

**Федеральное агентство связи
Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«Поволжский государственный университет
телекоммуникаций и информатики»**

Кафедра связей с общественностью

Р.В. ФОМЕНКО

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебное пособие

Самара
2017

УДК340
Ф-76

Рекомендовано к изданию методическим советом ПГУТИ,
Протокол № 73 от 12.05.2017 г.

Рецензент:

д.и.н., профессор, профессор кафедры теории и истории государства и права и
международного права Самарского национального исследовательского
университета имени академика С.П. Королева
Оспенников Ю.В. –

Фоменко, Р.В.

Ф Правоведение: учебное пособие/ Р.В.Фоменко, – Самара.: ПГУТИ,
2017.– 148 с.

Учебное пособие предназначено для студентов гуманитарных и
естественных факультетов и соответствует государственному образовательному
стандарту РФ. Пособие может быть использовано как для работы в течение
семестра, так и для самостоятельной подготовки к зачету и содержит
необходимый теоретический материал. Пособие содержит учебную
информацию об общих основах теории права, о необходимых для изучения
отраслях российского права, глоссарий.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	5
Тема 1. Государство и право. Их роль в жизни общества	6
Раздел 1.1. Понятие и сущность государства	-
Раздел 1.2. Понятие и происхождение права	10
Раздел 1.3. Нормы права. Источники права	12
Раздел 1.4. Правовые системы современности. Отрасли российского права.....	16
Раздел 1.5. Правонарушение и юридическая ответственность	19
Тема 2. Конституционное право РФ	22
Раздел 2.1. Понятие и предмет конституционного права. Конституция 1993 г.	-
Раздел 2.2. Основы конституционного строя	25
Раздел 2.3. Конституционные права, свободы и обязанности	27
Раздел 2.4. Система органов государственной власти	32
Тема 3. Гражданское право РФ	35
Раздел 3.1. Предмет, метод и принципы гражданского права. Источники гражданского права	-
Раздел 3.2. Физические лица. Правоспособность и дееспособность. Юридические лица	36
Раздел 3.3. Право собственности и иные вещные права	40
Раздел 3.4. Обязательства и их виды. Обеспечение исполнения обязательств и ответственность за их нарушение.....	45
Раздел 3.5. Наследственное право	51
Раздел 3.6. Понятие интеллектуальной собственности	52
Тема 4. Семейное право РФ	55
Раздел 4.1. Понятие, предмет, метод и принципы семейного права. Источники семейного права	-
Раздел 4.2. Заключение и прекращение брака. Права и обязанности супругов.....	-
Раздел 4.3. Права и обязанности родителей и детей. Защита прав ребенка	59
Раздел 4.4. Алиментные обязательства	61
Раздел 4.5. Воспитание детей, оставшихся без попечения родителей	63
Тема 5. Трудовое право	66
Раздел 5.1. Понятие, предмет, метод, принципы трудового права. Источники трудового права	-

Раздел 5.2. Трудовой договор. Содержание и обеспечение исполнения	67
Раздел 5.3. Рабочее время и время отдыха	71
Раздел 5.4. Трудовая дисциплина и ответственность за ее нарушение. Материальная ответственность	80
Раздел 5.5. Защита трудовых прав и свобод	88
Тема 6. Уголовное право РФ	93
Раздел 6.1. Понятие, предмет, метод и принципы уголовного права. Источники уголовного права	-
Раздел 6.2. Преступление и состав преступления	94
Раздел 6.3. Обстоятельства, исключающие преступность деяния	98
Раздел 6.4. Виды преступлений	99
Раздел 6.5. Наказание. Система, виды, назначение наказаний	102
Раздел 6.6. Освобождение от уголовной ответственности и наказания	108
Тема 7. Экологическое право РФ	111
Раздел 7.1. Понятие, предмет, метод и принципы экологического права. Источники экологического права	-
Раздел 7.2. Право собственности на природные ресурсы. Право природопользования и его виды	114
Раздел 7.3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения	117
Тема 8. Административное право. Правовые основы защиты информации	125
Раздел 8.1. Понятие, предмет и метод, система административного права	-
Раздел 8.2. Административное правонарушение и административная ответственность	127
Раздел 8.3. Административно-правовой статус государственной службы в РФ	133
Раздел 8.4. Правовые основы защиты информации	135
Раздел 8.5. Государственная тайна. Коммерческая и служебная тайна	137
Заключение	140
Список литературы	141
Глоссарий	143

Введение

Целью преподавания дисциплины «Правоведение» является ознакомление студентов с базовыми юридическими категориями и основными положениями отдельных отраслей современного российского права. Пособие призвано помочь студентам ориентироваться в правовых аспектах гражданско-правовых, служебных, трудовых, семейных и других отношений, с которыми будет связана последующая профессиональная деятельность специалиста.

Задачи дисциплины:

- изучение базовых понятий правоведения, правовых основ профессиональной деятельности;
- формирование системного представления о правовой действительности, ценностного отношения к отдельным правовым явлениям, институтам и учреждениям;
- выработка умений и навыков в использовании законодательства, составлении служебных документов с учётом требований нормативных актов; - формирование правового мышления.

В курсе изучаются базовые понятия права: правовые нормы, институты, системы, правонарушение и юридическая ответственность, основные отрасли современного российского права.

Тема 1. Государство и право. Их роль в жизни общества

Понятие и сущность государства, основные теории происхождения государства, функции и формы государства.

Понятие и происхождение права, право и ценности, право и властное принуждение, естественное и позитивное право.

Нормы и источники права, нормативно-правовые акты и их роль в российском праве.

Основные правовые системы современности, международное право, отрасли российского права.

Правонарушение и юридическая ответственность, значение законности и правопорядка в современном обществе, правовое государство.

Раздел 1.1. Понятие и сущность государства

В понятие «государство» с момента его появления вкладывался различный смысл. Ни одно явление социальной жизни не вызывало столько споров и прямо противоположных суждений, как государство. Так, Аристотель считал государство олицетворением разума, справедливости, красоты и общего блага. Английский мыслитель Т. Гоббс сравнивает государство с Левиафаном – чудовищем, описанным в Библии.

Парадокс истории состоит в том, что совершенно очевидной оказалась польза государства для всех и менее очевидной она была для каждого человека в отдельности. Создав однажды государство во имя общего блага, свободная личность в последующем тяготилась его опекой и пыталась всячески ограничить власть государства над собой.

Не менее парадоксальным является и появление термина «государство» в его временном значении. Дело в том, что первые государственные образования появились около пяти тыс. лет назад. Это были государства Древнего Востока: Древний Египет, Древний Вавилон и др.

Но само понятие «государство» в его современном значении возникло лишь в начале 16 века. В науку его ввел итальянский мыслитель Никколо Макиавелли. До этого все государственные образования обозначалась различными терминами: «республика», «городская община», «княжеское господство», «земля», «полис», «единовластное правление», «тирания», «олигархия» и т.п. Теперь все эти государственные образования обозначаются одним термином (stato).

Сущность государства – это устойчивая совокупность внутренних черт, свойств, отражающих цели, природу и назначение государства в обществе. Сущность любого социального явления определяется тем, воля каких социальных групп это явление порождает, кто этот институт контролирует и каково его социальное назначение.

В зависимости от ответа на эти вопросы существуют два теоретических подхода к пониманию сущности государства:

1) классовый: за государством стоит какая-то узкая, обособленная социальная группа людей. Государство выражает волю этой группы; и через него она (т.е. группа) управляет социальными процессами и обеспечивает реализацию своих частных интересов. Все другие интересы не столь важны.

2) общесоциальный: государство служит интересам общества в целом, обеспечивает его стабильность, сохранность, разрешает конфликты между различными социальными группами. Это может искажаться людьми, но суть государства всегда одна, государство – это общесоциальная ценность, обеспечивающая устойчивость всей социальной системы.

Государство как политический институт обладает рядом *качественных признаков*, как внутренних, так и внешних, которые отличают его от негосударственных политических организаций (например, партий, движений и т.п.), оказывающих существенное влияние на общество:

- государство представляет собой особую организацию политической власти, обладающую специальным механизмом, системой органов и учреждений, которые осуществляют непосредственное управление обществом. Механизм государства представлен институтами законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти.

- обеспечивая нормальные условия существования общества, государство обладает таким свойством, как принуждение, осуществляемое через органы насилия - армию, службы охраны порядка и безопасности. Между этими органами существует определенное разделение труда. Цель принуждения - обеспечить соблюдение законов и иных решений государственной власти. Государству принадлежит монополия на легальное физическое принуждение, в том числе с применением оружия и других специальных средств. Применение принуждения другими, негосударственными структурами государство рассматривает как противозаконное, противоречащее суверенитету государства;

- государство выступает как единая территориальная организация политической власти в масштабах всей страны. На одной и той же территории не может быть власти двух государств. Встречающиеся в истории случаи двоевластия имеют место обычно в какой-то переходный период, носят кратковременный характер, заканчиваются переходом к единовластию. Государственная власть распространяется на все население в пределах определенной территории. Целостность общества и взаимосвязь его членов обеспечивает институт гражданства или подданства, в котором выражается сущность государства для отдельного индивида. Осуществление власти на определенной территории ведет к установлению его пространственных пределов – государственной границы, отделяющей одно государство от другого. В пределах данной территории государство обладает верховенством и полнотой законодательной, исполнительной и судебной власти над населением.

Границы своей территории государство защищает всеми доступными способами. Такой институт государства, как армия, создается главным образом для защиты его границ. Создаются также специальные формирования пограничной охраны, органы таможенной службы. Государство - территориальная организация и в том смысле, что население делится по территориальному принципу, по административно-территориальным единицам (уезды, районы, области, департаменты и т.п.). К этим территориальным единицам привязываются и органы государства, власть которых функционирует в пределах этих единиц;

- государство организует общественную жизнь на основе права. Только государство обладает правом на регулирование жизни общества с помощью законов, имеющих общеобязательный характер. Требования правовых норм государство проводит в жизнь с помощью своих специальных органов (судов, администраций);

- государство представляет собой суверенную организацию власти. Суверенитет государственной власти выражается в ее верховенстве и независимости от любых других властей внутри страны или во взаимоотношениях с другими государствами. Внутренняя сторона государственного суверенитета состоит в том, что государство самостоятельно учреждает и формирует систему своих органов, наделяет их определенными властными полномочиями, устанавливает в обществе правопорядок путем принятия законов, системой своих органов, наделяет их определенными властными полномочиями, устанавливает в обществе правопорядок путем принятия законов, системой своих органов поддерживает, охраняет юрисдикционную деятельность по рассмотрению и разрешению различного рода юридических дел (уголовный, гражданских и т.п.). Внешняя сторона суверенитета проявляется в том, что государство самостоятельно осуществляет внешнюю политику, политику по отношению к другим государствам, по своей воле и в интересах общества, которое оно представляет: вступает в международные организации, союзы, сообщества, заключает договоры с другими государствами, решает вопросы войны и мира, охраны своих территорий. Суверенитет государства во многом зависит от экономической базы государства и его военной мощи. Государство экономически слабое и слабое в военном отношении может утратить суверенитет полностью или частично;

- государство располагает системой принудительно взимаемых налогов и иных обязательных платежей, которые обеспечивают его экономическую самостоятельность. Налоги – это, как уже говорилось, обязательные платежи граждан государства и организаций, действующих на его территории, в пользу государства (в казну, в бюджет). Наряду с налогами взимаются в пользу государства различные другие сборы и государственные пошлины. С их помощью формируется материальная финансовая база, необходимая для функционирования государства: для содержания и обеспечения деятельности

органов государства, армии, закупки оружия, для осуществления различного рода программ в сфере экономики, экологии, просвещения, здравоохранения.

На протяжении истории человечества отмеченные основные признаки государства не оставались неизменными с точки зрения содержания и механизмов реализации властной воли. Они преобразовывались одновременно с изменениями в структуре институтов государственной власти, в специализации и дифференциации их функций и ролей.

Выведем определение государства. Государство – это особая организация политической власти, которая располагает специальным аппаратом управления общества для обеспечения его нормальной деятельности.

Государство выполняет ряд функций, осуществление которых отличает его от других политических институтов и обеспечивает стабильность и поступательность развития общества. Функция государства - это главное направление деятельности государства, выражающее его сущность и социальное назначение по управлению делами общества. Традиционно функции государства подразделяют на внутренние и внешние, по сферам реализации общезначимых целей.

К **внутренним функциям** (это главные направления внутренней политики государства, деятельность, направленная на выполнение внутренних задач государства) можно отнести экономическую, социальную, организаторскую, правовую, политическую, образовательную, культурно-воспитательную и т.п.

Экономическая функция государства выражается в организации, координации, регулировании экономических процессов с помощью налоговой и денежно-кредитной политики, создания стимулов экономического роста или осуществления санкций.

Социальная функция состоит в удовлетворении потребностей людей в работе, жилье, поддержании здоровья; предоставлении социальных гарантий престарелым, инвалидам, безработным, молодежи; страховании жизни, собственности, здоровья.

Правовая функция включает обеспечение правопорядка, установление правовых норм, которые регулируют общественные отношения и поведение граждан, охрану общественного строя. Защита правовых норм осуществляется специальными правоохранительными органами государства (судом, прокуратурой и др.).

Культурно-воспитательная функция направлена на создание условий для удовлетворения культурных потребностей населения, приобщения его к достижениям мировой культуры, возможности самореализации в творчестве.

Одной из главных является политическая функция, которая состоит в обеспечении политической стабильности, осуществлении властных полномочий, выработке политического курса, отвечающего потребностям и чаяниям широких слоев населения или поддержания политического господства класса-собственника.

Экологическая функция появляется в середине 20в., связана с глобальным воздействием человека на природу, когда возникла угроза существования среде обитания человека и жизни самого человека. Государство устанавливает нормы предельно допустимой концентрации вредных выбросов в атмосферу, в воды, устанавливает меры юридической ответственности за их нарушение, учреждает органы, осуществляющие контроль за соблюдением экологических законов, и т.д.

Среди **внешних функций** (это основные направления деятельности государства во внешней политике, в отношениях с другими государствами) можно выделить *осуществление взаимовыгодного сотрудничества* в экономической, социальной, технологической, культурной, торговой сферах с другими странами и функцию *обороны страны*.

Сочетание идей законности и правопорядка с идеей демократии формирует представление о правовом государстве. Идея правового государства рождается на рубеже XVIII – XIX вв. как противостоящая идее полицейского государства. Основные признаки:

- а) верховенство закона во всех сферах жизни общества;
- б) реальность прав и свобод человека, наличие юридических и социальных гарантий;
- в) взаимная ответственность личности, гражданского общества и государства;
- г) политический и идеологический плюрализм;
- д) стабильность законности и правопорядка.

Как правило, идея правового государства тесно связана с либеральными ценностями. Правовое государство – это такая форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права. Но наличие и действие законодательства еще не свидетельствует о существовании в обществе правовой государственности.

Теория правового государства в российской юридической литературе еще окончательно не сформирована. В значительной степени используются зарубежная теория и практика понятия правового государства.

Правовому государству должно быть свойственно верховенство закона, разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, подчинение закону самого государства и его органов, взаимная ответственность государства и личности, развитие местного самоуправления и др.

Раздел 1.2. Понятие и происхождение права

Вместе с возникновением государства появляется право. Это было естественно, поскольку государство является организацией, которая объединяет уже не родственников, а население, проживающее на определенной территории. Для регуляции взаимоотношений между соседями оказываются

недостаточными обычаями, традициями, нормы морали и религиозные верования, кровнородственные связи. Тогда и возникло право как регулятор взаимоотношений в обществе, где люди неравны в имущественном и социальном положениях.

Вопрос о сущности права носит не только юридический, но философский характер. В общесоциальном смысле «право» – указание на моральные возможности – поступать по совести, самостоятельно определять добро и зло. Т. е. понятие права наполняется ценностным содержанием, приближается к понятию морали.

Но в юридическом значении «право» тесно связано с понятиями государство, принуждение, нормативность. Право – это система норм, охраняемых и обеспечиваемых государственной властью и общеобязательных для исполнения.

Много веков спорят о естественной и позитивной определенности права. Право тесно связано как с ценностями, так и с государственным принуждением, нормативностью.

Право – это условие, мера, степень сознания свободы. Причем и в негативном, и в позитивном смысле. Во-первых, право защищает от зависимости, дискриминации, неупорядоченного принуждения. Правосознание развивается параллельно с эмансипацией личности. Во-вторых, право дает возможности для проявления активности и творческой самореализации.

Право – это также условие и мера справедливости и равенства. Этим удовлетворяются фундаментальные потребности человека.

Как позитивное явление, право обладает признаками:

- 1) нормативность и формальная определенность;
- 2) обеспеченность права (правовое поощрение, образование, принуждение);
- 3) системность.

Право в объективном смысле – это мера допустимого поведения, зафиксированная в системе общеобязательных правил поведения, которая создается государством и действует независимо от воли и сознания отдельных лиц. Обязательность соблюдения и исполнения этих норм каждым человеком обеспечивается государственным принуждением.

Право в субъективном смысле – оно выражает официально признанные возможности, которыми располагают люди, организации и которые гарантируются государством. Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья и т.п. Здесь социально-правовые притязания получают не только официальное закрепление в законодательных актах государства, но и обеспечиваются гарантиями их осуществления. Другими словами, человек понимает право по отношению к себе лично, как совокупность прав и обязанностей, как возможность выбирать меру поведения, действуя в рамках закона.

Существует **предельно широкое понимание права**, включающее в себя все правовые явления: субъективное право, объективное право, правовую психологию, правовую культуру, правовое сознание и т.п.

