки зрения правомерного и неправомерного, законного и незаконного, наказуемого и ненаказуемого, а нормы морали — нравственными критериями: плохо — хорошо, честно — бесчестно, справедливо — несправедливо и др.;

5) характером ответственности за нарушение. Нарушение норм права влечет юридическую ответственность, при этом порядок привлечения к юридической ответственности строго регламентирован Действующим законодательством, например порядок наложения штрафа, дисциплинарного воздействия, привлечение к уголовной ответственности и др. При нарушении норм морали применяются, как правило, общественное осуждение либо меры общественного воздействия. Здесь нет установленной процедуры применения к нарушителю мер общественного воздействия;

### ***§3. Правонарушение. Виды правонарушений***

Правонарушение - это виновное, противоправное, социально вредное поведение правосубъектного лица, влекущее юридическую ответственность.

Прежде всего, правонарушение, как и правомерное поведение, является деянием в форме действия либо бездействия, т. е. активное либо пассивное поведение субъекта. Также правонарушение возможно только в рамках волевого деяния субъекта, т. е. осуществляется по собственному желанию, но здесь имеют место негативные последствия такого деяния, и, как правило, исследователи рассматривают категорию вины. Вина - психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его последствиям.

Противоправность деяния может выражаться.

- в несоблюдении запретов, возложенных на субъекта законодательством;
- неисполнении или ненадлежащем исполнении возложенных на субъекта обязанностей либо порядка осуществления юридически значимых действий;
- приобретении субъективных прав при отсутствии необходимых юридических фактов.

Общественная опасность - свойство любого правонарушения; если она отсутствует, нельзя рассматривать деяние как правонарушение. Однако не всякое причинение вреда является правонарушением.

Правонарушение влечет за собой юридическую ответственность - это следующий признак правонарушения, который по своей сути вытекает из противоправности деяния.

Юридический состав правонарушения - это совокупность факторов, необходимых и достаточных для характеристики деяния как правонарушения.

Элементами состава правонарушения выступают объект, объективная сторона, субъективная сторона, субъект.

Объект правонарушения - это охраняемые правом общественные отношения, т. е. это не вещи материального мира в принципе, а например, нарушенное субъективное право (право собственности, право человека на личную неприкосновенность).

В теории государства и права принято выделять общий, родовой, непосредственный объекты правонарушений.

От объекта правонарушения необходимо отличать потерпевшего и предмет правонарушения.

Объективная сторона правонарушения характеризует его с внешней стороны как акт внешнего проявления. Принято выделять обязательные признаки объективной стороны:

- противоправное деяние - это акт человеческого поведения, выраженный в активном действии или бездействии, нарушающий нормы права (деяние может быть в форме физического воздействия либо совершается с помощью жестов; в письменной или устной форме). Следует отметить, что образ мысли, если он не выражен в конкретном действии, не влечет юридическую ответственность;

- вредные последствия противоправного деяния - это вред, ущерб, который причиняется противоправным деянием. Вредные последствия могут носить личный и имущественный характер, также могут различаться по степени тяжести (например, в зависимости от размера похищенного можно квалифицировать кражу);

- причинно-следственная связь между противоправным деянием и его вредными последствиями - это такая связь между явлениями, в силу которой одно из них (причина) с необходимостью порождает другое (следствие). Необходимо, чтобы последствия наступали именно вследствие деяния.

К факультативным признакам объективной стороны относятся место, время, способ, обстановка совершения правонарушения.

Субъективная сторона правонарушения раскрывает отношение субъекта к деянию, его последствиям и направленность воли правонарушителя. К признакам субъективной стороны правонарушения

относятся:

- вина - основной признак правонарушения - это психическое отношение субъекта к деянию и его последствиям. Без вины не может быть и правонарушения. Различают умышленную (умысел прямой и косвенный) и неосторожную (легкомыслие и небрежность) вину;

- мотив, цель, эмоциональное состояние лица - факультативные признаки - в ряде случаев они играют существенное значение, а в других - отношение к ним нейтрально.

Субъект правонарушения - это индивид или организация, совершившие правонарушение и способные нести юридическую ответственность, т. е. являющиеся субъектами права.

Особенности субъекта зависят от вида правонарушения. В одном случае это лицо, достигшее 14 лет, в другом - 25 лет. Как правило, субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы.

#### Виды правонарушений

Правонарушения многообразны, что определяется различными объектами посягательства, субъектами, их совершающими, особенностями объективной и субъективной стороны, характером и степенью общественной опасности и т. д.

В зависимости от объекта посягательства различают: а) правонарушения в сфере экономики; б) правонарушения в сфере управления; в) правонарушения, посягающие на права и законные интересы человека (личности); г) правонарушения против государственной власти и т. д.

В зависимости от характеристик субъекта различают: а) должностные правонарушения; б) правонарушения, совершаемые гражданами; в) правонарушения, совершаемые иностранными гражданами и лицами без гражданства; г) правонарушения, совершаемые должностными лицами коммерческих организаций; д) правонарушения, совершаемые лицами мужского пола; е) правонарушения, совершаемые лицами женского пола и т. д.

С точки зрения объективной стороны составы правонарушений можно разделить на: а) формальные (когда наличие правонарушения определяется независимо от того, наступили или нет вредные последствия); б) материальные (когда указываются вредные последствия противоправных действий или бездействия и учитывается причинная связь между ними). Наиболее распространенной является классификация правонарушений в зависимости от отраслевой принадлежности. В этой связи выделяют конституционные, административные, гражданско-правовые, дисциплинарные, уголовные, уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные правонарушения.

В зависимости от характера и степени общественной опасности правонарушения делятся на две большие группы. В первую группу входят проступки, а во вторую - преступления.

Преступления отличаются максимальной степенью и характером общественной опасности.

Например, законодательное понятие преступления в российском государстве дается в ст. 14 УК РФ. Так, «преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания».

Преступления влекут наиболее тяжкие последствия, а зачастую причиненный ими ущерб является невосполнимым.

Объектами преступлений выступают наиболее значимые общественные отношения, которые находятся на особом контроле у государства.

Субъектом преступления могут быть только физические лица: граждане и должностные лица. Государственные органы, учреждения, политические партии, коммерческие и некоммерческие организации не привлекаются к ответственности. За их уголовно-противоправные деяния ответственность



несут виновные лица, по инициативе, под руководством и при непосредственном участии которых были осуществлены подобные деяния.

Проступки представляют меньшую общественную опасность. Они влекут за собой не наказание (как преступления), а взыскания.

Проступок имеет определенные общие черты с преступлением, поскольку нередко объекты посягательства у них совпадают и по сути дела различаются по тяжести последствий для здоровья и жизни человека и размерам причиненного противоправным деянием ущерба. Сравнение многих составов уголовных преступлений и административных проступков подтверждает этот вывод. В качестве основного критерия разграничения законодатель ввел понятие общественной опасности. Проступки причиняют меньший вред общественным отношениям, нежели преступления, но некоторые правонарушения стоят на грани с преступлениями.

Проступки по своей природе крайне неоднородны, и большинство юристов различают три основных вида: административные, гражданско-правовые и дисциплинарные. В основе деления лежат виды общественных отношений, нарушаемых соответствующими проступками.

#### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Правовая культура: понятие, элементы, формы действия
- 2) Как Вы понимаете «правомерное поведение»
- 3) Дайте характеристику понятиям «правовое воспитание» и «правовое обучение»
- 4) Что такое правонарушение? Охарактеризуйте виды правонарушений

## *Лекция 4. Государство и право. Основы конституционного права Российской Федерации*

*§ 1. Понятие, предмет, метод и источники Конституционного права*

*§ 2. Конституция РФ: понятие, сущность, юридические свойства*

*§ 3. Основы конституционного строя и конституционные  
характеристики российского государства*

*§ 4. Конституционный статус человека и гражданина*

*§ 5. Гражданство*

*§ 6. Органы власти в Российской Федерации*

*1. Президент РФ*

*2. Федеральное Собрание РФ*

*3. Правительство РФ*

*4. Судебная власть РФ*

*5. Местное самоуправление в РФ*

*§ 1. Понятие, предмет, метод и источники конституционного права*

Конституционное право России можно определить как ведущую, системообразующую отрасль российского права, совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих основы правового статуса личности, общественных объединений и иных институтов гражданского общества, экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, организации государства и функционирования публичной власти.

Именно Конституционное право лежит в основе всей правовой системы России, на основе норм данной отрасли права функционирует российское государство и общество.

Конституционное право является самостоятельной отраслью права Российской Федерации. Но данная отрасль имеет существенное отличие от остальных отраслей права. Конституционное право регулирует отношения, складывающиеся во всех сферах жизнедеятельности общества: политической, экономической, социальной, духовной и пр. Конституционное право формулирует лишь основные принципы, базовые правила поведения, которые ложатся в основу норм, детализированных в различных отраслях права.

Различные сферы общественной жизни урегулированы конституционным правом по-разному. В одних сферах жизни общества нормы данной отрасли права регулируют лишь основополагающие отношения, т.е. те, которые определяют содержание всех остальных отношений в соответствующей сфере. Дальнейшая регламентация этих отношений осуществляется гражданским, финансовым, предпринимательским и другими отраслями права. В других сферах общественной жизни предметом конституционного права охватывается более широкий комплекс общественных отношений. Это отношения, которые связаны с основными правами, свободами и

обязанностями человека и гражданина, с территориальным устройством государства, организацией государственной власти, всей политической системы общества.

Таким образом, предметом конституционного права являются те отношения, которые можно назвать базовыми, основополагающими в каждой из областей жизни. Следовательно, отрасль конституционного права можно назвать ведущей, базовой отраслью для всех остальных отраслей законодательства Российской Федерации.

Для метода конституционно-правового регулирования характерно наличие преимущественно императивных норм, т.е. жестких предписаний, правил, не допускающих каких-либо иных вариантов поведения или толкования.

Правовой системе современной России известны следующие виды законов, которые относятся к источникам Конституционного права: Конституция, федеральные законы, конституционно-правовые акты, принимаемые Президентом, Советом Федерации, Государственной Думой, Правительством, декларации о национальном суверенитете, о правах и свободах граждан, конституции и уставы субъектов федерации. § 1.

### **Конституционный строй**

Конституционный строй это:

1. определенная форма, определенный способ организации государства, закрепленный в его конституции;
2. форма (или способ) организации государства, которая обеспечивает подчинение его праву и характеризует его как конституционное государство.

К основам конституционного строя, согласно Конституции РФ, относятся, прежде всего, фундаментальные принципы, которые присущи каждому конституционному государству. В их число входят:

- демократизм, выражающийся в народном суверенитете, принципе разделения властей, идеологическом и политическом многообразии, в признании и гарантировании местного самоуправления;
- правовое государство.

Основу конституционного государства составляют и признание им человека, его прав и свобод высшей ценностью.

### **§2. Конституция РФ: понятие, сущность, юридические свойства**

Основной источник отечественного конституционного права - Конституция РФ. Действующая российская Конституция принята 12 декабря 1993 г. на всероссийском референдуме.

Сущность Конституции проявляется через ее основные юридические свойства:

- 1) выступление в качестве основного закона государства;
- 2) юридическое верховенство;
- 3) выполнение роли основы всей правовой системы страны;

4) стабильность.

Иногда к свойствам (чертам) Конституции относят и другие признаки - легитимность, преемственность, перспективность, реальность и др.

Структурно Конституция РФ состоит из преамбулы (содержащей декларативные, хотя и достаточно значимые положения) и двух разделов. Первый раздел, в содержательном плане основной, в свою очередь включает девять глав. В главе 1 "Основы конституционного строя" изложены принципиальные положения относительно основ государственного и общественного устройства современной России. Глава 2 "Права и свободы человека и гражданина" содержит характеристику различных аспектов конституционно-правового статуса личности в Российской Федерации. В главе 3 "Федеративное устройство" закреплены основные принципы российского федерализма. Три следующие главы (глава 4 "Президент РФ", глава 5 "Федеральное Собрание", глава 6 "Правительство РФ") закрепляют основы правового статуса соответствующих органов государственной власти федерального уровня. В главе 7 "Судебная власть" изложены конституционные основы судебной системы и судебной власти Российской Федерации, а в главе 8 "Местное самоуправление" - конституционные основы осуществления местного самоуправления в России. Глава 9 "Конституционные поправки и пересмотр Конституции" содержит материальные и процессуальные нормы, определяющие порядок изменения основного закона. Второй раздел "Заключительные и переходные положения" - небольшой по объему; значительная часть норм этого раздела уже утратила силу, поскольку истекли переходные сроки для урегулирования соответствующих срезов общественных отношений только на основании положений Конституции РФ 1993 г. В то же время отдельные положения данного раздела, в частности о верховенстве Конституции РФ по отношению к Федеративному договору 1992 г. и к другим внутрифедеративным договорам, а также к прежнему российскому законодательству, продолжают оставаться достаточно важными и принципиальными.

### ***§3. Основы конституционного строя и конституционные характеристики российского государства***

Конституционный строй - это система регулируемых Конституцией экономических, политических, социальных, правовых и нравственных отношений, обеспечивающая подчинение государства и любого лица справедливым, цивилизованным предписаниям. Основная задача Конституции заключается в укреплении основополагающих принципов государства, его отношений с личностью и гражданским обществом. В тексте Конституции эти принципы именуется Основами конституционного строя и составляют главный институт конституционного права. Основам конституционного строя посвящена глава 1 Конституции, закрепляющая демократизм, народный суверенитет, разделение властей, республиканскую форму правления, местное

самоуправление, правовое государство, федерализм, а также приоритетный характер прав и свобод граждан, социальное и светское государство.

Провозглашение России демократическим государством является принципиально важным для страны с сильной авторитарной традицией. Демократический характер государства означает:

- ◆ единственным источником власти в стране (и носителем суверенитета) является многонациональный народ России;
- ◆ власть в стране осуществляется в соответствии с волей большинства при соблюдении и охране прав меньшинства;
- ◆ власть в России формируется и осуществляется в соответствии с демократическими процедурами - посредством свободных выборов и референдума.

Федерализм в нашей стране находится в стадии становления - не в полной мере сложилась его концепция, много проблемных вопросов ставит практика. Обусловлено это тем, что у России нет опыта подлинно федеративных отношений — все предыдущие годы российское государство де-юре (до 1918 г.) или же де-факто (в советский период) было унитарным (несмотря на то, что все предыдущие российские конституции также закрепляли федеративное устройство страны).

Закрепление республиканской формы правления означает:

- ◆ государственная власть в России осуществляется только выборными органами (либо органами и должностными лицами, получающими властные полномочия от тех или иных выборных органов);
- ◆ глава государства получает власть от народа, избирателей, а не по наследству;
- ◆ переход к другой - монархической форме правления возможен только принятием новой конституции страны;
- ◆ посягательство на республиканскую форму правления является антиконституционным и преследуется по закону;
- ◆ монархическая форма правления не может закрепляться (и даже упоминаться) ни в одном из субъектов РФ.

Основным законом в России закреплена полупрезидентская (смешанная) республика - преобладающая форма правления в современном мире.

Социальное государство стремится к созданию равных возможностей для всех членов общества, исключению регулирования общественных отношений по принципу привилегий, выступает гарантом и защитником свобод и интересов не какой-то одной или нескольких отдельных групп, а всех граждан, всего общества.

Ст. 14 Конституции РФ, провозглашающим Россию светским государством. Светское государство – такое государство, которое вообще безразлично по отношению к религии, если последняя остается в сфере духовной свободы и частной жизни. Конституция РФ устанавливает, что никакая религия в нашей стране не может устанавливаться в качестве

государственной или обязательной, а все религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Конституция РФ (гл.1) содержит базовые принципы, которые могут быть отнесены к экономическим и политическим основам конституционного строя России.

Государство сегодня не учреждает экономический строй и не осуществляет детальную регламентацию всех сторон экономической деятельности, а лишь обеспечивает правовыми средствами функционирование рыночной экономики.

К конституционным принципам рыночной экономики в России можно отнести (ст. 8, 9 Конституции РФ):

- единство экономического пространства;
- свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств;
- свободу экономической деятельности и государственную поддержку конкуренции;
- многообразие и равенство форм собственности.

Чрезмерное вмешательство государства недопустимо и в сферу идеологии и политики. Ст. 13 Конституции РФ закрепляет идеологическое и политическое многообразие (плюрализм).

Закрепляя равенство политических партий и общественных объединений перед законом, ч. 5 ст. 13 Конституции РФ определяет пределы идеологического и политического плюрализма. В России установлен ряд запретов на создание и деятельность общественных объединений. Их цели или действия не должны быть направлены на:

- насильственное изменение основ конституционного строя;
- нарушение целостности Российской Федерации;
- подрыв безопасности государства;
- создание вооруженных формирований;
- разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

#### **§4. Конституционный статус человека и гражданина**

Статус человека означает его положение в обществе, т.е. совокупность прав, свобод и обязанностей, которые на него распространяются в силу установления в законе.

Статья 2 Конституции РФ рассматривает человека, его права и свободы в качестве высшей ценности. То есть конституция определяет приоритет интересов личности над интересами государственными.

Защита человека, его прав и свобод требует от государства активных действий и предоставления ему соответствующих прав на случай возможных нарушений прав и свобод человека в повседневной жизни.

В Конституции РФ правам и свободам человека и гражданина посвящена гл. 2. Данная глава определяет основные права и свободы. Их можно разделить на:

- личные права и свободы (право на жизнь, личную неприкосновенность, защиту своей чести и доброго имени, свободу передвижения, определять и указывать национальную принадлежность и др.);
- гражданские права и свободы (право частной собственности, на труд, социальное обеспечение, на жилище, на охрану здоровья и медицинскую помощь, на образование и др.);
- политические права и свободы (право участвовать в управлении делами государства, собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия пикетирование и др.).
- Кроме прав и свобод в конституции закреплены также обязанности (платить законно установленные налоги и сборы, охранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам, защищать Отечество).

Указанные права, свободы и обязанности распространяются не только лиц имеющих гражданство РФ, т.е. граждан, по и любого лица, которое находился на территории РФ, будь то иностранный гражданин или лицо без гражданства.

## **§5. Гражданство**

Гражданство - устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека.

Гражданином государства лицо является не в силу проживания на территории данного государства, а вследствие существующих между лицом и государством особых связей, составляющих содержание гражданства. Государство в законе устанавливает основания, по которым то или иное лицо признается его гражданином, основания приобретения и прекращения гражданства, порядок решения этих вопросов.

Устойчивость отношений гражданства заключается в их постоянном характере: они делятся обычно от рождения до смерти гражданина, для них установлен особый порядок прекращения, не допускающий расторжения их гражданином в одностороннем порядке. Если гражданин желает выйти из гражданства государства, то необходимо обратиться с ходатайством в соответствующие органы власти, которые принимают решение о прекращении отношений гражданства. В соответствии с ч. 3 ст. 6 Конституции РФ лицо не может быть лишено гражданства, т. е. единственный способ потерять гражданство РФ - это желание самого гражданина.

Принципы института гражданства:

1. Гражданство РФ является единым.
2. Гражданство РФ является равным независимо от оснований приобретения (ч. 1 ст. 6 Конституции РФ).
- 3) Гражданство РФ имеет открытый и свободный характер.

4. Гражданин РФ не может<sup>1</sup> быть лишен своего гражданства (ч. 3 ст. 6 Конституции РФ).

5. Гражданин может иметь гражданство другого государства (двойное гражданство).

6. Гражданство РФ основано на отрицании автоматического его изменения при заключении или расторжении брака гражданином РФ с лицом, не принадлежащим к ее гражданству, а также при изменении гражданства другим супругом.

7. Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами (ч. 2 ст. 62 Конституции РФ).

## **§6. Органы власти в Российской Федерации**

### **Президент РФ**

Президент РФ входит в систему федеральных органов государственной власти. В соответствии с Конституцией статус Президента определяется следующим образом:

- Президент РФ является главой государства (ч. 1 ст. 80);
- Президент РФ является гарантом Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина (ч. 2 ст. 80);
- Президент РФ принимает меры по охране суверенитета РФ, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти РФ (ч. 2 ст. 80);
- Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства (ч. 3 ст. 80);
- Президент РФ предоставляет Россию внутри страны и в международных отношениях (ч. 4 ст. 80);
- Президент РФ имеет право председательствовать на заседаниях Правительства Российской Федерации (п. б ст. 83);
- Президент РФ является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ (ч. 1 ст. 87);
- Президент РФ издаем указы и распоряжения (ч. 1 ст. 90);

Пост Президента РФ замещается посредством проведения выборов. Конституцией РФ установлен срок деятельности Президента РФ, он равен четырем годам. Одно и то же лицо не может занимать пост Президента РФ более двух сроков подряд, но, пропустив хотя бы один срок, лицо вновь может участвовать в выборах. Конституцией также установлен возрастной ценз, ценз оседлости и принадлежность к гражданству РФ. Президентом РФ может быть избран гражданин РФ не моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 10 лет.

### **Федеральное Собрание**



Федеральное Собрание - парламент Российской Федерации является представительным и законодательным органом Российской Федерации (ст. 94 Конституции РФ).

Законодательная функция данного органа власти заключается в том, что он осуществляет законотворчество в РФ, т. е. издает законы. Конституцией РФ Федеральное Собрание РФ названо представительным органом власти в силу наделения его представительными функциями, т. е. данный орган власти представляет интересы населения.

Государственная Дума дает согласие Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ, решает вопрос о доверии Правительству РФ, назначает и освобождает от должности Председателя Центрального банка РФ, назначает и освобождает от должности Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов, назначение и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека, объявление амнистии, выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности, принимает федеральные законы.

Совет Федерации РФ обладает правом законодательной инициативы, рассматривает законы, принятые Государственной Думой, решает вопросы, связанные с деятельностью Президента РФ, вступлением и пребыванием в должности и др.

Члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий.

## **Правительство РФ**

Исполнительную власть Российской Федерации осуществляет система исполнительных органов, которую возглавляет Правительство Российской Федерации.

В состав Правительства РФ входят Председатель Правительства РФ, заместители Председателя Правительства и федеральные министры.

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы. Председатель Правительства РФ предлагает Президенту РФ кандидатуры на должности заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров.

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

Правительство РФ руководит работой министерств и иных федеральных органов исполнительной власти и контролирует их деятельность.

Полномочия Правительства РФ реализуются посредством его актов - постановлений и распоряжений, которые издаются на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов и нормативных указов Президента. Постановления и распоряжения Правительства РФ обязательны к исполнению в РФ.

Постановления и распоряжения Правительства РФ в случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ могут быть отменены Президентом РФ (ч. 3 ст. 115 Конституции РФ).

Правительство вправе принимать обращения, заявления и иные акты, не имеющие правового характера.

### **Судебная власть в РФ**

Судебная власть в РФ является самостоятельной ветвью власти, которая призвана осуществлять правосудие. Правосудие представляет собой вид государственной деятельности, направленной на рассмотрение и разрешение различных социальных конфликтов, связанных с действительным или предполагаемым на рушением норм права.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ст. 118 Конституции РФ),

Суды в РФ можно классифицировать следующим образом.

- федеральные суды;
- суды субъектов федерации.

Правосудие непосредственно исполняется судьями, в связи с чем, законодательством определен круг полномочий и гарантий их деятельности. Финансирование судов производится только из федерального бюджета и должно обеспечивать возможность полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с федеральным законом (ст. 124 Конституции РФ).

В соответствии с ч. 5 ст. 32 Конституции РФ граждане РФ имеют право участвовать в отправлении правосудия. В соответствии с федеральным законодательством, в определенных законом случаях, судопроизводство осуществляется с участием присяжных заседателей. Присяжными заседателями могут быть граждане РФ, не имеющие специальных знаний в области права

### **Местное самоуправление в РФ**

Органы местного самоуправления не входят в систему государственной власти. Местное самоуправление обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью. Государством создана возможность формирования муниципальных образований именно с учетом того, что должна быть предоставлена возможность населению решать вопросы, касающиеся непосредственно их, т. е. местного значения. Следовательно, предоставлено

право формировать местные органы власти. Местное самоуправление осуществляется в городах, сельских поселениях и на других территориях с учетом исторических и иных местных традиций (ст. 131 Конституции РФ). Государством предоставлено право формировать органы власти в рамках муниципального образования, но структура органов местного самоуправления определяется населением самостоятельно.

Органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств. Передача переданных полномочий подконтрольна государству.

Местное самоуправление в РФ гарантируется правом на судебную защиту, на компенсацию дополнительных расходов, возникших в результате решений, принятых органами государственной власти, запретом на ограничение прав местного самоуправления, установленных Конституцией РФ и федеральными законами.

Изменение границ территорий, в которых осуществляется местное самоуправление, допускается с учетом мнения населения соответствующей территории.

#### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение конституционного права.
- 2) Назовите источники конституционного права.
- 4) Назовите юридические свойства действующей конституции.
- 5) Перечислите основные конституционные характеристики российского государства.
- 6) Назовите способы приобретения и прекращения гражданства.
- 7) Что является основами конституционного строя?
- 8) Каково государственное устройство РФ?
- 9) Какова структура органов власти РФ?
- 10) В чем заключается статус Президента РФ?
- 11) В чем заключаются конституционные основы местного самоуправления в РФ?

## *Лекция 5. Правосудие и правоохранительные органы*

### *§1. Понятие правосудия. Признаки правосудия*

### *§2. Отличие правосудия от других видов государственной деятельности*

### *§3. Правоохранительная деятельность и правоохранительные органы. Понятие, основные черты и задачи*

### *§4. Функции правоохранительных органов*

### *§5. Конституция РФ - правовая основа деятельности правоохранительных органов*

### *§1. Понятие правосудия. Признаки правосудия*

Предлагается различать правосудие в обычных и особых формах.

Правосудие, осуществляемое в обычных формах, — это деятельность суда (мирового судьи и арбитражного суда) по рассмотрению уголовных и гражданских дел в первой, апелляционной, кассационной инстанциях, а также в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, призванная установить виновность подсудимых, применить к ним меры наказания либо оправдать невиновных, а по гражданским делам — разрешить дело по существу.

Особых форм правосудия — две. Во-первых, это деятельность суда по рассмотрению дел об административных правонарушениях с целью установить виновность лица в совершении правонарушения, наложить административное взыскание либо прекратить дело производством. Во-вторых, — деятельность Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов Российской Федерации, заключающаяся в разрешении по существу подсудных им дел.

Особыми эти две формы являются прежде всего потому, что рассматриваемые в юридической литературе признаки и принципы правосудия в большей степени касаются обычных форм.

### **Признаки правосудия**

Признаки правосудия содержатся в самом определении этого явления.

1. Правосудие — это урегулированная законом (уголовно-процессуальным, гражданским процессуальным, арбитражным процессуальным, административным или Законом о Конституционном Суде) деятельность уполномоченных гос. органов - судов.

2. Правосудие осуществляется лишь по гражданским, уголовным делам, делам об административных правонарушениях, а также по делам, подсудным Конституционному Суду РФ.

3. Рассмотрение уголовных дел и дел об административных правонарушениях отнесено к компетенции судов общей юрисдикции. Гражданские дела могут быть разрешены как судами общей юрисдикции, так и

арбитражными судами. Поэтому правосудие — это деятельность суда общей юрисдикции, арбитражного суда и, кроме того, Конституционного Суда РФ.

4. Правосудие может осуществляться только в рамках одного из предусмотренных законом порядка (инстанции):

- рассмотрение дел по первой инстанции;
- рассмотрение дел в апелляционной инстанции;
- рассмотрение дел в кассационной инстанции;
- рассмотрение дел в надзорной инстанции;
- рассмотрение дел по вновь открывшимся обстоятельствам;
- рассмотрение дел об административных правонарушениях;
- рассмотрение дел, подсудных Конституционному Суду РФ.

5. Правосудие по уголовным делам завершается разрешением вопросов о виновности подсудимых и применением установленных законом мер к виновным либо оправданием невиновных. По делам об административных правонарушениях — наложением административного взыскания либо прекращением дела производством. По гражданскому делу, а также по делам, подсудным Конституционному Суду РФ, правосудие имеет место только в связи с разрешением дела по существу.

Конституционный Суд РФ выделяет, кроме того, четыре специфических признака особой формы правосудия — конституционного судопроизводства, а именно: круг предметов проверки, перечень инициаторов рассмотрения дел, виды процедур конституционного судопроизводства, юридические последствия принимаемых решений.

## **§2. Отличие правосудия от других видов государственной деятельности**

Правосудие осуществляется лишь судами общей юрисдикции, арбитражными судами и Конституционным Судом РФ. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя его осуществление.

Так, согласно ч. 2 ст. 4 Закона о судебной системе в Российской Федерации действуют не только федеральные суды, но и конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации. Конституционные (уставные) суды входят в судебную систему Российской Федерации. Однако правосудия они не осуществляют, так как не рассматривают гражданских дел, не устанавливают виновности, не назначают наказания и тем более не являются Конституционным Судом РФ.

Конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации рассматривают вопросы соответствия законов субъекта Российской Федерации, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта Российской Федерации, органов местного самоуправления субъекта Российской Федерации конституции (устава) субъекта Российской Федерации, а также осуществляют толкования конституции (устава) субъекта Российской Федерации (ч. 1 ст. 27 Закона о судебной системе).

Правосудие по своему содержанию близко к содержанию таких понятий, как уголовный, гражданский и арбитражный процессы. Однако правосудие шире уголовного процесса на объем правосудия по гражданским и арбитражным делам (то же касается остальных видов процесса). Уголовный процесс шире правосудия на объем досудебного и определенную часть судебного производства. Гражданский процесс шире правосудия на величину определенной части гражданского судебного производства (к примеру, оставление заявления без рассмотрения). Аналогично правосудие соотносится с арбитражным процессом.

Суды общей юрисдикции осуществляют не только уголовно-процессуальную и гражданскую процессуальную деятельность, рассматривают дела об административных правонарушениях. Районные суды, например, разрешают вопросы, связанные с исполнением приговора. При этом они условно досрочно освобождают от наказания, заменяют не отбытую часть наказания более мягким, направляют осужденного из специального воспитательного учреждения в места лишения свободы. Исходя из определения правосудия названный вид уголовно-процессуальной деятельности суда правосудием не является.

Согласно требованиям уголовно-процессуального закона прекратить уголовное дело по не реабилитирующим основаниям может следователь, прокурор, а по определенным категориям преступлений — и орган дознания. Они в ходе проведенного расследования признают лицо виновным. Между тем только исходящие от суда признание и провозглашение — от имени государства — виновным в совершении преступления (назначение ему наказания) признаются правосудием. Деятельность следователя, прокурора или органа дознания правосудием признана быть не может.

### ***§3. Правоохранительная деятельность и правоохранительные органы. Понятие, основные черты и задачи***

Правоохранительная деятельность является одним из видов государственной деятельности. Статья 1 Конституции РФ определяет Российскую Федерацию как правовое государство. Это означает, что государство в лице его органов осуществляет свою деятельность на основе норм права, обеспечивает верховенство закона, охрану законных интересов личности, взаимную ответственность государства и граждан.

В ст. 2 Конституции России права и свободы человека провозглашаются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод объявляются обязанностью государства. Таким образом, государство обязывает все свои органы, учреждения уважать и соблюдать законные права и свободы граждан. Все органы законодательной, исполнительной и судебной власти должны принимать меры для поддержания законности и правопорядка в государстве. Строго соблюдая законы, обеспечивая реализацию своих прав гражданами, отстаивая законные государственные интересы, государственные

органы тем самым косвенно участвуют в правоохранительной деятельности, то есть способствуют охране права от нарушений. Однако это важная, но далеко не единственная сторона деятельности большинства государственных органов. В основном, они решают конкретные хозяйственные, культурные, социальные задачи, для достижения которых они и создаются. А для постоянной охраны права от нарушений, для выявления, пресечения и предупреждения правонарушений, применения различных санкций к правонарушителям государство создает специальные органы, для которых правоохранительная деятельность является главной. Эти органы уполномочиваются особыми законами осуществлять правоохранительную деятельность в установленной законом форме.

Таким образом, можно говорить о правоохранительной деятельности в широком и узком смыслах. **В широком смысле** - это деятельность всех государственных органов, обеспечивающих соблюдение прав и свобод граждан, их реализацию, законность и правопорядок. **В узком смысле** - это деятельность специально уполномоченных органов по охране права от нарушений, осуществляемая в установленной законом форме, в соответствии с компетенцией того или иного органа.

Как уже указывалось, государство создает специальные органы, чьей основной целью является защита права от нарушений, выявление, пресечение и предупреждение правонарушений, применение к правонарушителям мер принуждения. Эти органы именуется правоохранительными. Следует указать, что в законодательстве нет понятия правоохранительного органа, нет и перечня тех органов, которые относятся к правоохранительным. В связи с этим в юридической литературе выработан **ряд признаков**, которым должен соответствовать государственный орган для того, чтобы его можно было считать правоохранительным:

1. Правоохранительный орган уполномочивается законом для осуществления правоохранительной деятельности. Как правило, это закон, специально посвященный задачам организации и деятельности этого органа.

2. Правоохранительный орган осуществляет свою деятельность не в произвольной форме, а с соблюдением установленных законом правил и процедур. Нарушение этих правил сотрудниками правоохранительных органов влечет дисциплинарную, административную, материальную или уголовную ответственность.

3. Правоохранительные органы в процессе своей деятельности имеют право применять меры государственного принуждения к лицам, допустившим правонарушение. Эти меры различаются в зависимости от компетенции органа и тяжести совершенного правонарушения.