В современном обществе несмотря на важнейшую роль права, его авторитет недостаточно высок, отношение к нему противоречиво.

Раздел 1.3. Нормы права. Источники права

В обществе действуют самые разнообразные нормы. Центральное место среди социальных норм принадлежит правовым нормам, представляющих собой обязательные правила поведения. Правовые нормы регулируют не все общественные отношения, а лишь наиболее значимые, такие как вопросы государственной власти и управления, охраны жизни, здоровья граждан и др. Социальные нормы тесно взаимодействуют между собой. Но право, в отличие от других социальных норм, обладает рядом специфических признаков:

Нормативность права заключается в том, что право складывается из норм как правил поведения, имеющих общий характер, рассчитанных не на единичные случаи, отношения, а на все отношения определенного вида. В нормах права устанавливается общий масштаб поведения, который определяет границы дозволенного, запрещенного, обязательного. Наличие норм права говорит человеку о том, какие его действия будут правомерными (возможными, необходимыми), а за какие поступки возможно наступление неблагоприятных последствий, то есть санкций.

Общеобязательность. Общеобязательный характер норм права выражается в том, что все члены общества обязаны выполнять их требования. Большинство правовых норм, как правило, исполняются людьми сознательно и добровольно. Но, тем не менее, право не может существовать без государственного принуждения, в противном случае оно превратилось бы в советы и рекомендации. Государственное принуждение выражается в защите субъективного права личности, в принуждении правонарушителя возместить причиненный ущерб, исполнить иные обязанности в отношении пострадавшей стороны. Государственное принуждение не только ограничивает свободу человека, но в определенных законом случаях лишает человека свободы.

Норма права – выраженное в официальных источниках общее правило поведения, обеспеченное государством и обществом. Норма носит системный, общий, предельно формализованный характер. В то же время она конкретизирована. Правовые нормы являются первичным элементом права. Для того чтобы право стало системой, нормы права должны быть внутренне едины и согласованы друг с другом. Внутреннее единство правовых норм состоит в том, что они направлены на достижение порядка в обществе. Согласованность норм выражается в отсутствии противоречия друг с другом, а также в том, что нормы права, содержащиеся в отдельных государственных актах, должны соответствовать закону, обладающему высшей юридической силой. Система правовых норм характеризуется динамизмом, по мере изменений в общественной жизни, появляется необходимость в новых правовых нормах,

которые отражали бы эти изменения. Если правовые нормы своевременно приводятся в соответствие с потребностями общества и согласуются между собой – это положительно сказывается на самом праве.

Формальная определенность. Имеющиеся в праве предписания имеют четкую, категоричную формулировку и выражены в официальной форме: закреплены в нормативноправовых актах государства (законах и т.п.). Этот признак права предохраняет его от произвольного изменения и толкования, обеспечивает ему внутреннее единство, взаимосвязь между отдельными нормами. Формальная определенность выражается и в том, что предписывает порядок принятия законов, механизм их реализации и средства контроля за их исполнением.

Таким образом, право можно определить как систему общеобязательных, формальноопределенных правил поведения (норм права), гарантированных государством и охраняемых силой государственного принуждения.

Мы уже знаем, что право – система правовых норм, которые являются первичным элементом, основой права. Поэтому правовым нормам характерны признаки, присущие для права в целом:

1) Норма права – это правило поведения, которое является обязательным для всех лиц. Несоблюдение правовой нормы влечет за собой государственное принуждение. После опубликования и обнародования правовая норма приобретает государственно-властный характер, т.е. становится обязательной для исполнения всеми гражданами, юридическими лицами, государственными органами. Правовая норма исходит от государства, им охраняется, поэтому даже если норма права носит характер предписания – все равно ей присущ элемент властности.

2) Правовая норма всегда носит общий характер, она служит масштабom поведения людей; не имея определенного адресата она направлена не к конкретному лицу (как, например, при вынесении судебного решения), а к любым лицам, которые вступили или могут вступить в отношения, регулируемые данной нормой. Общий характер правовых норм позволяет урегулировать не каждый отдельный случай, а охватить все случаи, факты, отношения. Нет смысла определять последствия, которые повлечет за собой факт совершения хулиганского поступка – норма права позволяет упорядочить эти отношения путем установления общего предписания.

3) Норма права обеспечивается силой государственного принуждения.

Норма права имеет определенное внутреннее строение и обладает строгой организацией. Она формирует правило поведения и указывает на те обстоятельства, при наличии которых правовая норма реализуется, а также на последствия, наступающие в случае несоблюдения общего правила. Соответственно этому правовая норма состоит из трех элементов: гипотезы, диспозиции и санкции.

Гипотеза – часть правовой нормы, указывающая на условия, при которых норма применяется. Гипотеза имеет своей целью определить, подпадает ли конкретная жизненная ситуация под действие данной нормы. Она дает указание

о субъектах, месте и других обстоятельствах, при наличии которых норма вступает в действие.

Диспозиция - часть правовой нормы, которая содержит правило поведения, то есть то, как нужно действовать в определенных обстоятельствах. Это главный элемент правовой нормы, ее содержание, она указывает на права и обязанности, возникающие у сторон правоотношения.

Санкция – часть правовой нормы, предусматривающая ответственность за нарушение правила, установленного диспозицией этой нормы, то есть это ответственность за неисполнение нормы. Она указывает на неблагоприятные последствия, которые наступают для нарушителя, это своего рода реакция государства и общества на совершенное нарушение.

По классической схеме правовую норму можно представить следующим образом: **если** (гипотеза) существуют обстоятельства, при которых норма применяется, **то** (диспозиция) участники ведут себя определенным образом, **в противном случае** наступает ответственность (санкция).

По способу правового регулирования выделяют управомачивающие, обязывающие, запрещающие нормы. По степени определенности выделяют абсолютно определенные, относительно определенные, альтернативные нормы.

В формально-юридическом отношении источники права – официальные способы выражения признания и закрепления права. Общеизвестными, сложившимися формами (источниками) права являются: правовые обычаи; правовые прецеденты; нормативные договоры; нормативно-правовые акты.

Правовые обычаи – нормы, которые приобрели в общественном сознании обязательное значение независимо от государственной власти, но получили признание государства. В настоящее время правовые обычаи как источники права в значительной степени утратили свое значение, но они продолжают регулировать некоторые земельные, наследственные, семейно-брачные отношения. Многие обычаи сохранились в системе международного торгового мореплавания.

Правовой прецедент также относится к числу устоявшихся источников права. Правовой прецедент – это решение судебного (административного) органа по конкретному делу, ставшее образцом при рассмотрении аналогичных дел. Прецедент как источник права доминирует в странах англосаксонского права (Англия, США, Канада, Австралия и др.). Различают судебный и административный прецедент (по сферам их становления и действия).

В новейшей юридической литературе в качестве источника права рассматривается **нормативный договор** – соглашение двух или более субъектов права, в котором содержатся правила, регулирующие взаимоотношения его участников.

Нормативно-правовой акт – основной, самый совершенный и распространенный источник права в странах континентальной Европы. Нормативно-правовой акт – документ, принятый уполномоченным государственным органом в особом порядке и содержащий нормы права.

Нормативные акты являются результатом специальной целенаправленной правотворческой (законотворческой) деятельности компетентных органов государства.

Нормативно-правовые акты характеризуются следующими основными признаками:

А) каждый правовой акт имеет точное наименование, свидетельствующее об органе, его издавшем, что позволяет определять юридическую силу акта;

Б) правовой акт издается в пределах компетенции соответствующего правотворческого органа, что определяет легитимность акта;

В) правовой акт отличается четкостью и определенностью содержания юридических норм;

Г) правовой акт носит общеобязательный характер, поддерживается возможностью государственного принуждения;

Д) правовые акты имеют особый порядок опубликования и вступления в юридическую силу.

По юридической силе все нормативно-правовые акты делятся на два вида: законы и подзаконные акты.

Закон – это обладающий высшей юридической силой нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом государственной власти либо непосредственно народом, регулирующий наиболее важные общественные отношения и имеющий свойства прямого действия.

В РФ действуют следующие виды законов:

- Конституция – основополагающий политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти (их компетенцию);

- Федеральные конституционные законы – нормативные акты, предусмотренные Конституцией и органически с ней связанные;

- Федеральные законы – обычные, текущие нормативные акты, регулирующие различные стороны государственной и общественной жизни;

- Законы субъектов Федерации – нормативные акты, издаваемые представительными органами субъектов и действующие на территории соответствующего субъекта.

Подзаконный акт – это официальный нормативный акт, установленный компетентным органом исполнительной государственной власти, органом местного самоуправления (иными структурами), содержащий общеобязательные юридические нормы.

Подзаконные акты должны строго соответствовать законам и им не противоречить. Подзаконные акты по отношению к законам имеют вспомогательный и детализирующий характер. Выделяют следующие виды подзаконных актов (по иерархии):

- нормативные Указы Президента РФ;

- постановления и распоряжения Правительства РФ;

- приказы, инструкции, положения министерств, ведомств, государственных комитетов;
- решения и постановления органов исполнительной власти субъектов РФ;
- нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов;
- локальные нормативные акты – это предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации и регулирующие их внутреннюю жизнь.

Раздел 1.4. Правовые системы современности. Отрасли российского права

Правовая система – это упорядоченная совокупность норм и институтов права, а также юридическая практика и правовая культура. По степени схожести выделяют наднациональные правовые системы (семьи).

Романо-германская (континентальная) – сформировалась на основе рецепции римского права XII – XVI вв. Характерна четкая системность, прежде всего деление права на публичное и частное. Ведущий источник нормативный правовой акт, высока степень кодификации.

Англосаксонская – выросла из общего права. Главный источник – правовой прецедент, кодификация развита слабо, деление на отрасли прослеживается слабее.

Мусульманская – корни уходят в шариат. Важную роль в качестве источников играют Коран, сунна, иджма.

Международное право – согласованная, официально признанная государствами мера свободы и справедливости в отношениях между участниками международных отношений. Восходит к «праву народов» в Древнем Риме.

Международное право обеспечивается на добровольной основе самими государствами и специально созданными международными организациями.

Выделяют международное публичное (регулирует отношения между государствами и международными организациями) и международное частное (отношения гражданского правового характера с участием иностранцев и иностранных юр. лиц) право.

Два основных источника – международный договор и международный обычай.

Усиливается взаимосвязь международного права и национальных правовых систем. Ч. 4 ст. 15 Конституции «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются частью ее правовой системы. Если международным договором РФ предусмотрены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Право как система представляет собой структурированную совокупность норм социального поведения имеющих управомочивающе-обязывающий характер и направленных на регулирование общественных отношений наиболее

конструктивным образом. Система права способствует стандартизации социальных отношений и активизации общественной жизни путем внедрения в жизнь моделей правовых отношений. Регулирование общественных отношений является основной функцией системы права.

Ещё римские юристы отмечали, что решение задач, стоящих перед законодателем осуществляется по двум направлениям: регулирование публичных и частных общественных отношений. Соответственно, во всех странах включая Россию, на которые оказала влияние рецепция римского права, весь правовой массив так же подразделяется на частное и публичное право.

Частное право регулирует отношения невластного характера и преследует своей целью защиту интересов личности, то есть индивидов – физических и юридических лиц. Публичное право регулирует отношения в сферах, где используется государственная власть. Целью публичного права является защита интересов государства или народа.

Правовая защита тех интересов частных лиц, которые охраняются государством в рамках частного права, происходит, прежде всего, на основе принципа равенства субъектов и равнозначности их интересов.

Юридическое обеспечение интересов государства, в свою очередь, осуществляется за счёт публично-правовых механизмов, которые основаны на использовании государственной власти и принуждения. Публичное право воздействует на общественные отношения в основном посредством властных предписаний и запретов. Один из субъектов публично-правового отношения всегда действует от лица государства.

Весь правовой массив в России подразделяется так же на отрасли права. Отрасль права – это особый раздел правовой системы, который характеризуется своим уникальным предметом и методом правового регулирования. Каждой отрасли права соответствует своя юридическая наука. Самостоятельность любой науки, в том числе и юридической, определяет предмет изучения, в случае с юридической наукой – это предмет правового регулирования. Собственным методом для науки служит, как правило, основной метод познания, в случае с юридическими науками – это метод правового регулирования.

Структура системы права основана на том, что ряд отраслей права являются отраслями права публичного, а ряд отраслей – отраслями права частного. Отечественная теория государства и права выделяет такие отрасли публичного права как: Конституционное право, Административное право, Уголовное право, Гражданское процессуальное право, Уголовное процессуальное право, Уголовное исполнительное право. В свою очередь отраслями частного права являются: Гражданское право и Трудовое право.

Каждая отрасль права состоит из ряда подотраслей и правовых институтов. Подотрасль права имеет специальный, более узкий по отношению к основной отрасли предмет, и пользуется отраслевым методом правового регулирования.

Например, авторское право, наследственное, семейное – подотрасли гражданского права.

Правовой институт – это определенная специальная область правового регулирования, которой посвящен ряд статей, нормативных актов. Например, в конституционном праве есть институт прав и свобод человека и гражданина. Для тех, кто по своей профессии будет связан с информационными и коммуникативными технологиями, ознакомившись с теоретическими положениями относительно систематизации отечественного права необходимо обозначить и место информационного права в рамках рассмотренной системы. В российском праве существуют так называемые комплексные отрасли права, которые имеют собственный предмет правового регулирования и собственные принципы, однако используют методы правового регулирования других основных отраслей отечественного права. Информационное право представляет именно такую комплексную отрасль наряду с земельным правом, например. С этой целью установить случаи применения правовых норм к информационным отношениям необходимо обозначить предмет основных отраслей права и постараться обнаружить в нём информационную составляющую.

Конституционное право имеет своим предметом общественные отношения, связанные с закреплением прав и свобод человека, а также установление общих принципов государственного управления. Метод правового регулирования конституционного права конститутивный, то есть правоустановительный. Данная отрасль затрагивает ряд прав и свобод граждан, касающихся свободы информации.

Административное право имеет своим предметом общественные отношения в области государственного управления и регулирует их посредством метода властных предписаний. Подотраслью административного права является информационное право, которое включает в себя, например, институты секретности, правового положения средств массовой информации, правового положения средств связи. Очевидно, что данные институты непосредственно связаны с информационной безопасностью. Однако в рамках административного права не затрагиваются вопросы регулирования коммерческого оборота информации.

Уголовное право имеет своим предметом особо опасные общественные отношения, которые полностью исчерпываются составами преступлений Уголовного кодекса РФ 1996 года. Регулируются данные общественные отношения посредством общезапретительного метода. Сущность метода состоит в запрете под страхом уголовного наказания совершать установленные уголовным кодексом деяния. К обеспечению информационной безопасности относятся преступления против ограничения доступа к информации и преступления в сфере компьютерной информации.

Процессуальные отрасли права имеют дело с судопроизводством и в области защиты информации могут затрагиваться лишь при рассмотрении судебных способов защиты субъективных прав, рассмотрения вопросов доказывания тех или иных юридических фактов. Частное право, которое

юристами нередко сводится к гражданскому праву, как мы уже обозначили выше, включает в себя ещё и трудовое право. К обеспечению информационной безопасности имеет отношение в основном гражданское право. Его предметом являются личные неимущественные и имущественно стоимостные общественные отношения. Регулируются они посредством метода юридического равенства сторон, что означает абсолютное юридическое равенство и практически полную свободу воли субъектов гражданско-правовых отношений при совершении ими юридических действий.

Для отражения содержания понятия информационной безопасности необходимо рассмотреть ряд подотраслей гражданского права, посвящённых тому, что принято называть интеллектуальной собственностью. Интеллектуальная собственность, если принять такую терминологию, которая в ходе принятия в 2006 году четвёртой части Гражданского кодекса РФ не была до конца воспринята законодателем, представляет собой права на информацию особого рода. В свою очередь имущественные и неимущественные права на информацию входят в предмет гражданского права. Они являются предметом правового регулирования по большей части авторского и патентного права, а также института защиты прав на средства индивидуализации участников гражданско-правового оборота.

Раздел 1.5. Правонарушение и юридическая ответственность

Правонарушение – противоправное, виновное действие (бездействие), наносящее вред личности, обществу, государству. Основные признаки: 1) общественная опасность; 2) противоправность; 3) виновность.

Общественная опасность – это признак правонарушения, который заключается в причинении вреда законным интересам личности, обществу, государству.

По степени общественной опасности правонарушения делят на преступления и проступки.

Преступление – запрещенное уголовным правом деяние, посягающее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок.

Проступки – правонарушения меньшей степени общественной опасности:

гражданские (деликты) – правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и имеющих особую ценность неимущественных отношений: нанесение имущественного вреда, невыполнение договора; административные – правонарушения, посягающие на общественный порядок; дисциплинарные – нарушения трудовой, служебной, учебной дисциплины.

Противоправность – нормативный признак: правонарушение должно быть прямо предусмотрено нормами права.

Виновность – субъективный признак, который выражает внутреннее отношение лица к деянию. Выделяют две основные вины: умысел и неосторожность. Прямой умысел – лицо осознает общественную опасность

своих действий, предвидит и желает наступления их последствий. Косвенный умысел – лицо не желает, но сознательно допускает наступления общественно опасных последствий. Неосторожность проявляется в легкомыслии и небрежности.

Наказуемость – выражает отрицательную государственную оценку деяния.

Юридическая ответственность – это предусмотренное законом принудительное ограничение или лишение правонарушителя определенных благ. Юридическая ответственность наступает только по закону и ее основанием является только правонарушение. Привлекать к юридической ответственности могут только определенные органы.

Функции: 1) охранительная; 2) карательная; 3) правовосстановительная; 4) воспитательная.

Виды: уголовная, административная, гражданско-правовая, дисциплинарная.

Законность – обязательное требование следовать праву, обращенное к государственным и местным органам власти, должностным лицам, гражданам и их объединениям.

Принципы законности:

1) Верховенство закона – никакие источники права не должны противоречить закону;

2) Равенство всех перед законом – никто не может иметь перед законом никаких привилегий, за исключением прямо установленных законом;

3) Полное и реальное осуществление прав и свобод, наличие гарантий их защиты;

4) Единство законности – законы должны пониматься и применяться на всей территории страны одинаково;

5) Связь законности и целесообразности – принятие в рамках закона наиболее оптимального решения. При этом обход закона под предлогом экономической и политической целесообразности недопустим;

6) Связь законности с общей культурой населения – закон должен опираться на правовую культуру и правосознание.

Результат реализации принципов законности – правопорядок, т.е. основанная на праве и законности организация общественной жизни. Идеал современного правопорядка тесно связывают с демократическими началами. Важнейшая функция правопорядка – обеспечение прав и свобод личности.

Наряду с общими социально-экономическими, политическими и духовными условиями выделяют юридические гарантии прав и свобод:

а) обязанность государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (ст. 2);

б) равенство всех перед законом (ст. 19);

в) получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48);

г) презумпция невиновности (ст. 49);

д) доступ потерпевших к правосудию и компенсация причиненного ущерба (ст. 52);

е) недопустимость обратной силы закона, устанавливающего или отягчающего ответственность (ст. 54);

ж) запрет издавать законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина.

Выделяют судебную и внесудебную формы защиты прав и свобод. Судебный иск – заявление с требованием защитить нарушенные права.

Судебная жалоба – право добиться пересмотра решения, вынесенного с нарушением закона.

Средства внесудебной защиты – предложения, заявления, жалобы административного характера.

Самозащита – «Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом» (ст. 45). Самозащита выделена в уголовном и гражданском праве.

Международно-правовые гарантии – предусмотрены, если исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты: Комитет по правам человека ООН, Международный суд ООН, Европейский суд по правам человека, правозащитные неправительственные организации.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Назовите существенные признаки государства.
- 2) Что такое форма правления? Укажите примеры форм правления.
- 3) Охарактеризуйте связь права с ценностями свободы и справедливости.
- 4) Что такое позитивное право?
- 5) Что такое источник права? Назовите источники права РФ.
- 6) Что такое кодификация права?
- 7) Охарактеризуйте отличия частного права от публичного.
- 8) Что такое правонарушение и каковы его признаки?
- 9) Назовите виды юридической ответственности.
- 10) Оцените реализацию идеи правового государства в России.

Тема 2. Конституционное право РФ

Понятие и предмет конституционного права, Конституция 1993 г. – основной закон государства.

Конституционный статус личности, конституционные права, свободы и обязанности, гарантии прав и свобод личности и проблемы их соблюдения.

Особенности федеративного устройства России, принципы разграничения властных полномочий между Федерацией и субъектами.

Система органов государственной власти, конституционный порядок образования, организация деятельности, принцип разделения властей, ответственность органов власти РФ, общая характеристика законотворческого процесса, основы судостроительства и судопроизводства в РФ.

Раздел 2.1. Понятие и предмет конституционного права. Конституция 1993 г.

Данная отрасль права обычно определяется как «совокупность правовых норм, охраняющих основные права и свободы человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти». Она включает прежде всего правовые нормы об основах конституционного строя Российской Федерации, конституционных правах человека и гражданина в Российской Федерации и о федеральных органах власти России.

Сам по себе термин «конституция» имеет глубокую, древнюю историю. Он происходит от латинского понятия *constitutio* (утверждаю, устанавливаю), которым в Древнем Риме определялись важнейшие императорские указы и установления. Значительно позже, только в 18 веке, появляется современное понимание конституции как основного закона общества и государства.

Первыми такими документами принято считать Конституцию США 1787 года (хотя фактически первой явилась конституция одного из Северо-Американских штатов – Конституция штата Виржиния 1776 года), Конституцию Франции 1791 года, Конституцию Польши того же года. Эти и все другие конституции первой волны появились с переходом от феодального к буржуазному строю. Они были призваны закрепить победу буржуазно-демократических революций и достижение их главных целей: отмену сословных привилегий, провозглашение свободы частнопредпринимательской деятельности и формального равноправия граждан, установление демократического политического режима в соответствии с идеей народного суверенитета. Все это в той или иной мере имело закрепление уже в первых конституциях, а более последовательно – в конституциях более позднего периода, что и составляло их основное содержание.

По способу организации и выражения конституционных норм, то есть по форме, конституции делятся на писанные и неписанные. Неписанные конституции представляют собой собрание законов, судебных решений, обычаев, доктрин, обладающих высшей юридической силой по отношению ко всем остальным законам, и не составляют единый писанный акт. Писанные конституции отсутствуют в Великобритании, Израиле, Новой Зеландии.

Писанные конституции представляют собой единый правовой документ, занимающий доминирующее место в правовой системе страны как по своему содержанию (регулирование важнейших ключевых общественных отношений), так и по форме (особый порядок принятия и пересмотра этого акта и т.д.). Большинство современных государств, включая Россию, имеют писанные конституции.

Традиционно современные конституции принимаются на референдуме, хотя текст конституции разрабатывает обычно парламент, учредительное собрание или правительство.

В истории были и дарованные конституции, когда основным закон был пожалован обществу монархом (например, японская Конституция 1689 г.).

Характер соотношения конституции фактической (конституционного строя) и юридической (правового акта особой юридической силы) дает основания для вывода о фиктивности или реальности конституции. Реальной является конституция, когда нет принципиальных, глубоких расхождений между конституционными нормами и общественными отношениями, жизнью людей. Это достигается как работой по воплощению в жизнь конституционных норм, так и отказом от устаревших конституционных предписаний, частичным либо полным изменением Основного Закона. Однако обеспечить полное соответствие конституции фактической и юридической – задача практически непосильная для любого, даже самого демократического государства, т.к. в любой стране допускаются нарушения конституционных норм. Весь вопрос в мере, характере этих нарушений, в возможностях государства через судебные и иные органы восстановить нарушенные конституционные права своих граждан.

По способу внесения изменений в конституцию выделяют гибкие (изменения путем принятия обычных законов), жесткие (изменения путем установления квалифицированного большинства в обеих палатах парламента или повторного голосования парламента через определенный срок) и смешанного типа (изменения различных частей конституции либо жестким, либо гибким способом).

В РФ было несколько конституций. Первая из них была принята в 1918 г. В сфере государственного строительства учреждалось государство диктатуры пролетариата. Правами и свободами наделялись лишь трудящиеся классы, а остальное население было лишено этих прав.

Однако и до октября 1917 г. идеи конституционализма, различные проекты конституционного обустройства России активно использовались в борьбе с самодержавием. В 1809 г. свой «План государственного преобразования» предложил граф М.М. Сперанский, его основной идеей было создание

конституционной монархии и отмена крепостного права. Конституционные идеи декабристов нашли свое отражение в конституционных проектах Н.М. Муравьева и П.И. Пестеля, которые также исходили из необходимости учреждения широких политических прав, равенства всех граждан перед законом и судом.

Известными шагами на пути учреждения конституционной монархии в России стали царские манифесты от 6 августа, 17 сентября и 19 октября 1905 г., которыми был создан законодательный орган – Государственная Дума, введены избирательные и иные права подданных Российской империи (неприкосновенность личности, свобода совести, свобода слова, собраний), учрежден орган исполнительной власти – Совет Министров.

Конституции России советского периода (1918, 1925, 1937, 1978 гг.), несмотря на ряд отличительных моментов, имели много общего. Все они исходили из тезиса о преимуществе социализма как общественной системы, закрепляли приоритет государственной формы собственности, плано-регулируемой экономики, господствующее положение КПСС как единственной политической партии, ограничивали пределы осуществления основных прав граждан «классовыми интересами трудящихся». Конституции этого периода отрицали общепризнанные ценности конституционализма: разделение властей, приоритет прав человека над интересами государства, политический плюрализм и многопартийность, частную собственность и свободу предпринимательства.

Действующая Конституция РФ как по своему содержанию, так и по своей юридической форме вполне соответствует демократическим стандартам конституционализма. Конституция РФ 1993 года является Основным законом суверенного российского государства, принятым на всенародном референдуме 12 декабря 1993 года. Она впитала основные достижения передовой правовой науки. Однако, будучи принята в условиях жесткого политического противоборства законодательной и исполнительной властей, она не лишена недостатков и, вероятно, в дальнейшем будет нуждаться в изменениях и дополнениях.

Конституция закрепляет основы общественно-экономического строя государства, его государственное устройство, основные права, свобода и обязанности человека и гражданина, организацию и систему государственной власти и управления, устанавливает правопорядок и законность.

Конституция РФ включает в себя преамбулу, первый раздел, который состоит из следующих глав: «Основы конституционного строя», «Права и свободы человека и гражданина», «Федеративное устройство», «Президент РФ», «Федеральное Собрание», «Правительство РФ», «Судебная власть», «Местное самоуправление», «Конституционные поправки и пересмотр Конституции»; а также второй раздел, который называется «Заключительные и переходные положения» и определяет порядок вступления Конституции в силу, особенности функционирования органов государственной власти в этот период.

Раздел 2.2. Основы конституционного строя России

Конституция сама по себе представляет основу, фундамент для других отраслей права. Однако в конституции имеются такие базовые начала – принципы, которые составляют основы конституционного строя, поскольку именно на них строится все правовое регулирование жизни страны.

Наличие конституционного строя означает, что государство служит обществу, человеку и создано для того, чтобы гарантировать права и свободы личности. Поэтому конституционный строй можно определить как порядок, при котором соблюдаются права и свободы человека и гражданина, а государство действует в соответствии с конституцией.

Основы конституционного строя закреплены в Конституции РФ в виде системы принципов, которые можно разбить на две группы. Первая группа принципов конституционного строя закрепляет основы организации государственной власти:

Принцип народовластия. Ст. 1 Конституции РФ характеризует РФ как демократическое государство. Носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ является ее многонациональный народ, который осуществляет свою власть непосредственно (через референдум, свободные выборы) либо опосредованно - через органы государственной власти.

Принцип федерализма. Согласно этому принципу субъектами российского государства являются не административно-территориальные единицы, а национально-государственные и государственно-территориальные образования. РФ состоит из 83 субъектов. Они взаимодействуют с органами федерации на основе сохранения территориальной целостности, равноправия и самоопределения, единства системы государственной власти, разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов.

Субъекты различаются названием, численностью населения, размером территории, но в правовом отношении они равны между собой. Республики, входящие в состав России имеют свои Конституции, остальные субъекты Федерации – уставы и законодательство. Это единственное различие между ними.

Современный федерализм в России во многом уникален и неповторим. Ему трудно, если вообще возможно, подобрать аналоги как в истории, так и среди моделей современного мироустройства. Российский федерализм не сводится к национально-государственному устройству, что отличало советскую модель, и в то же время не пошел по пути чисто территориального устройства, что свойственно большинству зарубежных стран.

Российский федерализм характерен тем, что республики, входящие в состав федерации, заявили о своем суверенитете. Это положение признано в Федеративном договоре 1992 г., декларировано в конституциях республик, других принципиальных документах.

В России, таким образом, сложилась ситуация, характерная сочетанием двух суверенитетов в рамках одного государства. Это сочетание проявляется в том, что суверенитет федеративного государства охватывает, покрывает собой суверенитет входящих в него республик, тоже объявивших о своем суверенитете.

Принцип верховенства права характеризует Россию как правовое государство. Это означает связанность государства правом. Все основные общественные отношения, все права и обязанности граждан должны определяться правом и фиксироваться, прежде всего, на уровне закона. Кроме того, соблюдение закона должно быть обязательным не только для отдельных граждан и организаций, но и для органов государственной власти, в том числе для высших органов власти и управления. Верховенство права выражается в верховенстве Конституции, обладающей высшей юридической силой и прямым действием на всей территории РФ. В соответствии с Конституцией издаются свои нормативно-правовые акты субъекты РФ.

Принцип разделения властей предполагает такую организацию государственной власти, которая осуществляется на основе разделения как по горизонтали (на законодательную, исполнительную и судебную), так и по вертикали (между органами федерации и ее субъектами). Этот принцип является необходимым условием, которое предохраняет общество от опасности быть подчиненным абсолютной власти государства.

Кроме того, принцип разделения властей предполагает не только относительную самостоятельность трех ветвей власти в пределах своей компетенции, но и взаимное равновесие между ними, чтобы ни одна из них не могла получить возможность концентрации в своих руках всей полноты власти. Все они находятся во взаимном единстве и вместе с тем контролируют друг друга, обеспечивают равноправие различных ветвей власти.

Принцип государственного суверенитета означает верховенство государственной власти над всеми иными видами власти внутри государства, ее единство и независимость от других государств. Государство самостоятельно и независимо от других государств осуществляет свои функции на всей территории и за ее пределами в международном общении. Суверенитет государства проявляется в следующем: а) в верховенстве государственной власти, которая определяет весь строй правовых отношений в стране, устанавливает общий правопорядок, правоспособность, права и обязанности всех участников общественной жизни; б) в единстве государственной власти, которое выражается в наличии единого органа или системы органов, составляющих в совокупности высшую государственную власть; в) в независимости власти, предполагающей самостоятельность государства в отношениях с другими государствами, в целостности и неприкосновенности

своей территории; г) признание России полноправным членом мирового сообщества, приоритет общепринятых принципов и норм международных договоров, заключенных РФ, в случае их расхождения с внутренними законами России.

Вторая группа принципов конституционного строя закрепляет основы взаимоотношений государства и человека, гражданина:

Принцип верховенства прав человека означает, что права и свободы человека являются высшей ценностью. Государство создается для защиты прав и свобод человека. Более того, забота о человеке, создание условий, обеспечивающих достойную жизнь человека и его свободное развитие, ставятся в качестве главной цели государства. Тем самым РФ провозглашается социальным государством.

Защита и соблюдение прав и свобод человека является обязанностью государства. Но, признавая, соблюдая и защищая неотчуждаемые права человека и гражданина, государство в то же время вправе требовать выполнения гражданами обязанностей по защите его интересов.

Принцип свободы экономической деятельности означает поддержку конкуренции, разнообразие и равноправие форм собственности, их защиту, государственную гарантию единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, минимальное вмешательство государства в экономику.

Принцип идеологического плюрализма означает отсутствие государственной или обязательной идеологии и признание правомерности множества идеологий, верований, убеждений. Одним из важных положений идеологического плюрализма является признание светского характера российского государства. Это означает, что никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной, а религиозные организации отделены от государства и равны перед законом.

Принцип политического плюрализма предполагает наличие различных политических и общественных организаций, функционирующих в обществе, существование легальной политической оппозиции. В то же время Конституция РФ запрещает создание и деятельность общественных объединений, направленных на насильственное изменение основ конституционного строя, создание вооруженных формирований, разжигающих социальную, расовую, национальную и религиозную рознь.

Раздел 2.3. Конституционные права, свободы и обязанности

В современной Конституции РФ на первое место выдвинуты интересы человека. Уважение к личности, принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, их защита является обязанностью государства. Права и свободы человека должны защищаться всеми правовыми средствами и методами.

Конституционные права и свободы не являются исчерпывающими, а лишь основными, закрепленными в Конституции. Они основываются на ряде принципов:

- они неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Это означает, что в нашем государстве не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. В то же время осуществление прав и свобод человека не должно нарушать права и свободы других лиц, общественные и государственные интересы, они также должны защищаться государством.

- равенство прав и свобод гарантируется государством независимо от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств.

- конституционные права и свободы человека и гражданина признаются непосредственно действующими. Это означает, что права и свободы должны реализовываться в жизни, что они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления, обеспечиваются правосудием.

- одним из принципов правового положения личности является полнота прав и свобод граждан РФ. Каждый гражданин на территории России обладает всеми правами и свободами (и несет равные конституционные обязанности). Иностранцы граждане и лица без гражданства также пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ. Однако есть и исключения, например, иностранцы не имеют избирательных прав, не могут занимать определенные должности и т.д. в Конституции РФ права и свободы описываются применительно к человеку и гражданину. Это не равнозначные понятия.

Права человека проистекают из естественного права, присущи всем людям от рождения независимо от того, являются ли они гражданами государства, в котором проживают. Права человека характеризуют его как представителя рода человеческого и являются наиболее общими, основными.

Права гражданина не носят такого всеобъемлющего характера и включают в себя лишь те права, которые закрепляются за лицом в силу принадлежности его к государству.

Права и свободы человека и гражданина по своему содержанию можно разделить на гражданские (личные) права и свободы, политические права и свободы и социально-экономические права и свободы.

Личные права и свободы защищают пространство личной жизни человека, индивидуальную свободу от вмешательства извне. Это такие права как:

Право на жизнь предполагает, прежде всего, недопустимость произвольного лишения жизни человека, в частности, путем неоправданно широкого распространения смертной казни как меры уголовного наказания. Смертная казнь – исключительная мера наказания. Ее применение строго

ограничено. Она может быть установлена только федеральным законом и лишь за особо тяжкие преступления, которые направлены против жизни человека.

Из права на жизнь в конечном счете вытекают и все остальные личные права и свободы.

Право на достоинство предполагает право на уважение и обязанность уважать других, запрет подвергать пыткам, насилию, другому жестокому обращению или наказанию.