4. Законные и обоснованные решения, принятые правоохранительными органами, подлежат обязательному исполнению должностными лицами и гражданами. Неисполнение этих решений образует самостоятельное правонарушение, влекущее дополнительную ответственность.

Традиционно к правоохранительным органам относят суд, прокуратуру, органы внутренних дел, органы предварительного расследования, органы юстиции. В последние годы, в связи с развитием системы правоохранительных органов к ним прибавились таможенные органы, органы обеспечения безопасности, органы налоговой службы, налоговой полиции.

Некоторые авторы относят к правоохранительным органам и такие негосударственные организации, как адвокатура, частные охранные и детективные службы. Полагаем, что такой вывод не обоснован. Хотя адвокатура, частные охранные и детективные службы играют значительную роль в защите охраняемых интересов граждан и организаций, они не обладают теми признаками, которые были указаны выше, и в первую очередь не имеют права применять меры принуждения. К тому же в ст. 1 Закона РФ “О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации” прямо указано, что граждане, осуществляющие частную охранную и детективную деятельность, не обладают статусом сотрудника правоохранительного органа. Существует также мнение, что суд в силу своего исключительного положения в государстве не относится к правоохранительным органам. Однако такое суждение не находит достаточной поддержки. Суд отвечает всем перечисленным признакам правоохранительного органа, а то, что он входит в систему этих органов, отнюдь не умаляет его исключительности и важности как субъекта судебной власти.

#### ***§4. Функции правоохранительных органов***

Функции правоохранительных органов - это основные направления их деятельности. Функции, присущие правоохранительному органу, определяют его организацию, структуру и компетенцию. Выделяют следующие ***правоохранительные функции***: конституционный контроль, осуществление правосудия, расследование преступлений, исполнение судебных решений, оперативно-розыскная деятельность, административная деятельность, прокурорский надзор.

Некоторые правоохранительные органы осуществляют только одну функцию. Например, Конституционный Суд осуществляет функцию конституционного контроля. Других функций он не выполняет. А на другие органы возлагается несколько функций. Так, органы внутренних дел осуществляют оперативно-розыскную деятельность, расследование преступлений, административную деятельность.

Конкретные правоохранительные функции имеют право осуществлять только определенные органы. Например, функцию прокурорского надзора могут осуществлять только органы прокуратуры. Другие же функции могут быть возложены на несколько правоохранительных органов. Оперативно-розыскная деятельность осуществляется и органами внутренних дел, и органами федеральной службы безопасности, и органами налоговой полиции, и еще некоторыми другими органами. Некоторые функции тесно взаимосвязаны, за-



висят одна от другой. Функция предварительного расследования предшествует осуществлению правосудия, а функция исполнения судебных решений следует только после судопроизводства.

Наиболее значимой является функция осуществления правосудия. Соответственно и суд занимает в системе правоохранительных органов главенствующее место. Именно суду принадлежит право принимать окончательные решения по уголовным и гражданским делам. Многие другие функции являются обслуживающими по отношению к функции осуществления правосудия.

История развития правоохранительных органов показала, что сосредоточение в одном органе нескольких правоохранительных функций отрицательно сказывается на законности его деятельности. Поэтому в последние годы наблюдается процесс рассредоточения правоохранительных функций между различными органами. Так, функция исполнения судебных решений по уголовным делам, по которым назначено наказание в виде лишения свободы, передана из ведения МВД РФ в Министерство юстиции РФ. Неоднократно ставился вопрос о выделении следственного аппарата из прокуратуры, МВД, ФСБ и ФСНП и создании самостоятельного ведомства, занимающегося только предварительным следствием.

#### ***§5. Конституция РФ - правовая основа деятельности правоохранительных органов***

В правовой основе организации и деятельности правоохранительных органов главенствующее место принадлежит Конституции РФ. В Конституции РФ содержится ряд положений, имеющих принципиальное значение для всех правоохранительных органов, и нормы, относящиеся к конкретным правоохранительным органам. Разумеется, Конституция РФ закрепляет только наиболее важные вопросы организации и деятельности правоохранительных органов. Конституционные положения конкретизируются в иных законах, которые должны в обязательном порядке соответствовать Конституции РФ.

Конституция РФ (ст. 2) провозгласила человека, его права и свободы высшей ценностью и определила обязанностью государства защищать их. Эта обязанность лежит и на всех государственных органах как части государственного аппарата. Установление, содержащееся в ст. 2 Конституции РФ, находит свое отражение и в законодательных актах, принимаемых в последние годы, в частности в УК РФ, нормы которого применяют большинство органов уголовной юстиции.

Конституция РФ содержит ряд статей, являющихся принципами осуществления правосудия (осуществление правосудия только судом, независимость судей, участие граждан в осуществлении правосудия и др.). Большинство из них получили свое развитие в других законах. В то же время ст. 49 Конституции РФ содержит наиболее полную формулировку презумпции невиновности, которая не воспроизведена еще в других законах. Более того, в

Конституции РФ сформулирован еще ряд положений, вытекающих из этого принципа и имеющих принципиальное значение для деятельности правоохранительных органов:

- обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность;
- неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого;
- при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

Эти положения сформулированы более четко, нежели сходные положения в Уголовно-процессуальном кодексе.

Глава 7 Конституции РФ посвящена судебной власти. В ней определяется, каким путем осуществляется судебная власть, каким требованиям должны соответствовать кандидаты на должность судьи, порядок образования и формирования Конституционного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного Суда РФ. В этой же главе определены принципы организации и деятельности прокуратуры, порядок назначения на должности Генерального прокурора РФ и подчиненных ему прокуроров.

Некоторые нормы Конституции РФ имеют прямое действие, ими руководствуются при осуществлении конкретной правоохранительной деятельности. Так, ст. 23 и 25 Конституции РФ допускают ограничение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, проникновение в жилище против воли проживающих в нем лиц только на основании судебного решения. Поскольку уголовно-процессуальное законодательство подобных норм не содержит, суды рассматривают материалы о необходимости таких ограничений прав граждан на основании этих конституционных положений. То же самое касается применения ст. 51 Конституции РФ, согласно которой никто не обязан свидетельствовать против своего супруга и близких родственников. В связи с отсутствием соответствующей нормы следователи, судьи обязаны при допросе разъяснять содержание ст. 51 Конституции РФ. Таким образом, некоторые положения Конституции РФ в настоящее время являются нормами прямого действия.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Понятие правосудия. Признаки правосудия
  - 2) Отличие правосудия от других видов государственной деятельности
  - 3) Правоохранительная деятельность и правоохранительные органы.
- Понятие, основные черты и задачи
- 4) Функции правоохранительных органов
  - 5) Конституция РФ - правовая основа деятельности правоохранительных органов

## *Лекция 6. Основы гражданского права*

### *§1. Понятие и предмет гражданского права*

### *§2. Принципы и методы регулирования*

### *§3. Ограничения гражданского права от других отраслей права*

### *§4. Защита гражданского права и способы защиты гражданского права*

#### *§1. Понятие и предмет гражданского права*

Гражданское право состоит из правовых норм, регулирующих соответствующие общественные отношения. Предмет гражданского права также составляют общественные отношения. Поэтому понятие предмета тесно связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются нормами гражданского права. Круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, необычайно обширен.

Граждане и организации, осуществляя предпринимательскую деятельность, постоянно вступают между собой в общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права. Граждане в своей повседневной жизни, пользуясь услугами различных организаций, также вступают в общественные отношения, регулируемые гражданским правом. Нормы гражданского права распространяют свое действие и на отношения, которые периодически возникают между самими гражданами. Например, при заключении ими договора займа, имущественного найма, дарения и других, не запрещенных законом договоров. Гражданским правом регулируются и отношения, возникающие в результате распространения о гражданине не соответствующих действительности сведений, которые задевают его честь, достоинство или деловую репутацию.

Гражданское право — отрасль права, регулирующая имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Гражданское право, прежде всего, призвано регулировать имущественный оборот в рыночной экономике, поэтому равенство участников означает отсутствие подчинения одного субъекта другому, автономия воли — возможность самостоятельно выбирать линию поведения без постороннего вмешательства, имущественная самостоятельность — обладание материальными благами и свободное распоряжение ими.

Предметом гражданского права являются, во-первых, имущественные отношения. Их объектом может быть не только материальный предмет (дом, автомобиль, магнитофон), но и другие блага, которые нельзя потрогать или увидеть (например, имущественные права аренды, преимущественной покупки, работы и услуги, информация). Их бестелесная форма не мешает им менять

владельцев, обеспечивать исполнение обязательств, в общем, быть объектом гражданских прав наравне со своими осязаемыми и видимыми "собратями".

Нахождение объекта гражданских прав у какого-либо лица образует вещные гражданско-правовые отношения. Владелец вещи (например, собственник автомобиля) окружен безликим морем других субъектов гражданского права. Наш собственник имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться автомобилем с одновременной обязанностью соблюдать права остальных субъектов. С другой стороны, любой субъект гражданского права может требовать от собственника соблюдения законных прав других лиц (скажем, не ездить на автомобиле по тротуарам), обязуясь при этом не совершать действий, наносящих собственнику ущерб.

Другую группу имущественных отношений составляют обязательственные отношения. Они связывают лишь ограниченное число субъектов гражданского права при переходе имущества от одного лица к другому (например, собственник продает автомобиль другому гражданину).

Личные неимущественные отношения, не имея в своей основе материального блага, тем не менее, также регулируются гражданским правом, поскольку их свойства (в частности, принадлежать юридически равным субъектам правоотношений) позволяют применять к личным неимущественным отношениям те приемы правового воздействия, которые характерны для гражданского права. Ряд личных неимущественных отношений тесно связан с имущественными (так, неимущественное право авторства на произведение автоматически дает возможность его обладателю получить вознаграждение при опубликовании произведения). Другие неимущественные отношения лишены такого свойства. К ним относятся: право на доброе имя, деловую репутацию, личную и семейную тайну и др. Эти неотчуждаемые блага имеют первостепенное значение не только для участников правоотношений как субъектов гражданского оборота, но охраняются и в других общественных отношениях, поэтому участие гражданского права в их регулировании есть реализация принципа всемерной защиты этих прав.

Гражданское право является юридической формой экономических отношений. Оно не только даёт форму базисным явлениям, так как имеет дело с отношениями производства, распределения, обмена и потребления, получающими отражение в волевых отношениях, но и ищет новые формы для этих развивающихся явлений,

Под гражданским правом понимают: 1) отрасль права как систему норм; 2) гражданское законодательство как систему нормативных актов; 3) науку как систему знаний о гражданско-правовых явлениях и как деятельность по производству новых знаний; 4) учебный курс как систему информации о гражданско-правовых знаниях.

Предмет правового регулирования отрасли - сходные общественные отношения, лежащие в основе деления системы права на отрасли, регулирующие данную отраслью права.

Предмет гражданского права – основанные на равенстве, автономии, воли и имущественной самостоятельности участников, а в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством, и на властном подчинении одной стороны другой, имущественные отношения, а также основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, связанные с имущественными личными неимущественными отношениями и личными неимущественными отношениями, не связанными с имущественными, если иное не вытекает из сути этих отношений.

Основную группу отношений, регулируемых нормами гражданского права, составляют имущественные отношения. Понятие имущественных отношений неразрывно связано с понятием имущества.

Понятие "имущество" в праве применяется для обозначения: 1) совокупности вещей и материальных ценностей, находящихся в собственности лица или в отношении которых у него есть иное вещное право; 2) совокупности вещей и имущественных прав на получение вещей или иного имущественного удовлетворения от других лиц (актив; например, устанавливая правила об ответственности юридических лиц по своим обязательствам, законодатель определяет её объемы пределах, как правило, закрепленного за ним имущества на которое по закону может быть обращено взыскание); 3) совокупности вещей, имущественных прав и обязанностей, которые характеризуют имущественное положение их носителя (актив и пассив; с этим пониманием имущества связано универсальное правопреемство – переход к другому лицу актива и пассива т.е прав и обязанностей при наследовании и прекращении юридических лиц вследствие организации).

Имущественные отношения возникают в процессе производства, распределения, обмена и потребления средств и продуктов производства.

Имущественные отношения в современном обществе многочисленны и разнообразны, что обуславливает их комплексное регулирование практически всеми отраслями права. В качестве специфики регулируемых гражданским правом имущественных отношений различные авторы называют их связь с действием объективного экономического закона стоимости, возмездность, их товарно-денежную форму и др.

По содержанию имущественные отношения делятся на:

связанные с принадлежностью имущества (статика):

а) отношения собственности, возникающие в связи с нахождением имущества у собственника;

б) отношения собственности, возникающие в связи с нахождением имущества у лиц, не являющихся его собственниками;

связанные с переходом имущественных благ от одних лиц к другим (динамика):

а) обязательства, возникающие на основе договора;

б) деликатные обязательства:

возникающие из причинения вреда;

возникающие из неосновательного обогащения или сбережения имущества;

в) отношения по наследованию.

Наряду с имущественным предметом гражданско-правового регулирования являются также личные неимущественные отношения. Они характеризуются следующими основными чертами:

отсутствие экономического содержания независимо от их связи с имущественными отношениями;

нематериальные блага в качестве их предмета: имя, честь, достоинство, авторство на произведение науки, литературы и др.;

возникновение по поводу нематериальных благ, неотделимых от личности.

## ***§2. Принципы и методы регулирования***

Под принципами гражданского права понимаются основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений. Принципы гражданского права пронизывают все гражданское законодательство, отражая его наиболее существенные свойства. Поэтому правильное понимание и применение норм гражданского законодательства возможно только с учетом общих принципов гражданского права.

Принципы гражданского права не только пронизывают насквозь все гражданское законодательство, "растворяясь" в его правовых нормах но и, будучи "извлеченными" из всей массы гражданского законодательства, нашли свое непосредственное отражение в ст. 1 ГК. Значение такого законодательного решения трудно переоценить. Законодательно закрепленные принципы гражданского права могут непосредственно применяться при регулировании общественных отношений, входящих в предмет гражданского права. В частности, принципы гражданского права применяются, если есть пробелы в гражданском законодательстве и возникает необходимость в применении аналогии права. Это означает, что для регулирования общественных отношений, не урегулированных конкретной нормой гражданского права, применяются основные начала гражданского законодательства, то есть принципы гражданского права. К таким принципам гражданского права относятся следующие:

1. Принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования.

2. Принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права.

3. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела.

4. Принцип неприкосновенности собственности.

5. Принцип свободы договора.

б. Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации.

Принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования. Значение данного принципа в условиях рыночной экономики чрезвычайно велико. Рыночная экономика может успешно развиваться только в том случае, если субъекты гражданского права обладают необходимой свободой, проявляют предприимчивость, инициативу и иную активность в сфере гражданского оборота. Последнее было бы невозможно без воплощенного в нормах гражданского права принципа дозволительной направленности гражданско-правового регулирования общественных отношений. Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы права сформулированы на базе общего правила: "разрешено все то, что не запрещено законом". В соответствии с этим правилом субъекты гражданского права могут совершать любые действия, не запрещенные законом. В частности, граждане и юридические лица, наделенные общей правоспособностью, могут заниматься любыми видами предпринимательской и иной деятельности, не запрещенной законом.

Другим проявлением рассматриваемого принципа является то обстоятельство, что большинство норм гражданского права носит диспозитивный характер. Применение этих норм всецело зависит от усмотрения участников гражданского оборота. Они могут исключить применение диспозитивной нормы к своим отношениям, могут изменить ее содержание в целом или какой-либо ее части и т. д. Благодаря тому, что в основе гражданского законодательства лежат диспозитивные нормы, субъекты гражданского права могут реализовывать свою правоспособность по своему усмотрению, приобретать субъективные права или не приобретать их, выбирать конкретный способ их приобретения, регулировать по своему усмотрению содержание правоотношения, участниками которого они являются, распоряжаться принадлежащими им субъективными правами, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права и т. д.

Субъекты гражданского права могут приобретать права и возлагать на себя обязанности, не только предусмотренные законом и иными правовыми актами, но и такие права и обязанности, которые не предусмотрены гражданским законодательством, если они не противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства (ст. 8 ГК).

Наиболее эффективное развитие гражданского оборота происходит тогда, когда его участники вступают в отношения друг с другом и осуществляют свою деятельность в рамках этих отношений в соответствии со своими интересами, воплощенными в принадлежащих им правах. С учетом этого гражданское законодательство устанавливает, что субъекты гражданского права по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (п.1 ст.9 ГК). Усмотрение субъектов гражданского права при осуществлении принадлежащих им прав опирается только на их имущественные и иные интересы. Никто не

вправе диктовать участникам гражданских правоотношений, как осуществлять принадлежащие им права.

Вместе с тем свобода усмотрения участников гражданских правоотношений не безгранична и существует в определенных юридических рамках. Действующее законодательство устанавливает соответствующие пределы осуществления гражданских прав. Так, в соответствии с п. 1 ст. 10 ГК не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции. В п. 3 ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК установлено, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В этих нормах находит отражение наиболее оптимальное сочетание частного и публичного интереса в гражданском обществе.

Участник гражданского правоотношения может воспользоваться принадлежащим ему правом, а может и не воспользоваться, отказавшись от его осуществления. При этом отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 2 ст. 9 ГК). В частности, не прекращает существования права на судебную защиту нарушенного гражданского права оговорка, сделанная сторонами в договоре о том, что все разногласия между ними решаются путем переговоров без обращения в суд за разрешением возникшего спора.

Поскольку осуществление и защита гражданских прав зависят от усмотрения участников гражданского оборота, органы государственной власти и местного самоуправления, а также иные лица не вправе понуждать участников гражданских правоотношений к осуществлению или защите их субъективных прав. Правовые акты также не могут устанавливать обязанность участников гражданских правоотношений по осуществлению или защите принадлежащих им прав и тем более вводить санкции в отношении тех лиц, которые не предъявляют иски о защите нарушенных гражданских прав, как это имело место в недалеком прошлом.

Принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права. Этот принцип означает, что ни один субъект в гражданском праве не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами гражданского права. Одним из проявлений указанного принципа является то, что одни и те же нормы права распространяются на отношения с участием граждан и на отношения с участием организаций, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

Этот принцип проходит через все структурные подразделения гражданского законодательства. Так, если в ранее действовавшем законодательстве предусматривалось два срока исковой давности: три года для отношений с участием граждан и один год для отношений между организациями, то в ныне действующем законодательстве закреплен единый



для всех субъектов гражданского права трехгодичный срок исковой давности. В подотрасли "право собственности и другие вещные права" этот принцип воплощен в правиле о том, что права всех собственников защищаются равным образом (п. 4 ст. 212 ГК), что внесло существенные изменения в ранее действовавшее законодательство, предусматривавшее повышенную защиту социалистических форм собственности.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы права выражают в первую очередь частные интересы участников гражданского оборота. В соответствии с этим в указанных нормах воплощен принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Это означает, что органы государственной власти и местного самоуправления и любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. Так, органы государственной власти и местного самоуправления не вправе указывать гражданам и юридическим лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, какие товары (работы, услуги) им производить, на каких условиях и по каким ценам их реализовывать.

Статья 23 Конституции РФ предусматривает право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. В п. 1 ст. II Закона "Об информации, информатизации и защите информации" содержится запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни.

Следует иметь в виду, что не допускается только произвольное вмешательство в частные дела. В тех случаях, когда частные интересы входят в противоречие с публичным интересом, гражданское законодательство допускает вмешательство в частные дела граждан и юридических лиц. В этих случаях в гражданское законодательство вкрапливаются публично-правовые элементы, без которых не может обойтись ни одно гражданское общество. Так, в соответствии с п. 1 ст. 49 ГК отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Принцип неприкосновенности собственности. Этот принцип закладывает основы имущественного порядка в экономике. В соответствии с этим принципом нормы гражданского права обеспечивают собственникам возможность стабильного осуществления правомочий по владению, пользованию и распоряжению, принадлежащим им имуществом, без чего невозможно функционирование не только рыночной, но и, в принципе, любой экономики. Ни один субъект гражданского права не может быть лишен своего имущества иначе, чем по решению суда (п. 3 ст. 35 Конституции РФ). Чрезвычайно важным обстоятельством является то, что решение суда о прекращении права собственности может быть вынесено только в случаях, прямо предусмотренных законом. Перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника, содержащийся в ст. 235 ГК, является

исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Нормы гражданского права защищают собственность граждан, юридических лиц и других субъектов гражданского права от посягательства со стороны любых лиц, включая органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Принцип свободы договора. Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. Закрепление этого принципа в гражданском праве означает отказ законодателя от понуждения к заключению договора на основе обязательных для сторон планово-административных актов. Это является чрезвычайно важным в условиях рыночной экономики, не допускающей административного вмешательства в гражданский оборот.

Вместе с тем в отдельных случаях в общественных интересах в гражданском законодательстве имеются и отступления от указанного принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы (п. 3 ст. 426 ГК).

Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации. Единый рынок не терпит каких-либо внутренних границ и барьеров. Поэтому ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК устанавливают, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. В соответствии с указанным принципом субъекты Российской Федерации и другие лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации. На всей территории Российской Федерации должны быть одни и те же "правила игры" при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, реализуемой в рамках гражданских правоотношений.

На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Так, в соответствии с п.1 ст.7 Закона "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" не допускается издание актов или совершение действий, устанавливающих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации, республики, края, области, района, города, района в городе в другой.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 74 Конституции РФ).

При раскрытии сущности гражданского права надо учитывать специфику не только не только его предмета, но и его метода. Если предмет отвечает на вопрос "что регулирует" отрасль, то метод "как регулирует".

Метод правового регулирования – система специфических способов, средств, приёмов, посредством которых право, как регулятор общественных отношений воздействует на них в нормативном порядке, устанавливая правила поведения их участников, предоставляя им права и наделив их обязанностями.

Гражданско-правовой метод – способ воздействия на общественные отношения, который является дозволительным, характеризуется наделением субъектов на началах их юридического равенства способностью правообладания, диспозитивностью и инициативой, обеспечивает установление правоотношений на основе правовой и имущественной самостоятельности сторон. Отсюда вытекают характерные черты, специфика этого метода.

Равенство участников гражданско-правовых отношений означает равные критерии возникновения, изменения и прекращения субъективных гражданских прав у их носителей независимо от материального и социального неравенства, организационно-властной зависимости друг от друга, а также равные критерии ответственности за гражданские правонарушения. Речь идёт о равенстве общего правового положения участников гражданских правоотношений. Эта идея проходит через все институты гражданского права. "Способности иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признаётся в равной мере за всеми гражданами" (п.1 ст. 17 ГК РФ). "Права всех собственников защищаются равным образом" (п. 4 ст.212 ГК РФ). От этой идеи производны все остальные признаки гражданского права.

Автономия воли участников гражданско-правовых отношений означает способность лица и имеющуюся у него (предоставленную государством) возможность самостоятельно и свободно формировать и проявлять свою волю. "Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своём интересе" (п.2 ст.1 ГК РФ).

ГК РФ даёт широкий и открытый перечень оснований возникновения гражданских прав обязанностей (ст. 8 ГК РФ). Главным образом отношения между участниками гражданского оборота как равными и свободными в своём волеизъявлении субъектами возникает в силу их соглашения (договора), т.е. их инициативного волевого акта. "Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора" (п.2 ст.1 ГК РФ). Сторонам предоставлено право определять характер взаимоотношений между ними полностью или в определённой мере по собственному усмотрению, а также широкая возможность выбора между несколькими вариантами поведения в пределах, установленных законом (диспозитивность).

ГК РФ провозглашает беспрепятственное осуществление гражданских прав и недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. "Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального

закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства" (п.2 ст.1 ГК РФ). К этим основаниям ограничения гражданских прав, воли участников гражданских правоотношений можно добавить целевое назначение используемого блага, охрану окружающей среды, природы и культурных ценностей.

Положение участников гражданских правоотношений определяется характером этих отношений. Прерогатива имущественных отношений в предмете гражданского права, их товарно-денежный, стоимостный характер обуславливают имущественную самостоятельность их участников. Они выступают в качестве обладателей обособленного имущества, наделённых распорядительной самостоятельностью.

Право обладать имуществом и совершать сделки с ним входит в содержание правоспособности гражданина (ст.18 ГК РФ). Имущественная обособленность признаётся конституирующим признаком юридического лица. "Собственник в праве по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и другим правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц..." (п. 2 ст. 209 ГК РФ). ГК РФ провозглашает неприкосновенность собственности (п. 1 ст. 1 ГК РФ).

Признание необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав влечёт за собой защиту гражданских прав от правонарушений. Право на защиту, как и субъективное гражданское право в целом, есть мера возможного поведения управомоченного лица и включает в себя несколько возможностей, обеспечивающих реализацию субъективного права на различных её этапах и в различных ситуациях. Участники гражданских правоотношений имеют равное право на защиту и свободны в выборе конкретной возможности защиты (равенство и диспозитивность).

Самозащита гражданских прав и применение предоставленных законом мер оперативного воздействия, предполагающие собственные действия управомоченного лица, связаны с таким элементом автономии воли, как инициатива. Обращение к компетентным государственным или общественным органам с требованием применить к правонарушителю меры государственно-принудительного характера, в том числе задействовать механизм гражданско-правовой ответственности, развивает такую характеристику метода гражданского права, как равенство сторон, так как споры между ними разрешает орган, не связанный в административном в административном отношении ни с одной из сторон.

Ст. 12 ГК РФ содержит открытый перечень способов защиты гражданских прав, которые могут применяться этими органами в зависимости от объекта и характера нарушения защищаемого права. В основном они носят восстановительный характер. В гражданском праве принуждение по отношению к другим средствам правового воздействия (прежде всего –

наделению правом и возложению обязанности) играет вспомогательную роль, поскольку эта отрасль регулирует нормальные отношения в обществе.

Особенности гражданско-правовой ответственности – её имущественный характер, компенсационный характер, принцип полного возмещения вреда или убытков. Воздействие оказывается не только на личность правонарушителя, сколько на его имущественную сферу указанных в законе третьих лиц. Даже защита личных неимущественных прав предусматривает имущественно-стоимостные меры воздействия, например денежную компенсацию (ст. 151, п. 5 ст. 152 ГК РФ).

Для гражданского права важны не штрафные меры, а восстановление имущественно или лично-правового положения, которое существовало до факта правонарушения. "Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причинённых ему убытков..." (п.1 ст.15 ГК РФ). "Уплата настройки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательств в натуре..." (п. 1 ст.396 ГК РФ). Исключение из общего правила представляет собой альтернативный принцип возмещения вреда: "Удовлетворяя требования о возмещении вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить повреждённую вещь и т.п.) или возместить причинённые убытки (пункт 2 статьи 15, ст. 1082 ГК РФ). Здесь сохраняется лишь общий принцип полного возмещения вреда (п.1 ст. 1064 ГК РФ)

Спецификой современного этапа развития гражданского права является его применение к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым или другим финансовым и административным отношениям (п. 3 ст. 2 ГК РФ). Но это допускается только в случаях, прямо предусмотренных законодательством.

В принципе гражданское право устанавливает в целом единый правовой режим для всех отношений: как с участием гражданина-потребителя, так и с участием предпринимательских структур. Хотя споры с участием граждан-потребителей – это споры, относящиеся к ведению общих судов, а споры, в которых, с обеих сторон участвуют предприниматели, это споры, подведомственные, как правило, арбитражным судам, но и общие суды, и арбитражные применяют одно и то же – гражданское – законодательство.

Устанавливая общий правовой режим, ГК одновременно проводит определённую индефференциацию между предпринимательскими отношениями и отношениями с участием гражданина как потребителя, которая проходит через все институты (собственности, договорные и т.д.).

Различна мера свободы и мера ответственности для потребителей и предпринимателей. В ГК намечена линия на защиту (в первую очередь, со стороны государства) гражданина-потребителя как более как более слабой

стороны, однако она не во всех случаях подкреплена конкретными механизмами. Ещё менее однозначно решается вопрос о свободе договора.

Например, участникам гражданского оборота предоставляется возможность исполнить обязательство досрочно, если это не запрещено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекает из существа обязательства. В то же время досрочное исполнение обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательского предпринимательской деятельности, допускается только тогда, когда это прямо предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства или вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства, т.е. действует две прямо противоположные презумпции: для предпринимателей – против возможности досрочного исполнения обязательства и для всех иных участников гражданского оборота – в пользу такой возможности (ст. 315 ГК РФ).

В ст.321 и 322 ГК РФ содержится указание на то, что при множественности кредитов у одного должника, такие содолжники и такие сокредиторы признаются долевыми. Это означает, что каждый из содолжников должен исполнять, а каждый из сокредиторов вправе требовать исполнение обязательства только в пределах своей доли. В то же время в обязательстве, связанном с предпринимательской деятельностью, всё обстоит наоборот: все сокредиторы и все содолжники предполагаются солидарными, т.е. каждый из сокредиторов вправе требовать исполнения обязательства в свою пользу в полном объёме, а каждый из содолжников обязан по требованию кредитора и по его выбору исполнить обязательство в полном объёме. Солидарная ответственность – это повышенная ответственность.

Статья 310 ГК РФ устанавливает, что односторонний отказ от исполнения обязательства недопустим, за исключением случаев, установленных законом. Но для предпринимательских отношений делается исключение: односторонний отказ от исполнения обязательства между предпринимателями допускается и в тех случаях, когда это предусмотрено договором.

Особое значение имеет различие, проведённое в статье, посвящённой основаниям ответственности за нарушение обязательств. Вслед за Кодексом 1964г. Новый Кодекс предоставляет должнику, не исполнившему или надлежащим образом исполнившему обязательство, возможность освободиться от ответственности, доказав отсутствие своей вины (нарушение обязательства не связано ни с умыслом, ни с неосторожностью должника).

Иное решение содержится в Кодексе 1994 г. В отношении нарушения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности. В этом случае действуют прямо противоположный принципу вины "принцип причинения". Последний означает, что должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства независимо от наличия или отсутствия вины в нарушении обязательства. Освобождает от ответственности только действие непреодолимой силы. В ряде случаев профессиональный участник гражданского оборота несёт ответственность и за действие

неопределимой силы, а от ответственности его освобождает только умысел потерпевшего.

Общая тенденция развития гражданского права и законодательства состоит в расширении сферы действия диспозитивных норм и ориентации императивных норм на защиту более слабой стороны правоотношения.

### ***§3. Отграничение гражданского права от других отраслей права***

Рассмотренные принципы и методы регулирования гражданского права, позволяют отграничить их от иных отраслей права. В то же время каждая отрасль отличается и каким-либо своим признаком.

Гражданское и административное право. Представление о гражданском праве будет более полным и ясным в случае его четкого и последовательного размежевания с примыкающими к нему иными отраслями права. Любая деятельность человека требует определенной организации. Поэтому в любой сфере деятельности человека неизбежно складываются организационные отношения. Те организационные отношения, которые возникают в сфере производства, распределения, обмена или потребления, самым тесным образом связаны с возникающими там же имущественно-стоимостными отношениями. Так, для занятия строительной деятельностью необходимо получить лицензию от компетентного органа государственного управления.

Гражданское и трудовое право. Для разграничения гражданского и трудового права принципиальное значение имело то обстоятельство, что в соответствии со сложившейся в нашей стране концепцией рабочая сила не признавалась товаром. Соответственно считались утратившими стоимостный характер и имущественные отношения, возникавшие по поводу трудовой деятельности человека (трудовые отношения). Поэтому их правовое регулирование осуществлялось не гражданским, а трудовым правом, в котором не применяется метод юридического равенства сторон, а отдается приоритет юридическим интересам работника.

Гражданское и природоресурсное право. Поскольку земля, ее недра, леса, воды и другие природные объекты не созданы трудом человека, а даны ему самой природой, долгое время считалось, что возникающие по поводу природных объектов отношения также лишены стоимостного признака и поэтому должны регулироваться нормами особой отрасли, именуемой природоресурсным правом.

Гражданское и финансовое право. Имущественные отношения, которые возникают в процессе деятельности органов государственного управления в связи с накоплением денежных средств и распределением их на общегосударственные нужды, лишены стоимостного признака. В рамках указанных отношений деньги не выступают как мера стоимости, а выполняют функцию средства накопления. Их движение осуществляется по прямым безэквивалентным связям, не носящим взаимооценочного, а стало быть, и стоимостного характера. Поэтому указанные имущественные отношения

регулируются нормами финансового права. Это нашло отражение в п.3 ст.2 ГК РФ, в котором предусмотрено, что

#### **§4. Защита гражданского права и способы защиты гражданского права**

**Защита гражданских прав**— одно из правомочий субъективного гражданского права, направленное на защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав. Защита гражданских прав осуществляется общегражданскими, арбитражными и третейскими судами в соответствии с подведомственностью дел, установленной гражданско-процессуальным законодательством (п.1. ст.11 ГК). Право на защиту - это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

##### **Способы защиты гражданских прав (ст. 12 ГК):**

- признание права;- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;- признание сделки действительной;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности,
- применение последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; - самозащита права;
- применение мер оперативного воздействия;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

Содержание каждого из указанных способов защиты и порядок его применения конкретизируются в нормах общей части гражданского законодательства (ст. 13-16 ГК), в нормах, относящихся к институтам сделок, права собственности, обязательственного права. Порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъективного права и характера его нарушения.**Юрисдикционная форма защиты** - это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государством органами. Юрисдикционная форма защиты означает возможность защиты гражданских прав в судебном или административном порядке.