Право на личную неприкосновенность как физическую (жизнь, здоровье), так и духовную (честь, достоинство). Содержание физической неприкосновенности сводится к строгой регламентации порядка применения в отношении человека ареста, заключения под стражу и содержания под стражей. Соответствующие ограничения свободы возможны лишь по судебному решению. До судебного же решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов. Нравственно-психологическая неприкосновенность предполагает в первую очередь правовые средства защиты чести и достоинства, а также запреты на применение по отношению к человеку каких бы то ни было угроз, шантажа, вымогательств.

В неприкосновенность человека входит также неприкосновенность его частной и семейной жизни. Она устанавливает запреты на вмешательство в частную жизнь человека, недопустимость нарушения его личной и семейной тайны. Частная жизнь распространяется на область бытовых, личных, интимных отношений (дружба, любовь, ненависть и т.п.). И эти отношения не могут контролироваться государством в демократическом обществе. Недопустимость такого вмешательства усиливается правом каждого человека на личную и семейную тайну. Следует, однако, иметь в виду, что за разглашение личных и семейных тайн юридическая ответственность может наступать лишь в строго ограниченных случаях, и ее субъектами могут выступать лишь те должностные и иные лица, которым доверена эта тайна по роду их деятельности: врачи — в связи с нарушением врачебной тайны, адвокаты, нотариусы — нарушением тайны фактов личной жизни и т.д.

В Конституции оговаривается тайна право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений.

Важным гарантом неприкосновенности частной и семейной жизни является *неприкосновенность жилища*. Проникновение в жилище против воли проживающих в нем лиц возможно лишь в случаях, предусмотренных федеральным законом (например, Законом об оперативно-розыскной деятельности, Законом о полиции, Законом о чрезвычайном положении и т.д.), а также на основании судебного решения.

Такое решение необходимо, в частности, при обыске, осмотрах места происшествия в жилище и т.п.

Кроме того, к личным правам и свободам относятся: право определять и указывать свою национальную принадлежность, право свободно передвигаться. Выбирать место пребывания и жительства, свобода совести и вероисповедания.

Политические права и свободы обеспечивают участие граждан в управлении делами общества. Ими могут обладать только граждане РФ. Можно выделить следующие политические права и свободы:

Право участвовать в управлении делами государства. То есть: формирование органов государственной власти, право избирать и быть избранным, осуществлять местное самоуправление, право граждан на равный доступ к государственной и муниципальной службе, право на участие в отправлении правосудия.

Право на обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Это могут быть предложения, заявления (содержат просьбу), жалобы.

Право на объединение. Т.е. возможность образования совместно с другими гражданами РФ любого объединения (включая политические партии, профессиональные союзы и т.п.). Но запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности РФ, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни. Не допускается создание и деятельность, например, политических партий и других объединений, исповедующих идеологию фашизма, имеющих собственные воинские формирования и т.д.

Право проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Уведомительный порядок реализации данного права предполагает необходимость подачи от имени инициаторов соответствующих публичных мероприятий письменного заявления в местную администрацию не позднее, чем за 10 дней до проведения этого мероприятия. Местная администрация не имеет права произвольно, по своему усмотрению запретить его проведение. Ограничения могут касаться исключительно тех случаев, которые указаны в самом законодательстве. Например, запрещается использование соответствующего права для разжигания во время митинга расовой, национальной, классовой, религиозной ненависти, для пропаганды насилия и войны. Недопустимо также нарушение общественного порядка во время публичных мероприятий.

Свобода мысли и слова. Хотя существуют и определенные ограничения этого.

Реализация и защита **социально-экономических** благ позволяет человеку отстаивать свое право на достойную жизнь, защититься от экономического произвола и социальной несправедливости.

К социально-экономическим правам относятся:

Экономические права и свободы. Это: *право на экономическую деятельность*, что предусматривает свободное использование человеком своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности, не запрещенной законом. Запрещается недобросовестная конкуренция и деятельность, направленная на монополизацию.

Право частной собственности. Собственник не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

Свобода труда, право на труд и на защиту от безработицы, право на забастовку, право на отдых. Свобода труда означает запрет на принудительный труд, использование любых форм принуждения, заставляющих человека работать на не добровольно принятых условиях под угрозой наказания. Человек сам определяет: работать ему на предприятии или заниматься индивидуальным трудом. Он вправе вообще не заниматься никакой трудовой деятельностью.

Из социальных прав следует отметить: *защиту материнства, семьи и детства* (принимаются самые разнообразные законы, проводятся различные мероприятия по охране здоровья женщин, по социальному обеспечению, предоставлению отпусков по уходу за ребенком), *право на социальное обеспечение* (пенсии), *право на жилище, право на охрану здоровья и медицинскую помощь, право на благоприятную окружающую среду.*

Среди культурных прав следует отметить: *право на образование* (общедоступное и бесплатное в государственных и муниципальных образовательных учреждениях), *свободу творчества* (государственные органы не вправе вмешиваться в творческую деятельность граждан, за исключением той деятельности, которая ведет к пропаганде насилия), *право на участие в культурной жизни.*

Конституция РФ допускает отдельные ограничения прав и свобод, но при этом устанавливает их определенные рамки. Например, в условиях чрезвычайного положения допускаются определенные ущемление прав и свобод с указанием срока действия указанных ограничений. Даже в экстремальных условиях Конституция запрещает приостанавливать действие прав и свобод: никто не может подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому обращению.

Конституция предоставляет гражданам государства не только права, но и закрепляет за ними обязанности, так как каждый человек должен нести определенные обязательства перед государством. Среди обязанностей есть такие, которые касаются только российских граждан, но большинство обязанностей распространяется на всех лиц, находящихся на территории государства.

Одной из главных обязанностей граждан является *соблюдение Конституции и действующего законодательства. Уважать права и свободы других лиц.*

Заботиться о детях и нетрудоспособных родителях. Родители должны заботиться о детях, их воспитании. Родительские права не могут противоречить интересам детей. В случае неисполнения своих обязанностей по воспитанию родители могут быть лишены родительских прав. Кроме того, к суровому наказанию, вплоть до уголовного, могут быть привлечены лица, виновные за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз. Причет за то же преступление, совершенное родителем,

педагогом или иным лицом, на которого возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, закон предусматривает более строгое наказание. Не нужно также забывать, что совершеннолетние дети должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Конституция возлагает на каждого человека обязанность *получить основное общее образование*. Контроль по обеспечению получения детьми этой ступени образования возлагается на родителей или лиц, их заменяющих.

Заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры.

Каждый гражданин обязан *платить налоги и сборы* в установленном законом порядке. Каждый гражданин, организация, предприятие и учреждение обязаны в полном размере и своевременно вносить налоговые платежи, предоставлять все сведения налоговым органам, в соответствии с законом вести учет и документацию. За уклонение от налогов виновные лица несут ответственность, вплоть до уголовной.

Граждане обязаны *сохранять окружающую среду*. Гражданин может оказывать практические действия по охране природной среды: правильное, бережное отношение к своим земельным участкам, вносить денежные средства в экологические фонды и другие действия.

Граждане РФ обязаны также *защищать Отечество*. Военная обязанность в нашей стране осуществляется в добровольном порядке – по контракту и путем призыва граждан на военную службу. Проходить военную службу в Вооруженных Силах РФ могут только граждане России. Кроме того, предусматривается право граждан на замену военной службы альтернативной гражданской службой (например, служба в общественных, лечебных и т.п. организациях).

Раздел 2.4. Система органов государственной власти

В РФ существует принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную ветви. Принцип разделения властей не относится к организации местного самоуправления, так как они не входят в систему органов государственной власти.

Президент РФ является главой государства. Он является гарантом Конституции, принимает меры по охране суверенитета России, ее независимости и территориальной целостности. Определяет основные направления внутренней и внешней политики страны. Президент не относится ни к одной ветви власти, хотя тесно связан с исполнительной властью. Он имеет решающие права по назначению главы правительства, других его членов, может принять решение об отставке правительства, имеет право председательствовать на его заседаниях. Он выступает в роли «арбитра», помогая разрешить противоречия между государственными органами.

Чтобы стать Президентом, необходимо отвечать целому ряду требований: быть гражданином России, иметь возраст не моложе 35 лет, постоянно

проживать в России не менее 10 лет. Избирается Президент России на шесть лет на основе всеобщих выборов. Одно и то же лицо может занимать пост Президента не более двух сроков подряд.

Президент приступает к исполнению своих полномочий с момента принесения им присяги. Досрочное прекращение исполнения полномочий Президента происходит по следующим основаниям: отставка; стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществлять эти полномочия; отрешение от должности.

Президент назначает Председателя Правительства, формирует и возглавляет Совет Безопасности, назначает выборы Государственной Думы, подписывает и обнародует федеральные законы, подписывает международные договоры России. Он также является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами страны.

Федеральное Собрание является высшим представительным и законодательным органом РФ. Федеральное Собрание принимает законы, участвует в назначении должностных лиц, выполняет контрольные функции. Оно состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной Думы.

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта РФ. Он обновляется постоянно, на ротационной основе.

Депутаты Государственной Думы (450 человек) избираются гражданами РФ на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком на пять лет. Депутатом Государственной Думы может быть гражданин РФ, достигший на день выборов 21 года.

Конституция РФ предусматривает возможность досрочного роспуска Государственной Думы. Это может сделать Президент РФ в следующих случаях: после трехкратного отклонения данной палатой представленных главой государства кандидатур Председателя Правительства РФ; если Государственная Дума в течение 3 месяцев повторно выразит недоверие Правительству РФ; при отказе этой палатой в доверии Правительству РФ, если его глава сам поставил вопрос о доверии Правительству РФ.

Правительство РФ осуществляет исполнительную власть в РФ. Оно состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров.

Председатель Правительства представляет Президенту РФ предложения о структуре органов исполнительной власти.

Правительство разрабатывает и представляет Государственной Думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение. Правительство проводит единую финансовую, кредитную и денежную политику, единую государственную политику в области культуры, науки, образования, здравоохранения и социального обеспечения. Оно принимает меры по обеспечению законности, правопорядка, по борьбе с преступностью.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Правосудие в России осуществляется только судами. Судьи являются независимыми и подчиняются только закону. Они несменяемы и обладают

неприкосновенностью. Разбирательство дел во всех судах открытое, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (например, необходимость соблюдения государственной тайны).

Система судов состоит из трех частей: Конституционный Суд РФ; суды общей юрисдикции; арбитражные суды.

Конституционный Суд РФ решает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов и нормативных актов Президента РФ, палат Федерального Собрания и Правительства РФ, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, рассматривает некоторые споры о компетенции, возникающие между органами государственной власти, жалобы о нарушениях прав и свобод граждан.

Суды общей юрисдикции состоят из Верховного Суда РФ, судов субъектов РФ и местных (городских или районных) судов. Они рассматривают гражданские и уголовные, дела, вытекающие из административных правонарушений.

Арбитражные суды состоят из федеральных окружных судов и арбитражных судов субъектов Федерации. Они рассматривают экономические споры хозяйствующих субъектов.

Надзор за законностью в стране осуществляют органы Прокуратуры РФ.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Определите понятие, структуру и функции Конституции.
- 2) Каков порядок пересмотра Конституции РФ?
- 3) Какие личные права и свободы провозглашены Конституцией РФ?
- 4) Что такое социальные права и свободы личности?
- 5) Охарактеризуйте гарантии реализации и защиты конституционных прав и свобод
- 6) По какому принципу разделяется компетенция между Российской Федерацией и ее субъектами?
- 7) Охарактеризуйте объем полномочий Президента РФ.
- 8) Каковы основные стадии законодательного процесса в РФ?
- 9) В чем выражается ответственность Правительства РФ?
- 10) Какие вопросы составляют компетенцию Конституционного Суда РФ?

Тема 3. Гражданское право РФ

Понятие гражданского правоотношения, предмет, метод и принципы гражданского права, источники гражданского права.

Физические лица, правоспособность и дееспособность, юридические лица: понятие и виды.

Право собственности и иные вещные права.

Обязательства и их виды, обеспечение исполнения обязательств и ответственность за их нарушение.

Наследственное право, наследование по закону и по завещанию.

Понятие интеллектуальной собственности, авторское и патентное право, средства индивидуализации.

Раздел 3.1. Предмет, метод и принципы гражданского права. Источники гражданского права

Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. Это основа частного права. Политическая база – конституционные права и свободы личности, экономическая база – рыночное хозяйство.

Имущественные отношения делятся на вещные и обязательственные. Личные неимущественные выражают: 1) неотчуждаемые права и свободы человека; 2) права по поводу результатов интеллектуальной деятельности.

Особую роль гражданское право играет в узаконивании предпринимательских отношений («носят самостоятельный характер, осуществляются их участниками на свой страх и риск, направлены на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, в них участвуют лица, зарегистрированные в этом качестве в установленном законом порядке»).

Принципы гражданского права:

1) Юридическое равенство участников гражданско-правовых отношений – отсутствует организационно-властная подчиненность, даже если в качестве субъектов – публичные образования; основное отношение – обмен;

2) Неприкосновенность собственности – никто не может быть лишен имущества иначе как по решению суда;

3) Свобода договора;

- 4) Недопустимость вмешательства кого-либо в частные дела – властные органы могут вмешиваться только в случаях, прямо предусмотренных законом;
- 5) Беспрепятственное осуществление гражданских прав – каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для любой не запрещенной законом экономической деятельности;
- 6) Свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств на территории РФ;
- 7) Запрет злоупотребления правом – недопустимы действия, направленные на осуществление прав с исключительной целью причинения вреда другому участнику правоотношений;
- 8) Самостоятельность и инициатива в приобретении, осуществлении и защите гражданских прав – возможность самостоятельно выбирать варианты поведения (отказ от действий не прекращает права на эти действия);
- 9) Восстановление и судебная защита гражданских прав.

Основополагающие нормы гражданско-правового регулирования содержатся в Конституции – правоспособность, право собственности и т.д. По Конституции гражданское законодательство относится к исключительному ведению РФ.

Особое место в системе гражданского законодательства занимает ГК (1994 – гражданские права и обязанности, лица; 1995 – обязательства; 2001 – наследственное, международное частное право; 2006 – результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации).

Прочие нормативно-правовые акты не должны противоречить ГК. Гражданские правоотношения могут регулироваться указами Президента, при условии непротиворечия законам; постановлениями Правительства – на основании и во исполнение ГК.

Источниками гражданского права являются общепризнанные принципы международного права (уважение прав человека) и международные договоры РФ.

Обычай делового оборота – «сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе». Существование обычая подлежит доказыванию с помощью экспертизы. Также необходимо доказать, что обычай был известен другой стороне.

Раздел 3.2. Физические лица. Правоспособность и дееспособность. Юридические лица

Субъекты гражданского правоотношения – физические и юридические лица, публичные образования.

Индивидуализирующие черты физических лиц – имя, возраст, пол, семейное положение, гражданство, состояние здоровья. Субъектные права физ. лиц раскрываются через категории право- и дееспособности.

Правоспособность – способность иметь гражданские права и нести обязанности. Налицествует с рождения до смерти (мозга). Правоспособность неотчуждаема, но в может быть ограничена в случаях, предусмотренных законом.

Дееспособность – способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность подразумевает способность нести ответственность.

Полная дееспособность возникает с 18 лет (или с момента заключения брака, или при эмансипации). Полная дееспособность означает, что гражданин самостоятельно может совершать сделки, сам отвечает за их неисполнение или ненадлежащее исполнение, несет самостоятельную ответственность за причиненный вред.

Несовершеннолетние обладают частичной дееспособностью. Полностью недееспособным является лишь гражданин до 6 лет. Такой малолетний ребенок сам не может вступать ни в какие гражданско-правовые отношения.

Выделяют частичную дееспособность малолетний (от 6 до 14 лет) и частичную дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет.

Малолетние могут самостоятельно совершать лишь три категории сделок:

1) Мелкие бытовые сделки – это сделки, которые направлены на удовлетворение обычных, каждодневных потребностей малолетнего или членов его семьи и незначительные по сумме. Так, покупка хлеба, молока, других продуктов питания, которые приобретаются практически постоянно, тетрадей, других предметов, необходимых малолетнему каждый день, совершение некоторых других сделок имеют обычный для любого ребенка потребительский характер. Незначительность суммы сделки означает, что для данного малолетнего с учетом его уровня развития, степени осознания значимости совершаемого им действия, суд в каждом конкретном случае должен вынести свое решение о том, является ли для конкретного малолетнего совершенная сделка мелкой, т.е. незначительной по сумме, или нет. (Мелкая сделка – на сумму не более одной десятой МРОТ.).

2) Сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (например, получить в подарок фотоаппарат). Но за исключением сделок, требующих государственной регистрации или нотариального удостоверения.

3) Сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем (родителями, усыновителями, опекуном) или с согласия законного представителя другим лицом для определенной цели (например, мама дала деньги для оплаты горячих завтраков в школе) или для свободного распоряжения (например, бабушка дала внуку деньги «на карманные расходы»).

Все остальные сделки совершаются в интересах детей их законными представителями.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет кроме сделок, которые могут совершать малолетние, вправе:

1) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, в том числе доходами, полученными от предпринимательской деятельности. Но уже вещами, приобретенными на эти деньги, несовершеннолетний без разрешения родителей распоряжаться уже не может.

2) Осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности (издать сборник стихов и получить за это гонорар, участвовать в выставке детского рисунка и т.д.).

3) В соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Но распоряжаться вкладом, сделанным на его имя родственниками, он не может до достижения совершеннолетия или без их согласия.

Несовершеннолетний, достигший 16 лет, вправе быть членом кооператива.

Все остальные сделки несовершеннолетних от 14 до 18 лет совершаются ими под контролем законных представителей. Они могут совершать сделки с предварительного письменного согласия родителей, усыновителей, попечителя либо с последующим тоже письменным их одобрением.

Над малолетники устанавливается опека, над несовершеннолетними от 14 до 18 лет – попечительство.

Суд может лишить гражданина дееспособности в случае, если гражданин в силу психического расстройства не может понимать значения своих действий и возможных последствий, руководить своими действиями. Над таким гражданином устанавливается опека. Он не может совершать никаких сделок. От его имени и в его интересах сделки совершает опекун.

Суд может ограничить гражданина в дееспособности, если он вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Но это тяжелое материальное положение еще нужно доказать. Такой гражданин вправе будет совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Получать заработок, пенсию или иные доходы, распоряжаться ими, а также совершать иные сделки он может только с согласия попечителя. Однако такой гражданин несет самостоятельную имущественную ответственность по этим сделкам и самостоятельно отвечает за причиненный вред.

При наличии достаточных оснований суд может также ограничить или вовсе лишить прав несовершеннолетнего распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. Такие меры могут быть приняты, если будет установлено, что несовершеннолетний тратит деньги на приобретение спиртных напитков, играет в азартные игры или иным способом неразумно их расходует.

Полная недееспособность – если вследствие психического расстройства лицо не может понимать значение своих действий и руководить ими.

Существенное значение для определения гражданско-правового статуса имеет место жительства и место пребывания. Если в течение года в месте жительства нет сведений о месте пребывания, гражданин по заявлению заинтересованных лиц может быть признан судом безвестно отсутствующим: 1) имущество при необходимости управления им передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства; 2) из данного имущества выделяется содержание гражданам, которых гражданин обязан содержать, погашается задолженность по обязательствам.

Признание гражданина умершим: 1) в месте жительства нет сведений о пребывании в течение пяти лет; 2) пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью – в течение шести месяцев; 3) пропал без вести в связи с военными действиями – не ранее, чем через шесть месяцев после их окончания. Последствия: открывается наследство, прекращается брак.

В случае явки или обнаружения такого лица, запись о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния подлежит аннулированию. Гражданин может потребовать возврата сохранившегося имущества, перешедшего безвозмездно. А также имущества по возмездным сделкам, если доказано недобросовестное приобретение.

4. Юридическое лицо – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам, может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Классификации:

1) по объему правоспособности – с общей и специальной правоспособностью. Коммерческие организации обладают преимущественно общей (исключение – лицензирование), некоммерческие – специальной правоспособностью.

2) в зависимости от целей: коммерческие и некоммерческие. Некоммерческие юр. лица могут осуществлять предпринимательскую деятельность, лишь постольку поскольку это служит задекларированным целям.

3) в зависимости от организационно-правовой формы:

Коммерческие:

а) полное товарищество – участники несут ответственность по обязательствам товарищества своим имуществом;

б) товарищество на вере (коммандитное товарищество) – наряду с полными

товарищами имеются вкладчики, несущие ответственность в пределах вкладов;

в) АО – участники несут ответственность в пределах стоимости пая акций;

г) ООО – участники несут ответственность в пределах доли уставного капитала;

д) произв. кооператив (артель) – для совместной деятельности, основанной на личном трудовом и ином участии;

е) унитарное предприятие – имущество неделимо, собственник – публично-правовое образование (предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения и казенное предприятие).

Прекращение деятельности юридического лица происходит в форме реорганизации или ликвидации. В первом случае имеет место правопреемство (т.е. переход прав и обязанностей к другому лицу), а во втором случае – нет.

Реорганизация осуществляется в форме слияния, присоединения, выделения, разделения или преобразования. Реорганизация может быть произведена по общему правилу по решению учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на это учредительными документами. Возможна реорганизация и по решению суда.

Ликвидация представляет собой прекращение юридического лица без правопреемства. Она может быть добровольно или принудительной. Добровольная ликвидация производится по решению учредителей (участников) или органа юридического лица: по истечению срока, на который было создано юридическое лицо; по достижению цели, для которой было создано и т.д. Принудительная ликвидация производится по решению суда. Среди ее оснований: осуществление юридическим лицом деятельности без лицензии, либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов.

Раздел 3.3. Право собственности и иные вещные права

Вещные права позволяют владеть, пользоваться и распоряжаться вещами. Характерные признаки:

- 1) особый объект – индивидуально определенная вещь;
- 2) непосредственное господство над вещью (интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет его собственных действий);
- 3) абсолютный характер (все третьи лица обязаны воздерживаться от нарушения прав);
- 4) четко установленные законом способы приобретения и прекращения вещных прав, особые способы их защиты;
- 5) право следования – переход права собственности к другому лицу не означает прекращения иных вещных прав;
- 6) преимущество перед обязательственными правами в случае коллизии;
- 7) право старшинства в случае взаимной коллизии.

Перечень вещных прав в ГК открыт, но они могут быть установлены только законом. Основное – право собственности (также права владения и пользования земельным участком, права ведения и оперативного управления госимуществом, право пользования жилым помещением членами семьи).

Право собственности – полное господство над вещами, позволяющее владеть, пользоваться и распоряжаться. Владение – возможность фактического обладания вещью. Пользование – возможность извлечения из вещи полезных свойств. Распоряжение – возможность определения судьбы вещи путем совершения юридических актов в отношении ее.

Конституция признает частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности. Право частной собственности:

- 1) субъекты – граждане и юр. лица;
- 2) объекты – любые вещи, не изъятые из гражданского оборота;
- 3) количество и стоимость имущества не ограничиваются, за исключением случаев, когда ограничения установлены законом;
- 4) собственник может совершать любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие законные права других лиц (общественные и религиозные организации, фонды могут использовать имущество лишь для достижения предусмотренных ими целей).

Право публичной собственности;

- 1) субъекты – государственные и муниципальные образования;
- 2) объекты – имущество может быть изъято из гражданского оборота, но связано с обеспечением осуществления органами власти их полномочий.

Право собственности может возникнуть только при наличии определенных юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение этого права. Такие юридические факты называются основаниями возникновения права собственности. Они подразделяются на два вида: первоначальные и производные. В основе разграничения – критерий правопреемства. В первом случае право собственности возникает независимо от прав предшествующего собственника на данную вещь. Во втором случае право собственности на вещь основывается на праве предшествующего собственника.

Рассмотрим сначала первоначальные способы приобретения права собственности:

Приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную вещь. Право собственности возникает на вещь, которой раньше не было, т.е. возникает на эту вещь впервые. Собственником вещи становится тот, кто изготовил или создал ее для себя с соблюдением закона и иных правовых актов. Вновь изготовленная или созданная вещь может быть как движимой, так и недвижимой. При этом право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

К числу первоначальных способов приобретения права собственности относится также обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных). Такой сбор может иметь место, когда он допускается в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или

местным обычаем. Право собственности на указанные вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу.

Самовольное строительство при наличии предусмотренных в законе условий может повлечь возникновение права собственности либо у застройщика, либо у другого лица.

Обращение права собственности на безхозяйное имущество. Безхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

Вновь выявляемые объекты, представляющие историческую, научную, художественную или иную культурную ценность, которые не имеют собственника или собственник которых неизвестен, поступают в собственность государства, если законодательством не предусмотрено иное.

Находкой признается вещь, выбывшая из владения собственника или иного управомоченного на владение лица помимо его воли вследствие потери и кем-либо обнаруженная. При находке случайность имеет место на стороне как потерявшего вещь, так и нашедшего ее.

Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу. За утрату или повреждение вещи нашедший отвечает лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи.

Если в течение 6 месяцев с момента уведомления милиции (органа местного самоуправления) о находке лицо, управомоченное получить найденную вещь, не будет установлено или не заявит о своем праве получить вещь, нашедший приобретает на эту вещь право собственности. В случае отказа нашедшего от приобретения вещи в собственность, она поступает в муниципальную собственность. Помимо возмещения расходов, связанных с находкой, нашедший имеет право на вознаграждение за находку в размерах до 20 % стоимости вещи. Нашедший не имеет права на вознаграждение, если не заявил о находке или пытался ее утаить.

К правилам о находке примыкают положения, определяющие правовой режим безнадзорных домашних животных. В случае явки прежнего собственника животных после их перехода к новому прежний собственник вправе требовать возврата животных, если животные сохранили к нему привязанность или новый собственник обращается с ними ненадлежащим образом (например, жестоко или не кормит). Животных можно требовать по договоренности с новым собственником, а если она не достигнута – через суд на условиях, определяемых судом.

Клад – это намеренно скрытые ценности, собственник которых не может быть установлен или в силу закона утратил на них право. Кладом можно считать не всякое намеренно скрытое имущество, а лишь деньги (золотые и серебряные монеты, отечественная и иностранная валюта) или иные ценные предметы (драгоценные камни, жемчуг, драгоценные металлы в слитках, изделиях и ломе, антиквариат и т.д.).

Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. При этом раскопки и поиск клада не должны входить в круг трудовых или служебных обязанностей обнаружившего клад лица.

Особые правила установлены на случай обнаружения клада, относящегося к памятникам истории или культуры. Такой клад поступает в государственную собственность. При этом собственник имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на вознаграждение в размере 50% стоимости клада.

Первоначальным способом приобретения права собственности является и приобретательная давность, т.е. приобретение права собственности по давности владения. Для этого необходимы следующие условия.

Во-первых, должен истечь установленный в законе срок давности владения, который различается в зависимости от того, идет ли речь о приобретении права собственности на недвижимость (например, жилой дом) или на движимость (например, автомобиль). Срок этот для недвижимости составляет 15 лет, а для движимости – 5 лет.

Во-вторых, давностный владелец должен владеть имуществом как своим собственным или, что то же самое, в виде собственности, без оглядки на то, что у него есть собственник.

В-третьих, он должен владеть имуществом добросовестно. Это значит, что, владея имуществом, владелец не знает и не должен знать об отсутствии у него права собственности. Однако отсутствие правоустанавливающего документа (например, на жилой дом) само по себе еще не означает недобросовестности владельца.

В-четвертых, владелец должен владеть имуществом открыто, т.е. без утайки.

В-пятых, давностное владение, отвечающее всем перечисленным выше условиям, должно быть непрерывным.

К производным способам относятся: национализация; приватизация; приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации или ликвидации; реквизиция; конфискация; выкуп бесхозяйственно содержимого имущества; наследование и др. Среди таких оснований наиболее распространенным является приобретение права собственности по договору: купли-продажи, мены, дарения и т.д.

В ГК все основания прекращения права собственности разграничены на: а) добровольное прекращение права собственности на имущество; б) утрату права собственности по объективным причинам и в) принудительное изъятие у собственника его имущества.

Добровольное прекращение права собственности на имущество чаще всего происходит в результате передачи этого права другому лицу на основании договоров купли-продажи, мены, дарения и др. (*отчуждение собственником своего имущества другим лицам*). Возможно добровольное уничтожение вещи

собственником, в том числе при ее потреблении (использовании) или переработки вещи. Лицо может также *отказаться от права собственности* на принадлежащее ему имущество.

Утрата права собственности по объективным причинам, т.е. не зависящим от воли собственника, встречается при *гибели вещи*.

ГК РФ предусматривает исчерпывающий перечень случаев принудительного изъятия имущества у собственника. Это осуществляется по решению суда.

Обращение взыскания на имущество собственника по обязательствам. Изъятие имущества производится на основании исполнительных документов, выдаваемых судами.

В случае отсутствия у должника денежных средств, достаточных для погашения задолженности, взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее ему на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (за исключением имущества, изъятого из оборота либо ограничиваемого в обороте).

Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать. Если в собственности лица окажется такое имущество, оно должно быть отчуждено собственником в течение одного года, если законом не установлен иной срок. Если имущество не будет отчуждено собственником в установленный срок, соответствующий государственный орган или орган местного самоуправления обращается в суд с заявлением о принудительном отчуждении имущества.

Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится. Недвижимое имущество может быть изъято у собственника в связи с изъятием земельного участка путем выкупа государством либо продажи с публичных торгов.

Решение о выкупе может быть принято органом исполнительной власти РФ либо субъекта РФ. Решение об изъятии земельного участка подлежит государственной регистрации. О предстоящем выкупе собственник должен быть уведомлен не позднее, чем за год. Выкуп возможен по соглашению сторон либо по решению суда.

Выкуп безхозяйственно содержащихся культурных ценностей. Если собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, безхозяйственно их содержит, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

Реквизиция. В случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий, массовых беспорядков, межнациональных конфликтов и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущество в интересах общества по решению государственных органов может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества.

Конфискация. В случаях, предусмотренных законом, имущество может быть безвозмездно изъято у собственника по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. В качестве уголовного наказания конфискация определяется судом за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений. Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному уголовно-исполнительным законодательством РФ. Гражданско-правовая конфискация может применяться в виде санкции за совершение недействительной сделки. В административном порядке конфискация применяется при изъятии оружия у лиц, не имеющих разрешения на его применение и хранение, при изъятии предметов, явившихся орудием или непосредственным объектом административного проступка.

Кроме того, право собственности может быть прекращено и в следующих случаях:

- выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре;

- прекращение права пользования земельным участком (если другим субъектом на этой земле возведены строения большой ценности или стоимости, а суд передал в связи с этим право собственности на землю данному субъекту);

- выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд по решению суда;

- изъятие земельного участка, используемого с нарушением законодательства;

- если собственник жилого помещения использует его не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, орган местного самоуправления может предупредить собственника о необходимости устранить нарушения, а если они влекут разрушение помещения – также назначить собственнику соразмерный срок для ремонта помещения. Если же обстоятельства не меняются, то жилище продается.

Раздел 3.4. Обязательства и их виды. Обеспечение исполнения обязательств и ответственность за их нарушение

ГК РФ приводит такое определение обязательства: обязательство – это такое правоотношение, в котором одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (выполнить работу, передать имущество, уплатить деньги и т.п.), либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Право требования кредитора и долг должника составляют юридическое содержание обязательственного правоотношения. В качестве объекта обязательства выступают действия должника.

В обязательственные отношения субъекты, как правило, вступают добровольно, без какого-либо принуждения. Однако возможны ситуации, когда обязательства возникают и помимо воли одного из субъектов. Например, в случае причинения вреда.

Как и любые гражданские правоотношения, обязательства возникают на основе определенных юридических фактов, которые принято называть основаниями возникновения обязательств. Это могут быть:

Договор. Это самый распространенный способ возникновения обязательств. ГК предусматривает возможность заключения большого количества договоров: купли-продажи, мены, дарения, ренты, аренды, найма жилого помещения, подряда, перевозки, страхования, поручения, хранения и т.д. Вместе с тем, обязательства могут возникать и из договоров, хотя и не предусмотренных гражданским законодательством, но не противоречащих ему.

Односторонние сделки. В этих случаях субъект гражданского права путем одностороннего волеизъявления либо распоряжается своим субъективным правом, либо возлагает на себя субъективную обязанность, наделяя тем самым другую сторону в обязательственном правоотношении соответствующим субъективным правом. К числу таких односторонних сделок относятся завещательный отказ, публичное обещание награды и т.д.

Административные акты. Гражданские права и обязанности здесь возникают из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей.

Достаточно распространенным является обязательство, возникающее **вследствие причинения вреда.** Лицо, причинившее вред здоровью, жизни или имуществу другого лица, обязано возместить такой вред в полном объеме, включая моральный вред.

Обязательства могут возникнуть **вследствие неосновательного обогащения.** Лицо, которое без установленных законом оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество.

Обязательства могут порождаться **событиями**, т.е. такими юридическими фактами, которые не зависят от воли людей. Чаще всего событие ведет не к возникновению обязательства, а лишь порождает в рамках данного обязательства определенные права и обязанности.

Договором признается соглашение двух или более лиц направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Законом провозглашается свобода договора. Принуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом.

Можно заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор). Условия договора определяются по усмотрению сторон. Если условие договора не определено сторонами или

диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Договоры различаются *по конкретному содержанию* регулируемых ими отношений – договоры поставки, перевозки, подряда и т.п.

По признаку распределения между сторонами *прав и обязанностей* договоры делятся на односторонние и взаимные. В односторонних договорах права принадлежат одной стороне, а обязанности – другой. Например, по договору займа заимодавец имеет право требовать возврата долга, а заемщик – обязанность возвратить полученное. Во взаимных договорах права и обязанности принадлежат как одной, так и другой стороне – договоры купли-продажи, поставки, имущественного найма и др.

По моменту вступления договора в силу различаются консенсуальные и реальные договоры. Консенсуальные вступают в силу с момента достижения соглашения. Например, договоры купли-продажи, поставки, подряда, аренды нежилых помещений. Реальные договоры вступают в силу с момента передачи вещи. Например, договоры перевозки, некоторые виды договора хранения.

Кроме того, различают возмездный (по которому сторона должна получить плату) и безвозмездный договор (вознаграждение не предусматривается).

Различаются также публичные договоры, договоры присоединения, предварительные договоры, договоры в пользу третьего лица.

В соответствии с законом публичным договором признается договор, заключаемый коммерческой организацией по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг. Коммерческая организация обязана устанавливать одинаковые условия для своих контрагентов и не вправе кому-либо отказывать в заключении договора, создавать преимущества, ухудшать условия.

Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах. Сторона, присоединившаяся к договору, вправе, однако, требовать расторжения либо изменения его условий, если она лишается прав, «обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия.