**Неюрисдикционная форма защиты** гражданского права - защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к государственным и иным уполномоченным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия. Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, соразмерных нарушению права, направленных на охрану его личных или имущественных прав или интересов, интересов и прав других лиц и государств. Одним из способов самозащиты гражданских прав является необходимая оборона. Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были нарушены ее пределы (ст. 1066 ГК). Следовательно, необходимой обороной признаются такие меры защиты прав, которые причиняют вред их нарушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возмещению, поскольку признаются правомерными (допустимыми). Другим способом самозащиты гражданских прав является действие управомоченного лица в условиях *крайней необходимости*. Под действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости, понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами (ст. 1067 ГК). Указанные действия допустимы, если причиненный вред менее значителен, чем вред предотвращенный.

**Под мерами оперативного воздействия** понимаются такие юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной в гражданском правоотношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам. К ним, в частности, относятся: односторонний отказ от нарушенного другой стороной договора, задержка выдачи груза получателю до внесения им всех причитающихся платежей и т.п. Прежде всего названные меры являются мерами правоохранительными. Они применяются управомоченным лицом лишь тогда, когда обязанная сторона допустила те или иные нарушения, например не выполнила обязательства в установленный срок, уклоняется от выполнения тех или иных действий, систематически задерживает платежи, ненадлежаще исполняет обязательства и т.п. Другая особенность мер оперативного воздействия состоит в том, что их применение носит односторонний характер.

**К мерам правоохранительного характера**, применяемым к нарушителям гражданских прав компетентными государственными органами, относятся те способы защиты гражданских прав, которые реализуются в юрисдикционной форме - в судебном или административном порядке. Меры **государственно-принудительного** порядка, применяемые компетентными государственными органами, условно можно подразделить на два блока. Первый блок составляют

меры государственно-принудительного порядка, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности.

Второй блок составляют меры гражданско-правовой ответственности.

*Убытки* – расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ч.2 п.2 ст.15 ГК).

### **Сроки осуществления и защиты гражданских прав**

**Срок**—разновидность юридических фактов (событие), определенный момент или отрезок времени, с наступлением или истечением которого законодательство связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, а также наступление юридических последствий. Срок может определяться календарной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (ст. 190 ГК). Они могут классифицироваться по способам исчисления, основаниям установления, характеру определения, по назначению. Так, они могут определяться как промежутком (отрезком) времени, так и точным моментом. Сроки могут устанавливаться нормативным актом, соглашением сторон или односторонней сделкой (по воле участников правоотношения), а также судебным решением. По характеру определения законом или договором можно выделить сроки императивные и диспозитивные, определенные и неопределенные, общие и частные.

#### **Правила исчисления сроков:**

1) сроки могут исчисляться минутами, часами, днями, неделями, месяцами, годами;

2) течение срока начинается на следующий день после календарной даты или события, с которым связано его начало (ст. 191 ГК);

3) правила определения окончания срока зависят от единицы, которой измеряется срок:

- срок, исчисляемый днями, истекает в 24.00 последнего дня срока (если срочное действие совершается в организации — в момент прекращения соответствующих операций);

- срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока;

- срок, исчисляемый в полмесяца, истекает в пятнадцатый день от начала исчисления;

- срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока, а при его отсутствии - в последний день этого месяца;

- срок, исчисляемый кварталами, истекает аналогично месяцам, считая квартал за три месяца (начало отсчета кварталов ведется с начала года);

- срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие число и месяц последнего года срока.

Если последний день срока — нерабочий, днем окончания срока считается ближайший следующий рабочий день.

**Виды сроков** разнообразны, они классифицируются по следующим основаниям:

1) по субъекту установления сроки различаются как законные, договорные, судебные;

2) по правовым последствиям сроки делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие;

3) по степени обязательности для сторон гражданского правоотношения сроки делятся на императивные (неизменяемые) и диспозитивные (изменяемые);

4) по степени распространяемости сроки делятся на общие и специальные;

5) по степени определенности сроки делятся на абсолютно определенные, относительно определенные и неопределенные;

6) по назначению сроки делятся на сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения обязанностей и сроки защиты гражданских прав;

7) сроки осуществления гражданских прав делятся на сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, претензионные сроки, гарантийные сроки, сроки годности, сроки службы, сроки реализации товаров, сроки хранения товаров;

8) сроки исполнения обязанностей делятся на общие и промежуточные. **Императивные** сроки не могут быть изменены соглашением участников гражданских правоотношений. Таково, в частности, подавляющее большинство сроков, установленных нормами корпоративного и наследственного права. В отличие от них **диспозитивные** сроки могут изменяться соглашением сторон, например, во многих договорах. **Определенные** сроки исчисляются путем указания их длительности либо точных моментов их начала и окончания. Так определены законом давностные сроки. *Неопределенные* сроки устанавливаются путем указания каких-либо приблизительных критериев, соответствующих конкретной ситуации ("разумный срок" исполнения обязательства в соответствии с п. 2 ст. 314 ГК, "соразмерный срок" для устранения недостатков товара или работы, "момент востребования" и т.п.), либо вообще не определяются (при заключении договора без указания срока его действия). Обычно это имеет место в договорных обязательствах. Здесь же встречаются **общие и частные** сроки. Последние конкретизируют общий срок, например промежуточные сроки завершения отдельных этапов работы, производящейся по договору подряда (п. 1 ст. 708 ГК). Сроки существования гражданских прав представляют собой сроки действия субъективных прав во времени. Они призваны обеспечить управомоченным лицам время для реализации их прав и вместе с тем придать известную определенность и устойчивость гражданскому обороту. С

истечением данного срока субъективное гражданское право прекращается, а возможность его реализации утрачивается. Так, срок действия доверенности не может превышать трех лет (п. 1 ст. 186 ГК), авторское право по общему правилу действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти (п. 1 ст. 27 Закона об авторском праве и смежных правах), а патент на изобретение - в течение 20 лет с даты поступления заявки в патентное ведомство (п. 3 ст. 3 Патентного закона). Следует учитывать, что среди гражданских прав имеются бессрочные субъективные права, например, право собственности.

**Пресекательные**(преклюзивные) сроки устанавливают пределы существования гражданских прав. Они предоставляют управомоченным лицам строго определенное время для реализации их прав под угрозой прекращения этих прав. Так, если сумма денежных средств, числящихся на банковском счете клиента, окажется меньше предусмотренного банковскими правилами или договором минимума и не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения клиента об этом, банк вправе расторгнуть по суду договор с таким клиентом (п. 2 ст. 859 ГК). Для принятия наследства наследником предоставляется шесть месяцев с момента открытия наследства (ст. 546 ГК РСФСР 1964 г.), по истечении которых право на принятие наследства по общему правилу утрачивается. Такого рода сроки по сути являются санкциями за недолжное осуществление или неосуществление прав, как правило досрочно прекращающими само субъективное гражданское право. В этом качестве они представляют собой сравнительно нечасто встречающееся исключение. С ними нельзя отождествлять любые сроки существования гражданских прав, имеющие иное назначение.

**Гарантийные сроки**- периоды времени, в течение которых продавец, изготовитель или иной услугодатель гарантирует пригодность товара (вещи) или услуги для использования по обычному назначению, а приобретатель (пользователь) вправе потребовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара (услуги) либо применения иных установленных законом или договором последствий. Такие сроки установлены, в частности, ст. 470 и 471 ГК для проданных товаров (вещей), ст. 722 ГК для результатов подрядных работ и т.д. Разновидностью гарантийных сроков являются сроки службы, которые устанавливаются для товаров (работ) длительного пользования (п. 1 ст. 5 Закона о защите прав потребителей). В отличие от них **сроки годности**, устанавливаемые для продуктов питания, медикаментов и некоторых других товаров (вещей) (ст. 472 ГК; п. 4 ст. 5 Закона о защите прав потребителей) представляют собой периоды, по истечении которых товар считается непригодным для использования по назначению и потому не подлежит реализации (продаже). Они представляют собой разновидность *пресекательных* сроков и потому не должны отождествляться с гарантийными сроками.

**Сроки исполнения обязанностей**- периоды, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства. Такие сроки нередко устанавливаются соглашением сторон, а иногда вообще не

определяются или определяются моментом востребования (ст. 323 ГК). В гражданском обороте важно также иметь в виду, что досрочное исполнение обязанности не всегда соответствует интересам управомоченного лица (например, если речь идет об обязанности по хранению вещей). Поэтому оно допускается, если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства (ст. 315 ГК). Нарушение сроков исполнения обязанностей (просрочка) является основанием для применения к нарушителю мер гражданско-правовой ответственности.

**Сроки защиты гражданских прав**- предоставленные управомоченным лицам периоды времени для обращения к правонарушителю или к суду с требованием о защите или принудительном осуществлении своих прав. К ним относятся претензионные сроки и сроки исковой давности.

**Претензионные сроки**устанавливают обязанность управомоченного лица предварительно (до суда) обратиться с заявлением об удовлетворении своих требований к предполагаемому нарушителю для их удовлетворения в добровольном порядке. Они могут устанавливаться соглашением сторон или обычаями делового оборота и в этом случае не затрагивать права управомоченного (потерпевшего) лица на судебную защиту. До недавнего времени соблюдение таких сроков было обязательным условием обращения в арбитражный суд с иском к юридическим лицам. Между тем угроза утраты права на предъявление иска из-за несоблюдения претензионного порядка, по сути, делает претензионные сроки пресекательными и противоречит принципу свободного, самостоятельного осуществления гражданских прав. Не случайно обязательный претензионный порядок неизвестен ни развитым правовым системам, ни международному коммерческому обороту. Поэтому новое гражданское законодательство сохраняет его лишь как исключение, главным образом в сфере транспортных обязательств (ст. 797 ГК).

**Исковой давностью**признается срок для принудительной защиты нарушенного права путем предъявления иска в суд (ст. 195 ГК). Назначение исковой давности - предоставить потерпевшему строго определенный, но вполне достаточный срок для защиты его права. По истечении исковой давности потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право сохраняется. *Исковая давность*— срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК). В период исковой давности государственные органы, в частности суд, должны способствовать восстановлению нарушенного права субъекта путем удовлетворения требования, указанного в его иске. Истечение срока давности погашает право истца на защиту его интересов в принудительном юрисдикционном порядке. Значение срока исковой давности как гражданско-правового института заключается в том, что этот институт стимулирует своевременное осуществление участниками гражданского оборота своих прав и тем самым служит упорядочению и укреплению хозяйственного оборота.

**Правила, касающиеся срока исковой давности** (п. 2 ст. 199 ГК):- требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности;- исковая давность применяется по заявлению стороны в споре;- заявление о применении исковой давности должно быть сделано до вынесения судом решения по делу;- истечение срока исковой давности служит основанием для отклонения ответчиком требования истца;- при отсутствии заявления ответчика об истечении срока исковой давности на суде иск подлежит удовлетворению, несмотря на то, что срок исковой давности по требованию истек. Понятие исковой давности связано с двумя понятиями: *право на иск в материальном смысле* - это право добиваться от суда принудительной защиты и *право на иск в процессуальном смысле* - это право на обращение в суд. Разница между ними заключается в том, что право в материальном смысле погашается по истечении определенного срока, а право на иск в процессуальном смысле не ограничено во времени.

#### **Виды сроков исковой давности:**

1) общий срок — три года (ст. 196 ГК); 2) специальные сроки — измененные по отношению к общему сроку (ст. 197 ГК). Пример специальных сроков: для исков о применении последствий недействительности ничтожных сделок (п. 1 ст. 181 ГК), для требования о безвозмездном устранении недостатков по договору бытового подряда, представляющих опасность для жизни и здоровья заказчика (п. 2 ст. 737 ГК), установлен срок десять лет. Срок, равный одному году, установлен по искам кредиторов, не получивших уведомления о продаже предприятия, а также о признании договора о продаже предприятия недействительным (п. 2, 3 ст. 562 ГК). Срок в два года установлен для требования, вытекающего из договора имущественного страхования (ст. 966 ГК). Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон (ст. 198 ГК). Правила исковой давности распространяются на все гражданские правоотношения. Срок исковой давности *не распространяется* на (ст. 208 ГК): - требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и личных неимущественных благ; - требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов; - требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью граждан; - требования собственника или другого владельца об устранении нарушений его права. Эти требования могут быть удовлетворены судом в любое время. Начало течения сроков исковой давности. По общему правилу срок исковой давности начинает исчисляться с того дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК). Исключения из этого правила могут быть лишь в случаях, установленных законом. Например, это касается обязательственных отношений:- по обязательствам с определенным сроком исполнения течение срока исковой давности начинается по окончании срока исполнения обязательства;- по обязательствам с неопределенным сроком исполнения или если срок определен моментом востребования, течение срока

исковой давности начинается с момента возникновения у кредитора права предъявления своего требования к должнику об исполнении обязательства;- при предоставлении должнику льготного срока для исполнения требования кредитора исчисление срока исковой давности начинается после окончания льготного срока;- при поставке товаров ненадлежащего качества течение срока исковой давности начинается со дня установления покупателем недостатков в поставленных ему товарах, а точнее — со дня составления соответствующего акта об этих недостатках;- по регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства;- по требованиям, предъявляемым отправителями грузов к их перевозчикам, течение срока исковой давности начинается с момента получения ответа на претензию или по истечении срока, установленного для ответа на претензию. При проработке вопроса о начале течения сроков исковой давности следует изучить ст. 200 (п. 2, 3), 314, 797 ГК РФ.

***Вопросы для самоконтроля:***

- 1) Охарактеризуйте понятие и предмет гражданского права
- 2) Различия гражданского права от других отраслей права
- 3) Что понимают под защитой гражданских прав?
- 4) Какие способы защиты гражданских прав вы можете назвать?
- 5) Что такое самозащита гражданских прав?
- 6) Понятие и виды сроков как разновидности юридических фактов?
- 7) Правила исчисления сроков?
- 8) Какие виды сроков вы знаете?
- 9) Что понимают под сроком защиты гражданских прав?
- 10) Что такое исковая давность? Назовите виды сроков исковой давности?

## *Лекция7. Защита прав потребителей*

### *§1. Основы защиты прав потребителей*

### *§2. Защита прав потребителей при продаже товаров*

### *§3. Некоторые особенности защиты прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)*

### *§4. Защита нарушенных прав*

### *§1. Основы защиты прав потребителей*

В 1992 году в России вступил в силу Федеральный закон «О защите прав потребителей». В настоящее время действует уже Федеральный закон «О защите прав потребителей» в редакции от 09 января 1996 года.

Кто такой потребитель? Потребителем является гражданин, который имеет намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных (бытовых) нужд, не связанных с извлечением прибыли.

Под потребителем понимается не только гражданин, который непосредственно приобрел товар или заказал услугу, но и гражданин пользующийся ими. Например, потребителем является как гражданин, который купил телевизор или билет в театре, так и гражданин, который пользуется этим телевизором или является зрителем в театре.

Однако из данного правила есть исключения. Например, воспользоваться услугой по договору перевозки железнодорожным транспортом в поездах дальнего следования и воздушным транспортом может только тот гражданин, который указан в билете.

Продавец - организация независимо от ее формы собственности, а также индивидуальный предприниматель, реализующий товары потребителям по договору купли-продажи.

Недостаток товара (работы, услуги) - несоответствие стандарту, условиям договора или обычно предъявляемым требованиям к качеству.

Существенный недостаток – это недостаток, который:

- делает невозможным или недопустимым использование товара (работы, услуги) в соответствии с его целевым назначением;
- либо не может быть устранен;
- либо проявляется вновь после устранения;
- либо для устранения которого требуются большие затраты;
- либо вследствие которого потребитель в значительной степени лишается того, на что он был вправе рассчитывать при заключении договора.

Главное отличие существенного недостатка от недостатка, состоит в том, что он делает невозможным или недопустимым использование товара (работы, услуги) в соответствии с его целевым назначением.

Право потребителей на информацию.



Очень важное значение для государственной политики защиты интересов потребителей играет право потребителя на предоставление ему необходимой и достоверной информации, на основе которой он может сделать компетентный выбор.

Закон РФ «О защите прав потребителя» устанавливает общие требования к информации, предоставляемой потребителю. Потребителю должна быть предоставлена необходимая и достоверная информация о товарах (работах, услугах), об изготовителе (исполнителе, продавце), а также о порядке приобретения товаров (работ, услуг).

Под необходимой информацией следует понимать ее полноту. Обычно потребитель не имеет достаточных знаний о товаре (работе, услуге), которые он желает приобрести.

Поэтому продавец (либо исполнитель) должен предоставить потребителю информацию в таком объеме, который позволит потребителю оценить необходимость приобретения интересующего его товара, его свойства, его качество, правила пользования и хранения товара и на основе этого сделать правильный и нужный выбор товара или услуги, а в дальнейшем использовать товар по назначению без помощи профессионалов.

Под достоверной информацией понимается соответствие содержащихся в ней сведений о товаре (работе, услуге) реальной действительности, то есть точное соответствие действительным свойствам товара.

Информация должна быть предоставлена потребителю в наглядной и доступной форме изготовителем или продавцом при заключении договора купли-продажи, выполнении работ, оказании услуг.

#### Информация о продавце.

Продавец обязан довести до сведения потребителя:

- **Фирменное наименование организации.** Оно дает возможность потребителю отличать одних изготовителей (исполнителей и продавцов) от других. Фирменное наименование может представлять собой полное название (например, "Тульский хладокомбинат") или сокращенное название (ГАЗ, ЗИЛ, "Тулэнерго"), или оригинальное название ("Рот-Фронт", "Лакомка", "Чайка").

- Место нахождения организации. В соответствии с российским законодательством все предприятия, действующие на территории страны, проходят государственную регистрацию. Таким образом, место нахождения организации определяется местом ее государственной регистрации, т. е. юридическим адресом.

Если потребитель вступает в товарно-денежные отношения с индивидуальным предпринимателем, то этот предприниматель должен предоставить потребителю сведения о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа.

Значение юридического адреса велико, так как он определяет точное местонахождение организации, дает возможность потребителю предъявлять претензии и судебные иски, исполнять в отношении организации различные обязательства и решать многие другие проблемы.

Режим работы продавца (исполнителя).

Продавцы, исполнители и индивидуальные предприниматели самостоятельно устанавливают режим функционирования своей организации (за исключением государственных (муниципальных) организаций).

Организация обязана соблюдать установленный режим работы и предоставить потребителю информацию о нем. В этой информации сообщается время начала и окончания работы (например, с 9.00 до 20.00; круглосуточно и т. д.), если есть - то время перерыва; дни недели, когда организация работает; санитарные и сокращенные дни, выходные дни. Режим работы предприятия должен соответствовать объявленному.

Информация о продавцах (исполнителях), режиме их работы должна находиться на вывеске предприятия. Если продавцом или исполнителем является Индивидуальный предприниматель, он кроме указанной информации на вывеске указывает и номер своего свидетельства о регистрации в качестве предпринимателя.

#### Информация о товарах (работах, услугах).

Исполнитель или продавец обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах работах или услугах обеспечивающую ему возможность правильного выбора.

Таковой информацией, например, является:

- сведения об основных потребительских свойствах товаров (работ, услуг);

- цена и условия приобретения товара и т.д.

Информация о продуктах питания помимо вышеуказанной должна содержать в себе:

- сведения о составе продукта;

- сведения о весе или объеме продукта;

- калорийность продукта и т.д.

#### Ответственность за ненадлежащую информацию.

Если потребителю не предоставлена возможность получить при заключении договора информацию о товаре, он вправе потребовать от продавца, в разумный срок отказаться от его исполнения и потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков

## **§2. Защита прав потребителей при продаже товаров**

Потребитель в случае обнаружения в товаре недостатков, *если они не были оговорены продавцом, по своему выбору вправе:*

1. Потребовать замены на товар этой же марки;

2. Потребовать замены на такой же товар другой марки с соответствующим перерасчетом покупной цены;

3. Потребовать соразмерного уменьшения покупной цены;

4. Потребовать незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;

5. Отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар суммы.

Что касается технически сложных товаров, потребитель имеет право предъявить продавцу только требования, указанные под № 1 и 2, т.е. потребовать замены товара. Остальные же требования потребитель предъявляет только при обнаружении в товаре существенных недостатков. Перечень таких товаров утверждается Правительством Российской Федерации. В него в частности входят:

- Автотранспортные средства, холодильники и морозильники, стиральные машины автоматические, персональные компьютеры.

Отсутствие у потребителя кассового или товарного чека не является основанием для отказа в удовлетворении его требований.

Продавец обязан принять товар ненадлежащего качества у потребителя и в случае необходимости провести проверку качества товара. При этом потребитель вправе участвовать в проверке качества товара.

В случае спора о причинах возникновения недостатков товара продавец обязан провести экспертизу товара за свой счет. Потребитель вправе присутствовать при проведении экспертизы товара и в случае несогласия с ее результатами оспорить заключение такой экспертизы в судебном порядке. Но, о данном праве потребитель должен заявить.

Если в результате экспертизы товара установлено, что его недостатки возникли вследствие обстоятельств, за которые не отвечает продавец, потребитель обязан возместить продавцу расходы на проведение экспертизы, а также связанные с ее проведением расходы на хранение и транспортировку товара.

Если гарантийный срок не истек — здесь все понятно: продавец отвечает за недостаток товара. А если не истек?

Доставка крупногабаритного товара и товара весом более 5 килограммов для ремонта, уценки, замены и (или) возврат их потребителю осуществляются силами и за счет продавца.

Сроки предъявления потребителем требований в отношении недостатков товара.

Потребитель вправе предъявить к продавцу вышерассмотренные требования в отношении недостатков товара, если они обнаружены в течение гарантийного срока или срока годности. Здесь особых сложностей нет.

А вот если гарантийный срок не установлен, потребитель вправе предъявить к продавцу требования в отношении недостатков товара в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи их потребителю.

Устранение недостатков товара продавцом.

Если срок устранения недостатков товара не определен в письменной форме соглашением сторон, эти недостатки должны быть устранены продавцом незамедлительно, то есть в минимальный срок, объективно необходимый для их устранения с учетом обычно применяемого способа. Максимальный срок

устранения недостатков товара, определяемый в письменной форме соглашением сторон, не может превышать 45 дней.

В отношении товаров длительного пользования продавец обязан при предъявлении потребителем указанного требования в трехдневный срок безвозмездно предоставить потребителю на период ремонта другой товар, обладающий этими же основными потребительскими свойствами, обеспечив доставку за свой счет.

Товары длительного пользования: Автомобили, Мебель, электробритвы, электрощипцы для завивки волос, бытовые печи СВЧ, электрочайники, электроподогреватели и другие товары.

#### Сроки удовлетворения отдельных требований потребителя.

Требования потребителя о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении расходов на исправление недостатков товара, возврате уплаченной за товар денежной суммы подлежат удовлетворению продавцом в течение 10 дней со дня предъявления требования. Требование о замене товара ненадлежащего качества подлежат удовлетворению в течение 20 дней с момента предъявления требования.

#### Ответственность продавца за просрочку выполнения требований потребителя.

За нарушение предусмотренных Законом сроков, а также за невыполнение требования потребителя о предоставлении ему на период ремонта аналогичного товара продавец, уплачивает потребителю за каждый день просрочки неустойку (пеню) в размере одного процента цены товара.

#### Право потребителя на обмен товара надлежащего качества.

Потребитель вправе обменять непродовольственный товар надлежащего качества на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации.

Потребитель имеет право на обмен непродовольственного товара надлежащего качества в течение 14 дней, не считая дня его покупки. Обмен проводится, товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид, потребительские свойства, пломбы, фабричные ярлыки, а также имеется товарный чек или кассовый чек.

Отсутствие у потребителя товарного чека или кассового чека либо иного подтверждающего оплату товара документа не лишает его возможности сослаться на свидетельские показания.

В случае если аналогичный товар отсутствует в продаже на день обращения потребителя к продавцу, потребитель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за указанный товар денежной суммы. Данное требование потребителя подлежит удовлетворению в течение 3-х дней со дня возврата указанного товара.

### **§3. Некоторые особенности защиты прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)**

*Последствия нарушения исполнителем сроков выполнения работ (оказания услуг).*

Если исполнитель нарушил сроки выполнения работы или во время выполнения работы стало очевидным, что она не будет выполнена в срок, потребитель по своему выбору вправе:

- назначить исполнителю новый срок;
- поручить выполнение работы третьим лицам за разумную цену и потребовать от исполнителя возмещения понесенных расходов;
- потребовать уменьшения цены за выполнение работы (оказание услуги);
- отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги).

При отказе от исполнения договора о выполнении работы исполнитель не вправе требовать возмещения своих затрат, произведенных в процессе выполнения работы, а также платы за выполненную работу, за исключением случая, если потребитель принял выполненную работу.

В случае нарушения установленных сроков выполнения работы исполнитель уплачивает потребителю за каждый день просрочки неустойку в размере трех процентов цены выполнения работы, а если цена договором не определена - общей цены заказа.

Сумма взысканной потребителем неустойки не может превышать цену отдельного вида выполнения работы или общую цену заказа.

*Право потребителя на отказ от исполнения договора о выполнении работ (оказании услуг).*

Потребитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работ в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением обязательств по данному договору.

### **§4. Защита нарушенных прав**

Куда можно обжаловать действия продавца.

С жалобой на действия продавца можно обратиться в федеральный орган исполнительной власти, который осуществляет функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере защиты прав потребителей. Таковым является Роспотребнадзор.

#### **Судебная защита прав потребителей.**

Подсудность по делам о защите прав потребителей отличается от общей, установленной гражданским кодексом. Так, иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены по выбору истца в суд по месту:

- нахождения организации, а если ответчиком является индивидуальный предприниматель, - его жительства;
- жительства или пребывания истца;

- заключения или исполнения договора.

При этом если цена иска составляет менее 50 тысяч рублей, то необходимо обращаться к мировому судье. Дела, по которым цена иска составляет более 50 тысяч, рассматриваются в районных судах.

Потребители по искам, связанным с нарушением их прав освобождаются от уплаты государственной пошлины. Однако данное правило действует не всегда. Если сумма иска превышает 1 000 000 рублей, в этом случае потребитель уплачивает государственную пошлину.

**Вопросы для самоконтроля:**

1. Раскройте основы защиты прав потребителей
2. Что Вы можете сказать о защите прав потребителей при продаже товаров
3. Некоторые особенности защиты прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)
- §4. Какие есть способы защиты нарушенных прав?

## *Лекция 8. Правовое регулирование образовательной деятельности*

### *§1. Нормативно-правовое регулирование отношений в сфере образования и культуры*

#### *§2. Государственная политика Российской Федерации в сферах образования и культуры*

#### *§ 3. Разделение компетенции в сфере образования и культуры между федеральными органами государственной власти и субъектами РФ*

### *§1. Нормативно-правовое регулирование отношений в сфере образования и культуры*

Конституция Российской Федерации провозгласила человека, его *права* и свободы высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Согласно ст. 43 и 44 Конституции РФ *права* на образование и культурную деятельность относятся к основным правам человека. Основные *права* и свободы человека не зависят от воли субъекта и являются естественными, неотъемлемыми правами личности, данными гражданину от рождения, которые не могут быть переданы другому лицу, быть отчуждены и не подлежат оценке; от них нельзя отказаться.

Конституционные гарантии *права* на образование и культурную деятельность предусматривают следующее:

1. Законодательное закрепление деятельности, обязанностей государства, имеющих сложный состав и структуру, направленных на обеспечение свободного доступа граждан к получению образования и ведению культурной деятельности, создание необходимых условий для получения образования и ведения культурной деятельности.

2. Действия органов государства, местного самоуправления по реализации закрепленных в нормативных правовых актах предписаний, обуславливающих реальное обеспечение получения образования и ведения культурной деятельности.

Законодатель выделяет два уровня нормативно-правового регулирования отношений в сфере образования и культуры: федеральный и региональный.

В свою очередь, как федеральное, так и региональное законодательство включают законодательные и иные нормативные правовые акты.

Федеральные законы в области образования и культуры принимаются для того, чтобы:

· разграничить компетенцию и ответственность в области образования и культуры федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления;

· регулировать в рамках установленной федеральной компетенции вопросы отношений в области образования и культуры, которые должны решаться одинаково всеми субъектами Российской Федерации;

· вводить общие установочные нормы по вопросам, которые относятся к компетенции субъектов РФ и в соответствии с которыми те осуществляют собственное правовое регулирование в области образования и культуры.

Субъекты РФ в соответствии со своей компетенцией могут принимать в области образования и культуры законы и иные нормативные правовые акты, не противоречащие федеральным законам в этих областях. Более того, законодатель устанавливает, что региональные законы и иные нормативные правовые акты не могут ограничивать *права* физических и юридических лиц по сравнению с законодательством РФ.

### **Федеральный уровень законодательства в области образования и культуры**

На федеральном уровне законодательная основа правового регулирования отношений в сфере образования и культуры представлена:

1. Конституцией РФ;
2. Законом РФ "Об образовании";
3. Федеральным законом "О высшем и послевузовском образовании";
4. Иными "профильными" федеральными законами, т. е. законами, принятыми для регулирования отношений, складывающихся исключительно в области образования и культуры;
5. "Непрофильными" законами, содержащими отдельные нормы, регулирующие отношения в сфере образования и культуры.

#### **1. Конституция РФ.**

Статья 43 Конституции РФ целиком посвящена образованию. В ней закрепляется право каждого на образование. Наряду со ст. 43 отдельные положения, регулирующие отношения в образовании, содержатся и в других статьях Основного Закона: так, в п. 1 ст. 72 общие вопросы образования отнесены к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ; в ст. 114 устанавливается, что Правительство РФ обеспечивает проведение в Российской Федерации единой государственной политики в области образования.

Статья 44 Конституции РФ посвящена культурной деятельности гражданина, в ней раскрываются его *права* и обязанности. Каждому гражданину РФ гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, охрана интеллектуальной собственности. Все граждане РФ имеют право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на *доступ* к культурным ценностям.

Каждый гражданин обязан заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры.