Предварительным договором стороны обязуются заключить в будущем основной договор. Определяется срок, в течение которого стороны обязуются заключить основной договор, устанавливаются предмет и другие его существенные условия. В случае если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона вправе требовать через суд понуждения заключить договор.

Договором в пользу третьего лица должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, которое и приобретает право требовать исполнения обязательства.

Договор считается заключенным, если между сторонами согласована форма договора и достигнуто соглашение по всем существенным вопросам. Договор может заключаться как в письменной, так и в устной формах. Устные

договоры заключаются, как правило, в случаях, когда момент заключения и момент исполнения договора совпадают.

Нотариальная форма договора обязательна в случаях, указанных в законе, а также если нотариальная форма предусмотрена соглашением сторон. Для ряда договоров законом предусмотрена государственная регистрация.

Мы уже говорили, что договор считается заключенным, если достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными признаются, например, условия о предмете договора, все те условия, которые считаются существенными сторонами или законом по отдельным видам обязательств. Если же хотя бы одно существенное условие не определено соглашением, договор не считается заключенным. В договоре купли-продажи, например, существенным условием является цена.

Договор заключается путем подачи оферты – предложения заключить договор, - на которую дается акцепт, т.е. согласие заключить договор на указанных условиях.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. По желанию одной из сторон он может быть изменен или расторгнут по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Если изменились существенные обстоятельства, из которых стороны исходили при заключении договора, это может быть основанием для изменения или расторжения договора. Если другая сторона против изменения или расторжения договора, спор разрешается судом. Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договора, если из закона, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Способы обеспечения исполнения обязательств – это предусмотренные законом меры имущественного характера, стимулирующие и принуждающие к надлежащему исполнению обязательства путем установления дополнительных гарантий удовлетворения требований кредитора. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Неустойка (ст. 330 ГК РФ) – денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности при просрочке исполнения. Неустойка может быть

двух видов: законная (установленная законом или иным нормативным актом) и договорная (установленная соглашением сторон).

Неустойка в твердой сумме – это штраф; неустойка в процентах за каждый день просрочки – пеня.

Залог. Кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами: залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества (ст. 334 ГК РФ). Залог возникает в силу договора, а также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств. Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота. Заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором.

Удержание – право кредитора удерживать в обеспечение просроченного обязательства находящиеся вещи должника до исполнения определенного обязательства. По общему правилу, основанием для удержания вещи может быть только неисполнение должником обязательства по оплате данной вещи. Исключение составляет случай, когда и должник, и кредитор действуют как предприниматели. В такой ситуации основанием для удержания любой вещи может быть неисполнение любого обязательства.

Поручительство – способ обеспечения обязательств, при котором поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства. Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на такие возражения даже в случае, если должник от них отказался или признал свой долг.

К поручителю, исполнившему обязательство, переходит права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель вправе также требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

- **Банковская гарантия** – банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное

обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

Задаток – способ обеспечения обязательств, при котором денежная сумма выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательств – это наступление невыгодных имущественных последствий для неисправного должника. Лицо, не исполнившее либо ненадлежащим образом исполнившее обязательство, возмещает кредитору причиненные убытки, уплачивает неустойку.

Под *убытками* понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его 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).

В зависимости от характера правонарушения, его субъектного состава и иных обстоятельств разграничивают отдельные разновидности гражданско-правовой ответственности. Прежде всего различают *договорную и внедоговорную* ответственность. Договорная ответственность наступает в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, возникшего из договора. Внедоговорная ответственность имеет место, когда вред причинен потерпевшему лицом, не состоящим с ним в договорных отношениях. Основное различие между ними состоит в том, что формы и размер договорной ответственности предусмотрены не только законом, но и договором сторон. Внедоговорная ответственность определяется только законом.

В тех случаях, когда на стороне должника в гражданском правоотношении участвуют несколько лиц, их ответственность может быть *долевой, солидарной и субсидиарной*. Долевая ответственность означает, что каждый из должников несет перед кредитором ответственность в равной доле с другими, если иное не установлено законом или договором. Солидарная ответственность является более строгой. Она применяется только в случаях прямо предусмотренных законом или договором. Ее сущность выражается в том, что кредитор вправе привлечь к ответственности как всех должников совместно, так и любого из них в отдельности, притом как в полном размере, так и в ее части. Должник,

полностью удовлетворивший требования кредитора, становится на его место по отношению к остальным солидарным должникам. Они несут ответственность перед ним, но уже в равных долях за вычетом доли, падающей на должника, возместившего вред в полном объеме. Такая ответственность является регрессной.

Субсидиарная ответственность носит дополнительный характер. Она применяется только в строго установленных законом случаях. Например, ответственность родителей за вред, причиненный малолетним. Она состоит в том, что есть два должника: основной и дополнительный (субсидиарный). Субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника.

Раздел 3.5. Наследственное право

При наследовании имущество переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое в один и тот же момент. Акт принятия наследства обладает обратной силой. Наследуются не только права, но и обязательства. Не наследуются права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя (право на алименты, на возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью).

День открытия наследства – день смерти. Место, по общему правилу, – последнее место жительства наследодателя. Наследодателем может выступать только гражданин, наследниками – любые лица.

Недостойные наследники: 1) граждане, не имеющие права (за умышленные противоправные действия против наследодателя или других наследников; лишены родительских прав); 2) граждане которые могут быть отстранены от наследования судом (за злостное уклонение от выполнения обязанностей относительно наследодателя).

Впервые гражданское право отдает приоритет наследованию по завещанию.

Особенности:

- 1) личный характер; отсюда – необходима полная дееспособность;
- 2) односторонняя сделка;
- 3) срочный характер (смерть наследодателя); при этом завещание может быть изменено в любой момент;
- 4) строгая форма (письменно, с нотариальным заверением).

Закрытое завещание – содержание до открытия наследства известно только наследодателю (должно быть заверено нотариусом в присутствии двух свидетелей).

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах – в простой письменной форме, при двух свидетелях, если чрезвычайные обстоятельства лишили возможности следовать правилам ГК.

Завещатель вправе завещать имущество любым лицам в любых долях, но существуют обязательные наследники – несовершеннолетние или нетрудоспособные дети, супруг, родители (наследуют не менее половины доли по закону).

В случае отсутствия завещания – по закону. Установлено восемь очередей: 1) дети, супруг, родители; 2) братья и сестры, бабушка и дедушка; 3) дяди и тети. В случае отсутствия – выморочное имущество.

Права и обязанности наследника наступают с момента открытия наследства. Срок принятия наследства – 6 месяцев. Два способа: фактический и юридический. Основной документ – свидетельство о праве на наследство, выдаваемое нотариусом или уполномоченным лицом.

Отказ от наследства возможен в пользу любых других лиц из числа наследников.

Раздел 3.6. Понятие интеллектуальной собственности

Ст. 128 ГК называет интеллектуальную собственность одним из объектов гражданских прав. В мировой практике интеллектуальная собственность понимается как совокупность прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. С 1 января 2008 г. в российском законодательстве для обозначения интеллектуальной собственности вводится формулировка «результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана. Т.е. интеллектуальной собственностью в РФ признаются сами произведения науки литературы и искусства, изобретения, фирменные наименования, товарные знаки и иные результаты интеллектуальной деятельности, а не права на них.

Право интеллектуальной собственности корнями связано с развитием капитализма и зарождением индустриального общества. До изобретения печатного станка и появления мануфактур производство и его материальный носитель были трудно отделимы, на внедрение технических новшеств уходило десятилетия. Затем все изменилось. Но издание книг и внедрение изобретений требовало максимальных усилий от тех, кто делал это первыми. Конкуренты, используя новинки, не несли этих затрат. Такое положение тормозило развитие техники и культуры. Первоначально интересы «первопроходцев» обеспечивались системой привилегий, которые верховная власть давала конкретным лицам. Но с XVII в. на смену начинает приходиться объективное правовое регулирование.

Родина авторского и патентного права – Англия. Еще в 1623 г. был принят Статут о монополиях, предоставлявший исключительное право каждому, кто создаст и применит техническое новшество, монополично пользоваться им 14 лет. Первые законы ограждали интересы издателей и промышленников, права непосредственных создателей были второстепенными

Происхождение термина «интеллектуальная собственность» связывается с французским законодательством эпохи Великой французской революции. В соответствии с теорией естественного права создатель любого творческого результата имеет на него право собственности как и на материальные вещи. В дальнейшем бурное развитие промышленного производства и сельского хозяйства, а также рост международной торговли и обмена между странами последними достижениями науки и техники потребовали более высокой степени правового регулирования международных отношений в сфере интеллектуальной собственности.

В результате этого, во многих странах мира стали появляться международные договоры, касающиеся защиты основных видов интеллектуальной собственности.

Так, например, 20 марта 1883 года в Париже была принята «Конвенция по охране промышленной собственности» (далее - Парижская конвенция), которая стала основным документом в области охраны прав на интеллектуальную собственность.

Следующим документом в системе защиты интеллектуальной собственности была «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 года (далее - Бернская конвенция).

Далее, важнейшим соглашением в области охраны интеллектуальной собственности, заключенным также в прошлом веке в Мадриде 14 апреля 1891 года «Соглашение о международной регистрации знаков».

Однако, все эти документы, охраняя важнейшие объекты интеллектуальной собственности, не содержали в себе самого понятия «Интеллектуальная собственность». Впервые оно было введено в международные правовые договоры «Конвенцией, учреждающей всемирную организацию интеллектуальной собственности», подписанную в Стокгольме 14 июля 1967 года и измененную 2 октября 1979 года (далее - Стокгольмская конвенция).

В статье 2 Стокгольмской Конвенции указано, что «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к:

- «Литературным, художественным и научным произведениям,
 - исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам,
 - изобретениям во всех областях человеческой деятельности,
 - научным открытиям,
 - промышленным образцам,
 - товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,
 - защите против недобросовестной конкуренции,
- а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях».

Следует отметить, что Всемирная организация интеллектуальной собственности (далее - ВОИС) - это специализированное учреждение

Организации объединенных наций, созданное в интересах международной охраны интеллектуальной собственности и содействия развитию сотрудничества в вопросах, касающихся авторских прав, товарных знаков, промышленных образцов и патентов. Находится ВОИС в Женеве.

Участником Стокгольмской конвенции с 1970 года был и Советский Союз. На сегодняшний день Российская Федерация, как правопреемник СССР в международных организациях, является членом ВОИС.

Следует отметить, что в советский период внутреннее законодательство СССР вообще не содержало понятия интеллектуальной собственности.

Что касается изобретения, то оно в те годы охранялось в СССР не патентом, закрепляющим монопольное право изобретателя, а авторским свидетельством, призванным всецело обеспечить исключительное право государства на использование изобретения. В результате чего, изобретатель не являлся собственником продукта своего творческого труда.

В период развития рыночной экономики в Российской Федерации, вопросы охраны интеллектуальной собственности приобрели особую актуальность. В 90-е гг. был принят ряд специальных законов, регулирующих отношения в сфере авторского и патентного права, средств индивидуализации и т.д. В 2008 г. вступила в силу Четвертая часть Гражданского кодекса, охватившая все основные отношения в сфере интеллектуальной собственности.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Какие отношения входят в предмет гражданского права?
- 2) В чем особенности метода гражданского права?
- 3) Назовите основные источники гражданского права.
- 4) Что такое дееспособность? Какие правомочия она включает?
- 5) Каков общий порядок создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц?
- 6) По каким основаниям классифицируются юридические лица?
- 7) Какие правомочия формируют право собственности?
- 8) Каковы основания возникновения и прекращения права собственности?
- 9) Что такое обязательство в гражданском праве? Какие виды обязательств существуют?
- 10) Какие существуют виды и формы гражданско-правовой ответственности?
- 11) В чем выражается наследование по закону и по завещанию?
- 12) Может ли быть ограничена свобода завещания?
- 13) Охарактеризуйте понятие интеллектуальной собственности.
- 14) Что признается объектами патентных прав?

Лекция 4

Тема 4. Семейное право РФ

Понятие, предмет, метод и принципы семейного права, источники семейного права.

Заключение и прекращение брака, права и обязанности супругов, правовой режим собственности супругов.

Права и обязанности родителей и детей, защита прав ребенка.

Ответственность по семейному праву, алиментные обязательства. Воспитание детей, оставшихся без попечения родителей.

Раздел 4.1. Понятие, предмет, метод и принципы семейного права.

Источники семейного права

Семейное право регулирует отношения, возникающие из брака, родства и принадлежности к семье: 1) отношения, устанавливающие условия и порядок вступления в брак, прекращения брака, признания его недействительным; 2) личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи; 3) отношения, определяющие формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Основная специфика – регулирует личные отношения.

В методе регулирования диспозитивное начало сочетается с императивным.

Принципы:

- 1) недопустимость произвольного вмешательства в дела семьи;
- 2) обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, судебная защита прав;
- 3) признание только брака, заключенного в органах ЗАГС;
- 4) добровольность брака;

5) равенство прав супругов, разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;

б) приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии.

Семейное законодательство РФ отнесено к предмету совместного ведения Федерации и субъектов. Основным источником – Семейный кодекс 1996 г. Также – иные федеральные законы, указы президента, постановления Правительства, акты органов власти субъектов, международные договоры.

Раздел 4.2. Заключение и прекращение брака. Права и обязанности супругов

Брак – это добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, порождающий для них личные и имущественные права и обязанности, и направленный на создание семьи.

Брак имеет юридическую силу с момента его государственной регистрации. Регистрацию браков осуществляют органы загса при личном присутствии лиц, вступающих в брак по истечении месяца со дня подачи заявления лицами, вступающими в брак.

При наличии уважительных причин данный срок в 1 месяц может быть увеличен органами загса, но не более чем на один месяц, либо уменьшен. Вопрос о признании той или иной причины уважительной для изменения срока регистрации брака решает орган загса.

СК РФ предусматривает возможность регистрации брака и день подачи заявления при наличии особых обстоятельств, к которым законодатель относит беременность невесты, рождение ребенка, непосредственную угрозу жизни одной из сторон и другие особые обстоятельства.

Государственной регистрации предшествует выявление условий вступления в брак и отсутствия препятствий к заключению брака. Это проверяется непосредственно работниками органов загса.

Выделяют следующие условия вступления в брак:

1) наличие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак;

2) достижение брачного возраста – 18 лет.

Но возможно вступление в брак и ранее – с 16, или даже с 14 лет. Это возможно в следующих случаях:

- при наличии соответствующего закона субъекта РФ о снижении брачного возраста;

- при наличии уважительных причин по просьбе лиц, вступающих в брак, и с разрешения органа местного самоуправления.

Препятствиями к заключению брака могут быть следующие:

- наличие другого зарегистрированного брака;

- наличие близкого родства будущих супругов;

- недееспособность одного из вступающих в брак;

- наличие отношений, связывающих усыновителя и усыновленного.

Брак при жизни супругов прекращается путем развода по заявлению одного или обоих супругов в суде, либо в органах загса.

Брак может прекращаться, наряду с разводом, вследствие смерти одного из супругов, а также объявления одного из супругов умершим. В этих случаях не требуется регистрация факта прекращения брака в органах загса.

Расторжение брака в органах загса производится:

1) при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей;

2) по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг:

- признан судом безвестно отсутствующим, т.е. в месте его постоянного проживания нет сведений о нем в течение 1 года;

- признан судом недееспособным, т.е. не способен понимать значение своих действий и контролировать последствия этих действий;

- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше 3 лет.

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производится органом загса по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

Расторжение брака в судебном порядке производится:

1) при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей – брак расторгается судом через месяц со дня подачи заявления.

2) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака – суд вправе назначить примирительный срок и отложить разбирательство дела.

3) при уклонении одного из супругов от расторжения брака в органах загса.

Брак считается расторгнутым со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния либо со дня вступления решения суда в законную силу. Супруги не вправе вступать в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака.

В случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим брак может быть восстановлен органами загса по совместному заявлению супругов. Но он не может быть восстановлен, если другой супруг вступил в новый брак.

Семейные отношения между супругами при их жизни могут, помимо развода и смерти одного из супругов, прекратиться вследствие признания брака недействительным.

Брак признается недействительным судом в следующих случаях:

- понуждение к вступлению в брак;

- недостижение брачного возраста;

- наличие другого зарегистрированного брака;

- близкое кровное родство супругов (родство по прямой линии);

- наличие отношений, связывающих усыновителя и усыновленного;
- недееспособность одного из супругов вследствие психического расстройства;
- если одно из лиц, вступивших в брак, скрыло от другого наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции;
- при заключении фиктивного брака, т.е. брака, заключенного без намерения создать семью со стороны одного или обоих супругов.

Данный перечень признания брака недействительным является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Брак признается недействительным только по решению суда.

Супруги в семье обладают рядом прав и обязанностей.

К личным правам супругов относятся:

- право свободного выбора рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;
- право выбора фамилии при заключении и при расторжении брака;
- равенство супругов в вопросах жизни семьи (материнства, отцовства, образования, воспитания детей и др.);
- право давать согласие на усыновление ребенка другим супругом.

Личные обязанности супругов следующие:

- 1) строить отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи;
- 2) содействовать благополучию и укреплению семьи;
- 3) заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Законом выделено два правовых режима имущества супругов: законный и договорный. Законный действует, если брачным договором не установлено иное. Законный режим имущества супругов – это режим их совместной собственности. Совместная собственность супругов – это имущество, нажитое ими во время брака.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по обоюдному согласию супругов либо одним супругом с согласия другого.