Правовое регулирование образовательной деятельности в Российской Федерации Распад Союза ССР, однако, привел к разрыву связей в области высшего образования, и реформирование системы было усугублено задачами сохранения единого образовательного пространства, научных школ, накопленного интеллектуального и педагогического потенциала. Соответствующие мероприятия Российской Федерации, их законодательное оформление, прежде всего, сказались на статусе высших учебных заведений. Нормы права в области управления высшим и средним образованием составляют юридическую базу, на которой вузы строят свою деятельность для достижения поставленных целей. Эти нормы вносят «ясность и стабильность» в правовые отношения между органами управления высшим образованием, учебными заведениями и гражданами, создают определенные правовые гарантии удовлетворения потребности личности в высшем образовании. Законодательство определяет основные задачи и принципы высшего образования, его систему, систему специальных органов управления высшим образованием. Для органа государственного управления обязательно законодательство, определяющее права управляемых объектов (предприятий, учреждений, организаций), а также граждан.[1] Специфика отношений в области образования отражается на регулирующих эти отношения законодательных актах и составляющих их нормах права. Классификацию актов, действующих в сфере высшего образования и составляющих правовую основу организации управления этой сферой, можно провести по различным критериям - традиционно, по юридической силе, или более разнообразно: в зависимости от принципа федерализма; по содержанию; по характеру их влияния на организацию управления; в зависимости от государств, их издавших. В целях более полного их охвата мы постараемся учесть все критерии. Концентрированно принципиальную суть регулирования соответствующего круга общественных отношений всегда выражают нормы Конституции РФ: применительно к высшему образованию это, прежде всего ст. 43, а также ст. 71-73 о разграничении компетенции между Российской Федерацией и ее субъектами. Конституция закрепляет гарантии реализации права на образование: это равноправие граждан (ст. 6 и 19), многообразие форм собственности (ст.8), идеологическое многообразие (ст.13), светскость образования (ст.14) и др. На отношения, возникающие в процессе жизнедеятельности вузов, распространяется значительное число общих правовых актов: это прежде всего ГК РФ, КЗОТ РФ, Основы законодательства РФ о физической культуре и спорте, законы РФ «О молодежной политике», «Об общественных объединениях», «О языках», «О воинской обязанности и военной службе»; постановления Верховного Совета РФ и палат Федерального собрания, Указы Президента РФ, акты органов межведомственной компетенции: Министерства финансов, Государственной налоговой службы, Государственного таможенного комитета, Министерства науки и технической политики и др. Следует, однако, отметить, что целый ряд норм актов общего характера находится в коллизии с нормами специального законодательства о

высшем образовании, основой которого стал Закон РФ «Об образовании». Закон установил рамки общественных отношений, регулируемых особой отраслью законодательства и признаваемых отношениями в сфере высшего образования. Организационно он заменил Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о народном образовании и Закон РСФСР «О народном образовании». К нему можно приложить все характеристики Основ законодательства: он фиксирует отрасль как целостное правовое единство, т.е. формулирует единые задачи, цели и принципы; - оформляет общие институты; - закрепляет структуру отраслевой системы законодательства; - определяет основные понятия; - дает общие правовые установления в отношении субъектов образовательной деятельности; - разграничивает компетенцию Федерации и ее субъектов; - устанавливает взаимоотношения между различными органами управления образованием. Закон закрепил основные принципы построения системы образования, кодифицировал важнейшие решения в этой области, подвел прочную правовую базу под деятельность образовательных учреждений всех типов. Закон РФ «Об образовании» является важнейшим актом, определяющим основные направления регулирования системы высшего, дополнительного и послевузовского профессионального образования. Закон отразил достижения в области организации высшего образования после реформы середины 80-х годов, наметил пути дальнейших многочисленных преобразований в образовательном процессе. На содержании Закона сказалось активное развитие гражданских свобод, свободы предпринимательской деятельности. В Законе учтена необходимость вхождения России в мировое интеллектуальное пространство, развитие прямых связей с другими государствами, в том числе и в сфере высшего образования. Поэтому уже в преамбуле Закона подчеркивается, что образование в РФ осуществляется в соответствии с международным правом. Образование объявлено в России приоритетной сферой. Закон удовлетворяет возросшее стремление образовательных учреждений к самостоятельности. Важными характеристиками Закона являются уважение прав всех участников образовательного процесса, гарантии реализации прав личности на получение образования соответствующего уровня, автономия учреждений образования (в нынешнем ее понимании). С учетом структуры федерации Закон создал фундамент отраслевого законодательства. Единообразие в управлении высшим образованием достигается путем законодательного закрепления государственной политики в области образования, ее принципов, установления государственных образовательных стандартов, фиксации системы и принципов образования в Законе. Прежде в регулировании высшего образования преобладали общесоюзные нормы. Теперь управляющим активным центром всей системы законодательства о высшем образовании стал вышеназванный Закон, что подтверждают проекты специализированных законов «О высшем и послевузовском профессиональном образовании» и «О дополнительном профессиональном образовании». Принятие Закона, с одной стороны, позволило сократить объем ведомственного и локального регулирования,

установить его пределы, а с другой стороны, активизировало подзаконное нормотворчество, повысило его уровень. Наряду с этим все более очевидной становится необходимость принятия законов, возглавляющих исследуемую подотрасль законодательства об образовании: специфика высшего и послевузовского профессионального образования, в том числе дополнительного, предполагает его регулирование главным образом на федеральном уровне независимо от территориальной или ведомственной подчиненности вуза. Закон это должным образом не отразил (ст. 28-31). Кроме того, появление в Законе "Об образовании" в новой редакции норм, более характерных для текущего нормотворчества (об организации учебного процесса, о квоте приема на отдельные специальности и т.п.), также свидетельствует о том, что не всегда в общеобязательных правилах можно учесть особенности каждого вида образовательного учреждения – например, академические свободы вуза как неотъемлемый компонент его автономии. Специализированные акты «явились бы формой установления правового статуса каждого из основных субъектов отношений в области образования во всей его полноте и на должном правовом уровне». Исходные начала для построения статуса вуза заложены в Законе «Об образовании». Составляя подотрасль законодательства об образовании, комплексы институтов о высшем образовании (включая послевузовское и дополнительное), характеризуются «определенным единством, выражающимся в однородности содержания регулируемых подотраслью отношений, в специфических целях, в систематике субъектов. Характерный признак подотрасли - общий для составляющих ее структурных частей институт.Его роль выполняют ассоциации норм, сосредоточенных в положениях о типах учебных заведений и формах профессионального образования, которые определяют их специфические задачи по осуществлению сквозных, непрерывных функций образования и воспитания, развивают и конкретизируют статус соответствующих учебных заведений и их структур, исходя из общих начал, заложенных в Законе «Об образовании». Положения – важнейшие организационные акты, которые в сумме дают характеристику организации (наряду с уставами). Именно Положение и призвано отразить полноту компетенции организации по всем сферам ее деятельности, сформулировать правовой статус, обеспечить эффективность внутриорганизационной деятельности, внешних связей «через ее органы управления». Кроме того, вопросы подготовки и аттестации научно-педагогических кадров регулируются Положением о подготовке научно-педагогических и научных кадров в РФ, Положением о порядке присвоения ученых званий научно-педагогическим работникам образовательных учреждений высшего профессионального образования (повышения квалификации специалистов, Положением о порядке присуждения научным и научно-педагогическим работникам ученых степеней и присвоения научным работникам ученых званий, Положениями о диссертационном и экспертном советах. Статус вуза устанавливают не только специализированные нормативные акты, но и акты о федеральных органах исполнительной власти:

Положение о Министерстве социальной защиты населения, о Министерстве внешнеэкономических связей, о Комитете по торговле и др., в чьем ведении находятся вузы. Также в части взаимодействия образовательных учреждений с государством определяющую роль играют Временные положения о лицензировании и аккредитации учреждений профессионального образования. Ранее обращалось внимание на то, что в образовательном законодательстве более развиты правовые институты, которые регулируют управленческую деятельность, менее – те, которые должны соответствовать наиболее полному удовлетворению запросов граждан. В настоящее время этому посвящено значительное количество нормативных актов. Так, принципиальные положения, связанные с реализацией права на образование, с материальным обеспечением студентов и их последующим трудоустройством, закрепляют: Порядок приема в государственные вузы РФ, Временное положение о стипендиальном обеспечении и других формах поддержки студентов вузов, Положение о целевой контрактной подготовке специалистов с высшим и средним профессиональным образованием. Регламентации собственно образовательной деятельности вузов посвящены такие акты, как Временное положение о многоуровневой структуре высшего образования в РФ, Положение о магистерской подготовке, Положение об экстернате в государственных вузах РФ, а также Положение об итоговой государственной аттестации выпускников вузов в РФ, Государственный образовательный стандарт высшего профессионального образования, Положение о порядке обучения в вузах по программам офицеров запаса на военных кафедрах и др. Значительная часть этих актов - ведомственная, изданная Госкомвузом либо ВАКом РФ. Однако важнейшие, принципиальные вопросы решены в правительственных актах). Ведомственное регулирование осуществляется также посредством издания инструктивных писем и приказов. В числе важнейших нормативных актов, отражающих стратегию государства в области высшего образования, перспективы развития этой сферы общественной жизни и закрепляющих меры по ее поддержке, следует отметить указы Президента РФ: Указ № 1[27] «О первоочередных мерах по развитию образования в РСФСР», № 426 от 27.04.92 «О неотложных мерах по сохранению научно-технического потенциала РФ», № 1553 от 9.12.92 «О мерах по поддержке государственных вузов», № 1372 от 16.09.93 «О мерах по материальной поддержке ученых России», № 1487 от 8.07.94 «О гарантиях прав граждан РФ на получение образования» и др. Непосредственное отношение к лицам, получившим высшее профессиональное образование, имеют указы Президента РФ: от 23.06.95, устанавливающий особый порядок присвоения офицерского воинского звания гражданам, прошедшим обучение на военных кафедрах при государственных вузах, и от 29.04.94 № 430, предоставляющий отсрочку от призыва на военную службу. В развитие Указов Президента издаются соответствующие постановления Правительства РФ. Отношения в сфере высшего и послевузовского образования могут быть урегулированы актами органов межотраслевой компетенции. Например, Минтруд РФ дал разъяснение «О порядке

установления работникам науки и высшей школы доплат за ученые степени доктора наук и кандидата наук» (№ 175а от 04.12.93 г.). Соответствующие акты могут приниматься органами государственной и исполнительной власти субъектов Федерации. Так, в Республике Татарстан это закон «Об образовании», постановления Кабинета Министров РТ: по социальной поддержке различных слоев населения, в т.ч. студенчества, о предоставлении скидки по оплате коммунальных услуг вузам и др. Специализированных актов общего характера по вопросам высшей школы практически нет. В числе источников законодательства о высшем образовании следует выделить нормативные договоры и соглашения. Они могут подписываться различными государственными структурами: федерацией, субъектами федерации, органами управления и вузами. Примером служат различные межправительственные соглашения: об эквивалентности документов об образовании, Договор между Правительством РФ и Правительством РТ в области высшего образования от 5.06.93г. Договор об имущественном обеспечении деятельности государственных вузов в РТ (21.04.95г.). Субъекты федерации и органы местного самоуправления в пределах своей компетенции также создают нормативно-правовые акты, которые включаются в систему актов, регулирующих отношения в сфере высшего образования и определяющих статус высших учебных заведений. Как отмечалось выше, их компетенция в области высшего образования в общем виде определяется ст. 29 и 31 Закона «Об образовании». Исключительной компетенцией субъектов федерации является определение особенностей порядка создания, реорганизации, ликвидации и финансирования образовательных учреждений; формирование бюджетов субъектов федерации в части расходов на образование и соответствующих фондов развития образования; установление национально-региональных компонентов государственных образовательных стандартов и региональных нормативов финансирования; создание, реорганизация и ликвидация подчиненных учреждений образования, установление местных налогов и сборов на цели образования, дополнительных к федеральным требований к образовательным учреждениям в части строительных норм и правил, норм по охране труда и т.п., дополнительных льгот, видов и норм материального обеспечения обучающихся и работников вузов и др. Органы местного самоуправления вправе формировать местные бюджеты в части расходов на оборудование и соответствующих фондов развития образования, а также создавать, реорганизовывать и ликвидировать подведомственные муниципальные учреждения образования, контролировать условия аренды зданий и помещений учреждений образования, в том числе вузов и т.д. И, наконец, важное значение для регулирования вопросов жизнедеятельности конкретного вуза имеет локальное нормотворчество. Вузы издают нормативные подзаконные акты, посвященные организационным внутри вузовским отношениям и действующие только в пределах вуза. Эти акты имеют много сходных черт с ведомственными актами и в условиях демократизации управления, автономности вузов во многом заменяют их. Они касаются

формирования органов управления вузом и других вузовских структур, порядка взаимоотношений между подразделениями, регламентации учебного процесса и научной деятельности, прав и обязанностей преподавателей, сотрудников, обучающихся и администрации. Выводы по главе Подводя некоторые итоги, следует отметить, что российские университеты, в том числе и военные учебные заведения, с самого возникновения плохо вписываясь в систему учреждений феодальной монархии тем не менее оставались не только кузницей кадров, но и действенным инструментом защиты существующего строя. Их целевые задачи определялись в соответствии с интересами царского правительства - "приготавливать юношество для вступления в различные звания государственной службы" высшая школа воспитывала и ученых для себя, удовлетворяла потребности общества. Реальные результаты деятельности системы шли во многом вразрез с намерениями царизма. Баланс правительственной и университетской власти изменялся от устава к уставу в зависимости от конкретной экономической и общественно-политической ситуации и, в свою очередь, влиял на качество и содержание образования. Октябрьская революция, а позднее распад Союза ССР, приводил к разрыву связей в области высшего образования, и реформирование системы было усугублено задачами сохранения единого образовательного пространства, научных школ, накопленного интеллектуального и педагогического потенциала. Соответствующие мероприятия Российской Федерации, их законодательное оформление, прежде всего, сказались на статусе высших учебных заведений. На сегодняшний день законодательство о высшем образовании характеризуется соединением разнородных институтов, то есть носит комплексный характер.

## ***§2. Государственная политика Российской Федерации в сферах образования и культуры***

Российская Федерация провозглашает область образования приоритетной.

Организационной основой государственной политики Российской Федерации в области образования является Федеральная программа развития образования, утверждаемая Федеральным законом.

Федеральная программа развития образования разрабатывается на конкурсной основе. Конкурс объявляется Правительством РФ.

Доклад Правительства РФ о ходе реализации Федеральной программы развития образования ежегодно представляется палатам Федерального Собрания и публикуется в официальном печатном органе.

В государственных и муниципальных образовательных учреждениях, органах управления образованием создание и деятельность организационных структур политических партий, общественно-политических и религиозных движений и организаций (объединений) не допускаются.

Государственная политика в области образования основывается на следующих принципах:

1. гуманистический характер образования, приоритет общечеловеческих ценностей, жизни и здоровья человека, свободного развития личности. Воспитание гражданственности, трудолюбия, уважения к правам и свободам человека, любви к окружающей природе, Родине, семье;

2. единство федерального культурного и образовательного пространства. Защита и развитие системы образования национальных культур, региональных культурных традиций и особенностей в условиях многонационального государства;

3. общедоступность образования, адаптивность системы образования к уровням и особенностям развития и подготовки обучающихся, воспитанников;

4. светский характер образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях;

5. свобода и плюрализм в образовании;

6. демократический, государственно-общественный характер управления образованием. Автономность образовательных учреждений.

Гражданам РФ гарантируется возможность получения образования независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным организациям (объединениям), возраста, состояния здоровья, социального, имущественного и должностного положения, наличия судимости.

Ограничения прав граждан на профессиональное образование по признакам пола, возраста, состояния здоровья, наличия судимости могут быть установлены только законом.

Государство обеспечивает гражданам право на образование путем создания системы образования и соответствующих социально-экономических условий для получения образования.

Государство гарантирует гражданам общедоступность и бесплатность начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования и начального профессионального образования, а также на конкурсной основе бесплатность среднего профессионального, высшего профессионального и послевузовского профессионального образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях в пределах государственных образовательных стандартов, если образование данного уровня гражданин получает впервые.

Государственная политика в области культуры основывается на следующих принципах:

1. Российская Федерация самостоятельно реализует на своей территории соглашения и иные акты, регулирующие отношения Российской Федерации в области культуры с другими государствами, объединениями государств, а также международными организациями;

2. Российская Федерация признает равное достоинство культур, равные права и свободы в области культуры всех проживающих в ней народов и иных этнических общностей, способствует созданию равных условий для

сохранения и развития этих культур, обеспечивает и укрепляет целостность российской культуры посредством законодательного регулирования федеральной государственной культурной политики и федеральных государственных программ сохранения и развития культуры;

3. в Российской Федерации культурная деятельность является неотъемлемым правом каждого гражданина независимо от национального и социального происхождения, языка, пола, политических, религиозных и иных убеждений, места жительства, имущественного положения, образования, профессии или других обстоятельств;

4. права человека в области культурной деятельности приоритетны по отношению к правам в этой области государства и любых его структур, общественных и национальных движений, политических партий, этнических общностей, этноконфессиональных групп и религиозных организаций, профессиональных и иных объединений.

Органы государственной власти и управления Российской Федерации в обязательном порядке учитывают культурные аспекты во всех государственных программах экономического, экологического, социального, национального развития. В этих целях федеральные государственные программы развития, аналогичные программы республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга подвергаются обязательной, независимой и гласной экспертизе группами специалистов в области культуры, назначаемыми совместно органами представительной и исполнительной власти соответствующих уровней.

### ***§ 3. Разделение компетенции в сфере образования и культуры между федеральными органами государственной власти и субъектами РФ***

В области образования ведению Российской Федерации в лице ее федеральных органов государственной власти и органов управления образованием подлежат:

1. формирование и осуществление федеральной политики в области образования;

2. правовое регулирование отношений в области образования в пределах своей компетенции;

3. разработка и реализация федеральных и международных программ развития образования с учетом социально-экономических, демографических и других условий и особенностей, в том числе вопросы содействия организации образования на языках народов Российской Федерации в иных государствах;

4. формирование федеральных государственных органов управления образованием, а также ведомственных органов управления образованием и руководство ими, назначение руководителей этих органов;

5. согласование назначений руководителей образовательных учреждений федерального подчинения, если иное не предусмотрено законом и



типовыми положениями об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов;

6. установление порядка создания, реорганизации и ликвидации образовательных учреждений;

7. установление перечней профессий и специальностей, по которым ведутся профессиональная подготовка и профессиональное образование;

8. создание, реорганизация и ликвидация образовательных учреждений федерального подчинения, аттестация и государственная аккредитация образовательных учреждений, создание независимой от органов управления образованием государственной системы аттестационно-диагностических центров (государственной аттестационной службы);

9. организация и координация материально-технического обеспечения Федеральной программы развития образования и иных целевых федеральных программ в области образования;

10. разработка и утверждение типовых положений об образовательных учреждениях;

11. установление порядка лицензирования, аттестации и государственной аккредитации образовательных учреждений;

12. установление порядка аттестации педагогических работников государственных и муниципальных образовательных учреждений, и работников органов управления образованием;

13. регулирование трудовых отношений, установление норм труда и федеральных нормативов его оплаты в образовательных учреждениях;

14. установление федеральных компонентов государственных образовательных стандартов и эквивалентности документов об образовании на территории Российской Федерации документов об образовании иностранных государств;

15. ежегодное установление доли федерального дохода, направляемой на финансирование образования. Формирование федерального бюджета в части расходов на образование, федеральных фондов развития образования;

16. установление:

- налоговых льгот, стимулирующих развитие образования;
- федеральных нормативов финансирования образования обучающихся, воспитанников;

- порядка финансирования образовательных учреждений;
- обязательных на территории Российской Федерации минимальных размеров ставок заработной платы и должностных окладов работников образовательных учреждений, соответствующих профессионально-квалификационных групп и работников государственных органов управления образованием;

- льгот различным категориям обучающихся, воспитанников образовательных учреждений и педагогических работников государственных и муниципальных образовательных учреждений, а также видов и норм

материального обеспечения указанных обучающихся, воспитанников и педагогических работников;

- порядка предоставления гражданам и погашения ими личного государственного образовательного кредита;
- образовательного ценза педагогических работников;
- федеральных требований к образовательным учреждениям в части строительных норм и правил, санитарных норм, охраны здоровья обучающихся, воспитанников, защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, минимальной оснащённости учебного процесса и оборудования учебных помещений;

17. прямое финансирование образовательных учреждений федерального подчинения, если иной порядок не предусмотрен типовыми положениями об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов;

18. информационное и научно-методическое обеспечение системы образования, разработка в пределах своей компетенции примерных учебных планов и программ курсов, дисциплин, организация издания учебной литературы и производства учебных пособий. Создание единой для Российской Федерации системы информации в области образования;

19. организация федеральной системы подготовки и переподготовки педагогических работников и работников государственных органов управления образованием;

20. контроль исполнения законодательства РФ в области образования и федеральных компонентов государственных образовательных стандартов;

21. установление и присвоение государственных наград и почетных званий работникам образования;

22. издание нормативных документов в пределах своей компетенции;

23. лицензирование образовательных учреждений по программам высшего профессионального и послевузовского профессионального образования и выдача лицензии на право ведения образовательной деятельности по указанным программам.

**Вопросы для самоконтроля:**

***1) Нормативно-правовое регулирование отношений в сфере образования и культуры***

***2) Расскажите о государственной политике Российской Федерации в сферах образования и культуры***

***3) Охарактеризуйте разделение компетенции в сфере образования и культуры между федеральными органами государственной власти и субъектами РФ***

## *Лекция9. Семейное право и наследственное право*

### *§ 1. Основы семейного права*

### *§ 2. Заключение, изменение и расторжение брачного договора*

### *§3. Признание брачного договора не действительным*

### *§4. Общие положения о наследовании*

### *§5. Наследование по завещанию*

### *§6. Наследование по закону*

### *§ 1. Основы семейного права*

Понятие семейного права. Предмет семейного права. Метод регулирования семейно-правовых отношений. Семейное право как отрасль права регулирует определенный вид общественных отношений - семейные отношения, которые возникают из факта брака и принадлежности к семье. В семейных отношениях заключена одна из важнейших сторон жизни человека, здесь находят реализацию его существенные интересы, в то же время и семья влияет на жизнь общества, так как играет решающую роль в продолжении человеческого рода, в воспитании детей, в становлении личности. Семейные отношения связаны со сферой, где человек воспроизводится как биологическое существо и член общества. Правовое регулирование семейных отношений направлено, прежде всего, на охрану прав и интересов членов семьи, на формирование между ними отношений, построенных на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности друг перед другом, на создание в семье необходимых условий для воспитания детей. Выделяют четыре основные группы семейных отношений: 1) брачные отношения; 2) личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи (супругами, родителями и детьми, усыновителями и усыновленными); 3) личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками и иными лицами (дедушка, бабушка, внуки, братья и сестры, фактический воспитатель и воспитанник, отчим, мачеха, пасынок, падчерица); 4) отношения в связи с определением форм и порядком устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Среди специалистов по семейному праву существуют различные точки зрения по вопросу о том, является ли семейное право самостоятельной отраслью права. По мнению М.В. Антокольской, семейное право является подотраслью гражданского права; гражданское и семейное право соотносятся как общее и специальное. М.В. Антокольская допускает некоторую самостоятельность семейных отношений в рамках предмета гражданского права, так как им присуще формально-юридическое равенство субъектов, имущественно-распорядительная самостоятельность и автономия воли. Она полагает, что отсутствуют материальные критерии, позволяющие отличить семейные отношения от отношений, регулируемых гражданским законодательством. Семейные отношения можно отличить лишь по формальным признакам: во-первых,

отношения будут являться семейно-правовыми, если существуют нормы семейного права, прямо регулирующие данные отношения; во-вторых, если они возникают между супругами, родителями и детьми, родственниками и иными лицами, указанными в СК РФ. Личные неимущественные отношения, складывающиеся между членами семьи, вообще не могут быть урегулированы нормами права. А. М. Нечаева, Л. М. Пчелинцева полагают, что семейное право является самостоятельной отраслью права, так как его основу составляют доверительные отношения; семейные отношения возникают из факта брака и принадлежности к семье. Решая вопрос о самостоятельности отрасли права, следует исходить из того, насколько специфичны требующие регулирования правом общественные отношения. Специфика семейных отношений заключается в том, что: - они связаны с социальной сферой, где человек воспроизводится как биосоциальное существо. В отличие от гражданско-правовых отношений, связанных с экономической сферой, обладанием или приобретением материальных благ, вступая в семейные отношения, человек преследует интересы продолжения рода, совместного решения вопросов, повседневного общения с близким человеком. В основе семейных отношений лежат потребности физической природы и нравственного чувства; - возникновение семейных отношений обусловлено особыми обстоятельствами, к числу которых относятся супружество, родство, принятие детей на воспитание в семью; - субъектами семейных отношений могут быть только физические лица, которые участвуют в них будучи при этом членом семьи: отцом, матерью, ребенком, усыновленным, усыновителем, супругом, бабушкой, дедушкой, опекуном (попечителем), подопечным, отчимом, мачехой, братом, сестрой, фактическим воспитателем, воспитанником, членом приемной семьи; - эти отношения носят устойчивый, длящийся во времени характер; - семейные отношения носят лично-доверительный характер, утрата такого характера влечет распад семьи. Именно личные начала, являющиеся приоритетными, определяют содержание семейных отношений. Имущественные отношения занимают большое место, но они производны от личных и имеют особенности: более стабильны, чем гражданско-правовые отношения, в них участвуют только физические лица, не несут в себе эквивалентно-возмездного, стоимостного начала. Объективно семейные отношения гораздо меньше подвержены правовому воздействию, в большей мере откликаются на другие регуляторы: мораль, религия, обычаи. Но общество пытается воздействовать на эти жизненно важные для него отношения, связанные с деторождением и воспитанием детей, содержанием нетрудоспособных членов семьи и др. Право определяет лишь внешние границы их начала и окончания (условия вступления в брак, прекращение брака, установление отцовства и др.), общие рамки, в которых они осуществляются (нельзя злоупотреблять правом и др.). Специфика семейных отношений определяет и особенности метода их регулирования. До принятия СК РФ все семейные отношения регулировались императивным методом. При создании Семейного кодекса РФ был сделан выбор в пользу диспозитивного

регулируемого (появились нормы о брачном договоре и соглашении об уплате алиментов). Но императивные нормы преобладают. Они устанавливают общие границы, в рамках которых субъекты семейно-правовых отношений могут урегулировать свои отношения с помощью соглашений. Императивные нормы призваны охранять интересы менее защищенных членов семьи. В семейном праве преобладают управомочивающие нормы, но содержание прав определяется императивно. Например, лицо вправе заключить брак, но только в порядке, предусмотренном Семейным кодексом РФ. В то же время содержание императивных норм далеко не всегда определяется однозначно. Часто в нормах семейного права содержатся понятия, которые не определены и не могут быть определены в законе: нуждаемость, жестокое обращение с детьми, злоупотребление родительскими правами и т.д. Имеет место так называемое ситуационное регулирование, когда эти категории конкретизируются субъектами применения права. Источники семейного права. Источники семейного права определены в статьях 3, 4, 5, 6 СК РФ. К ним относятся семейное и гражданское законодательство, нормативные договоры, принципы права и даже обычай. Рассмотрим эти источники более подробно. Семейное законодательство. Нормы, регулирующие семейные отношения содержатся в Конституции РФ. Ст. 7 Конституции РФ гласит, что в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства. Ст. 23 Конституции РФ закрепляет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Ст. 39 Конституции РФ провозглашает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства, что правом и обязанностью родителей является забота о детях, их воспитание, а трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях. Ст. 39 Конституции РФ гарантирует социальное обеспечение для воспитания детей. Ст. 43 Конституции РФ обязывает родителей или лиц, их заменяющих, обеспечить получение детьми основного общего образования. В соответствии с Конституцией РФ семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Оно состоит из Семейного кодекса РФ и принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов, а также законов субъектов Российской Федерации. Семейный кодекс РФ был принят Государственной Думой 8 декабря 1995 года (ФЗ от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ) и введен в действие с 1 марта 1996 года (за исключением отдельных положений). Он состоит из 8 разделов и 170 статей. Это четвертый кодекс России.

СК РФ имеет особенности действия во времени. В соответствии с п. 1 ст. 169 СК РФ его нормы применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие, а это означает, что СК РФ обратной силы не имеет. Однако по семейным отношениям, возникшим до введения в действие СК РФ, его нормы применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения его в действие. Данная норма учитывает длящийся характер семейных отношений. Например, как следует из разъяснения Пленума

Верховного Суда РФ по делам об установлении отцовства, оспаривании отцовства (материнства), о взыскании алиментов суду при разрешении заявленных требований следует исходить из времени возникновения правоотношений сторон и правил введения СК РФ в действие. При рассмотрении дел об установлении отцовства необходимо иметь в виду, что обстоятельства для установления отцовства в судебном порядке, предусмотренные ст. 49 СК РФ, существенно отличаются от тех, которые предусматривались ст. 48 КоБС РСФСР. Учитывая порядок введения в действие и порядок применения ст. 49 СК РФ, установленный п. 1 ст. 168 и п. 1 ст. 169 СК РФ, суд, решая вопрос о том, какой нормой следует руководствоваться при рассмотрении дела об установлении отцовства (ст. 49 СК РФ или ст. 48 КоБС РСФСР), должен исходить из даты рождения ребенка. Так, в отношении детей, родившихся после введения в действие СК РФ (т.е. 1 марта 1996 г. и после этой даты), суд, исходя из ст. 49 СК РФ, принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. В отношении детей, родившихся до введения в действие СК РФ, суд, решая вопрос об отцовстве, должен руководствоваться ч. 2 ст. 48 КоБС РСФСР, принимая во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства.

Отдельным нормам СК РФ ст. 169 придает обратную силу. Условия и порядок заключения брачных договоров и соглашений об уплате алиментов, установленные соответственно главами 8 и 16 СК РФ, применяются к брачным договорам и соглашениям об уплате алиментов, которые будут заключены после 1 марта 1996 года. Заключенные до 1 марта 1996 года брачные договоры и соглашения об уплате алиментов действуют в части, не противоречащей положениям СК РФ. Положения о совместной собственности супругов и положения о собственности каждого из супругов, установленные статьями 34-37 СК РФ, применяются к имуществу, нажитому супругами (одним из них) до 1 марта 1996 года. Некоторые нормы СК РФ вступили в силу не с 1 марта 1996 года, а позднее. Судебный порядок усыновления детей, установленный ст. 125 СК РФ, введен в действие со дня введения в действие федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР. Ст. 25 СК РФ, устанавливающая момент прекращения брака при его расторжении в суде со дня вступления решения суда о расторжении брака в законную силу, применяется при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 года. Брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 года, считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния.

В СК РФ на протяжении десяти лет его действия неоднократно вносились изменения: в связи с принятием ФЗ от 15 ноября 1997 года № 143-ФЗ «Об актах

гражданского состояния», в связи с ужесточением требований к усыновителям при усыновлении детей, в связи с принятием ФЗ от 24 апреля 2008 года № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» и др. К сфере семейного законодательства относятся другие федеральные законы, такие как ФЗ от 16 апреля 2001 года № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей», ФЗ от 24 июля 1998 года № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», ФЗ от 21 декабря 1996 года № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». Законы субъектов Российской Федерации регулируют семейные отношения по вопросам, отнесенным к ведению субъектов Российской Федерации СК РФ, и по вопросам, непосредственно СК РФ не урегулированным. СК РФ отнес к ведению субъектов РФ: регулирование порядка и условий вступления в брак лиц, не достигших 16 лет (п. 2 ст. 13 СК РФ); выбор супругами двойной фамилии (п. 1 ст. 32 СК РФ); присвоение фамилии ребенку (п. 3 ст. 58 СК РФ); вопросы организации и деятельности органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации по осуществлению опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей, (п. 2 ст. 121 СК РФ); вопросы организации патронатной семьи, (п. 1 ст. 123 СК РФ); размер вознаграждения, причитающегося приемным родителям, размер денежных средств на содержание каждого ребенка, а также меры социальной поддержки, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей (п. 2 ст. 153.1 СК РФ). Нормы семейного права, содержащиеся в законах субъектов Российской Федерации, должны соответствовать СК РФ. В Ростовской области имеется объемное семейное законодательство: ОЗ Ростовской области от 26 декабря 2005 года № 426-ЗС «О ежемесячном денежном содержании детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, переданных на воспитание в семьи опекунов или попечителей»; ОЗ Ростовской области от 22 октября 2005 года № 369-ЗС «О мерах социальной поддержки детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в части содержания в приемных семьях»; ОЗ Ростовской области от 22 октября 2004 года № 165-ЗС «О социальной поддержке детства в Ростовской области»; ОЗ Ростовской области от 16 декабря 2009 года № 346-ЗС «О мерах по предупреждению причинения вреда здоровью детей, их физическому, интеллектуальному, психическому, духовному и нравственному развитию»; ОЗ Ростовской области от 26 декабря 2007 года № 830-ЗС «Об организации опеки и попечительства в Ростовской области»; ОЗ Ростовской области от 12 мая 1996 года № 18-ЗС «Об условиях и порядке регистрации брака несовершеннолетних граждан в Ростовской области» и др. На основании и во исполнение СК РФ, других законов, указов Президента РФ Правительство РФ вправе принимать нормативные правовые акты в случаях, непосредственно предусмотренных СК РФ, другими законами, указами Президента РФ. Таким образом, Правительство РФ вправе принимать нормативные акты только в случаях, прямо предусмотренных СК РФ, федеральными законами и указами Президента РФ.

Например, на основании и во исполнение СК РФ были приняты следующие Постановления Правительства РФ: от 18 июля 1996 года № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей»; Постановление Правительства РФ от 4 ноября 2006 года № 654 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением»; Постановление Правительства РФ от 19 мая 2009 года № 432 «О временной передаче детей, находящихся в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи граждан, постоянно проживающих на территории Российской Федерации»; Постановление Правительства РФ от 18 мая 2009 года № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»; Постановление Правительства РФ от 19 марта 2001 года № 195 «О детском доме семейного типа»; от 1 мая 1996 года № 542 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью» и др. Гражданское законодательство. В соответствии со ст. 4 СК РФ гражданское законодательство применяется к семейным отношениям, если: 1) эти отношения не урегулированы семейным законодательством; 2) имеются необходимые нормы гражданского законодательства; 3) применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных отношений. Применение норм гражданского права к семейным отношениям связано с расширением договорных начал в семейном праве. Случаи применения гражданского законодательства могут быть прямо предусмотрены СК РФ. Например, п. 3 ст. 33 СК РФ предусматривает, что права супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства, определяются статьями 257 и 258 Гражданского кодекса Российской Федерации. Бланкетные нормы СК РФ имеют ссылки о необходимости применения гражданского законодательства без указания конкретных норм. Например, в соответствии с п. 2 ст. 30 СК РФ к имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения Гражданского кодекса Российской Федерации о долевой собственности. Из нормативно-правовых актов, входящих в гражданское законодательство, часто применяются нормы ФЗ от 15 ноября 1997 года «Об актах гражданского состояния». Нормативные договоры (международные правовые акты). Они являются частью правовой системы России. Ст. 6 СК РФ предусматривает, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора. Среди международных актов могут быть как многосторонние соглашения, участницей которых является Россия, так и двусторонние договоры: Гаагская конвенция от 5 октября 1961 г., отменяющая требования легализации иностранных официальных документов;



Конвенция о правах ребенка 1989 года; Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам; Договор между Российской Федерацией и Республикой Молдова о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и др. Международный договор подлежит применению, если Россия в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора путем его подписания, обмена документами, его образующими, ратификации договора, утверждения договора, присоединения к договору или другим способом, о котором условились договаривающиеся стороны, а также при условии, что указанный договор вступил в силу для России. Применяются те международные договоры, которые были официально опубликованы в Собрании законодательства РФ или Бюллетене международных договоров. Международные договоры СССР, обязательные для России как государства - продолжателя Союза ССР, опубликованы в официальных изданиях Совета Министров СССР. Например, Конвенция ООН «О правах ребенка» от 20 ноября 1990 года была ратифицирована Верховным Советом СССР и для СССР вступила в силу 15 сентября 1990 года. Россия является правопреемником СССР и поэтому для нее Конвенция продолжает действовать. На основе и во исполнение Конвенции впервые СК РФ предусматривает специальную 11 главу, посвященную правам несовершеннолетних детей. Принципы права. Ст. 5 СК РФ допускает применение по аналогии норм семейного и (или) гражданского права при регулировании отношений между членами семьи. Значение этой статьи заключается в том, что суд не вправе отказать в правосудии, ссылаясь на отсутствие конкретной нормы. В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются, исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогия права), а также принципов гуманности, разумности и справедливости. Основные начала семейного законодательства закреплены в ст. 1 СК РФ. Семья, материнство, отцовство и детство в Российской Федерации находятся под защитой государства. Семейное законодательство исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав. Регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, приоритета семейного

воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Правовой обычай. СК РФ при определении отчества ребенка признает национальный обычай в качестве источника семейного права. В соответствии с п. 2 ст. 58 СК РФ имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае.

В течение своей жизни почти каждый человек имеет дело в той или иной степени с семейными правоотношениями, так как его жизнь соприкасается с различными социальными группами или объединениями. Одной из них является семья – объединенная браком или родством группа лиц, обладающих взаимными личными неимущественными и имущественными правами и обязанностями. Так же существуют такие коллективы, как род, племя, община, государство. Благополучие каждого человека напрямую зависит от того, как складываются дела в определенном социальном коллективе.

Когда наступает совершеннолетие, человек может создать свою семью. В процессе проживания могут возникнуть семейные проблемы, которые не во всех случаях могут регулироваться посредством компромисса. Из этого следует, что проблемы в брачно-семейных отношениях всегда будут актуальными и злободневными.

Современное брачно-семейное законодательство является сложным механизмом, и вместе с этим отдельные отношения между двумя супругами довольно трудно поддаются какой-либо правовой регламентации. Чтобы таких заминков не было, большое значение приобретает заключение брачного договора.

Семейное законодательство уделяет особое внимание изменению и расторжению брачного договора. Сложность данного вопроса, на фоне постоянно меняющихся финансово-экономических и социальных условий жизни, состоит, главным образом, в попытке законодателя предусмотреть как можно большее количество этих условий, ставя перед собой задачу не усложнения правового регулирования, а его универсализации.

Специфика брачного договора заключается в его длящемся характере, в связи, с чем законодатель предусматривает возможность изменения его основных условий, по прошествии какого-то промежутка времени, иначе в составлении данного контракта не было бы смысла.

Во время разработки существующего СК РФ предполагалось включить в него дополнительные положения, позволяющие суду изменить или расторгнуть брачный договор в упрощенном порядке, даже при отсутствии условий перечисленных в ст. 451 ГК РФ. Но, по всей видимости, законодатель счел достаточными положения ГК РФ, на которые делается ссылка в СК РФ.

Практика заключения таких договоров пока еще не нашла широкого применения в нашей стране. И дело не в том, что его заключение актуально для семей с высоким уровнем благосостояния, прослойка которых не велика. А скорее всего, потому - что правовой нигилизм и порождающий его информационный вакуум не дают большинству людей воспользоваться реально принадлежащими им правами. Например, среди большинства бытует такое мнение, что контракт означает недоверие супругов друг к другу. И они справедливо задают вопрос: «А можно ли начинать совместную жизнь с недоверия?» Хотелось бы противникам брачного договора привести такой аргумент: почему мы стесняемся говорить об имуществе, деньгах накануне свадьбы, однако, становится невыносимо стыдно, когда при возникновении брачно-разводного процесса забываются все приличия. Да, никакой договор не поможет решить проблему совместимости двух молодых людей, но если хоть одной семье брачный договор поможет, это уже хорошо.

Если попытаться предвосхитить развитие данного института в будущем с учетом принятых во внимание законодателем постоянно меняющихся условий жизни и поведением в соответствии существующих норм права, с вновь появляющимися стандартами международного права в этой области, то распространенность заключаемых брачных договоров будет увеличиваться.

## ***§ 2. Заключение, изменение и расторжение брачного договора***

Как всем уже известно, чтобы избежать каких-либо проблем в браке и наоборот, при расторжении брака, не маловажным является заключение брачного договора. Он является своеобразной «страховкой» для супругов, так как регулирует как отношения в браке, так и после него. Выясним, что же он из себя представляет.

Согласно ст.40 СК РФ, брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Брачный договор является основой договорного режима имущества супругов, который может отличаться от устанавливаемого законом режима имущества.

Впервые соглашения, которые именуются брачным договором, стали так называться в гражданском законодательстве Франции в 1804 году. Однако, этот институт имеет более длительную историю развития. Еще в Древней Греции и Древнем Риме мужчина и женщина, прежде чем создавать семью, оформляли соглашение, которым регулировались их имущественные отношения по поводу совместно нажитого имущества и наследования. В настоящее время брачный договор наиболее распространен в странах Западной Европы, в Америке и Канаде [6].

Супругам предоставлено право самим исходя из своих интересов, выбрать режим правового регулирования владения, пользования и распоряжения собственностью. Другими словами, супруги должны решить,

будут ли они строить свои имущественные отношения в браке на основании соответствующих норм Семейного кодекса или урегулируют их с помощью договора [3].

В отличие от ранее действовавшего семейного законодательства, предусматривавшего только законный режим совместно нажитого имущества, Семейный кодекс РФ ввел понятие договорного режима имущества (гл.8). Да принятия СК РФ такая возможность была предусмотрена ст. 256 ГК РФ, в которой определено, что имущество, нажитое во время брака, является совместной собственностью супругов, если договором между ними не установлен иной режим супружеского имущества. Таким образом, регламентация возможности заключения соглашения между супругами по поводу судьбы имущества, приобретенного во время брака, впервые появилась в указанной статье. Нужно так же отметить, что до появления соответствующих положений Семейного кодекса на практике брачный договор применялся крайне редко, поскольку его существенные условия не были установлены в законе [9].

Субъектами брачного договора, как следует из ст. 40 СК РФ, могут быть как лица, вступающие в брак (т.е. граждане, еще не являющиеся супругами, но намеревающиеся ими стать), так и лица, уже вступившие в законный брак, - супруги. Способность к заключению договора связана со способностью к вступлению в брак. Поэтому он может быть заключен между дееспособными гражданами, достигшими брачного возраста. Если лицо не достигло такого возраста, но получило разрешение органа местного самоуправления на вступление в брак, то оно может заключить брачный договор до момента регистрации брака с письменного согласия родителей и попечителей (ст. 26 ГК) [3].

Содержанием брачного договора являются его условия, в которых стороны устанавливают правовой режим супружеского имущества. В условиях фиксируются решения сторон по важнейших для них аспектам имущественных отношений супругов в браке и (или) в случае его расторжения. По сути, брачный договор – это волевая модель поведения супругов после вступления договора в силу в области имущественных отношений.

Основную правовую цель брачного договора можно вывести из анализа его предмета – определение правового режима имущества супругов и их других имущественных взаимоотношений.

В соответствии со ст. 42 СК РФ, брачный договор предоставляет возможность предусмотреть к имуществу договорной режим собственности:

- а) совместной собственности;
- б) долевой собственности;
- в) раздельной собственности.

Брачным договором супруги так же вправе определить: свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов, а также имущество, которое будет передано каждому из них в случае расторжения брака.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками (п.2 ст.42 СК РФ). Это может быть установленная календарная дата (число, месяц, год), истечение периода времени (который исчисляется годами, месяцами и т.п.) .

При наступлении (истечении) сроков, предусмотренных в брачном договоре, будут возникать или прекращаться конкретные имущественные права и обязанности супругов. В брачный договор могут быть включены отлагательные или отменительные условия. Правила к таким условиям применяются в соответствии с положениями об условных сделках (ст. 157 ГК РФ).

Таким образом, включение условий в брачный договор является дополнительной гарантией соблюдения и защиты интересов супругов в определенных предполагаемых ими жизненных ситуациях.

### **Заключение, изменение и расторжение брачного договора**

В связи с тем, что брачный договор рассматривается как разновидность гражданско-правового договора, к нему применяются правила, которые касаются расторжения и изменения гражданско-правовых договоров.

Заключение брачных договоров в отношении всего имущества супругов, например устанавливающих режим раздельной собственности в отношении одного из супругов, должно соответствовать принципу взаимности, то есть содержать взаимные права и обязанности в отношении обоих супругов, в целях избежания постановки одного из супругов в крайне неблагоприятное положение

Заключение брачного договора и брака носит личный характер. Данная точка зрения является общепризнанной. Таким образом, заключение брачного договора с согласия попечителя не соответствует личному характеру сделки. Кроме того, сложно себе представить, как на практике будет предоставляться данное согласие: будет ли оно общим на заключение сделки или конкретным – на заключение брачного договора на конкретных условиях. В первом случае возможно нарушение прав и интересов лица, ограниченного в дееспособности, в дальнейшем при заключении сделки, а во втором – сложно себе представить, как можно предусмотреть все условия брачного договора в данном согласии

В соответствии с положением п.1 ст. 43 СК РФ брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов, которое должно быть заключено в той же самой форме, что и брачный договор, т.е. в письменной форме с обязательным удостоверением нотариуса. Причем права и обязанности имущественного характера, возникшие из брачного договора, будут считаться измененными или же прекращенными с момента заключения соглашения об изменении или расторжении брачного договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора (п. 3 ст. 453 ГК РФ)

Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается (п.1 ст.43 СК РФ). Однако, при отсутствии взаимной договоренности супругов

об изменении или расторжении брачного договора закон предоставляет право заинтересованному супругу обратиться в суд с иском об изменении или его расторжении (п. 2 ст.43 СК). Основания и порядок изменения или расторжения брачного договора по требованию одного из супругов, согласно п.2 ст.43 СК, определяются соответствующими нормами гражданского законодательства об изменении или расторжении договора (ст. 450-453 ГК).

Суд вправе вынести решение о расторжении или изменении брачного договора по общим основаниям, которые предусмотрены гражданским законодательством. Одним из них является грубое нарушение условий договора кем-либо из супругов и об этом говорится в п.2 ст. 450 ГК РФ. Исходя из этой статьи, грубым нарушением признается такое нарушение, в результате которого другой супруг в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении брачного договора.

### ***§3.Признание брачного договора не действительным***

Брачный договор представляет собой разновидность гражданско-правовой двусторонней сделки. Рассмотрим те случаи, когда действующее российское законодательство позволяет признать брачный договор недействительным.

Достаточно распространены случаи, когда одна из сторон под давлением второй половинки или же по своей наивности подписывает брачный договор, который содержит крайне невыгодные имущественные условия.

И если законных оснований расторгнуть договор нет, он может быть признан недействительным. Недействительный брачный договор не влечет за собой никаких юридических последствий, за исключением имеющих отношение к его недействительности. Следует четко понимать, что основания для признания брачного договора недействительным – это те общие основания, которые используются для признания недействительными любых договоров. Кроме этого, есть отдельное основание, указанное в п. 2 ст. 44 СК РФ: суд вправе признать брачный договор недействительным частично или полностью по требованию одной из сторон, если условия брачного договора ставят одного из супругов в крайне невыгодное положение[3].

Рассмотрим, на каких общих основаниях можно признать брачный договор недействительным при заключении брачного договора. Прежде всего, учтем тот факт, что брачный договор, заключенный в письменной форме, утверждается впоследствии нотариусом. И если это добросовестный и честный нотариус, он обязан проверить дееспособность каждой из сторон, заключающих брачный договор. При этом обе стороны должны полностью осознавать и понимать все свои действия и их возможные последствия. При этом именно процедура нотариального удостоверения рассматриваемого брачного договора - самое сложное и трудоемкое дело в процессе признания брачного договора недействительным, поскольку это сопряжено со сбором большого количества сопутствующих доказательств.

Основанием, позволяющим признать сделку недействительной, это, например, сделка, которая была совершена под влиянием непонимания или заблуждения, имеющего решающее значение, суд может признать недействительной по иску стороны, которая оказалась под влиянием подобного заблуждения.

Доказать, что брачный договор был составлен под влиянием заблуждения, очень сложно, по причине необходимости нотариального удостоверения такого брачного контракта.

Сделка, которая была совершена под влиянием угрозы, насилия, обмана или злонамеренного соглашения одной стороны с другой, а также сделку, которую одна из сторон была вынуждена совершить по причине стечения обстоятельств на исключительно невыгодных для себя условиях, чем противоположная сторона и воспользовалась, суд может признать недействительной по иску потерпевшей стороны .

Во втором случае признание брачного договора недействительным осуществляется намного проще, чем в первом, хотя и здесь имеются определенные сложности.

Каждый такой случай очень индивидуален. Недействительный брачный договор требует тщательного изучения всех сопутствующих условий заключения брачного договора, а также реальных обстоятельств имущественных отношений супружеской пары. Собираание доказательств, выстраивание своей правовой позиции и другие действия готовы оказать наши специалисты по семейному праву, которые имеют богатый опыт ведения семейных споров.

## **Наследственное право РФ**

Наследование - это переход в установленном законом порядке имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к одному или нескольким лицам.

Понятие «основание наследования» российское наследственное право разделяет на два вида: наследование по завещанию и наследование по закону. Если наследодатель ясно выразил свою волю, распорядившись своим имуществом на случай своей смерти, наследование должно происходить в соответствии с его волей, а не по правилам, установленным государством.

Наследование по закону имеет место в случае, если наследодатель не оставил завещания (либо завещание признано по суду полностью недействительным); наследодатель завещал только часть наследства или же само завещание в определенной части признано недействительным (тогда неохваченная завещанием часть наследства переходит в порядке наследования по закону); наследник по завещанию умер ранее завещателя либо ликвидирован как юридическое лицо; наследник по завещанию отказался от наследства или не принял его.

Наследство - принадлежащие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. В законе подчеркивается, что в состав наследства не входят права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами. Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага. К личным неимущественным правам относятся, в частности, право авторства, признаваемое за всеми создателями результатов творчества (произведений науки, литературы, искусства, изобретений, промышленных образцов, полезных моделей и т. д.).

В наследство может быть включено только имущество, принадлежащее наследодателю на законных основаниях.

В то же время по наследству переходят и права требования умершего, у которого могли быть должники, не успевшие при его жизни исполнить свои обязательства. Основную группу обязанностей, переходящих по наследству, составляют денежные и иные долги. Наследник, принявший наследство, несет ограниченную стоимостью наследственного имущества ответственность по долгам наследодателя.

Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя. Закон связывает открытие наследства со смертью гражданина либо с объявлением его в судебном порядке умершим.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в РФ признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной его части, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части.

Субъектами наследственного правопреемства являются наследодатель (завещатель) и наследник. Наследодателем является лицо, имущество которого после его смерти переходит к другим лицам. В качестве наследодателя может выступать только гражданин (физическое лицо). Частично дееспособные и ограниченно дееспособные лица могут выступать в качестве наследодателей лишь при наследовании по закону, в силу того, что они не обладают завещательной дееспособностью.

Наследником является лицо, к которому переходят права и обязанности наследодателя в результате наследственного правопреемства. В качестве наследников могут выступать все участники гражданского оборота: физические и юридические лица, РФ в целом, субъекты РФ, государственные и муниципальные образования.



2. Завещание - это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти. Закон предусматривает, что каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или его часть любому лицу или нескольким лицам, а также государству или отдельным государственным, кооперативным и общественным организациям и может в завещании лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону (за исключением лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве).

Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик), не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными законом.

Не могут завещать свое имущество как лица, полностью лишенные дееспособности (от их имени сделки совершают их родители, усыновители, опекуны), так и ограниченно дееспособные, которые в соответствии с законом вправе совершать сделки лишь с согласия родителей, усыновителей, попечителей. Это относится не только к несовершеннолетним, но и к гражданам, ограничение дееспособности которых вызвано злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими веществами.

Все споры относительно действительности завещания в целом или его части рассматриваются в судебном порядке.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом или иными должностными лицами, прямо указанными в законе. Несоблюдение требования об удостоверении завещания влечет его недействительность, исключение составляет лишь завещание в чрезвычайных обстоятельствах, допускающие составление завещания в простой письменной форме. В завещании должно быть указано время и место его составления.

В законодательстве о наследовании также закреплена возможность совершения так называемого закрытого завещания, с содержанием которого завещатель вправе не знакомить ни нотариуса, ни других лиц.

К нотариально удостоверенным приравниваются завещания, удостоверенные указанными в законе должностными лицами. Сюда относятся: 1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов; 2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов; 3) завещания граждан,

находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций; 4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей; 5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Исполнение завещания может быть поручено определяемому в завещании гражданину - душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником. Закон возлагает на исполнителя завещания определенные обязанности, в том числе он должен: 1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом; 2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников; 3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам; 4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

Согласно нормам российского наследственного права, если наследодатель распорядился всем имуществом, для предметов обычной домашней обстановки и обихода не требуется специальной оговорки об этом. К данной категории сложившаяся судебная и нотариальная практика не относит жилой дом, автомашину, произведения искусства, ценные коллекции, вещи, использовавшиеся наследодателем для профессиональной деятельности и пр. Споры о составе предметов домашней обстановки и обихода решаются в судебном порядке.

Согласно закону, право на наследование предметов домашней обстановки и обихода имеют наследники по закону, проживавшие совместно с наследодателем до его смерти и пользовавшиеся данными предметами для удовлетворения повседневных бытовых нужд.

3. Наследование по закону предполагает переход имущества, принадлежащего умершему гражданину, к лицам, указанным в законе. Оно наступает в тех случаях, если: а) наследодатель не оставил завещания; б) оставил завещание лишь на часть имущества; в) оставленное умершим завещание полностью или частично признано недействительным; г) есть лица, имеющие право на обязательную долю в наследуемом имуществе.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен в российском законодательстве с учетом брачных, родственных отношений, наличия иждивения и других обстоятельств.

Гражданским кодексом РФ установлена следующая очередность призвания наследников к наследованию:

· наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. В эту же очередь входят усыновители и

усыновленные, поскольку их права приравнены к кровным родственникам. Супруг наследодателя может быть призван к наследованию, если его брак с наследодателем не был расторгнут либо признан недействительным. В первую очередь призываются также внуки наследодателя и их потомки, но только по праву представления, т. е. взамен умершего сына (дочери) наследодателя. Внуки и потомки наследодателя призываются к наследованию в двух случаях: если их родители умерли до открытия наследства или они умерли одновременно с наследодателем;

- наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления;

- Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления. Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей;

- в качестве наследников четвертой очереди - выступают родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;

- в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

- в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

- Если нет наследников предшествующих очередей, в качестве наследников седьмой очереди по закону к наследованию призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти, наследуют имущество наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Нельзя лишить наследства наиболее близких наследодателю наследников по закону. Таких лиц принято называть необходимыми наследниками, а причитающуюся им в соответствии с законом долю в наследстве - обязательной долей.

Суду предоставлено право уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. Использовать это право суд может лишь в следующих случаях: 1) если речь идет об определенном имуществе,

предназначенном для проживания (дом, квартира, иное жилое помещение) или использования в качестве основного источника средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская); 2) если наследник по завещанию пользовался этим имуществом при жизни наследодателя; 3) если обязательный наследник при жизни наследодателя этим имуществом не пользовался. Само решение об отказе в присуждении обязательной доли или только о снижении ее размера принимается судом в зависимости от имущественного положения обязательного наследника.

### ***Вопросы для самоконтроля***

1. В чем заключается специфика предмета семейного права?
2. Особенности метода правового регулирования семейного права.
3. Источники семейного права.
4. Действие во времени Семейного кодекса РФ.
5. Дайте определение «наследования».
6. Дайте определение «наследства».
7. Какие виды наследования предусмотрены ГК РФ?
8. Что считается временем и местом открытия наследства?
9. Кто является субъектами наследственного правопреемства?
10. Дайте определение «завещания».
11. В каких случаях наступает наследование по завещанию?
12. Что означает «закрытое завещание»?
13. В каких случаях наступает наследование по закону?
14. Какая очередность призвания наследников к наследованию установлена ГК РФ?

## *Лекция 10. Основы трудового права*

### *§ 1. Понятие, предмет и структура трудового права*

### *§ 2. Источники трудового права*

### *§ 3. Трудовые правоотношения*

#### *§ 1. Понятие, предмет и структура трудового права*

Отношения, возникающие в обществе по поводу применения труда, нуждаются в том или ином способе их регулирования со стороны общества. Если на первых этапах развития человеческого общества эти отношения регулировались обычаями, то впоследствии, с возникновением государства, возникла необходимость урегулировать их с помощью такого универсального средства, как право.

Праву принадлежит значительное место в системе человеческих ценностей, без него сегодня практически невозможно представить себе общество. Теория права подтверждает, что различные правовые системы, имея свою специфику, тем не менее имеют и много общего, в том числе и в подходах к формированию отраслей права и законодательства.

Сегодня трудовое право занимает одну из ведущих позиций в любой правовой системе, однако такое положение дел сложилось далеко не сразу. Хотя трудовая деятельность всегда была присуща человеческому обществу, но в качестве самостоятельной отрасли трудовое право сформировалось относительно недавно.

Проводящееся в настоящее время реформирование российского трудового права призвано создать условия для более эффективного функционирования механизма правового регулирования трудовых отношений.

Вопрос определения отрасли законодательства, регулирующего отношения, связанные с трудом, имеет важное практическое значение, так как от этого зависит рассмотрение вопроса об ответственности сторон договора в случае конфликта. Наряду с этим трудовое право изначально предусматривает ряд защитных мер по отношению к наемным работникам, чего не может обеспечить в сфере реализации способностей к труду, например, гражданское право, базирующееся на принципе абсолютного равенства сторон.

Предметом любой отрасли права являются общественные отношения, специфические именно для этой отрасли. Метод демонстрирует то, какими правовыми средствами осуществляется регулирование данных отношений.

В науке трудового права традиционно различают техническую и общественную организацию труда.

Процессе труда люди находятся не только в определенных отношениях с природой, предметами труда, но и в тех или иных волевых общественных отношениях, связанных с процессом труда (в различных вариантах).

Подобного рода отношения образуют целую систему, составные части которой характеризуют различные аспекты применения наемного труда, в целом же они составляют основу общественной организации труда.

Правовой формой общественной организации труда является общественно-трудовое отношение. Это такого рода общественное отношение, в которое работник вступает в связи с применением своих способностей к труду, а работодатель - в связи с использованием этих способностей, т.е. чужого труда.

При любом способе производства общественно-трудовые отношения непосредственно выражают: а) формы привлечения к труду и распределения трудовых функций между людьми в процессе совместного труда в организации; б) методы обеспечения трудовой дисциплины и управления процессами совместного труда; в) характер регулирования меры (продолжительности) труда и иных условий жизнедеятельности работников труда (пространство, воздух, гигиена, безопасность труда и т.д.); г) характер распределения продукта труда и формы участия в нем работников; д) условия и формы воспроизводства рабочей силы (подготовка и переподготовка кадров), осуществляемые непосредственно на производстве.

Трудовые отношения сами по себе достаточно противоречивы: в их рамках можно обнаружить как взаимные интересы сторон, так и противоречие этих интересов, как "производственные", так и "социальные" их аспекты. Противоречие этих элементов неизбежно: оно заложено в природе трудовых отношений.

Трудовые отношения охватывают три элемента: имущественный, управленческий (организационный) и охранительный.

Трудовое законодательство дает легальное определение трудовых отношений (ст. 15 ТК). Трудовые отношения - это отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по определенной специальности, квалификации или должности), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

Исходя из того, что весь комплекс общественно-трудовых отношений, связанных с применением труда, и составляет предмет трудового права, можно дать его определение.

Предметом трудового права являются не все отношения, связанные с трудом, а лишь те общественно-трудовые отношения, которые возникают в связи с непосредственной деятельностью людей в процессе труда, выполнением работы. Они связаны с использованием наемного труда, возникают между наемными работниками и работодателями (в некоторых случаях в этих отношениях могут принять участие представители работников и работодателей, а также государство в лице своих органов).

Помимо собственно трудовых отношений в предмет трудового права входят и другие, тесно с ними связанные и производные от них общественные отношения. Сегодня круг этих отношений определен на законодательном уровне. В соответствии со ст. 1 ТК к ним относятся отношения по:

- организации труда и управлению трудом;
- трудоустройству у конкретного работодателя;
- профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у конкретного работодателя;
- социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;
- участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях;
- материальной ответственности сторон трудового договора (работодателей и работников) в сфере труда;
- надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда);
- разрешению трудовых споров.

Эти отношения имеют как общие черты, так и существенные признаки, характерные только для них и отличающие их от других отношений, так или иначе связанных с применением труда.

В эпицентре комплекса отношений, составляющих предмет трудового права, находятся трудовые отношения (точнее - трудовое отношение, так как в каждом конкретном случае его сторонами являются работник - физическое лицо и работодатель - как правило, юридическое лицо). Все другие виды отношений могут предшествовать, сопутствовать или приходить на смену именно трудовому отношению. Без него они существовать не могут.

В учебной и научной литературе традиционно называются характерные признаки предмета трудового права:

1) трудовые отношения возникают в связи с непосредственной деятельностью людей в процессе труда, применением живого труда и созданием материальных и духовных благ;

2) для них характерно включение исполнителя работы в трудовой коллектив конкретной организации с вытекающим отсюда подчинением внутреннему трудовому распорядку (под которым понимается определенный режим труда, обеспечивающий слаженную деятельность работников, правильную организацию и безопасные условия труда, выполнение установленной меры труда);

3) это возмездные отношения, т.е. работники - участники этих отношений имеют право на получение за свой труд заработной платы;

4) участвуя в трудовых отношениях, работник выполняет определенную работу, применяя личный труд.

Трудовое право - это совокупность взаимосвязанных правовых норм, составляющих определенную целостную систему, которая обусловлена всем комплексом регулируемых этой отраслью права общественных отношений.

Как и в большинстве отраслей права, в трудовом праве можно выделить Общую и Особенную части, каждая из которых регламентирует определенный круг вопросов.

Общая часть трудового права включает в себя институты, определяющие принципиальные подходы к правовому регулированию трудовых отношений в целом. В нее входят нормы, регулирующие:

основные начала трудового законодательства (предмет отрасли; принципы трудового права; систему нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права; действие трудового права во времени и пространстве);

трудовые отношения (статус субъектов трудовых отношений, основания их возникновения);

социальное партнерство (вопросы представительства сторон трудовых отношений и участия представителей работников в регулировании этих отношений, коллективные договоры и соглашения).

Особенная часть трудового права включает нормы, регулирующие отдельные аспекты трудовых отношений. В нее входят следующие институты:

трудовой договор;

рабочее время;

время отдыха;

оплата и нормирование труда;

гарантии и компенсации;

трудовой распорядок, дисциплина труда;

профессиональная подготовка, переподготовка и повышение квалификации работников на производстве;

охрана труда;

материальная ответственность сторон трудового договора;

особенности регулирования труда отдельных категорий работников;

защита трудовых прав работников;

надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и охране труда;

трудовые споры.

Система Особенной части трудового права во многом совпадает со структурой действующего ТК.

## ***§ 2. Источники трудового права***

Под источником права в юридическом смысле принято понимать его значение только как специфической формы выражения правовых норм и придания им обязательности.

Источники трудового права различаются по тем юридическим формам, в которых воплощаются общеобязательные нормы или иные установления,



издаваемые от имени государства. Другими словами, источники трудового права - это нормативные правовые акты: законы, указы, постановления и др., регулирующие трудовые и непосредственно связанные или производные от них иные отношения в сфере применения труда всех работников. Однако к источникам трудового права, с учетом особенностей их формирования, относятся и акты локального нормотворчества самих работников и работодателя (их представителей). Следует иметь в виду, что у работодателя (в организации) таким источником является коллективный договор либо иные локальные нормативные акты, принятые в установленном законом порядке. Своеобразными источниками трудового права являются соглашения на различном уровне (от генерального до отраслевого тарифного), принимаемые на основе двустороннего сотрудничества организациями работодателей и работников в лице их представителей, а на основе трехстороннего сотрудничества - с участием органов государственного управления. Коллективный договор и указанные соглашения называют также социально-партнерскими актами. Таким образом, в состав источников трудового права наряду с нормативными правовыми актами входят акты органов местного самоуправления и указанные социально-партнерские акты, иные локальные нормативные акты, действующие, как и коллективный договор, в рамках конкретной организации (у данного работодателя).

В силу специфики различных отраслей экономики и непроизводственной сферы для регулирования трудовых отношений характерна широкая сфера действия трудового законодательства, которая, однако, не охватывает указанных актов, являющихся источниками трудового права (коллективный договор, локальные нормативные акты и др.).

Такое разграничение трудового законодательства, и, условно говоря, источников права в широком смысле слова, включающих как трудовое законодательство (все нормативные правовые акты в области труда), так и указанные акты, которые в него не входят, получило свое закрепление в нормах трудового права. Статья 5 ТК названа следующим образом: "Трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права". Из этого следует, что содержание понятий (терминов) "трудовое законодательство" и "иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права" не совпадают. Но и те, и другие являются источниками трудового права. Источники же различаются по тем юридическим формам, в которых воплощаются общеобязательные нормы или иные установления, издаваемые от имени государства или принимаемые путем соглашений представителями работников, работодателей, как правило, с участием государства либо принимаемые работодателем и работниками, их представителями в рамках конкретной организации (у данного работодателя). Следовательно, понятие "источники трудового права" шире понятия "трудовое законодательство" и включает наряду с ним иные указанные акты. Поэтому источники трудового права включают как трудовое законодательство, так и иные акты.

Суммируя вышеизложенное, можно дать следующее определение: источники трудового права - это результаты нормотворческой деятельности органов государства, а также совместного правотворчества работодателей и работников (их представителей) в сфере регулирования трудовых и непосредственно связанных с ними отношений.

### **Виды источников трудового права**

Поскольку источник права является следствием нормотворческой деятельности, то и вид источников, и их юридическая сила находятся в прямой зависимости от иерархии государственных органов, их конституционных полномочий и компетенции, которой они наделены по действующим законам, а также от компетенции конкретного работодателя.

Главное место среди источников трудового права отводится Конституции РФ. В ней закреплены основные трудовые права, свободы и гарантии их обеспечения. Статья 37 Конституции РФ провозглашает свободу и добровольность труда, запрещает принудительный труд, закрепляет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Признано право работников на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Каждому предоставляется право на отдых, а работающим по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Следующим по значимости источником трудового права являются законы (как федеральные, так и субъектов Федерации). Источники трудового права, как известно, должны отражать федеративный характер российского государства, в рамках которого установлено разграничение предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти РФ и ее субъектов. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 72) трудовое законодательство находится в совместном ведении Федерации и ее субъектов, а разграничение их компетенции осуществляется также на основе Конституции. К ведению Федерации, как следует из ст. 71 (п. "в") Конституции РФ, относится достаточно большое число блоков норм (вопросов) трудового законодательства, которые закреплены в ряде статей гл. 2 Конституции, составляющей основы правового статуса личности в России (ст. 19, 30, 37, 41 и

др.). Законы о труде и иные нормативные правовые акты субъектов Федерации издаются в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и не должны им противоречить (ст. 76 Конституции РФ).

Среди федеральных законов важнейшее место отводится Трудовому кодексу РФ - важнейшему кодификационному акту, действующему на всей территории Российской Федерации.

Он был принят в декабре 2001 г., подписан Президентом РФ 30 декабря 2001 г. и введен в действие 1 февраля 2002 г.; с этой же даты утратил силу ранее действовавший КЗоТ.

ТК состоит из шести частей, которые содержат 14 разделов, включающих 62 главы, а всего - 424 статьи. В Кодексе значительно возрос объем нормативного материала по сравнению с КЗоТ РФ. Вместе с тем сохранена определенная преемственность в Общей и Особенной части Кодекса, но Общая часть и другие разделы ТК содержат блоки норм, которые ранее отсутствовали либо были очень немногочисленны. В отличие от КЗоТ РФ, в части первой ТК закреплены предмет регулирования, основные принципы, сфера действия трудового законодательства, его состав и структура, дано разграничение полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ. Введена новая (вторая) глава той же части ТК, в которой впервые легализовано понятие "трудовые отношения", основания их возникновения, а также определены стороны этих отношений (работник и работодатель), установлены основные права и обязанности работника (ст. 21) и работодателя (ст. 22).

Вторая часть ТК охватывает вопросы социального партнерства в сфере труда, в ней приведены его понятие, система, основные принципы. Раскрываются основные формы социального партнерства: коллективные переговоры по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению; взаимные консультации (переговоры) социальных партнеров, т.е. коллектива работников, их представителей (профсоюзов), с одной стороны, и работодателя, его представителя (руководителя организации), с другой стороны; участие работников, их представителей в управлении организацией; участие представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров. Регламентируется порядок заключения коллективных договоров и соглашений и др.

Третья, Особенная часть ТК охватывает в рамках соответствующих разделов основные институты трудового права, такие как трудовой договор, рабочее время и время отдыха, оплата и охрана труда, дисциплина труда, материальная ответственность сторон трудового договора и другие разделы.

В четвертой части ТК закреплены особенности регулирования труда отдельных категорий работников, которым посвящены 15 глав, предусматривающих дифференциацию правового регулирования труда не только отдельных категорий работников, но и работников некоторых отраслей и отдельных организаций.

Впервые в ТК, в его пятой части, выделены разделы, посвященные способам защиты трудовых прав работников, начиная от государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства (гл. 57), включая защиту трудовых прав работников профессиональными союзами (гл. 58) и самозащиту работниками трудовых прав (гл. 59). В этой же части предусмотрен порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров (гл. 60, 61).

Последняя, шестая часть ТК содержит заключительные положения, такие как сроки введения его в действие, признание утратившими силу отдельных законодательных актов и др.

В регулировании трудовых отношений значение имеют и другие федеральные законы, например Закон об охране труда, Закон о профсоюзах и др., которые применяются согласно ст. 423 ТК.

Среди подзаконных актов главенствующее значение имеют указы Президента РФ, которые играют ведущую роль среди подзаконных источников трудового права. Они обязательны для исполнения на всей территории РФ.

Постановления Правительства РФ в юридической иерархии источников трудового права стоят вслед за федеральными законами и указами Президента РФ и должны им соответствовать. В случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам, указам Президента РФ они могут быть отменены Президентом РФ. Постановления Правительства РФ обязательны для исполнения на всей территории РФ.