В раздельной собственности каждого из супругов находится:

- 1) имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- 2) имущество, полученное одним из супругов в дар;
- 3) имущество, перешедшее в собственность одного из супругов по наследству;
- 4) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши.

Особое значение имеет договорный режим имущества супругов, предусмотренный в брачном договоре. Брачный договор может быть заключен как в период брака, так и до его государственной регистрации. Договор заключается в письменной форме с последующим нотариальным удостоверением. Содержание брачного договора следующее:

- устанавливает правовой режим собственности супругов (как в отношении имеющегося, так и будущего имущества);
- определяет права и обязанности супругов по взаимному содержанию;
- устанавливает способы участия супругов в доходах друг друга;
- определяет порядок несения каждым из супругов семейных расходов;
- определяет имущество, которое подлежит передаче каждому из супругов в случае расторжения брака;
- иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

При существенном нарушении условий договора одной из сторон, при существенном изменении обстоятельств или при прекращении брака брачный договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке. По соглашению сторон брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время.

Раздел 4.3. Права и обязанности родителей и детей. Защита прав ребенка

Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является установление происхождения детей, удостоверенное в установленном законом порядке.

Установление материнства производится органом загса. Основания установления материнства зависят от места рождения ребенка: в медицинском учреждении или вне его. При рождении ребенка в медицинском учреждении материнство устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении. При рождении ребенка вне медицинского учреждения – на основании медицинских документов, либо на основании свидетельских показаний, либо на основании иных доказательств.

Происхождение отцовства может быть установлено в административном и в судебном порядке.

Органами загса отцовство устанавливается:

- при рождении ребенка от лиц, состоящих в браке между собой;
- при рождении ребенка в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка (отцом ребенка признается бывший супруг матери);
- при рождении ребенка от лиц, не состоящих в браке между собой (в органы загса подается заявление отца и матери ребенка);
- по заявлению отца ребенка в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места ее нахождения или в случае лишения ее родительских прав (при наличии согласия органа опеки и попечительства).

В судебном порядке отцовство устанавливается:

- по заявлению отца ребенка в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места ее нахождения или в случае лишения ее родительских прав (при отсутствии согласия органа опеки и попечительства);

- в случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка.

Юридическое оформление отцовства и материнства проводят органы загса путем внесения соответствующей записи о родителях ребенка в книгу записей рождения. При невозможности установления отцовства женщина-мать, не состоящая в браке, будет иметь статус одинокой матери.

На законодательном уровне закреплено пять личных прав ребенка:

- право жить и воспитываться в семье;
- право на общение с родителями, бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками;
- право на защиту своих прав и законных интересов;
- право выражать свое мнение;
- право на имя, отчество и фамилию.

Обязанности ребенка в правовых нормах не закреплены и определяются нормами морали.

Родители обязаны и имеют право воспитывать своих детей, заботиться об их физическом и нравственном развитии, готовить к общественно-полезному труду, растить достойными членами общества и др. Родитель, проживающий отдельно от своего ребенка, имеет право на общение с ребенком и участие в его воспитании.

Родители могут быть лишены родительских прав при наличии следующих оснований:

- 1) уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов;
- 2) отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, лечебного, воспитательного учреждений, учреждения социальной защиты населения и других аналогичных учреждений;
- 3) злоупотребление родительскими правами;
- 4) жестокое обращение с детьми, в том числе осуществление физического или психического насилия над ними, покушение на их половую неприкосновенность;
- 5) хронический алкоголизм или наркомания родителей;
- б) совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Лишение родительских прав производится судом в порядке искового гражданского судопроизводства. С момента вступления в законную силу решения суда и лишения родительских прав родитель теряет все права, основанные на факте родства с ребенком, однако это не освобождает его от обязанности содержать своего ребенка.

Родитель может быть в судебном порядке восстановлен в родительских правах, если отпали основания, по которым он был лишен родительских прав, за исключением следующих случаев:

1) не допускается восстановление в родительских правах, если ребенок усыновлен и усыновление не отменено;

2) восстановление в родительских правах в отношении ребенка, достигшего возраста 10 лет, возможно только с его согласия;

3) если восстановление в родительских правах противоречит интересам ребенка, суд вправе отказать в удовлетворении иска родителей.

Помимо лишения родительских прав на защиту прав и интересов ребенка направлено ограничение в родительских правах. Здесь родители не теряют прав, основанных на факте родства с ребенком. Они лишаются возможности самостоятельно воспитывать ребенка. Ограничение родительских прав возможно в следующих случаях:

- психическое расстройство или иное хроническое заболевание родителя;
- стечение тяжелых обстоятельств;
- другие подобные основания;
- не установлены достаточные основания для лишения родительских прав.

Раздел 4.4. Алиментные обязательства

Если родители не предоставляют добровольно средства на содержание своих детей, возникают алиментные обязательства, исполнение которых возможно на основании соглашения об уплате алиментов, либо по решению суда.

При уплате алиментов по соглашению условия их взыскания и размер устанавливаются сторонами. Соглашение заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты взыскиваются в судебном порядке. На содержание несовершеннолетних детей суд устанавливает ежемесячный размер алиментов в долях по отношению к доходу родителя, обязанного уплачивать алименты (на 1 ребенка – 1/4 заработка, на 2 детей – 1/3 дохода, более трех – 1/2 дохода. Но суд размер данных долей может уменьшить или увеличить.). В некоторых случаях алименты могут взыскиваться в твердой денежной сумме.

На содержание совершеннолетних нетрудоспособных, нуждающихся детей алименты взыскиваются ежемесячно в твердой денежной сумме.

В СК РФ закреплена обязанность трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей, либо если родители были лишены родительских прав.

СК РФ закрепляет обязанность супругов материально поддерживать друг друга. Данная обязанность возлагается только на лиц, состоящих в зарегистрированном браке.

В некоторых случаях право на получение алиментов возникает и у бывшего супруга:

- бывшая жена в период беременности и в течение 3 лет со дня рождения общего ребенка;

- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства 1 группы;

- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Законом предусмотрена возможность освобождения супруга от обязанности по содержанию другого супруга (бывшего супруга) или ограничения этой обязанности определенным сроком:

- в случае, если нетрудоспособность наступила в результате злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами;

- в случае, если нетрудоспособность наступила в результате совершения супругом умышленного преступления;

- в случае непродолжительности пребывания супругов в браке;

- в случае недостойного поведения супруга, требующего выплаты алиментов.

Алиментные обязательства других членов семьи (братья, сестры, бабушки, дедушки, внуки и т.п.) возникают в случае невозможности получения содержания от родителей, детей, супругов. Лицо, имеющее право на получение алиментов, вправе в любое время обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов.

Алиментами обычно присуждаются на будущее время с момента обращения в суд. В порядке исключения возможно взыскание алиментов в пределах трехлетнего срока до предъявления иска в суд (если алименты не выплачивались ранее по соглашению об уплате алиментов в связи с уклонением от уплаты).

Администрация организации, где работает плательщик алиментов, обязана ежемесячно удерживать алименты из его доходов и уплачивать их получателю не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты доходов (зарплаты).

В случае отсутствия заработка или его недостаточности для уплаты алиментов, возможно обращение взыскания на имущество плательщика алиментов. Если удержание алиментов не производилось по вине плательщика, то судебный исполнитель определяет размер задолженности за весь период неуплаты, исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов.

По соглашению сторон или по решению суда плательщик алиментов может быть полностью или частично освобожден от уплаты задолженности по

алиментам при наличии уважительных причин (например, неуплата алиментов имела место в связи с болезнью лица, обязанного уплачивать алименты).

Лицо, обязанное уплачивать алименты несет ответственность за их несвоевременную уплату в порядке, предусмотренном соглашением об уплате алиментов, либо уплачивает неустойку в размере 0,1 % и восполняет причиненные получателю алиментов убытки.

Прекращение алиментных обязательств зависит от оснований их установления. Если они установлены соглашением об уплате алиментов, то они прекращаются:

- смертью одной из сторон;
- истечением срока действия этого соглашения;
- по основаниям, предусмотренным этим соглашением.

Если алиментные обязательства установлены в судебном порядке, то они прекращаются:

- с совершеннолетием ребенка или приобретением им полной дееспособности;
- при наступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак;
- при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов;
- при усыновлении ребенка, на содержание которого взыскивались алименты;
- смертью лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты.

Раздел 4.5. Воспитание детей, оставшихся без попечения родителей

Важную роль в защите прав и интересов детей играют органы опеки и попечительства.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления.

На указанные органы возлагается защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей: смерть родителей; болезнь родителей; лишение родительских прав; ограничение родителей в родительских правах; длительное отсутствие родителей; признание родителей недееспособными; уклонение родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов; другие случаи отсутствия родительского попечения.

К основным функциям органов опеки и попечительства относят:

- 1) выявление детей, оставшихся без попечения родителей;
- 2) учет таких детей;
- 3) выбор формы устройства этих детей, исходя из конкретных обстоятельств утраты попечения родителей;
- 4) осуществление последующего контроля за условиями содержания, воспитания и образования детей.

Формы устройства таких детей могут быть различны:

- передача на воспитание в семью (усыновление);
- передача в приемную семью;
- передача под опеку или попечительство;
- устройство в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без родителей;
- иные формы устройства, предусмотренные законами субъектов РФ.

Усыновление (удочерение) детей допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Усыновление иностранными лицами и лицами без гражданства допускается только при невозможности передачи детей на воспитание в семьи граждан РФ, либо на усыновление родственникам детей.

Усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей.

Усыновление производится в судебном порядке по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка. Дела об усыновлении рассматриваются судом с обязательным участием органов опеки и попечительства. Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в органах загса.

Усыновителями не могут быть:

- недееспособные или ограниченно дееспособные лица;
- лишенные родительских прав или ограниченные в родительских правах лица;
- лица, отстраненные от обязанностей опекуна за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права;
- лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка.

Лица, осведомленные об усыновлении, обязаны соблюдать тайну усыновления.

Опекуны и попечители, по общему правилу, назначаются по месту жительства несовершеннолетних. А при наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун (попечитель) может быть назначен по месту его жительства (например, если ребенок проживает в семье лица, желающего стать опекуном (попечителем)).

Опекун (попечитель) назначается в течение месяца с момента, когда органом опеки и попечительства стало известно о необходимости установления опеки или попечительства. Опекунками (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные лица. При назначении учитываются:

- нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя);
- способность к выполнению обязанностей опекуна (попечителя);
- отношение между опекуном (попечителем) и ребенком; - отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя);

- по возможности – желание самого ребенка.

Опека прекращается при достижении ребенком 14 лет, при этом она автоматически трансформируется в попечительство. Попечительство прекращается при достижении ребенком 18 лет, в случае эмансипации и вступления в брак – до совершеннолетия.

Кроме того, опека и попечительство прекращаются при освобождении или отстранении опекунов (попечителей) от исполнения принятых обязанностей.

Необходимо еще сказать несколько слов о такой форме попечительства как патронаж. Это попечительство над дееспособным совершеннолетним гражданином, который по состоянию своего здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, например, инвалид по зрению.

Патронаж назначается органом опеки и попечительства с согласия совершеннолетнего и осуществляется на основании договора поручения или договора о доверительном управлении. Договор заключается попечителем с лицом, над которым учреждается патронаж.

Приемная семья – это одна из форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей. Основанием ее возникновения является письменный договор между приемными родителями и органами опеки и попечительства.

Приемные родители получают вознаграждение, которое зависит от количества приемных детей, их возраста и состояния здоровья. На содержание воспитанников приемных семей ежемесячно выплачиваются денежные средства из местных бюджетов. Количество детей в приемной семье не должно превышать восемь человек.

Договор о передаче ребенка на воспитание в семью прекращается при достижении ребенком совершеннолетия. Он может быть расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей или органа опеки и попечительства.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Какие отношения регулируются семейным правом?
- 2) Назовите необходимые условия вступления в брак.
- 3) В каких случаях брак расторгается в органах ЗАГС? В судебном порядке?
- 4) Какое имущество признается общим и раздельным имуществом супругов?
- 5) Охарактеризуйте порядок пользования и распоряжения супругами их общим имуществом.
- 6) Какие вопросы могут быть урегулированы брачным договором?
- 7) Каким образом устанавливается происхождение ребенка?
- 8) Какие права и обязанности возникают между родителями и детьми?
- 9) Каковы основания, порядок и последствия лишения родительских прав?
- 10) В каком порядке могут быть взысканы алименты?

- 11) Что из себя представляет соглашение об уплате алиментов?
- 12) Что такое усыновление, приемная семья, патронатное воспитание?

Тема 5. Трудовое право РФ

Понятие, предмет, метод, принципы трудового права, источники трудового права.

Специфика трудовых правоотношений, прием на работу. Трудовой договор, содержание и обеспечение исполнения. Коллективный договор и социальное партнерство в сфере труда.

Рабочее время и время отдыха, сверхурочные работы и ненормированный рабочий день.

Трудовая дисциплина и ответственность за ее нарушение, материальная ответственность, поощрения работников.

Защита трудовых прав и свобод, роль государственных административных органов, профсоюзов, судов, самозащита.

Раздел 5.1. Понятие, предмет, метод, принципы трудового права.

Источники трудового права

Трудовое право – отрасль, регулирующая труд наемных работников. Предмет трудового права – трудовые отношения и отношения, непосредственно связанные с трудом. Трудовые отношения – общественные отношения, в рамках которых работник за вознаграждение реализует свою способность к труду в пользу и под руководством работодателя.

Непосредственно связанные:

- по организации труда и управлению трудом;
- по трудоустройству у данного работодателя;
- по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации непосредственно у работодателя;

- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;
- по участию работников и профсоюзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства;
- по материальной ответственности работника и работодателя;
- по надзору и контролю (в т.ч. профсоюзному) за соблюдением трудового законодательства;
- по разрешению трудовых споров;
- по обязательному социальному страхованию в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Признаки метода трудового права:

1) договорное возникновение трудовых правоотношений; 2) равенство сторон при заключении трудового договора, но подчинение работника в процессе выполнения трудовых функций; 3) сочетание централизованного и локального регулирования; 4) специфика защиты трудовых прав и обеспечения исполнения обязанностей (комиссия по трудовым спорам, профсоюзы, обращение в суд; дисциплинарная и материальная ответственность).

Преобладает императивный способ регулирования (работник – более слабая сторона, основная цель – его защита).

Принципами, на которых основывается трудовое законодательство, являются:

- свобода труда, включая право на труд;
- запрещение принудительного труда и дискриминации;
- защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;
- обеспечение справедливых условий труда;
- равенство прав и возможностей работников;
- обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы;
- обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе;
- обеспечение права на объединение;
- участие работников в управлении организацией;
- сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений;
- социальное партнерство;
- обязанность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением;
- обеспечение каждого на защиту своих трудовых прав;
- обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку;

- обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора;
- обеспечение права представителей профсоюзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства;
- обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности;
- обеспечение права на обязательное социальное страхование.

Раздел 5.2. Трудовой договор. Содержание и обеспечение исполнения

Трудовой договор – это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить надлежащие условия труда, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет. Трудовой договор могут заключать лица, достигшие 15-летнего возраста в случае получения основного общего образования либо оставления общеобразовательного учреждения. С учащимся, достигшим 14-летнего возраста, может быть заключен трудовой договор лишь с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью и не нарушающего процесса обучения.

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе. Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

Содержание трудового договора составляют его условия. Они делятся на непосредственные, оговариваемые непосредственно сторонами в письменном тексте трудового договора, и производные, предусмотренные законодательством, коллективным договором, соглашениями и в силу заключения трудового договора распространяющиеся на стороны (о порядке перевода, увольнения, правилах охраны труда и т.п.).

Непосредственные условия могут быть двух видов: обязательные и дополнительные.

Статья 57 ТК подробно предусматривает, что должно указываться в письменном тексте трудового договора. В трудовом договоре указываются: 1) Ф.И.О. работника и наименование работодателя, заключивших трудовой договор; 2) сведения о документах, удостоверяющих личность; 3) ИНН работодателя; 4) сведения о представителе работодателя; 5) место и дата заключения договора. Кроме этого, указываются обязательные условия трудового договора.

Ими являются:

- место работы (с указанием структурного подразделения);
- дата начала работы (для срочного трудового договора – срок);
- конкретная трудовая функция работника;
- компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных или опасных условиях;
- режим рабочего времени и времени отдыха (если он отличается от общих правил);
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной и т.п.);
- условия об обязательном социальном страховании, непосредственно связанные с трудовой деятельностью;
- другие условия.

Эти необходимые условия должны содержаться в каждом письменном трудовом договоре с работником. А для некоторых категорий работников в договоре могут предусматриваться дополнительные условия, например, об:

- испытании;
- неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя;
- иные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с законодательством.

По своему содержанию трудовой договор отличается от других договоров, связанных с трудом, но регулируемых нормами гражданского права. Если на основании данного трудового соглашения возникли гражданские правоотношения, то трудовое законодательство не распространяется на гражданина, а, следовательно, ему не оплачивается больничный листок при нетрудоспособности, не предоставляется отпуск и т.д. Такое отличие проводится по следующим трем критериям: предмету соглашения, подчиненности работника правилам внутреннего распорядка и по тому, кто обязан организовать труд и его охрану. В трудовом договоре предметом соглашения является сам процесс труда работника по его трудовой функции в

общем процессе производства, а в гражданском – овеществленный результат труда (книга, картина, изобретения и т.д.). При трудовом договоре работник подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка работодателя, а в гражданском – не подчиняется. При трудовом договоре правильно организовать труд и обеспечить охрану труда работника обязан работодатель, его администрация, а при гражданском – сам трудящийся (по договору авторскому, изобретательскому, личного подряда, поручения).