Определенное значение имеют постановления, инструкции и разъяснения Министерства труда и социального развития РФ, других министерств и федеральных органов власти, принимаемые ими в пределах их компетенции, предусмотренной законодательством. Постановления, инструкции и разъяснения Минтруда России (наделенного в течение длительного времени полномочиями издавать соответствующие акты) издавались в целях обеспечения правильного и единообразного толкования и применения законов о труде и актов вышестоящих органов государственного управления, регулирующих общественные отношения в сфере труда. Наряду с федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, иными нормативными правовыми актами РФ к источникам трудового права относятся также законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, которые действуют в пределах субъекта РФ. Их действие основано на конституциях или уставах субъектов РФ. Указанные законы и акты не должны противоречить Конституции РФ и федеральным нормативным правовым актам (ст. 76 Конституции РФ).

Органы местного самоуправления вправе принимать в установленном порядке некоторые акты, содержащие нормы трудового права, в том числе регулирующие деятельность органов (центров) занятости и трудоустройства либо определяющие режим работы организаций торговли, сферы обслуживания, транспорта, и иные, действующие в пределах их территорий.

### **§ 3. Трудовые правоотношения**

Известно, что общественное отношение принимает форму правового отношения при наличии, прежде всего, двух условий. Во-первых, требуется, чтобы данное общественное отношение выражалось в актах волевого поведения людей, а во-вторых, необходимо, чтобы оно регулировалось нормами права.

Трудовые и иные правоотношения - результат воздействия норм трудового права на отношения субъектов в сфере применения труда. Нормы трудового права способны порождать юридическую связь между субъектами, т.е. сами правоотношения, если субъекты совершают юридически значимое волевое действие - юридический акт, являющийся основанием возникновения правоотношения. Основанием возникновения трудового правоотношения является такой юридический акт, как трудовой договор, заключаемый между работником и работодателем.

Между другими субъектами (работниками, их представителями, прежде всего профсоюзами, и работодателем, выступающим от его имени руководителем и др.) в соответствии с нормами трудового права и на основании иных юридических актов возникают тесно связанные с трудовыми иными правоотношения. Вместе с трудовыми все указанные отношения, урегулированные нормами трудового права, складываются в определенную систему правоотношений трудового права.

Трудовые правоотношения являются центральным (основным) элементом системы и определяют характер иных правоотношений, тесно с ними связанных, которые выступают как производные от них и играют применительно к ним служебную роль. Под производными от трудовых, или так называемыми тесно связанными с ними, принято понимать "такие правоотношения, наличие которых предполагает существование в настоящем, в будущем или в прошлом трудовых правоотношений, без которых бытие этих (производных) отношений было бы лишено смысла или вообще невозможно" <\*>. Так, в отсутствие трудовых правоотношений не возникают профсоюзы и иные представительные органы работников, не осуществляется государственный надзор и контроль и общественный (профсоюзный) контроль за соблюдением трудового законодательства, нет места социальному партнерству в сфере труда и др., следовательно, производные правоотношения не имеют самостоятельного значения и не могут существовать без наличия трудовых. К производным от трудовых можно отнести следующие правоотношения:

- по организации труда и управлению трудом;
- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;
- по участию работников и профсоюзов в установлении условий труда и применению трудового законодательства в предусмотренных законом случаях;

по надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда);

по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации у данного работодателя;

по содействию в обеспечении занятости и трудоустройства у данного работодателя;

по разрешению индивидуальных трудовых споров и коллективных трудовых споров.

Таким образом, в данную систему наряду с трудовыми входят и те производные от них отношения, которые составляют предмет отрасли трудового права, ныне нашедшие свое закрепление в ТК и именуемые как отношения, непосредственно связанные с трудовыми отношениями (ч. 2 ст. 1). Для системы правоотношений трудового права характерны внутреннее единство и согласованность, которые отражают единство трудового права и целостность составляющих его сходных общественных отношений, требующих специфического метода их правового регулирования. Особенности метода трудового права, в том числе, объясняются многообразием регулируемых общественных отношений, их тесным переплетением и определенной подвижностью, что особенно характерно для современного периода экономических реформ и развития рынка труда. Так, становление социально-партнерских правоотношений по ведению коллективных переговоров и заключению коллективного договора при динамичном росте рыночной экономики требует более гибких способов регулирования, развития коллективно-договорного метода, возрастающего значения трудовых договоров. Дальнейшее развитие получают относительно новые для трудового права правоотношения трехстороннего сотрудничества соответствующих субъектов, заключающих соглашения различного уровня (территориальное, отраслевое, региональное, генеральное соглашения) и иные правоотношения рассматриваемой системы.

Определенная направленность общественным отношениям, складывающимся в указанную систему правоотношений, придается под воздействием трудового законодательства, общими целями которого в соответствии с Конституцией РФ и ст. 1 ТК являются закрепление гарантий трудовых прав граждан, создание благоприятных условий труда и защита прав и интересов работников и работодателей. В связи с этим можно рассматривать указанную систему как совокупность правоотношений, объединенных общими целями, где каждое правоотношение является элементом системы и возникает в связи с коллективным (совместным) трудом работников у работодателей.

Таким образом, система правоотношений трудового права рассматривается как объединенная общими целями совокупность общественных отношений, возникающих в связи с трудом работников у работодателей, при регулировании указанных отношений нормами трудового законодательства (на основе метода трудового права).

Характер системы правоотношений трудового права зависит от всех входящих в нее элементов, но определяющую роль играют трудовые правоотношения, выступая системообразующим фактором. Иные правоотношения, связанные с трудовыми, призваны способствовать их развитию и укреплению. В одних случаях само существование трудовых правоотношений невозможно без их "непременных спутников": правоотношений по участию работников и их представителей в управлении организацией; по контролю и надзору за соблюдением трудового законодательства включая законодательство по охране труда; правоотношений, связанных с профессиональной подготовкой и переподготовкой (отношения по повышению квалификации работников организации); правоотношений по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров (или социально-партнерские отношения), а также по заключению соглашений (отношения трехстороннего сотрудничества).

Однако возникновение правоотношений, связанных с трудовыми, не всегда является обязательным. Так, граждане устраиваются на работу самостоятельно, заключив трудовой договор с работодателем, чаще всего не прибегая к службе занятости; необязательно в организациях возникают коллективные трудовые споры и проводятся забастовки. Поэтому правоотношения по рассмотрению трудовых споров, как и правоотношения, связанные с обеспечением занятости и трудоустройства, обычно относят к "факультативным спутникам" в отличие от указанных обязательных спутников, которые непременно возникают и сосуществуют вместе с трудовыми правоотношениями.

Наряду с этой применяется и другая классификация. Иные правоотношения принято подразделять по времени их возникновения, развития и прекращения применительно к трудовым правоотношениям. В таком случае они подразделяются на предшествующие, сопутствующие и вытекающие правоотношения.

Предшествующие правоотношения возникают и развиваются до трудовых правоотношений, а прекращаются с возникновением трудовых правоотношений. К предшествующим относятся правоотношения, связанные с обеспечением занятости и трудоустройства, а также с подготовкой кадров (обучением) непосредственно в организации, включая подготовку работников по ученическому договору или повышение квалификации до начала работы у работодателя.

Сопутствующие правоотношения возникают и сосуществуют с трудовыми, обеспечивая их. Они совпадают с правоотношениями, отнесенными к указанным "обязательным спутникам" трудовых, и охватывают правоотношения:

- по организации труда и управлению трудом;
- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;

по участию работников и профсоюзов в установлении условий труда и применению трудового законодательства в предусмотренных законом случаях; по надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда).

К сопутствующим обычно относится и правоотношение по профессиональной подготовке и повышению квалификации, если обучение производится после начала и в период работы у работодателя.

Правоотношения, вытекающие из трудовых, возникают при рассмотрении индивидуальных или коллективных трудовых споров.

При определяющей роли трудовых правоотношений всем правоотношениям как элементам единой системы свойственны общие черты. Вместе с тем они различаются по субъектам и содержанию, основаниям возникновения (изменения и прекращения), характеру прав и обязанностей.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «трудовое право». Каковы особенности метода трудового права?
- 2) Что собой представляет предмет трудового права?
- 3) Что является основанием возникновения трудового права?
- 4) В каких нормативных правовых актах закреплены принципы трудового права?
- 5) В чем суть принципа «запрещение принудительного труда»?
- 6) В чем суть принципа «запрет на дискриминацию в сфере труда»?
- 7) Кто является сторонами трудовых отношений?
- 8) Какие субъекты относятся к субъектам отношений производных от трудовых?
- 9) Каково содержание трудовой право-, дееспособности работника?
- 10) Каково содержание трудовой право-, дееспособности работодателя?
- 11) Перечислите права и обязанности работника, закрепленные за ним Трудовым кодексом Российской Федерации.
- 12) Перечислите права и обязанности работодателя, закрепленные за ним Трудовым кодексом Российской Федерации.



## *Лекция 11. Административное право и административный процесс*

*§ 1. Понятие административного права; предмет метод*

*§ 2. Административное правонарушение*

*§ 3. Административная ответственность*

*§ 4. Административное наказание*

*§ 5. Производство по делам об административных правонарушениях*

*§ 6. Понятие и виды административного процесса в России*

### *§ 1. Понятие административного права; предмет метод*

Административное право представляет собой отрасль права Российской Федерации, которая призвана регулировать особую группу общественных отношений. Главная их особенность состоит в том, что они возникают, развиваются и прекращаются в сфере государственного управления, т.е. в связи с организацией и функционированием системы исполнительной власти на всех национально-государственных и территориальных уровнях страны.

Эти общественные отношения непосредственно связаны с государственно-управленческой деятельностью, а потому обобщенно называются управленческими. Поскольку управление может осуществляться не только по государственной линии, то в данном случае речь пойдет об управленческих отношениях, в которых непосредственно выражается государственный интерес, государственная управляющая воля.

Отсюда видно, что не все общественные отношения, по своей природе являющиеся управленческими, можно отнести к предмету административного права. В частности, отношения, возникающие в связи с функционированием негосударственных формирований (общественные объединения, коммерческие структуры и т.п.), не относятся к предмету административного права. Так, назначение внутрипрофсоюзных, внутрипартийных и подобных им управленческих отношений состоит в обеспечении необходимой самоорганизации (организация собственных дел), а не в выражении интересов государства.

Тем не менее главное, что характерно для регулятивной роли административного права и в чем в наибольшей степени проявляются его особенности - это функционирование системы исполнительной власти. Соответственно административное право фактически выступает в качестве юридической формы реализации задач, функций, методов и полномочий, возлагаемых Конституцией и законодательством РФ на субъектов исполнительной власти, действующих в рамках разделения властей. Поэтому административное право отчетливо выражает все особенности, присущие государственно-управленческой деятельности, являясь по своему юридическому назначению управленческим правом (или - правом управления).

Соответственно административное право регулирует такие общественные отношения, в рамках которых в принципе исключено юридическое равенство их участников. Объясняется это тем, что в них непременно участвует субъект исполнительной власти, способный в силу предоставленных ему юридически-властных полномочий подчинять поведение иных участников этих отношений своим односторонним волеизъявлениям.

Данную область общественных отношений традиционно называют сферой государственного управления, в рамках которой субъекты исполнительной власти повседневно руководят хозяйственными, социально-культурными и административно-политическими процессами свойственными для них средствами (методами).

Таким образом, при определении предмета административного права необходимо учитывать:

а) сферу государственного управления, охватывающую любые проявления государственно-управленческой деятельности;

б) наличие в ней действующего субъекта исполнительной власти или иного исполнительного органа;

в) практическую реализацию ими распорядительных полномочий, предоставленных для осуществления государственно-управленческой деятельности.

По существу - это те условия, при которых управленческие отношения возникают "в связи" и "по поводу" практической реализации задач и функций исполнительной власти.

Управленческие отношения, регулируемые административным правом, многообразны. Так, в зависимости от особенностей их участников выделяются следующие наиболее типичные их виды:

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

б) между не соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на одинаковом организационно-правовом уровне (например, два министерства, администрация двух областей);

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

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

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

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

ж) между субъектами исполнительной власти и общественными объединениями;

з) между субъектами исполнительной власти и гражданами.

Во всех названных видах управленческих отношений участвует тот или иной исполнительный орган. Без исполнительных органов управленческие отношения в административно-правовом смысле возникать не могут, ибо только они в состоянии в юридической форме выразить волю и интересы государства, практически реализовать в исполнительном варианте государственную власть.

Регулируя подобного рода общественные отношения, административное право в рамках своего предмета создает определенный правовой режим организации и деятельности субъектов исполнительной власти в полном соответствии с их конституционным назначением, а также поведения всех иных участников регулируемых управленческих отношений. В этом заключается основное проявление его регулятивной функции.

Таким образом, административное право - отрасль российской правовой системы, представляющая собой совокупность правовых норм, предназначенных для регулирования общественных отношений, возникающих в связи и по поводу практической реализации исполнительной власти (в более широком понимании - в процессе осуществления государственно-управленческой деятельности).

Необходимо особо подчеркнуть, что административное право ориентировано на определяющее качество государственно-управленческой деятельности, т.е. на практическую реализацию законов в общегосударственном масштабе. При этом оно регулирует не исполнительную власть как таковую (это функция законодательства), а ее внешние проявления.

В качестве итогового вывода имеются достаточные основания для признания того факта, что исполнительная власть практически реализуется в рамках общественных отношений, регулируемых административным правом.

## ***§ 2. Административное правонарушение***

Действующие в России различные юридически обязательные правила поведения имеют своей целью обеспечение правопорядка и государственной дисциплины в определенных сферах деятельности, которые непосредственно затрагивают интересы всех или большинства граждан, а также организаций независимо от их организационной подчиненности и формы собственности. К ним относятся правила поведения в общественных местах, правила дорожного движения и пользования различными видами транспорта, правила охраны труда и техники безопасности, правила торговли, санитарные, ветеринарные и противопожарные правила, правила охоты, рыбной ловли, правила приобретения, учета, хранения и использования охотничьего огнестрельного оружия, взрывчатых и радиоактивных веществ, правила воинского учета, пограничного режима, налоговые, таможенные правила, правила, действующие

в сфере охраны здоровья населения, окружающей среды, природопользования, охраны памятников истории и культуры и т.д.

Соблюдение таких правил соответствует интересам граждан, общества и государства, а их нарушение противоречит им и нередко приводит к вредным и даже общественно опасным последствиям. Например, нарушение правил поведения в общественных местах мешает нормальной жизнедеятельности людей, безбилетный проезд пассажиров наносит имущественный ущерб транспортным предприятиям, нарушение правил дорожного движения ставит под угрозу жизнь и здоровье людей, приводит к повреждению транспортных средств, снижает пропускную способность дорог, нарушение правил охоты и рыбной ловли наносит вред живой природе, а тем самым и обществу.

Обязательные правила адресованы широкому кругу субъектов. Одни - всем гражданам и юридическим лицам, другие - работникам тех или иных отраслей хозяйства, социально-культурной и административно-политической деятельности, третьи - должностным лицам, занимающим определенные должности в государственных, муниципальных, общественных, коммерческих организациях.

Все названные и многие другие правила устанавливаются федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, а также органами исполнительной власти, действующими в пределах своей компетенции.

Одна из существенных особенностей обязательных правил состоит в том, что они защищаются административными санкциями, а их нарушение квалифицируется в качестве административного правонарушения, являющегося основанием административной ответственности.

Главные признаки и юридическая характеристика такого рода правонарушений содержатся в Кодексе РФ об административных правонарушениях.

В Кодексе (ст. 2.1) сформулировано официальное определение такого правонарушения: административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

При этом административная ответственность за правонарушения, предусмотренные Кодексом и другими нормативными актами, наступает при условии, что эти нарушения по своему характеру не влекут за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности.

Понятие административного правонарушения охватывает ряд признаков. Во-первых, это деяние, т.е. действие или бездействие, во-вторых, общественно опасное, в-третьих, противоправное, в-четвертых, виновное, в-пятых, наказуемое деяние.

Административное правонарушение как деяние представляет собой единство физического и психического, т.е. это осознанный, волевой акт человеческого поведения, выраженного в подконтрольном сознанию

мотивированном действии или бездействии, предусмотренном конкретной статьей Кодекса об административных правонарушениях. Оно включает в себя цель, средства, результат и сам процесс деяния, а также охватывает такие личностные категории, как мотивы, ценностные ориентации, психологическое отношение к содеянному.

Административное правонарушение - это вариант юридической патологии, отклоняющегося поведения, которое принимает форму действия либо бездействия.

Действие - это активное нарушение установленной обязанности или законного требования; нарушение конкретного запрета, правила, нормы, стандарта (например, управление транспортными средствами водителями, находящимися в состоянии опьянения, нарушение правил пользования жилыми помещениями, нарушение требований государственных стандартов, правил обязательной сертификации, нарушение требований нормативных документов по обеспечению единства измерений).

Бездействие - это пассивное поведение, выражающееся в несовершении лицом тех действий, которые оно должно было и могло совершить в силу лежащих на нем обязанностей (например, уклонение от подачи декларации о доходах, неисполнение предписаний федерального антимонопольного органа, невыполнение родителями или лицами, их заменяющими, обязанностей по воспитанию и обучению детей).

Сущность административного правонарушения определяется его общественной опасностью. Государство, закрепляя в нормах права обязательные правила поведения, предусматривает возможность применения за их нарушение государственного принуждения. Именно общественная опасность правонарушения обуславливает ответственность за его совершение. Отсутствие данного признака свидетельствует и об отсутствии правонарушения.

Любое административное правонарушение, посягая на установленный порядок, причиняет ему тот или иной вред, нарушает упорядоченность, согласованность, гармоничность управленческих отношений. При этом нежелательный результат может проявляться как в реальном вреде (мелкое хищение, безбилетный проезд), так и в создании условий для наступления вреда (нарушение санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических правил). Законодатель при определении в ст. 2.1 КоАП административного правонарушения в числе его признаков не называет общественную опасность, в отличие от понятия преступления.

Однако его вредность констатирована большинством диспозиций норм, составляющих содержание названного Кодекса.

Нарушение названных выше обязательных правил иногда может повлечь уголовную ответственность, если это прямо предусмотрено Уголовным кодексом РФ. Но в большинстве случаев вред от каждого нарушения таких правил не настолько велик, чтобы привлекать к уголовной ответственности нарушителей, признавать их преступниками. Для подобных случаев, а они

наиболее часты, государство и учредило административную ответственность, которая по характеру мер нередко не менее сурова, чем уголовная, но не влечет судимости и применяется, как правило, органами исполнительной власти, т.е. более оперативно, на основе менее сложного процесса, чем уголовный.

Признак общественной опасности деяния не является неизменным, навсегда признанным обществом и закрепленным в праве. Времена меняются. Развитие общества и государства, научно-технический прогресс, сексуальная "революция" и многое другое вносят существенные коррективы в критерии признания деяния общественно опасным. Законодатель, "улавливая" изменения в обществе, общественном мнении, правосознании граждан, может отказаться в признании общественной опасности, следовательно, наказуемости тех или иных деяний (например, спекуляции, мужеложства, бродяжничества) и, наоборот, установить, в частности, административную ответственность за новые общественно опасные деяния, которые таковыми ранее не являлись (например, налоговые, бюджетные, таможенные, воинские, миграционные правонарушения).

Правом определять наличие или отсутствие общественной опасности административного правонарушения (деяния) обладают в рамках "административного усмотрения" и правоприменители. Так, ст. 2.9 КоАП устанавливает, что при малозначительности, а значит, и отсутствии общественной опасности совершенного правонарушения орган (должностное лицо), уполномоченный решать дело, может освободить нарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. При этом административное правонарушение может быть признано малозначительным, если оно, во-первых, не причинило вреда и, во-вторых, не создало угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Юридическим выражением признака общественной опасности административного правонарушения является противоправность. Государство, признавая то или иное действие либо бездействие общественно опасным, устанавливает правовые запреты на их совершение. Противоправность состоит в том, что определенное лицо совершает действие, запрещенное нормой права, или не совершает действия, предписанного правовым актом.

Административное правонарушение посягает на регулируемые и охраняемые нормами административного права общественные отношения. Противоправность деяния заключается в нарушении или невыполнении юридическим лицом, должностным лицом или гражданином установленных правил, норм, стандартов и требований. При этом противоправное деяние не связывается правовой нормой с обязательным наступлением вредных последствий. Для привлечения к административной ответственности обычно достаточно самого факта нарушения (невыполнения) требований, предписанных правовой нормой, так как административные правонарушения в рассматриваемой сфере считаются оконченными с момента совершения самих противоправных деяний, т.е. создания угрозы тем или иным общественным отношениям.

Кроме того, необходимо иметь в виду, что противоправность заключается в совершении деяния, нарушающего нормы не только административного, но и ряда других отраслей права, например, конституционного, гражданского, финансового, налогового, таможенного, земельного, экологического, трудового. Главное здесь состоит в том, что соблюдение этих норм права охраняется мерами административной ответственности.

Таким образом, меры административного наказания могут быть применены лишь в том случае, если конкретное деяние предусмотрено нормой права. Иными словами, деяние, не являющееся противоправным (направленным против права), нельзя квалифицировать как административное правонарушение, и оно не может повлечь административную ответственность.

Административным правонарушением является виновное действие либо бездействие, т.е. деяние, представляющее собой проявление воли и разума действующего (или бездействующего) лица. В обществе действуют люди, обладающие сознанием, поступающие обдуманно, стремящиеся к определенным целям. Здесь ничто не делается без сознательного намерения, без желаемой цели. Человек, совершая тот или иной проступок, осознает его результат, предвидит и учитывает его последствия.

При совершении административного проступка вина может выражаться в форме как умысла, так и неосторожности. Вина - это психическое отношение правонарушителя к совершенному общественно опасному, противоправному действию или бездействию, его последствиям в форме умысла либо неосторожности. Наличие вины правонарушителя (физического или юридического лица) в той или иной форме является необходимым признаком административного правонарушения.

Вместе с тем КоАП в ст. 2.1 "Административное правонарушение" дает новое довольно специфическое определение вины юридического лица: "Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению".

Важный признак административного правонарушения - его административная наказуемость. Конкретное действие либо бездействие может быть признано административным правонарушением только в том случае, если за его совершение законодательством предусмотрена административная ответственность.

Признак административной наказуемости тесно связан с юридическими последствиями применения мер административной ответственности. Их суть состоит в том, что применение к правонарушителю административного наказания влечет для него состояние административной наказанности; в его правовой статус включается элемент, характеризующий новое правовое положение личности.

Статьей 4.6 КоАП установлено, что состояние административной наказанности, как правило, если иное не установлено законом, продолжается в течение года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания и аннулируется по его истечении автоматически, т.е. без особого решения или санкционирования какого-либо государственного органа или должностного лица. Лицо после истечения этого срока считается не подвергнутым административному наказанию.

Повторное совершение административного правонарушения в состоянии административной наказанности до истечения сроков давности привлечения к ответственности, установленных действующим законодательством, может повлечь назначение более сурового административного наказания, как правило, крупных штрафных санкций и даже административного ареста.

### **§ 3. Административная ответственность**

Административная ответственность наряду с уголовной, гражданской и дисциплинарной является одним из видов юридической ответственности, устанавливаемой государством путем издания правовых норм, определяющих основания ответственности, меры, которые могут применяться к нарушителям, порядок рассмотрения дел о правонарушениях и исполнения этих мер.

В теории права юридическая ответственность понимается как реализация правовой санкции в случае правонарушения, применение к правонарушителю наказания, поскольку оно есть и в выговоре за нарушение трудовой дисциплины, и в административном штрафе, и в лишении свободы, и в гражданско-правовой неустойке.

При наличии юридического факта - административного правонарушения - включается механизм санкции правовой нормы, и санкция из потенциальной возможности применения наказания преобразуется в действительное административное наказание.

Назначение административного наказания влечет наступление административной ответственности. Следовательно, административная ответственность - это реализация административно-правовых санкций, применение уполномоченным органом или должностным лицом административных наказаний к гражданам и юридическим лицам, совершившим правонарушение.

Административную ответственность характеризуют некоторые признаки, общие для всех видов юридической ответственности.

Во-первых, она представляет собой государственное принуждение, поскольку реализация властных полномочий осуществляется через органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Во-вторых, это правовое принуждение, подчиняющееся общим принципам законности и справедливости права. Административная ответственность применяется на основе правовой регламентации ее объема и пределов, нормативного установления оснований, содержания и



процессуальных форм реализации конкретных административных наказаний. Нормы, регулирующие составные элементы административной ответственности, в совокупности представляют собой самостоятельный институт административного права.

В-третьих, она влечет за собой наступление неблагоприятных последствий для правонарушителей, предусмотренных санкцией правовой нормы. По содержанию меры административной ответственности выражаются в предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях лишении или ограничении прав и свобод нарушителей, поскольку иным образом оказать принудительное воздействие на этих лиц невозможно. Неблагоприятные последствия для правонарушителя могут наступать в виде лишений или ограничений морального (предупреждение), материального (штраф, конфискация, возмездное изъятие) или физического характера (административный арест).

В-четвертых, в мерах административной ответственности содержится итоговая правовая оценка деяния и нарушителя от имени государства. Именно административное наказание представляет собой "окончательную, последнюю инстанцию" в борьбе с правонарушениями, т.е. решение вопроса по существу, и виновный в соответствии с характером и общественной опасностью совершенного подвергается административному наказанию.

Данный признак юридической ответственности вообще и административной ответственности в частности наиболее ярко выражает ее специфику, а именно: осуждение виновного поведения от имени государства, государственное порицание правонарушителя.

В-пятых, юридическая ответственность всегда рассматривалась в качестве результата правонарушения, т.е. это ретроспективная, или негативная, ответственность в отличие от так называемой положительной (позитивной) ответственности, которая понимается как ответственность за порученное дело, за выполнение поставленной задачи, когда она совпадает с понятием правовой обязанности или долга.

Законодательство, базируясь на принципах демократизма, гуманности, экономии средств государственного принуждения и последовательного использования убеждения, предусматривает возможность освобождения лиц, совершивших правонарушения, от того или иного вида юридической ответственности.

Кодекс об административных правонарушениях (ст. 2.9) устанавливает основания, условия и последствия освобождения от административной ответственности лиц, совершивших административные правонарушения, при малозначительности проступка. Освобождение от административной ответственности может также проявляться и в замене ее другим видом ответственности (например, дисциплинарной). По существу, в названных случаях в том или ином виде судьей, уполномоченными органами и должностными лицами осуществляется освобождение от административной ответственности тех, кто нарушил правовые предписания.

Своеобразным "освобождением" от административной ответственности является пропуск юрисдикционным органом и его должностными лицами по тем или иным причинам давностного срока назначения административного наказания, т.е. привлечения виновного к административной ответственности.

Статьей 4.5 КоАП установлен давностный срок назначения административного наказания - постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения правонарушения, а если правонарушение было длящимся (нарушение правил воинского учета, проживание без регистрации, уклонение от перерегистрации охотничьего ружья и т.д.), то не позднее двух месяцев со дня его обнаружения.

Названной статьей предусмотрен и иной срок давности привлечения к административной ответственности. За административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся административном правонарушении - одного года со дня его обнаружения.

Законодательство закрепляет систему "гибкого реагирования" на административные правонарушения и не требует, чтобы всякое правонарушение обязательно влекло административную ответственность даже в пределах давностного срока. При малозначительности совершения административного правонарушения судья, орган (должностное лицо), уполномоченный решать дело, может вообще освободить нарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. Это положение закона означает, что судья, орган (должностное лицо), полномочный решать дело по существу, имеет право применить к нарушителю такое средство воздействия, которое не является административным наказанием и не относится к мерам общественного воздействия. При этом вполне очевидно, что устные замечания, сделанные правонарушителю, не влекут юридических последствий.

Главное состоит в том, чтобы при решении вопроса об освобождении нарушителя от административной ответственности были тщательно учтены все объективные и субъективные стороны состава правонарушения, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

С учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет, комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав указанное лицо также может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних (ст. 2.3 КоАП).

По содержанию и юридическим последствиям освобождение от административной ответственности сходно с обстоятельствами, исключающими производство по делу об административном правонарушении,

т.е. их объединяет противоправность деяния и возможность привлечения к ответственности, что непосредственно относится к крайней необходимости. Действительно, содержанием ситуации является административное правонарушение, а юридические последствия (результат) в конечном итоге совпадают и заключаются в отказе юрисдикционного органа или должностного лица от привлечения к административной ответственности того или иного гражданина.

Вместе с тем основания освобождения от административной ответственности и обстоятельства, исключаящие неправомерность деяния, существенно различаются: в одном случае это малозначительность совершенного правонарушения или особенности характера правонарушения и личности правонарушителя, а в другом - крайняя необходимость.

Лицо, действовавшее в состоянии крайней необходимости, административной ответственности не подлежит. Если, например, водитель автомашины с превышением установленной скорости везет в больницу человека, нуждающегося в неотложной медицинской помощи, то он не будет наказан за превышение скорости, поскольку действует в ситуации крайней необходимости.

В соответствии со ст. 2.8 КоАП исключает административную ответственность и невменяемость. Не подлежит административной ответственности физическое лицо, которое во время совершения противоправных действий (бездействия) находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

Существует институт ограничения административной ответственности. Эти ограничения связаны прежде всего с особенностями субъектов административных правонарушений, предусмотренными административным законодательством или учитываемыми правоприменителями в рамках административного усмотрения. В частности, Кодекс об административных правонарушениях исключает возможность применения некоторых административных наказаний в зависимости от тех или иных особенностей субъекта административного правонарушения.

Так, административный арест (ст. 3.9 КоАП) не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, лицам, не достигшим возраста восемнадцати лет, инвалидам I и II групп, военнослужащим, гражданам, призванным на военные сборы, а также к имеющим специальные звания сотрудникам Следственного комитета Российской Федерации, органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

Лишение права охоты не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником средств к существованию; они не могут быть подвергнуты конфискации или возмездному изъятию огнестрельного оружия и боевых припасов.

В законодательном порядке предусматривается ограничение применения административных наказаний в отношении военнослужащих и некоторых других лиц: судей, прокуроров, лиц, пользующихся депутатской неприкосновенностью, иностранных граждан, обладающих иммунитетом и привилегиями от административной юрисдикции на территории Российской Федерации.

### **Административная ответственность юридических лиц**

Административная ответственность распространяется не только на физических лиц, но все в большей мере и на юридические лица. Законодательство об административной ответственности организаций еще не представляет собой систему, сложившуюся на основе четкой научной концепции. Но данный институт административного права в последние годы динамично развивается, и в действующем Кодексе об административных правонарушениях значительное место отведено правовым основам назначения административных наказаний юридическим лицам (предприятиям, учреждениям, организациям).

Характеризуя административную ответственность, следует заметить, что она распространяется на все правонарушения (независимо от их отраслевой принадлежности), в которых находит свое выражение административно-правовой метод регулирования общественных отношений. Данное положение касается и ответственности юридических лиц. Поэтому должны быть признаны несостоятельными появляющиеся суждения о финансовой, экологической, земельно-правовой, таможенной и иных видах ответственности, поскольку все это суть разновидности одного и того же явления - административной ответственности, субъектами которой во многих случаях являются юридические лица.

Среди субъектов административной ответственности появились субъекты, охватываемые цивилистическим понятием "юридические лица", которое дается в ст. 48 ГК РФ.

Административную ответственность юридических лиц характеризуют традиционные признаки состава административного правонарушения (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона). Однако они обладают существенными особенностями, отличающими их от аналогичных признаков, характеризующих состав административного правонарушения, совершаемого физическими лицами. Прежде всего и в основном это касается понятия вины.

Вина - необходимое условие всякой ответственности. Не может быть ни административной, ни дисциплинарной, ни уголовной ответственности без наличия вины, т.е. виновного совершения противоправного действия (бездействия).

Естественно, понятие вины применительно к юридическим лицам должно иметь иное содержание, чем в тех случаях, когда к административной ответственности привлекаются физические лица. При этом выяснение характера вины в отношении юридических лиц через призму классического понимания умысла или неосторожности является беспредметным. В теории права вина юридического лица всегда рассматривалась как принятие либо непринятие всех необходимых и возможных мер для предотвращения нарушения либо смягчения его неблагоприятных последствий. Иными словами, фактически исследовался вопрос о наличии либо отсутствии вины с учетом конкретных действий или бездействия, активности юридического лица в связи с нарушением установленных законодательством правил, норм, стандартов.

В административном праве может существовать комплексное понимание вины юридического лица, включающее объективный и субъективный подходы.

Объективная вина, как это установлено ст. 2.1 КоАП, представляет собой вину юридического лица с точки зрения государственного органа, назначающего административное наказание в зависимости от характера конкретных действий или бездействия юридического лица, нарушающего установленные правила, т.е. юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Субъективная вина - отношение организации в лице ее администрации, конкретных должностных лиц к противоправному деянию. Иными словами, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Эти элементы вины образуют общее понятие вины юридического лица как признака совершенного им правонарушения и элемента его юридического состава. Таким образом, исключается представление о возможности невиновной ответственности юридических лиц как якобы отличительной особенности административной ответственности организаций, предприятий и учреждений.

Мерой ответственности применительно к юридическим лицам может служить только административное наказание.

Наиболее распространенным видом административного наказания, применяемого к юридическим лицам, в настоящее время остается штраф, исчисляемый как в абсолютном, так и в относительном размере. Возможно также применение таких мер, как предупреждение, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, их конфискация (ст. 3.2 КоАП).

Характеризуя административную ответственность юридических лиц как неблагоприятные последствия виновного неисполнения обязанности, нельзя удовлетвориться ее пониманием только как ответственности за противоправное деяние. Применение административного наказания к юридическому лицу осуществляется не только для наказания за вину, но также с целью обеспечения выполнения организацией своих обязанностей, требований государственных органов.

Обобщая сказанное, можно дать следующее определение: административная ответственность юридических лиц - это применение к организациям, обладающим соответствующей административной правосубъектностью, административных наказаний за неисполнение или ненадлежащее исполнение установленных государством правил, норм и стандартов с целью государственного осуждения противоправной деятельности, обеспечения выполнения возложенных на них обязанностей, предупреждения правонарушений.

При этом важно отметить, что с 1 июля 2002 г., т.е. вступления в силу Кодекса об административных правонарушениях, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями Особенной части Кодекса об административных правонарушениях или законами субъектов Федерации об административных правонарушениях.

В различных отраслях и сферах применение мер административной ответственности к юридическим лицам осуществляется на основе действующих нормативных правовых актов (до их отмены) и характеризуется определенными особенностями.

#### ***§ 4. Административное наказание***

Административные наказания являются одним из видов административно-принудительных мер. Статья 3.1 КоАП устанавливает, что административное наказание применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем (частная превенция), так и другими лицами (общая превенция).

Административное наказание не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение, или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица.

Административные наказания существенно отличаются от иных мер административного принуждения прежде всего своей функционально-целевой направленностью.

Только административное наказание является установленной государством мерой ответственности за административное правонарушение, только оно содержит итоговую юридическую оценку противоправного деяния нарушителя.

Содержание административных наказаний определяется характером управленческих отношений, регулируемых и охраняемых нормами административного права, спецификой посягательств (правонарушений) на эти отношения. В то же время особенность правонарушений в сфере государственного управления состоит в том, что ими причиняется, как правило, нематериальный вред (ущерб), восполнить или загладить который обычно невозможно. Вот почему содержание административно-правовых санкций, охраняющих общественные отношения в сфере реализации исполнительной власти, носит наказательный, а не восстановительный характер, т.е. они содержат обязанность виновного понести наказание, претерпеть определенные лишения, существенно затрагивающие личность, ущемляющие ее права и блага.

Содержание административных наказаний состоит в ограничении, лишении субъективных прав или благ лица, к которому они применяются. Так, применение административного ареста влечет краткосрочное лишение свободы, штраф и конфискация связаны с материальными потерями.

Разумеется, административным, как и уголовным наказаниям присуща цель воспитания правонарушителей, хотя она и не упомянута в законе. Однако суть и тех, и других санкций состоит в принудительном воздействии на правонарушителей со стороны компетентных органов государства.

Добровольное исполнение правонарушителем наложенного на него наказания (например, уплата штрафа в установленный срок) не меняет принудительной сущности этой меры, так как государство всегда оставляет за собой право принудить виновного претерпеть правоограничения, вытекающие из применения к нему соответствующего наказания (например, при неуплате штрафа он принудительно взыскивается из заработной платы, стипендии или пенсии нарушителя, либо взыскание обращается на его имущество).

Являясь правовым следствием правонарушения, административное наказание причиняет нарушителю менее тяжкие отрицательные последствия, чем уголовное наказание. Вместе с тем признак меньшей суровости может быть принят лишь с оговоркой, поскольку содержание целого ряда административных наказаний (лишение специальных прав, дисквалификация, административный арест, крупные штрафы, конфискация) отнюдь не свидетельствует о мягкости этих мер.

Согласно действующему законодательству административные наказания характеризуются той особенностью, что их назначает широкий круг государственных органов и должностных лиц. При этом административные наказания применяются как в единоличном, так и в коллегиальном порядке: должностными лицами органов исполнительной власти - единолично; комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, административными комиссиями, созданными при соответствующих органах местного самоуправления, - коллегиально; судами (судьями) - коллегиально и единолично.

Применение административного наказания влечет для лица состояние административной наказанности. Это обстоятельство приобретает особое значение при решении вопроса о назначении административного наказания при повторном, неоднократном, злостном, систематическом совершении административного правонарушения в этот период.

Применение административного наказания в случае рецидива административного правонарушения влечет наступление юридических последствий двух видов: 1) рецидив может служить обстоятельством, отягчающим ответственность; 2) рецидив может выступать в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения.

Кодекс об административных правонарушениях (ст. 4.6) устанавливает, что состояние административной наказанности продолжается в течение года со дня окончания исполнения наказания и аннулируется по его истечении автоматически, т.е. без специального решения или санкционирования какого-либо государственного органа или должностного лица. Лицо после истечения этого срока считается не подвергавшимся административному наказанию.

### **Виды административных наказаний**

Статья 3.2 КоАП устанавливает следующие виды административных наказаний:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 5) административный арест;
- 6) административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 7) дисквалификация.
- 8) административное приостановление деятельности;
- 9) обязательные работы;
- 10) административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

В отношении юридического лица могут применяться только следующие виды административных наказаний: предупреждение, административный штраф, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения и административное приостановление деятельности.

Административные наказания, перечисленные в пунктах 3 - 11 части 1 КоАП, устанавливаются только КоАП.

Предупреждение и административный штраф могут вводиться и применяться на основании законов субъектов РФ об административной ответственности.



Данная система административных наказаний характеризуется рядом особенностей.

Во-первых, эта система является единственным законодательно установленным перечнем административных наказаний, что позволяет обеспечить единообразное понимание и применение данных средств правоохраны.

Во-вторых, иные виды административных наказаний, кроме указанных выше, могут быть установлены только законодательными актами РФ и лишь в соответствии с общими положениями и принципами законодательства об административных правонарушениях.

В-третьих, она дифференцирует административные наказания на основные и дополнительные. За конкретное административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и одно из дополнительных наказаний, указанных в санкции применяемой статьи КоАП. Одновременное применение двух основных либо двух дополнительных наказаний не допускается.

В-четвертых, эта система включает наказания морального характера (предупреждение), денежные и имущественные наказания (штраф, конфискация) и наказания, обращенные на личность нарушителя (административный арест, лишение специальных прав, выдворение).

### **Назначение административного наказания**

Глава 4 КоАП посвящена основным правилам назначения административных наказаний. Кроме общих правил назначения административных наказаний, регламентируются обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за административные правонарушения; исчисление сроков административного наказания и сроков давности привлечения к административной ответственности; порядок возмещения причиненного административным правонарушением имущественного ущерба и морального вреда.

Наказание за административное правонарушение назначается в пределах, установленных нормативным актом, предусматривающим ответственность за совершенное правонарушение, в точном соответствии с Кодексом об административных правонарушениях, законодательными актами субъектов РФ.

Общие правила назначения административных наказаний конкретизируют принципы равенства перед законом, презумпции невиновности, законности, индивидуализации ответственности с учетом характера правонарушения и личности нарушителя.

Особую роль при назначении обоснованного и справедливого административного наказания играют обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за административные правонарушения.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

- 1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;
- 2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;
- 3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;
- 4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;
- 5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;
- 6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;
- 7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль;
- 8) совершение административного правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- 9) совершение административного правонарушения несовершеннолетним;
- 10) совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

При этом орган или должностное лицо, решающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими и обстоятельства, не указанные в законе, например преклонный возраст нарушителя, его болезнь, безупречное поведение на производстве и в быту до совершения правонарушения и т.д.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность за административное правонарушение, признаются:

- 1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;
- 2) повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП за совершение однородного административного правонарушения;
- 3) вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

- 4) совершение административного правонарушения группой лиц;
- 5) совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
- б) совершение административного правонарушения в состоянии опьянения либо отказ от прохождения медицинского освидетельствования на состояние опьянения при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, совершившее административное правонарушение, находится в состоянии опьянения.

Судья, орган, должностное лицо, назначающие административное наказание, в зависимости от характера совершенного административного правонарушения могут не признать данное обстоятельство отягчающим.

Вышеперечисленные обстоятельства не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения.

В КоАП могут быть предусмотрены иные обстоятельства, отягчающие административную ответственность за совершение отдельных административных правонарушений, а также особенности учета обстоятельств, отягчающих административную ответственность, при назначении административного наказания за совершение отдельных административных правонарушений.

### ***§ 5. Производство по делам об административных правонарушениях***

В Кодексе об административных правонарушениях законодательно закреплены правовые основы, т.е. те исходные позиции, которыми призваны руководствоваться соответствующие органы и должностные лица при рассмотрении конкретных дел. Выражаются они в следующем.

Прежде всего, в этом смысле акцент сделан на задачах производства. Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Четко определены обстоятельства, которые исключают производство по делам об административных правонарушениях. Установлено, что производство по делу не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- отсутствие события административного правонарушения;
- отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста привлечения к административной

ответственности или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);

- действия лица в состоянии крайней необходимости;
- издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;

- отмена закона, установившего административную ответственность;

- истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

- наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном той же статьей или той же частью статьи КоАП или закона субъекта Российской Федерации, либо постановления о возбуждении уголовного дела;

- смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;

- иные предусмотренные КоАП обстоятельства, при наличии которых лицо, совершившее действия (бездействие), содержащие признаки состава административного правонарушения, освобождается от административной ответственности.

Производство ведется на русском языке - государственном языке Российской Федерации. Оно может вестись также на государственном языке республики, на территории которой находятся уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях органы и должностные лица. Лицу, не владеющему языком, на котором ведется производство, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном (или другом) языке, а также пользоваться услугами переводчика.

Дела об административных правонарушениях подлежат открытому рассмотрению. Исключение составляют случаи, когда это может привести к разглашению государственной, военной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны, а также если того требуют интересы обеспечения безопасности участников производства, членов их семей, их близких, наконец - защиты чести и достоинства этих лиц. Решение о закрытом рассмотрении выносится органом (должностным лицом), рассматривающим дело.

Лица, участвующие в производстве, вправе заявить ходатайства, подлежащие обязательному и немедленному рассмотрению. Форма ходатайства письменная. Судья, орган (должностное лицо), в производстве которого находится дело, может отказать в удовлетворении ходатайства.

Надзор за точным и единообразным исполнением законов при производстве по делам об административных правонарушениях осуществляется

органами прокуратуры (за исключением дел, находящихся в производстве суда).

### **Участники производства**

К их числу Кодекс об административных правонарушениях относит: лиц, в отношении которых ведется производство; потерпевших; законных представителей физических и юридических лиц; защитников и представителей потерпевшего; свидетелей; понятых; специалистов; экспертов; переводчиков.

Так, лицо, которому инкриминируется совершение административного правонарушения, вправе знакомиться с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью адвоката или иного лица, приглашенного им по выбору, выступать на родном языке и пользоваться при необходимости услугами переводчика, обжаловать вынесенное по делу постановление. Дело рассматривается в его присутствии. Если имеются данные о его своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, оно может быть рассмотрено в его отсутствие. По некоторым делам присутствие привлекаемого к административной ответственности является обязательным (например, при рассмотрении дел, влекущих административный арест или административное выдворение).

На время рассмотрения обстоятельств дела, обсуждение которых может оказать отрицательное влияние на несовершеннолетнее лицо, последнее может быть удалено на время рассмотрения таких обстоятельств.

Потерпевшим признается физическое или юридическое лицо, которому административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред.

Законные представители физического лица - родители, усыновители, опекуны, попечители несовершеннолетних нарушителей или потерпевших, а также лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свои права по делам об административных правонарушениях.

При рассмотрении дел о правонарушении, совершенном лицом в возрасте до 18 лет, присутствие законного представителя может быть признано обязательным.

Законные представители юридического лица осуществляют защиту его прав и законных интересов, если в отношении его ведется производство или оно является потерпевшим.

В таком качестве выступают руководитель юридического лица, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом и учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство, может участвовать защитник, а для оказания такой же помощи

потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве допускаются адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным юридической консультацией, а полномочия представителя - официальной доверенностью.

Защитник и представитель допускаются к участию в производстве с момента составления протокола об административном правонарушении, а защитник также с момента административного задержания физического лица.

Свидетель - любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу.

Свидетель предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. За отказ или уклонение от исполнения своих обязанностей он может нести административную ответственность.

При опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего 14 лет, обязательно присутствие педагога или психолога.

Свидетель вправе не свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников.

Понятой - привлекаемое к участию в производстве любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо. Присутствие понятых обязательно при применении мер обеспечения производства. Число понятых должно быть не менее двух.

Специалист - любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее познаниями, необходимыми для оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, а также в применении технических средств.

Эксперт - любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле, достаточными для проведения экспертизы и дачи экспертного заключения.

Переводчик - лицо, владеющее языками или навыками сурдоперевода.

Участники производства вправе знакомиться с материалами дела, заявлять ходатайства, делать заявления и замечания, приносить жалобы на постановление по делу.

В производстве по делам об административных правонарушениях вправе участвовать прокурор (возбуждать производство, участвовать в рассмотрении дел, заявлять ходатайства, давать заключения по возникающим вопросам). Независимо от участия в деле он может принести протест на постановление по делу.

О месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним, а также дела, возбужденного по его инициативе, извещается прокурор.

К участию в производстве не допускаются в качестве защитника или представителя сотрудники государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением правил, нарушение которых явилось основанием для возбуждения данного дела, а специалисты, эксперты - если состоят в

родственных отношениях с другими участниками производства. При этих обстоятельствах названные лица подлежат отводу (самоотводу). Потерпевшему, свидетелю, эксперту, специалисту, переводчику возмещаются расходы, понесенные ими в связи с участием в производстве.

## **§ 6. Понятие и виды административного процесса в России**

Термин «административный процесс» в теории российского права давно является сложным и дискуссионным. По состоянию на 2017–2018 годы большинство ученых-юристов определяет это понятие двояко:

1. В широком смысле понятие административного процесса включает в себя систему различных юридических производств, с помощью которых органы государственного управления страны выполняют возложенные на них задачи. Под производствами в данном случае понимается ряд сходных по структуре действий: рассмотрение жалоб граждан, принятие нормативных актов, решение организационных вопросов внутри административного аппарата и т. д. Точное количество разного рода производств подсчитать крайне трудно, тем более что различные теоретики производят деление по разным признакам и на разных основаниях (например, административный процесс можно рассматривать с точки зрения досудебного разбирательства и разрешения дела в суде). Таким образом, общепринятой теории административного процесса на сегодняшний день пока нет.

2. В узком смысле под административным процессом понимается судопроизводство по административным делам — делам, связанным с оспариванием действий или решений государственных органов, а также с иными публичными правоотношениями. Ранее не было необходимости специально выделять этот вид административного процесса, поскольку такого рода вопросы рассматривались в рамках гражданского процесса.

### **Основные виды административных процессов по Кодексу административного судопроизводства**

В сентябре 2015 года началось введение в действие Кодекса административного судопроизводства. Полностью введение административного процесса завершено в 2017 году. В соответствии с данным кодексом (КАС РФ), видами административного процесса являются:

- оспаривание нормативных актов;
- работа Дисциплинарной коллегии судей;
- защита избирательных прав;
- споры о стоимости недвижимости по кадастру;
- споры о компенсациях за нарушение прав в судах;
- споры о деятельности общественных и религиозных организаций, политических партий;
- споры о депортации иностранцев;
- вопросы административного надзора;

- вопросы принудительной госпитализации и психиатрического освидетельствования;
- принудительное лечение от туберкулеза;
- взыскания платежей, установленных законом.

### **Какие еще процедуры являются административными процессами?**

Если же рассматривать административный процесс в широком смысле, то в него можно включить:

- принятие нормативных актов исполнительной власти;
- лицензирование и выдачу разрешений;
- государственную регистрацию;
- делопроизводство.

В целом административный процесс может включать в себя и иные виды, связанные с процессом управления государством.

### **Принципы административного процесса в России**

К принципам административного процесса относятся:

1. **Законность.** Это общеправовой принцип, который, однако, важен и в административном процессе. Принцип законности означает, что в своей работе как суды, так любые другие государственные органы должны применять нормы законодательства надлежащим образом и действовать только в пределах своей компетенции, не допуская произвола в административном процессе.

2. **Охрана законных интересов** как государства, так и личности. Смысл существования государственных органов — в соблюдении интересов как России в целом, так и ее субъектов. При этом Конституция РФ, и другие основные акты подчеркивают, что интересы конкретной личности должны быть защищены в не меньшей степени. Следовательно, административный процесс управления должен основываться на разумном балансе этих не всегда схожих интересов.

3. **Гласность.** Информация о ходе административного процесса должна быть в равной степени доступна его участникам и всем заинтересованным лицам.

4. **Равенство.** Все участники административного процесса равны перед законом.

5. **Разумность сроков и расходов.** Процесс не должен быть искусственно затянут, любое увеличение сроков в обязательном порядке аргументируется.

Применительно к судебному административному процессу можно дополнительно выделить следующие принципы:

- независимость суда;
- состязательность;
- исследование всех доказательств.

### **Стадии административного процесса в суде и деятельности исполнительной власти**

При рассмотрении административного процесса в широком смысле можно отметить, что он включает в себя следующие стадии:



1. Анализ ситуации. На этой стадии участники административного процесса изучают сложившееся положение и нормы, его регулирующие.

2. Принятие решения. Здесь суд или орган исполнительной власти оценивает информацию с точки зрения права и выбирает конкретный вариант дальнейших действий.

3. Исполнение. Решение, принятое на предыдущей стадии административного процесса, осуществляется.

4. Обжалование. Эта стадия присутствует не всегда. На ней заинтересованные участники административного процесса, несогласные с решением, пытаются его изменить.

Если же брать административный процесс только в рамках судопроизводства, то деление на стадии будет несколько другим:

1. Подача иска.
2. Подготовка дела.
3. Разбирательство.
4. Вынесение решения.
5. Обжалование в порядке апелляции, кассации.

В этом плане можно провести аналогию между гражданским, уголовным и административным процессом.

### **Структура административного процесса**

Вопрос о составляющих административного процесса до сих пор служит поводом для дискуссий. Так, в теории российского права структура административного процесса выглядит следующим образом:

1. Правотворчество.
2. Наделение правами соответствующих лиц (государственных органов, граждан, организаций и т. д.).
3. Судебное рассмотрение дел.

Однако это деление не является общепринятым. Согласно другому подходу, в перечень элементов административного процесса надо включать:

1. Управление.
2. Принуждение с помощью мер административной ответственности.
3. Судопроизводство.

### **Участники административного процесса**

Вне зависимости от подхода в административном процессе могут принимать участие:

1. Государственные органы и должностные лица.
2. Суд.
3. Заинтересованные лица (привлекаемые к ответственности, потерпевшие и т. д.).

4. Иные участники административного процесса, которые способствуют его развитию. К ним следует относить свидетелей в судах, экспертов и специалистов, понятых и других лиц, которые не заинтересованы в

исходе дела или принятии управленческого решения, но без чьей помощи осуществление административного процесса невозможно.

### **Главные требования к субъектам административного процесса**

Чтобы конкретный гражданин смог стать участником административного процесса, к нему предъявляется ряд требований. Вот главные из них:

1. Наличие правоспособности. Для граждан правоспособность возникает с рождения, для юридических лиц и органов власти требуется принятие соответствующего решения и государственная регистрация.

2. Наличие дееспособности. Для организаций и управленческих структур это требование не имеет значения, но гражданин может быть недееспособным в силу возраста либо заболевания — в этом случае от его имени в ходе административного процесса все действия будут осуществляться представителями.

3. Наличие интересов в процессе. Если лицо не может доказать, что судебное решение или действия органов управления затрагивают его интересы, его позиция не будет принята во внимание.

Таким образом, понятие административного процесса неоднозначно. Можно рассматривать его в широком смысле — как управленческую деятельность государственных органов и должностных лиц — либо в узком смысле — как процесс административного судопроизводства, урегулированный Кодексом административного судопроизводства. Кроме того, административным процессом можно назвать процесс рассмотрения дел об административных правонарушениях.

### **Вопросы для самоконтроля:**

1. Раскройте понятие административного права; предмет метод
- § 2. Что такое административное правонарушение?
- § 3. Что такое административная ответственность?
- § 4. Административное наказание
- § 5. Охарактеризуйте производство по делам об административных правонарушениях
- § 6. Понятие и виды административного процесса в России

## *Лекция 12. Уголовное право и уголовный процесс*

*§1. Предмет, правоотношения, метод, задачи и принципы уголовного права в РФ*

*§2. Источники уголовного права. Действие уголовного закона во времени и пространстве*

*§3. Понятие, сущность, задачи и значение уголовного процесса*

*§4. Стадии уголовного процесса*

*§5. Уголовно-процессуальная деятельность и уголовно-процессуальные функции*

*§6. Уголовный процесс и правосудие*

### *§1. Предмет, правоотношения, метод, задачи и принципы уголовного права в РФ*

Уголовное право - система правовых норм, возникающих в связи и по поводу совершения преступления и применения к лицам, их совершившим, мер уголовно-правового воздействия.

Уголовное законодательство закрепляет основания и принципы уголовной ответственности; определяет, какие виды общественно опасных деяний квалифицируются как преступления, и устанавливает, какие наказания могут быть применены к лицам, совершившим преступления.

Предметом уголовного права как отрасли права являются общественные отношения, опосредуемые с помощью норм уголовного права. В результате такого опосредования они приобретают характер уголовноправовых отношений, которые подразделяются на охранительные, общепредупредительные и регулятивные правовые отношения.

Охранительные уголовно-правовые отношения возникают между лицом, виновным в совершении преступления, с одной стороны, и соответствующими государственными органами в лице суда, прокуратуры, следователя и органов дознания — с другой. Первая сторона несет обязанности, заключающиеся в

претерпевании ею неблагоприятных последствий, которые связываются законом с совершенным преступлением. Вторая сторона охранительных уголовно-правовых отношений наделяется правом требования от первой стороны исполнения возложенных на нее обязанностей.

Общепредупредительные уголовно-правовые отношения связаны с удержанием лица от нарушения норм уголовного права посредством угрозы применения наказания, предусмотренных в данных нормах.

Регулятивные уголовно-правовые отношения, в отличие от охранительных складываются на основе управомочивающих юридических норм и регулируют правомерное социально значимое поведение лица (лиц).

Для отрасли уголовного права основным методом воздействия на поведение лиц, совершивших уголовное преступление, и на уголовно-правовые отношения является императивный метод, или метод строгих государственно-властных предписаний.

Задачи уголовного права по своей сути являются задачами уголовного законодательства, а точнее - Уголовного кодекса РФ. Задачами настоящего Кодекса являются: а) охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества; б) предупреждение преступлений.

Успешное решение охранительных и предупредительных задач уголовного законодательства предполагает соблюдение соответствующих принципов их разрешения. Среди принципов уголовного законодательства законодатель называет следующие:

Принцип законности, суть которого заключается в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только Уголовным кодексом РФ; применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Принцип равенства граждан перед законом, который гласит: «Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств».

Принцип виновной ответственности лиц, совершивших преступление, или принцип вины - лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина, и что объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается.

Принцип справедливости заключается в том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной

опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Данный принцип означает также, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Принцип гуманизма - формулируется следующим образом:

1. Уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека.
2. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

## ***§2. Источники уголовного права. Действие уголовного закона во времени и пространстве***

Говоря об источниках уголовного права, следует иметь в виду, что юридическим основанием процесса формирования и развития уголовного законодательства, равно как и любого иного российского законодательства, является Конституция РФ.

Наряду с Конституцией РФ в качестве определенного основания уголовного законодательства могут служить общепризнанные принципы, а также нормы международного права и международные договоры, ратифицированные РФ.

Центральное место среди источников уголовного права занимает кодифицированный по своему характеру уголовный закон. Уголовный кодекс РФ выступает как систематизированный уголовно-правовой акт. Он представляет собой практически все уголовное законодательство РФ и вбирает в себя всю совокупность уголовно-правовых норм.

По своей структуре Уголовный кодекс распадается на две составные части - Общую и Особенную. Общая часть УК РФ содержит общие положения уголовного законодательства, определяет понятие и виды преступлений, закрепляет основания и принципы уголовной ответственности. Особенная часть Уголовного кодекса РФ имеет дело с конкретными видами преступлений и соответствующими их тяжести и характеру наказаниями.

Уголовный закон действует в строго ограниченных по времени рамках и имеет свои особенности применения относительно территории совершения преступления (пространства):

- 1) преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния;
- 2) временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий.

Действующим во время совершения преступного деяния признается тот закон, который вступил в законную силу и не был отменен или изменен до окончания этого деяния. В случае, если преступление было начато во время действия старого уголовного закона, а окончено после вступления в силу нового, то действующим для такого преступления будет считаться новый закон.

Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния, до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, усиливающий наказание, обратной силы не имеет.

Лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу и преступления, совершенные в пределах территориальных вод или воздушного пространства РФ, признаются совершенными на территории РФ. Граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству, иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ и находящиеся на территории РФ, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором РФ.

Уголовное право - система правовых норм возникающих в связи и по поводу совершения преступления и применения к лицам, их совершившим, мер уголовно-правового воздействия.

Уголовное законодательство закрепляет основания и принципы уголовной ответственности; определяет, какие виды общественно опасных деяний квалифицируются как преступления, и устанавливает, какие наказания могут быть применены к лицам, совершившим преступления.

Предметом уголовного права как отрасли права являются общественные отношения, опосредуемые с помощью норм уголовного права. В результате такого опосредования они приобретают характер уголовноправовых отношений, которые подразделяются на охранительные, общепредупредительные и регулятивные правовые отношения.

Охранительные уголовно-правовые отношения возникают между лицом, виновным в совершении преступления, с одной стороны, и соответствующими государственными органами в лице суда, прокуратуры, следователя и органов дознания — с другой. Первая сторона несет обязанности, заключающиеся в претерпевании ею неблагоприятных последствий, которые связываются законом с совершенным преступлением. Вторая сторона охранительных уголовно-правовых отношений наделяется правом требования от первой стороны исполнения возложенных на нее обязанностей.

Общепредупредительные уголовно-правовые отношения связаны с удержанием лица от нарушения норм уголовного права посредством угрозы применения наказания, предусмотренных в данных нормах.

Регулятивные уголовно-правовые отношения, в отличие от охранительных складываются на основе управомочивающих юридических норм и регулируют правомерное социально значимое поведение лица (лиц).

Для отрасли уголовного права основным методом воздействия на поведение лиц, совершивших уголовное преступление, и на уголовно-правовые отношения является императивный метод, или метод строгих государственно-властных предписаний.

Задачи уголовного права по своей сути являются задачами уголовного законодательства, а точнее - Уголовного кодекса РФ. Задачами настоящего Кодекса являются: а) охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества; б) предупреждение преступлений.

Успешное решение охранительных и предупредительных задач уголовного законодательства предполагает соблюдение соответствующих принципов их разрешения. Среди принципов уголовного законодательства законодатель называет следующие:

Принцип законности, суть которого заключается в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только Уголовным кодексом РФ; применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Принцип равенства граждан перед законом, который гласит: «Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств».

Принцип виновной ответственности лиц, совершивших преступление, или принцип вины - лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина, и что объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается.

Принцип справедливости заключается в том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Данный принцип означает также, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Принцип гуманизма - формулируется следующим образом:

1. Уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека.
2. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

2. Говоря об источниках уголовного права, следует иметь в виду, что юридическим основанием процесса формирования и развития уголовного законодательства, равно как и любого иного российского законодательства, является Конституция РФ.

Наряду с Конституцией РФ в качестве определенного основания уголовного законодательства могут служить общепризнанные принципы, а также нормы международного права и международные договоры, ратифицированные РФ.

Центральное место среди источников уголовного права занимает кодифицированный по своему характеру уголовный закон.

Уголовный кодекс РФ выступает как систематизированный уголовно-правовой акт. Он представляет собой практически все уголовное законодательство РФ и вбирает в себя всю совокупность уголовно-правовых норм.

По своей структуре Уголовный кодекс распадается на две составные части - Общую и Особенную. Общая часть УК РФ содержит общие положения уголовного законодательства, определяет понятие и виды преступлений, закрепляет основания и принципы уголовной ответственности. Особенная часть Уголовного кодекса РФ имеет дело с конкретными видами преступлений и соответствующими их тяжести и характеру наказаниями.

Уголовный закон действует в строго ограниченных по времени рамках и имеет свои особенности применения относительно территории совершения преступления (пространства):

1) преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния;

2) временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий.

Действующим во время совершения преступного деяния признается тот закон, который вступил в законную силу и не был отменен или изменен до окончания этого деяния. В случае, если преступление было начато во время действия старого уголовного закона, а окончено после вступления в силу нового, то действующим для такого преступления будет считаться новый закон.

Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния, до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, усиливающий наказание, обратной силы не имеет.

### ***§3. Понятие, сущность, задачи и значение уголовного процесса***



Основной социальной функцией уголовного процесса является организация и осуществление государственного противодействия преступности. Преступность оказывает дестабилизирующее воздействие на социальные общественные отношения в правовом государстве, препятствует их прогрессивному развитию, создает угрозу обеспечения безопасности граждан, разрушает межличностные отношения.

Значительность урона, причиняемого преступностью обществу, состоянию общественной безопасности, вынуждает государство создавать правоохранительные органы и иные структуры, предназначенные для борьбы с преступностью, инициировать и регулировать их деятельность, направленную на укрепление законности, охрану правопорядка, организацию и осуществление противодействия преступности.

Правовую основу противодействия преступности составляет комплекс норм уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права, реализующих их охранительное начало в проведении уголовно-правовой политики государства. Выполнение названных охранительных задач невозможно без применения уголовно-процессуальных норм. Это обстоятельство определяет место уголовно-процессуального права в системе права.

Понятие «уголовный процесс» употребляется в четырех значениях:

- 1) своеобразная деятельность;
- 2) совокупность определенного рода норм;
- 3) юридическая наука, со специфическим предметом исследования;
- 4) учебная дисциплина.

Уголовный процесс как сложное правовое и социальное явление представляет собой основанную на нормах уголовно-процессуального права деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (судьи), направленную на установление события преступления, лиц, виновных в его совершении, и их наказание на основе норм уголовного права.

Демократическое правовое государство призвано обеспечить охрану от преступлений прав и свобод личности, жизни, здоровья, чести и достоинства, других благ граждан, общества в целом, конституционного строя государства. Этому служат, в частности, уголовное право, устанавливающее круг деяний, запрещаемых под угрозой уголовного наказания, и виды таких наказаний. Тем самым оно способствует предупреждению преступлений. Но если преступление совершилось, то необходимо его раскрыть, установить лицо, его совершившее, и в то же время не допустить ошибочного обвинения, тем более осуждения невиновного. Виновный же должен быть подвергнут справедливому наказанию.

Для предупреждения преступлений, привлечения к ответственности и наказания виновных в государстве существует система органов уголовной юстиции. Ее вершину образует суд, призванный осуществлять правосудие по уголовным делам. Деятельности суда предшествует расследование преступлений, проводимое органами дознания и предварительного следствия под надзором, а иногда и при участии прокуроров.

Деятельность уголовной юстиции связана с применением уголовного наказания, в максимальной степени затрагивающего основные права и свободы человека, а также с применением мер государственного принуждения (заключение под стражу, обыск и т.д.), что необходимо для успешного раскрытия преступлений и обеспечения ответственности виновных. Поэтому она строго и детально регламентируется процессуальными нормами, создающими гарантии справедливого правосудия и гарантии прав личности. Эти нормы, в силу их важности, устанавливаются только законодательной властью.

Уголовно-процессуальная деятельность, урегулированная законом, протекает в форме правоотношений, которые складываются между судом, прокурором, следователем, органами дознания, а также гражданами и юридическими лицами.

Таким образом, уголовный процесс — это предусмотренная законом и облеченная в форму правоотношений деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (судьи) при участии организаций, должностных лиц и граждан, содержанием которой является возбуждение, расследование, рассмотрение и разрешение судами уголовных дел, а также исполнение приговора.

Задачи и цели уголовного процесса закреплены в статье 2 УПК, которая так и называется «Задачи уголовно-процессуального законодательства».

Анализ данной статьи позволяет сделать вывод о том, что у уголовного процесса имеются два вида целей:

- непосредственные (чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию, и чтобы ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден);

-совпадающие с целью всего государства и общества, то есть более высокого уровня (укрепление законности, предупреждение и искоренение преступлений, защита интересов личности, государства и общества, правовое и нравственное воспитание граждан).

Таким образом, в соответствии со статьей 2 УПК задачами уголовно-процессуального законодательства являются:

\* быстрое и полное раскрытие преступлений;

\* изобличение виновных;

\* обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый, совершивший преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к ответственности и осужден.

Установленный уголовно-процессуальным законодательством порядок производства по уголовным делам должен способствовать укреплению законности, предупреждению преступлений, защите интересов личности, государства и общества.

Одной из важнейших задач уголовного процесса является также возмещение ущерба и вреда, причиненного преступлением. Насколько активно она будет реализована, настолько эффективны станут результаты

восстановления справедливости в части возмещения причиненного преступлением вреда.

В уголовном судопроизводстве принципы занимают главенствующее положение, всегда являются первичными нормами, не выводимыми друг из друга и охватывающими остальные нормы, в которых конкретизируется содержание принципов и которые подчинены им. Система принципов уголовного процесса основана на Конституции РФ и являет собой стройную систему требований к уголовному судопроизводству, определяющую характер уголовного процесса.

В соответствии с законом уголовное судопроизводство предназначено защищать права и интересы лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также личность от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод. Таким образом, исходя из сказанного, уголовный процесс начинает работать только тогда, когда в отношении конкретного лица, либо организации, совершено действие либо бездействие, отнесенное законодателем к разряду преступных. Уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Принципы уголовного процесса не являются застывшими догмами, они развиваются и изменяются в зависимости от уровня социально – экономического развития конкретного общества, в котором они действуют и являются основополагающими идеями, закрепленными в правовых нормах, в связи с чем распространяются на всю уголовно – процессуальную деятельность. Принципы уголовного судопроизводства, как уже говорилось выше, закреплены в Конституции РФ, поэтому УПК РФ не может противоречить основному закону. Вместе с тем, не все принципы уголовного судопроизводства закреплены в Конституции, например, *непосредственность и устность (ст. 240 УПК РФ), гласность (ст. 241 УПК РФ), неизменность состава суда (ст. 242 УПК РФ) не нашли в ней своего закрепления, вместе с тем имеют принципиальное значение для уголовного процесса, определяющее руководящие правила производства по уголовному делу в суде.*

*Принципы уголовного процесса – это основополагающие, руководящие правовые нормы, определяющие характер уголовного процесса, содержание всех его институтов, и выражающие взгляды о построении процессуального порядка, обеспечивающего справедливое правосудие по уголовным делам, эффективную защиту личности, ее прав, свобод, а также интересов общества и государства от преступных посягательств.*

Система принципов уголовного судопроизводства включает в себя:

- 1) законность при производстве по уголовному делу;
- 2) осуществление правосудия только судом;
- 3) уважение чести и достоинства личности;
- 4) неприкосновенность личности;

- 5) охрана прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве;
- 6) неприкосновенность жилища;
- 7) тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
- 8) презумпция невиновности;
- 9) состязательность сторон;
- 10) обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту;
- 11) свобода оценки доказательств;
- 12) язык уголовного судопроизводства;
- 13) право обжалования процессуальных действий и решений.

#### **§4. Стадии уголовного процесса**

Уголовное судопроизводство и уголовный процесс – это тождественные понятия. Уголовное судопроизводство – это не только судебное, но и досудебное производство по уголовному делу. Слово “процесс” происходит от латинского глагола *procedere* означающего “двигаться”, “продвигаться вперед”. И действительно, производство по уголовному делу — это непрерывное движение, последовательный переход из одной стадии процесса в другую. Процедуры – это последовательность, очередность совершения тех или иных процессуальных действий. Если взглянуть на уголовный процесс в целом, то можно увидеть, что он делится на две большие составляющие: досудебное и судебное производство. Эти части складываются из стадий уголовного процесса, следующих друг за другом этапов процессуальной деятельности.

Стадия уголовного процесса — это его относительно обособленная часть, характеризующаяся конкретными задачами, вытекающими из общих задач уголовного судопроизводства, особым кругом участников и сроками, спецификой уголовно-процессуальных действий и правоотношений, характером оформляющих их уголовно-процессуальных актов. Каждая стадия относительно обособлена потому, что, являясь самостоятельной, находится в то же время во взаимосвязи и во взаимозависимости со всеми другими стадиями уголовного процесса, образуя единую систему.

Стадиями уголовного процесса являются следующие:

- 1) возбуждение уголовного дела;
- 2) дознание и предварительное следствие;
- 3) производство в суде первой инстанции;
- 4) апелляционное или кассационное производство;
- 5) исполнение приговора;
- 6) надзорное производство.

Возбуждение уголовного дела – это первоначальная стадия уголовного процесса, на которой соответствующим органам и должностным лицам надлежит решить вопрос о начале производства по делу, основываясь на анализе предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом поводов и оснований для этого. Данная стадия начинается с момента получения и регистрации компетентными лицами информации о преступлении и

завершается принятием решения о возбуждении уголовного дела или отказе в возбуждении дела. Постановление о возбуждении уголовного дела служит правовой основой для выполнения предусмотренных законом процессуальных действий в последующих стадиях уголовного процесса (ст. ст. 321-338 УПК). Возбуждение уголовного дела - стадия, которую не может миновать ни одно уголовное дело.

Стадия дознания и предварительного следствия – вторая стадия уголовного процесса, которая заключается в осуществляемой под надзором прокурора деятельности органов дознания и предварительного следствия по собиранию, закреплению и исследованию доказательств для того, чтобы установить наличие или отсутствие события преступления, лиц, виновных в его совершении, характер и размер ущерба, причиненного преступлением и иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Иногда данную стадию именуют стадией предварительного расследования. Термин "предварительное расследование" включает в себя дознание и предварительное следствие. Сегодня на территории Республики Узбекистан в соответствии с частью 1 статьи 345 УПК установлена обязательность производства предварительного следствия по всем уголовным делам. Дознание состоит в том, чтобы в 10-дневный срок (ст. 341 УПК) путем производства неотложных следственных действий предупредить или пресечь совершение преступления; собрать и сохранить доказательства; задержать подозреваемых в совершении преступления и разыскать скрывшихся подозреваемых и обвиняемых; обеспечить возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением (ст. 339 УПК). Предварительное расследование - досудебное производство и его выводы по всем обстоятельствам дела носят для суда предварительный характер, и они должны быть проверены в условиях непосредственного исследования судом доказательств, на основе равноправия сторон и состязательности.

Предварительное следствие - это деятельность, проводимая уполномоченными на это должностными лицами - следователями в строгом соответствии с процессуальным законом, направленная на установление и изобличение виновных в совершении преступления лиц, а также выяснение причин и условий, способствующих его совершению. Оно осуществляется следователями органов прокуратуры, органов внутренних дел и службы национальной безопасности (ст. 344 УПК). Предварительное следствие оканчивается постановлением о прекращении уголовного дела, обвинительным заключением с направлением дела в суд либо направлением дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера (ст. 372 УПК). Кроме того, статья 584 УПК устанавливает что дознаватель, следователь, прокурор, получив заявление потерпевшего (гражданского истца) или его законного представителя о примирении, в срок не более семи суток, с согласия подозреваемого, обвиняемого, выносит постановление о направлении дела в суд.

Производство в суде первой инстанции. Производство в суде первой инстанции начинается с ознакомления судьи с поступившим делом и принятия одного из следующих решений: о назначении уголовного дела к судебному разбирательству; о приостановлении производства по делу; о прекращении уголовного дела; о возвращении уголовного дела на дополнительное расследование (ст.ст. 395, 404 УПК). Все перечисленные вопросы решаются судьей единолично, то есть здесь нет особого состава участников, их специфических действий и соответственно правоотношений, возникающих между участниками. Поэтому назначение уголовного дела к судебному разбирательству, в нынешнем законодательном решении в УПК Республики Узбекистан (ст.ст. 395-405 УПК), не может считаться самостоятельной стадией, а лишь этапом, тесно примыкающим к стадии судебного разбирательства. Ранее эта стадия называлась "предание суду", что, по мнению многих процессуалистов более точно отражало её содержание и назначение<sup>1</sup>.

Судебное разбирательство является важнейшей стадией уголовного процесса, где суд рассматривает и разрешает дело по существу, то есть решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого, а также о применении или неприменении к нему меры уголовного наказания.

Эта стадия завершается постановлением приговора или другого судебного акта, означающего завершение судебной деятельности (прекращение дела, возвращение его для дополнительного расследования и так далее). Стадия судебного разбирательства характеризуется наиболее широким кругом участников процессуальной деятельности и наиболее полной реализацией всех принципов уголовного процесса. В судебном разбирательстве решается так же вопрос о применении в необходимых случаях принудительных мер медицинского характера (ст.ст. 406-453 УПК).

Стадия апелляционного или кассационного производства.

Обе стадии являются самостоятельными стадиями уголовного процесса, но осуществление стадии апелляционного производства исключает осуществление стадии кассационного производства. Это означает следующее: если приговор суда, не вступивший в законную силу, обжалован в апелляционном порядке, то он (т.е. приговор суда) не может быть предметом рассмотрения в кассационном порядке. В суд кассационной инстанции может быть обжалован приговор суда, вступивший в законную силу, и не бывший предметом обжалования в суде апелляционной инстанции. Апелляционное производство – это самостоятельная стадия уголовного процесса и урегулированная законом деятельность по осуществлению функции контроля и надзора за деятельностью суда первой инстанции посредством рассмотрения судом апелляционной инстанции уголовных дел по апелляционным жалобам и протестам в целях решения им вопроса о законности, обоснованности и справедливости обжалованного или опротестованного приговора (определение) суда первой инстанции, не вступившего в законную силу. В свою очередь, кассационное производство – это также самостоятельная стадия уголовного процесса и урегулированная законом деятельность, которая осуществляется в

связи с кассационной жалобой участника процесса или кассационным протестом прокурора и состоит в проверке вышестоящей судебной инстанцией законности, обоснованности и справедливости судебных решений, вступивших в законную силу. В итоге такой проверки суд кассационной инстанции либо оставляет решение суда первой инстанции без изменения, либо отменяет, либо изменяет его.

Стадия исполнения приговора, определения и постановления суда, вступивших в законную силу, заключается в разрешении соответствующим судом комплекса вопросов, связанных с обращением этих решений к исполнению, самим исполнением решений и решением вопросов, возникших во время исполнения приговора. Данная стадия наступает либо по истечении сроков на апелляционное обжалование или опротестование судебного решения (когда оно не было обжаловано или опротестовано), либо по рассмотрении дела апелляционной инстанцией, либо сразу после принятия решения, не подлежащего апелляционному обжалованию и опротестованию.

Первые четыре стадии принято считать обычными, а стадию надзорного производства – исключительной. Некоторые процессуалисты выделяют в качестве самостоятельной стадии также возобновление производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств. В нашем Уголовно-процессуальном кодексе данное производство поглощается стадией надзорного производства (ст.ст. 522-527 УПК).

В отличие от основных стадий процесса для исключительной стадии, кроме вступившего в законную силу приговора, определения (постановления), которые были предметом апелляционного или кассационного рассмотрения, обязательно наличие особого усмотрения должностных лиц. Так, если уголовное дело обычно автоматически переходит из одной основной стадии в другую (если оно не прекращается или не приостанавливается в предыдущей), то рассмотрение дела в порядке надзора (а также по вновь открывшимся обстоятельствам) допускается лишь в том случае, если необходимость в этом усматривает специально уполномоченное на то должностное лицо.

Стадии, в свою очередь, обычно подразделяют на этапы, или части. Например, стадия производства в суде первой инстанции состоит из следующих частей: 1) подготовительная часть судебного заседания; 2) судебное следствие; 3) судебные прения; 4) последнее слово подсудимого; 5) постановление приговора.

## **§5. Уголовно-процессуальная деятельность и уголовно-процессуальные функции**

Основным свойством уголовного процесса является его правовой характер — точное и детальное правовое регулирование деятельности субъектов уголовного процесса, и системы складывающихся в сфере этой деятельности общественных отношений.

Порядок уголовного судопроизводства — это, прежде всего, урегулированный нормами права порядок деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры и суда (судьи) по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению дел о преступлениях. Однако деятельность этих органов государства, будучи основной, ибо уголовный процесс — это, прежде всего, целенаправленная государственно-правовая деятельность по установлению преступлений, изобличению и справедливому наказанию виновных, не исчерпывает всего ее содержания. В нее входит деятельность и других участников уголовного процесса — обвиняемых (подсудимых), их защитников, потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков, их представителей и других лиц по защите ими своих конституционных прав, свобод и законных интересов в уголовном процессе.

Уголовно-процессуальная деятельность — это система процессуальных действий, совершаемых как органами государства, так и всеми участвующими в деле лицами. Эта деятельность не сумма разрозненных действий, а единая система действий, в основе которой лежит единство задач и принципов уголовного процесса. Она имеет, однако, определенные направления, уголовно-процессуальные функции, связанные со специальным назначением и ролью в уголовном судопроизводстве каждого из его участников.

Под уголовно-процессуальными функциями принято понимать основные направления деятельности, осуществляемой в рамках уголовного судопроизводства.

Различаются четыре основные процессуальные функции: расследование преступления; обвинение в преступлении; защита от обвинения в преступлении; осуществление правосудия (рассмотрение и разрешение дела).

Дополнительными функциями являются предъявление или поддержание гражданского иска и соответственно защита от него.

Некоторыми учеными выделяются и иные функции — прокурорского надзора за законностью, воспитательная, социального контроля и др. Рассмотрим лишь основные процессуальные функции.

В целях устранения существующих разногласий между учеными в понимании уголовно-процессуальной функции было предложено рассматривать понятие функции в трех взаимосвязанных проявлениях: как идеальную (обязанность, назначение), как реальную (имевшее место в действительности, определенное направление правоприменения) и как сущностную функции (такое направление деятельности, которое напрямую вытекает из назначения субъекта процесса и полностью соответствует имеющимся у него полномочиям, его уголовно-процессуальному статусу).

Деятельность органов дознания и предварительного следствия представляет собой досудебную деятельность по собиранию, закреплению, исследованию, проверке и оценке доказательств в целях раскрытия преступления, установления лица, его совершившего, принятия мер, исключающих возможность уклонения виновного от следствия или суда. Таким образом, вышеуказанные органы выполняют функцию расследования. Именно



на эту функцию падает основная нагрузка по раскрытию преступлений и обнаружению виновных. Необходимо иметь в виду, что органы дознания и предварительного следствия, осуществляя уголовное расследование, формулируют обвинение. Поэтому эта функция очень близка к функции обвинения.

В ходе предварительного следствия принимается большое число решений, в том числе и относительно вопроса о виновности. Но даже если это решение носит окончательный характер (прекращение уголовного дела), его нельзя рассматривать как реализацию функции осуществления правосудия, хотя дело рассматривается по существу. Речь может идти об отказе от обвинения и прекращении дела.

Функция обвинения в преступлении — деятельность уполномоченных органов и лиц, направленная на раскрытие преступления, доказывание виновности лица, его совершившего, в целях обеспечения правильного разрешения судом вопроса о его ответственности.

В зависимости от того, кто и в какой форме осуществляет эту функцию, различают три вида обвинения: государственное (публичное), общественное и частное (поддерживаемое потерпевшим).

Основной формой обвинения является государственное (публичное). Оно осуществляется в интересах и от имени государства, независимо от воли иных лиц, в том числе потерпевшего, государственным обвинителем — прокурором (статья 33 Закона Республики Узбекистан “О прокуратуре”).

Общественное обвинение поддерживает представитель общественной организации, трудового коллектива с целью обеспечения разрешения дела с учетом мнения коллектива, общественных организаций.

По делам о преступлениях, предусмотренных частью 1 статьи 118 и частью 1 статьи 119 Уголовного кодекса Республики Узбекистан, право поддержания обвинения принадлежит потерпевшему. Эти дела возбуждаются только при наличии его жалобы и подлежат прекращению в случае его примирения с обвиняемым. В исключительных случаях, когда потерпевший ввиду беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам неспособен сам защищать свои права и законные интересы, прокурор обязан возбудить уголовное дело и без жалобы потерпевшего.

Защита — процессуальная деятельность, направленная на опровержение обвинения и установление невиновности обвиняемого либо на смягчение его ответственности.

Эту функцию осуществляет сам обвиняемый (подсудимый), его защитник, законный представитель и общественный защитник.

Функция защиты является противоположной обвинению, это выражается в том, что защитник может оспорить вывод обвинителя как в целом, так и частично, доказанность обвинения, его законность, вывод о квалификации преступления и мере наказания.

На предварительном следствии функция защиты достаточно ограничена в своих возможностях по сравнению с судебным разбирательством. Это связано,

прежде всего, с тем, что в суде подсудимому предъявляются все доказательства, и он осуществляет свою защиту перед органом, не зависимым от обвинения.

В процессе судебного разбирательства стороны обвинения и защиты пользуются равными правами по представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и заявлению ходатайств.

Осуществление правосудия — важнейшая уголовно-процессуальная функция, присущая суду, разрешающему дело по существу. Эта функция заключается в рассмотрении в судебных заседаниях уголовных дел и в применении наказания к лицам, виновным в совершении преступления, либо в оправдании невиновных.

Исходя из принципа состязательности и равноправия сторон, основным содержанием функции правосудия является всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела в судебном заседании и разрешение его по существу. Ее смысл — дать окончательный ответ относительно виновности или невиновности лица в связи с представленным в суд обвинением. Все остальные уголовно-процессуальные функции обеспечивают успешное осуществление правосудия. Деятельность же участвующих в деле лиц, показания (заклЮчения) которых являются источниками доказательств, а также лиц, содействующих проведению следственных и судебных действий, является вспомогательной по отношению к функциям, выполняемым судом.

Осуществляя правосудие, суду предоставлено право признать обвиняемого виновным в совершении преступления и подвергнуть его уголовному наказанию. Закон отводит суду главенствующее положение в уголовном процессе и возлагает на него всю полноту ответственности за принятое решение.

Суд может действовать в качестве суда первой инстанции, разрешая дело по существу, второй (апелляционной или кассационной) либо надзорной инстанции. Он всегда занимает главенствующее положение в уголовном процессе, решая все вопросы самостоятельно, независимо ни от кого, по своему внутреннему убеждению.

В своей деятельности суды не связаны выводами органов дознания или следствия, мнением прокурора и выводами вышестоящих судебных инстанций.

Взаимоотношения между различными звеньями судебной системы строятся на основе принципа независимости судей и подчинении их только закону. При несогласии с выводами и решениями суда первой инстанции суды апелляционной, кассационной или надзорной инстанции вправе в пределах своей компетенции изменить приговор — смягчив наказание, исключив эпизоды обвинения, переквалифицировав деяние с более мягкой мерой наказания либо отменить приговор в случае неполноты судебного разбирательства, при существенном нарушении судом норм уголовно-процессуального закона.

При отмене приговора и возвращении дела на новое судебное разбирательство либо предварительное следствие суд дает обязательные указания о том, какие процессуальные действия следует провести, чтобы устранить допущенные ошибки и восполнить пробелы в исследовании. Причем суд вышестоящей инстанции не вправе предрешать выводы по основным вопросам, к которым может прийти нижестоящий суд (ст. 495 УПК).

При рассмотрении дела суд должен быть беспристрастным и объективным, принимая все меры для обеспечения установленного порядка судебного рассмотрения дела, защиты законных интересов, прав и свобод участников уголовного судопроизводства.

Поскольку уголовно-процессуальная деятельность является деятельностью определенных субъектов (участников) по реализации уголовно-процессуальных прав и обязанностей, она невозможна вне правоотношений, в которые вступают субъекты такой деятельности. Именно поэтому установленный нормами права процессуальный порядок возбуждения, расследования, рассмотрения и разрешения дел о преступлениях (уголовный процесс) охватывает не только указанную деятельность, но и те общественные отношения, которые в сфере этой деятельности складываются. Уголовно-процессуальные отношения — это урегулированные нормами уголовно-процессуального законодательства права и обязанности, складывающиеся в процессе уголовного судопроизводства.

Органы и лица, участвующие в этих отношениях, называются субъектами уголовно-процессуальных отношений. Осуществление своих прав одним субъектом правоотношений порождает соответствующие процессуальные обязанности других.

Иными словами, можно определить, что уголовно-процессуальные правоотношения — это отношения между государством (в лице компетентных органов и должностных лиц, осуществляющих производство по делу) и иных субъектов уголовно-процессуального права, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства. Уголовно-процессуальные отношения, как и иные правоотношения, возникают в случае реализации взаимных прав и обязанностей участников уголовного процесса. Например, государственные органы и должностные лица, ответственные за производство по уголовному делу, вправе принимать любые решения по делу в пределах предоставленной им компетенции, производить любые процессуальные действия. Но одновременно они обязаны соблюдать требования УПК, разъяснять права и обязанности участникам процесса, обеспечивать возможность реализации субъективных прав лиц, участвующих в уголовном процессе. На должностных лицах, выдвинувших обвинение, лежит бремя доказывания вины обвиняемого.

С другой стороны в правоотношении участвуют лица, заинтересованные в исходе дела, — подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители. Участниками уголовно-процессуальных отношений могут быть также свидетели, эксперты, специалисты, переводчик, понятые.

Уголовно-процессуальные правоотношения обладают рядом особенностей. Во – первых, одной из сторон этого правоотношения является государственный орган или должностное лицо, ответственные за производство по уголовному делу, уполномоченные государством и наделенные властными полномочиями. Следовательно, уголовно-процессуальные правоотношения строятся как отношения «власть-подчинение».

Следующей особенностью уголовно-процессуальных отношений является то обстоятельство, что они возникают на фоне существующих материально-правовых отношений. Являясь вторичными по отношению к уголовно-правовым, они представляют собой как бы удвоенную форму правоотношений (правоотношение в правоотношении). Они не могут возникнуть вне уголовных правоотношений.

Уголовно-процессуальные правоотношения, как правило, называют регулятивными, но поскольку они неразрывно связаны с материально-правовыми отношениями, их можно характеризовать как охранительные. Уголовно-процессуальные правоотношения рассматривают как средство правового регулирования, поскольку права и обязанности, закрепленные в законе, есть регулятор общественных отношений. С другой стороны, уголовно-процессуальные отношения есть результат правового регулирования, поскольку реализация прав и исполнение обязанностей порождает правоотношение.

Возникновение уголовно-процессуальных правоотношений, их изменение и прекращение, как и иных правоотношений, сопряжено с наличием определенных юридических фактов. В связи с этим следует обратить внимание на еще одну особенность уголовно-процессуальных правоотношений. В уголовно-процессуальном праве существует специфика юридических фактов: ими являются, как правило, акты правоприменения. Правоприменение как форма реализации права преобладает в уголовном процессе. Так, юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-процессуальных правоотношений, связанных с началом предварительного следствия является, например, вынесение прокурором постановления о возбуждении уголовного дела. Постановление о возбуждении уголовного дела порождает право органов предварительного следствия начать производство следственных действий.

Постановление о применении меры пресечения, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, приговор, определение суда апелляционной инстанции и т.д. – все названные акты правоприменения выступают в качестве юридических фактов, влекущих возникновение конкретного уголовно-процессуального правоотношения.

## **§ 6. Уголовный процесс и правосудие**

Центральным звеном в системе уголовно-процессуальной деятельности и правоотношений участников уголовного судопроизводства является правосудие. Оно выражается в деятельности судов общей юрисдикции по рассмотрению уголовных дел в порядке, установленном уголовно-

процессуальным законом, построенном на основе соблюдения демократических принципов и предоставлении участникам судопроизводства необходимых гарантий для отстаивания своих прав и интересов.

Решающее значение функции правосудия для уголовного судопроизводства подчеркивается закреплением в УПК принципа осуществления правосудия только судом: в соответствии с Конституцией Республики Узбекистан правосудие по уголовным делам осуществляется только судом (ст. 12 УПК).

Правосудие по уголовным делам в некоторых нормах закона именуется «уголовным судопроизводством». Однако эти термины близки по своему содержанию, но не тождественны. «Уголовное судопроизводство» охватывает все институты уголовного процесса, все его стадии и особые производства, деятельность сторон и всех участников уголовного процесса, причастных к расследованию уголовных дел, обеспечению их рассмотрения в суде, к решению вопросов исполнения приговоров и постановлений по уголовным делам.

Под «правосудием» следует понимать лишь деятельность суда, осуществляемую в установленном законом порядке и призванную непосредственно решать основные задачи уголовного судопроизводства.

### ***Вопросы для самоконтроля***

- 1) Дайте определение «уголовного права»
- 2) В чем заключаются задачи уголовного права?
- 3) Назовите принципы уголовного права.
- 4) Как уголовный закон действует во времени?
- 5) Как уголовный закон действует в пространстве?
- 6) Что такое уголовный процесс?

## ***Лекция 13. Международное право, как основа взаимоотношений государств мира***

***§ 1. Характеристика международного права. Международное публичное право***

***§ 2. Территория. Население.***

***§ 3. . Международные договоры***

***§ 4. Международные организации.***

***§.5. Организация Объединённых Наций (ООН)***

***§6. Международное частное право (МЧП)***

### ***§ 1. Характеристика международного права. Международное публичное право***

Международное право возникло в связи с появлением государств, которые осуществляли не только внутренние, но и внешние функции.

***Международное право*** — система договорных и обычных норм и принципов, регулирующих международные отношения и выражающих относительно согласованную волю государств, обусловленную действием закономерностей общественного развития данной эпохи.

Соблюдение международного права обеспечивается индивидуальным или коллективным принуждением со стороны государств, пределы и формы которого определяются ими в процессе совместного нормотворчества.

Международное право представляет собой единство двух подсистем – международного публичного и международного частного права, отличающихся от национальных правовых систем кругом субъектов, объектов регулирования, способами нормотворчества, обеспечением выполнения действующих норм.

### **Международное публичное право (МПП)**

***Международное публичное право*** – это система юридических принципов и норм, которые создаются государствами и другими субъектами международного права, направленных на поддержание мира и безопасности. Особенностью МПП является наличие у него основного субъекта – суверенного государства.

Принуждение, ответственность, система санкций, применяемых в отношении нарушителей международно-правовых норм, имеют следующие особенности: они всегда согласованы заранее, установлены Уставом ООН и применяются государствами по согласованию (например, порядок согласования в Совете Безопасности ООН, требующий единогласия постоянных членов Совета в случае применения вооружённой силы против государства-нарушителя).

**Объектом** регулирования МПП являются межгосударственные отношения. Круг объектов МПП имеет тенденцию к расширению за счёт передачи ряда вопросов из сферы национального регулирования в международную, например, в области борьбы с наркоманией, терроризмом, экологии, а также при решении других глобальных проблем.

Сущность современного МПП состоит в обеспечении прав и основных свобод человека, выживания человечества, сохранения планеты для будущих поколений.

**Основные принципы современного МПП** – это основополагающие, универсальные и общепризнанные правила поведения субъектов МПП.

В Уставе ООН (ст.1,2), Декларации о принципах международного права от 24 октября 1970 г. кодифицированы семь основных принципов современного публичного права:

**1. Суверенное равенство.** Элементы принципа:

- государства юридически равны;
- каждое государство пользуется правами, присущими полному суверенитету;
- каждое государство обязано уважать правосубъектность других государств;
- территориальная целостность и политическая независимость государства неприкосновенны;
- каждое государство имеет право свободно выбирать и развивать свои политические, социальные, экономические и культурные системы;
- каждое государство обязано выполнять полностью и добросовестно свои международные обязательства и жить в мире с другими государствами.

**2. Неприменение силы или угрозы силой.** Нормативное содержание принципа:

- запрещение оккупации территории другого государства в нарушение норм международного права;
- запрещение предоставления государством своей территории другому государству, которое использует её для совершения агрессии против третьего государства;
- организация, подстрекательство, оказание помощи или участие в актах гражданской войны или террористических актах в другом государстве; организация и поощрение организации вооружённых банд, иррегулярных сил, в частности наёмников, для вторжения на территорию другого государства.

**3. Добросовестное выполнение международных обязательств.**

**4. Разрешение споров мирными средствами.**

**5. Невмешательство.**

**6. Равноправие и самоопределение народов.**

**7. Сотрудничество государств.**

В систему основных принципов следует включить принцип разоружения, принцип международно-правовой ответственности.

По мере развития современного международного права перечень его основных принципов может дополняться и изменяться.

## **§ 2. Территория. Население.**

В широком смысле под *территорией* в МПП понимают различные пространства земного шара с его сухопутной и водной поверхностью, недрами и воздушными пространствами, а также космическое пространство и находящиеся в нём небесные тела.

По основным видам правового режима вся территория подразделяется следующим образом:

- *государственная территория*;
- *территория со смешанным режимом* (континентальный шельф и экономическая зона);
- *территория с международным режимом* – лежащие за пределами государственной территории земные пространства, которые не принадлежат кому-либо в отдельности, а находятся в общем пользовании всех государств (например, открытое море, воздушное пространство над ним).

Особый международно-правовой режим установлен в Антарктике по Договору 1959 г. Согласно этому договору Антарктика полностью демилитаризована и открыта для научных исследований всех стран.

В соответствии с Договором о принципах деятельности государств по исследованию и использованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела, от 27 января 1967 г. оно не подлежит национальному присвоению каким бы то ни было образом и открыто для исследования и использования всеми государствами на основе равенства.

*Население* – совокупность индивидов, проживающих в данный момент на территории того или иного государства. Население любого государства состоит из следующих категорий: граждан данного государства, иностранцев и лиц без гражданства.

Имеется ряд международно-правовых норм, прямо или косвенно относящихся к населению, в частности по вопросам гражданства, выдачи преступников, прав человека, режима пребывания иностранцев.

## **§ 3. Международные договоры**

*Международный договор* – это регулируемое международным правом соглашение, заключённое государствами и другими субъектами международного права в письменной форме, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном, двух, нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Договоры могут *классифицироваться* по следующим основаниям:



- по кругу участников (двусторонние и многосторонние (универсальные, т.е. для всех государств, и договоры с ограниченным числом участников));
- по объектам регулирования (политические, экономические, научно-технические и иные договоры).

К *структуре договора* относятся его составные части: название договора, преамбула (цель), основная и заключительная части, подписи сторон.

**Ратификация** – это утверждение высшим органом государственной власти международного договора, придаёт договору юридическую силу; это международный акт.

#### § 4. Международные организации

**Отрасль права международных организаций** – это совокупность норм, определяющих порядок создания, функционирования, ликвидации международных межправительственных организаций, характер их уставных документов, условий участия в них государств, их взаимоотношения с другими государствами и между собой.

В современных международных отношениях международные организации играют существенную роль как *форма сотрудничества*. Международные организации возникли в XIX в. – Всемирный телеграфный союз (1865 г.), Всемирный почтовый союз (1874 г.).

Межгосударственные организации имеют следующие **признаки**:

- членство государств;
- наличие учредительного м/н договора;
- постоянные органы;
- уважение суверенитета государств-участников.

**Международная межправительственная организация** – это объединение государств, учреждённое на основе м/н договора для достижения общих целей, имеющее постоянные органы и действующее в общих интересах государств-участников при уважении их суверенитета. Такие организации являются субъектами международного права.

**Виды м/н организаций:**

- по кругу участников (универсальные и региональные);
- по компетенции (общей и специальной, т.е. в определённой области, компетенции);
- по характеру полномочий (межгосударственные и наднациональные, целью последних является интеграция (объединение), и их решения распространяются на граждан и ЮЛ государств-участников);
- по порядку вступления (открытые и закрытые).

#### §5. Организация Объединённых Наций (ООН).

Международные организации образуют систему, в центре которой находится ООН. Это универсальная м/н организация, созданная в целях

поддержания мира, м/н безопасности и развития сотрудничества между государствами.

Устав ООН – единственный международный документ, положения которого обязательны для всех государств. Он имеет большое значение в выработке своеобразного кодекса поведения государств в военной, политической, экономической, экологической и гуманитарной областях.

**Главными органами ООН** являются:

- Генеральная Ассамблея;
- Совет Безопасности;
- Экономический и Социальный Совет;
- Совет по опеке;
- Секретариат;
- Международный Суд.

**Специализированные учреждения ООН** – это межправительственные организации универсального характера, осуществляющие сотрудничество в специальных областях и связанных с ООН. Они подразделяются на:

- организации социального характера (МОТ – м/н организация труда; ВОЗ – Всемирная организация здравоохранения);
- организации культурного и гуманитарного характера (ЮНЕСКО – ООН по вопросам образования, науки, культуры; ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности);
- экономические организации (ЮНИДО – ООН по промышленному развитию);
- финансовые организации (МВФ – Международный валютный фонд);
- организации в области сельского хозяйства;
- организации в области транспорта и связи;
- организация в области метеорологии (ВМО – Всемирная метеорологическая организация).

Россия является участником около 500 м/н организаций.

### **§6. Международное частное право (МЧП).**

**Международное частное право** – это совокупность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, которые имеют м/н характер. Международный характер этих правоотношений проявляется в том, что в них участвуют иностранные физические и юридические лица и иностранные государства; что они связаны с территорией двух или нескольких государств; что объектом таких правоотношений является вещь, находящаяся за границей.

Под гражданско-правовыми отношениями понимаются имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, а также отношения, регулируемые нормами семейного и/или трудового права.

В **состав** данного права входят нормы двух видов. В одних случаях норма содержит в себе прямое правило, устанавливающее права и обязанности (*нормы прямого и непосредственного регулирования*). В других случаях норма

лишь указывает, право какого государства должно быть применено к данному отношению, т.е. содержит отсылку к праву какого-либо государства (*коллизонная норма*).

**Вопросы для самоконтроля:**

- 1) *Характеристика международного права. Международное публичное право*
- 2) *Дайте определение территории, населению в международном праве.*
- 3) *Международные договоры*
- 4) *Какие международные организации Вы знаете?*
- 5) *Организация Объединённых Наций (ООН)*
- 6) *Международное частное право (МЧП)*

## ОГЛАВЛЕНИЕ:

Введение.....	3
Лекция 1. Правовое регулирование экономических отношений.....	4
Лекция 2. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности.....	19
Лекция 3. Правовое регулирование договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности .....	32
Лекция 4. Трудовое право как отрасль права .....	50
Лекция 5. Трудовой договор .....	60
Лекция 6. Трудовая дисциплина .....	67
Лекция 7. Материальная ответственность сторон трудового договора ...	88
Лекция 8. Трудовые споры и порядок их разрешения.....	95
Лекция 9. Административные правонарушения и административная ответственность.....	107
Лекция 10. Экономические споры.....	125
Лекция 11. Экономические преступления.....	137
Лекция 12.....	163
Лекция 13.....	182