Недействительными являются условия трудового договора, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, а также коллективным договором, соглашением. Незаконно оговоренное условие, являясь недействительным в трудовом договоре, не подлежит и защите.

Различают два вида договоров:

- на неопределенный срок;
- на определенный срок не более пяти лет.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения. В случае заключения срочного трудового договора в нем указываются срок его действия и причины, послужившие основанием для заключения срочного трудового договора.

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

Срочный трудовой договор может заключаться по инициативе работодателя с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения:

- для замены временно отсутствующего работника;
- на время выполнения временных работ (до двух месяцев);
- на время выполнения сезонных работ;
- с лицами, направляемыми на работу за границу;
- для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника;
- для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности работодателя (реконструкция, монтажные и т.п. работы), а также работ, связанных с заведомо временным (до 1 года) расширением производства;
- для выполнения заведомо определенной работы;
- в случаях избрания на определенный срок в органы власти;
- по направлению органов занятости на временные, общественные работы;
- с лицами, проходящими альтернативную гражданскую службу;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Срочный трудовой договор может заключаться по инициативе работодателя по соглашению с работником:

- с лицами, поступающими на работу в организации, расположенные в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, если это связано с переездом к месту работы;

- для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий;

- с лицами, поступающими на работу в организации – субъекты малого предпринимательства с численностью до 35 работников (в розничной торговле и бытовом обслуживании – до 20);

- с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;

- с лицами, работающими в данной организации по совместительству;

- с пенсионерами по возрасту;

- с творческими работниками СМИ;

- с избранными по конкурсу;

- с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций.

Запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором (за исключением случаев, предусмотренных законодательством).

Трудовой договор вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем. Если в трудовом договоре не оговорен день начала работы, то работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу. Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин, то трудовой договор аннулируется.

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

При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику в день увольнения (последний день работы) трудовую книжку и по письменному заявлению копии документов, связанных с работой. Если работник не прекращал работы, но подал в письменном виде такое заявление, работодатель обязан выдать указанные документы в трехдневный срок.

В случае если в день увольнения работника выдать трудовую книжку невозможно в связи с отсутствием работника либо его отказом от получения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправление ее по почте. Со дня направления уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки.

Раздел 5.3. Рабочее время и время отдыха

Рабочее время – время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными

правовыми актами относятся к рабочему времени (например, внутрисменные перерывы).

Рабочее время различают по продолжительности: нормальное, сокращенное, неполное. Первые два вида устанавливаются законодательством и на его основе коллективным и трудовым договором, неполное рабочее время – сторонами трудового договора при приеме на работу или впоследствии. Все три вида являются нормированным рабочим временем.

1. Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю, как при пяти-, так и при шестидневной рабочей неделе. Абсолютное большинство работников имеют у нас нормальное рабочее время.

2. Сокращенная продолжительность рабочего времени.

Оно устанавливается для отдельных категорий работников:

- до 16 лет – не более 24 часов в неделю;
- от 16 до 18 лет – не более 35 часов в неделю, причем этим категориям работников, если они совмещают работу с обучением, рабочее время не может превышать половины норм, установленных выше;
- для работников-инвалидов 1 или 2 группы – не более 35 часов в неделю;
- для работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда – не более 36 часов в неделю.

Федеральным законом может устанавливаться сокращенная продолжительность рабочего времени для других категорий работников (педагогических, медицинских и других работников). При этом заработная плата выплачивается в том же размере, что и при полной рабочей неделе.

Сокращается рабочее время и для обучающихся без отрыва от производства. Но предприятие вправе за счет собственных средств установить (например, по коллективному договору) сокращенное рабочее время своим работникам, не указанным в списке таких работ, утвержденным Правительством РФ, например, если появились новые виды работ с вредными и тяжелыми условиями труда.

3. Неполное рабочее время.

Устанавливается по соглашению между работником и работодателем при приеме на работу или впоследствии. Выражается в неполном рабочем дне или неполной рабочей неделе. Работодатель обязан установить неполный рабочий день или неполную рабочую неделю по просьбе:

- беременной женщины;
- одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет);
- лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному им времени или в зависимости от выполненного им объема работ. Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для работников каких-либо ограничений

продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Для ответственных работников, или лиц, распределяющих рабочее время по своему усмотрению, специальное законодательство устанавливает, а трудовые договоры оговаривают *ненормированное рабочее время*, когда превышение нормального (сокращенного) рабочего времени не считается как сверхурочная работа. При этом работник должен работать не менее нормированного рабочего времени (нормального или сокращенного).

Статья 101 ТК предусматривает, что «ненормированный рабочий день – особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени». Перечень таких работников устанавливается коллективным договором, соглашением или правилами внутреннего трудового распорядка. За переработку в отдельные периоды работнику с ненормированным рабочим временем предоставляется дополнительный отпуск.

Продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать:

- для работников в возрасте от 15 до 16 лет – 5 часов, в возрасте от 16 до 18 – 7 часов;

- для учащихся общеобразовательных учреждений, образовательных учреждений начального и среднего профессионального образования, совмещающих в течение учебного года учебу с работой, в возрасте от 14 до 16 лет – 2,5 часа, в возрасте от 16 до 18 лет – 4 часа; - для инвалидов – в соответствии с медицинским заключением.

Для работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда, где установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, максимально допустимая продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать:

- при 36-часовой рабочей неделе – 8 часов;

- при 30-часовой рабочей неделе и менее – 6 часов.

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

В непрерывно действующих организациях и на отдельных видах работ, где невозможно уменьшение продолжительности работы (смены) в предпраздничный день, переработка компенсируется предоставлением работнику дополнительного времени отдыха или, с согласия работника, оплатой по нормам, установленным для сверхурочной работы.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени может производиться как по инициативе работника, так и по инициативе работодателя. Она выражается в совместительстве и сверхурочных работах.

Совместительство – выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной

работы время. Заключение трудовых договоров о работе по совместительству допускается с неограниченным числом работодателей. Совместительство может быть внутренним (не разрешается при сокращенной продолжительности рабочей недели) и внешним. В трудовом договоре обязательно указание на то, что работа является совместительством.

Не допускается работа по совместительству:

- лиц в возрасте до 18 лет;
- на тяжелых работах;
- работах с вредными или опасными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями;
- в других случаях, установленных ФЗ.

Продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не может превышать 4 часов в день и полного рабочего дня в выходной день. Кроме того, работа по совместительству не должна превышать половину нормы рабочего времени в месяц. Оплата производится пропорционально отработанному времени.

Ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется одновременно с отпуском по основной работе. Если на работе по совместительству работник не отработал шести месяцев, то отпуск предоставляется авансом.

Сверхурочная работа – работа, производимая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени. Привлечение к сверхурочным работам производится в исключительных случаях, предусмотренных законодательством или с письменного согласия работника, или без такого согласия. Без письменного согласия работника сверхурочные работы возможны в следующих случаях:

1) при производстве работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения производственной аварии или стихийного бедствия;

2) при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное их функционирование; 3) при чрезвычайном положении.

Только с письменного согласия работника:

1) при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена (закончена) в течение нормального числа рабочих часов, если невыполнение (незавершение) этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;

2) при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда неисправность их может вызвать прекращение работ для значительного числа работников;

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

В других случаях привлечение к сверхурочным работам допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации. Говоря о других случаях и не указывая, каких, статья 99 ТК тем самым расширяет возможность применения сверхурочных работ.

Не допускается привлечение к сверхурочным работам:

- беременных женщин;
- работников в возрасте до 18 лет.

Только с их письменного согласия и при условии, если такие работы не запрещены им по состоянию здоровья, привлекаются к сверхурочным работам:
- женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет; - инвалиды.

Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника четырех часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

Время отдыха – время, в течение которого работник свободен от выполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению. В него входит и время в пути на работу и с работы.

Различают следующие виды времени отдыха:

1. Перерывы в течение рабочего дня (смены). Они могут быть оплачиваемыми и неоплачиваемыми. Не оплачиваются обеденные перерывы. Перерыв для отдыха и питания может быть не более двух часов в день и не менее 30 минут.

Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации или по соглашению между работником и работодателем. Как правило, обеденный перерыв предоставляется не позднее четырех часов после начала рабочего дня. В этот перерыв работник может отлучиться с производства и использовать его по своему усмотрению.

На работах, где по условиям производства предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время. Перечень таких работ, а также места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации:

- специальные перерывы для обогрева и отдыха (для работников, работающих в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых не обогреваемых помещениях, а также грузчиков, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и других работников в необходимых случаях);

- перерывы для кормления ребенка до 1,5 лет (не реже чем через каждые 3 часа и продолжительностью не менее 30 минут каждый; если 2 или более ребенка - перерыв 1 час). По желанию матери и по согласованию с администрацией эти перерывы могут быть соединены и отнесены на конец или начало рабочего дня или присоединены к обеденному перерыву. Эти перерывы предоставляются и лицам, воспитывающим детей без матери (одинокому отцу, опекуну, попечителю). Этим лицам предоставляются все другие льготы,

предусмотренные для женщин-матерей (ограничение командировок, сверхурочных работ, отпуска по уходу за детьми и др.).

2. Ежедневный (междусменный) перерыв. Это перерыв между рабочими днями, сменами, который обычно продолжается 12 – 16 часов. Переход из одной смены в другую при сменной работе происходит после выходного дня в соответствии с графиком сменности.

3. Еженедельный непрерывный отдых (выходные дни). Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов. Общим выходным днем и при пяти-, и при шестидневной рабочей неделе является воскресенье. Вторым выходным днем при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или Правилами внутреннего трудового распорядка и, как правило, подряд, т.е. или суббота, или понедельник.

В организациях, приостановка работы в которых в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным условиям, например, в металлургии, скорой помощи, электростанциях), выходные дни предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно графикам сменности. На производствах, связанных с обслуживанием населения, где работа не может прерываться в общий выходной день (магазины, театры, музеи и др.), выходные дни устанавливаются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Работа в выходные дни запрещается. Допускается привлечение лишь отдельных работников с их письменного согласия и с учетом мнения профкома только в исключительных случаях, установленных законодательством. Женщины и инвалиды привлекаются к работе в выходные дни только с их письменного согласия.

Работа в выходной день компенсируется отгулом (предоставлением другого дня отдыха) или по соглашению сторон в денежной форме не менее двойного размера.

4. Нерабочие праздничные дни. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

В нерабочие праздничные дни допускаются работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям (непрерывно действующие организации), работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения, а также неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы.

Правительство РФ вправе переносить выходные дни на другие дни. Работа в выходные и нерабочие праздничные дни, как правило, запрещается. Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится с их письменного согласия в следующих случаях:

- для предотвращения производственной аварии, катастрофы либо стихийного бедствия;

- для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества;

- для выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа организации в целом или ее отдельных подразделений.

Допускается привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни творческих работников организаций кинематографии, теле- и видеосъемочных коллективов, театров, театральных и концертных организаций, цирков, средств массовой информации, профессиональных спортсменов в соответствии с перечнями категорий этих работников в организациях, финансируемых из бюджета, в порядке, устанавливаемом Правительством РФ, а в иных организациях – в порядке, устанавливаемом коллективным договором.

В других случаях привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

Если работа не запрещена по медицинским показаниям, допускается привлечение в выходные и праздничные дни:

- инвалидов;

- женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет.

Оплату за работу в праздничные дни Кодекс предусматривает, как правило, не менее чем в двойном размере, либо по желанию работника она может компенсироваться предоставлением другого дня отдыха.

В праздничные нерабочие и выходные дни возможны по распоряжению работодателя дежурства работников не по специальности, а у телефона в дирекции и для контроля за порядком сохранности производственного имущества. Дежурство продолжительностью в нормальный рабочий день компенсируется работнику отгулом в течение ближайших 10 дней. К дежурству не привлекаются те категории, которым ограничены сверхурочные, и женщины, имеющие детей до 12 лет. Привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни осуществляется по письменному распоряжению работодателя.

5. Отпуска. Отпуск – это непрерывный отдых в течение нескольких рабочих дней подряд с сохранением места работы и среднего заработка. Но есть дополнительные социальные отпуска без оплаты. Все отпуска по времени их предоставления можно разделить на ежегодные и периодические.

Ежегодные отпуска – это трудовые, т.е. заработанные. Они бывают двух видов: основные и дополнительные.

Ежегодный основной оплачиваемый отпуск предоставляется работникам продолжительностью 28 календарных дней. Кроме того, существуют *ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска*. Они предоставляются:

- работникам, занятым на работах с вредными или опасными условиями труда (на подземных горных работах и открытых горных работах в разрезах и карьерах, в зонах радиоактивного заражения, другие работы, связанные с неустраняемым неблагоприятным воздействием на здоровья человека вредных

физических, химических, биологических и иных факторов) – от 6 до 36 рабочих дней;

- работникам, имеющим особый характер работы (перечень работников и размер отпусков определяются Правительством РФ);

- работникам с ненормированным рабочим днем (определяется коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка и не может быть менее 3 календарных дней; в случае, когда такой отпуск не предоставляется, переработка сверх нормальной продолжительности рабочего времени с письменного согласия работника компенсируется как сверхурочная работа);

- работникам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (Крайний Север – 21 рабочих дня, приравненные к ним местности - 14);

- за специальный стаж работы – федеральным государственным служащим при стаже государственной службы от 5 до 10 лет – 5 календарных дней, от 10 до 15 лет – 10 календарных дней, более 15 лет – 15 календарных дней; судьям при стаже: от 10 до 15 лет – 5 рабочих дней, от 15 до 20 лет – 10 рабочих дней и свыше 20 лет – 15 рабочих дней; прокурорам при стаже от 10 до 15 лет – 5 календарных дней, от 15 до 20 лет – 10 и свыше 20 лет – 15 календарных дней;

- за непрерывный стаж работы – отпуск 24 рабочих дня раз в три года работникам лесной промышленности и лесного хозяйства, имеющим не менее 3 лет непрерывного специального стажа в этих отраслях;

- за многосменный режим работы работникам предприятий угольной, сланцевой, горнорудной промышленности и на строительно-монтажных работах в шахтном строительстве, на эксплуатации технологического, железнодорожного и автомобильного транспорта в разрезах и карьерах, в горноспасательных частях, металлургической и электроэнергетической промышленности – до 4 календарных дней, в других отраслях за сменную работу в течение двух лет - 1 рабочий день, но всего не более 3 рабочих дней, а за ночную смену в течение года - 1 рабочий день, но не более 4 рабочих дней с сохранением средней заработной платы;

- лицам, пострадавшим в результате аварии на Чернобыльской АЭС; - в других случаях, предусмотренных ФЗ.

Организации с учетом своих производственных и финансовых возможностей могут самостоятельно устанавливать дополнительные отпуска для работников. Порядок и условия предоставления этих отпусков определяются коллективными договорами или локальными нормативными актами.

Некоторым категориям работников предоставляются *удлиненные* оплачиваемые ежегодные отпуска:

- моложе 18 лет – 31 календарный день в удобное для них время;
- учителя, преподаватели средних и высших образовательных учреждений, научные сотрудники НИИ и некоторых детских учреждений – до 48 рабочих дней;

- государственные служащие – не менее 30 календарных дней;
- прокуроры и судьи – не менее 30 календарных дней, а в местностях с тяжелыми климатическими условиями – 45 календарных дней. Депутаты Государственной Думы – 48 рабочих дней.

Отпуск максимальным пределом не ограничивается. Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число календарных дней отпуска не включаются.

Периодические отпуска предоставляются:

- при временной нетрудоспособности с оплатой пособия по больничному листу;

- по беременности и родам – до родов 70 (при многоплодной беременности – 84) календарных дней и после родов – 70 календарных дней (при осложненных родах – 86, если родились два и более ребенка – 110 календарных дней) по больничному листу, оплачивается пособием в размере 100 % среднего заработка;

- материнские отпуска по уходу за ребенком по желанию женщины: частично оплачиваемый пособием по государственному социальному страхованию в размере минимальной зарплаты по уходу за ребенком до достижения им 1,5 лет и без сохранения зарплаты по уходу за ребенком от 1,5 до 3 лет с выплатой компенсации за период такого отпуска в размере 50 % минимальной оплаты; могут быть использованы полностью либо по частям и отцом ребенка, бабушкой, дедом или другими родственниками, фактически осуществляющими уход за ребенком. По желанию в период нахождения в отпуске по уходу за ребенком они могут работать с неполным рабочим временем или на дому, сохраняя право на получение пособия в период частично оплачиваемого отпуска;

социальные отпуска без оплаты по просьбе работника для его социальных нужд (свадьбы, похороны, поездка и т.д.). По письменному заявлению работника может быть предоставлен отпуск *без сохранения заработной платы*. Он дается по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам. Его продолжительность определяется по соглашению между работником и работодателем.

Работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам ВОВ – 35 календарных дней;
- работающим пенсионерам по старости (по возрасту) – до 14 календарных дней в году;

- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, - до 14 календарных дней в году;

- работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году;
- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников – до 5 календарных дней;

- в других случаях, предусмотренных ТК, ФЗ или коллективным договором.

Работник может из социального отпуска вернуться на работу в любое время, предупредив об этом администрацию. Все социальные отпуска предоставляются по просьбе работника.

Целевые отпуска: научные – для окончания и защиты кандидатской диссертации – до 3 месяцев, а докторской диссертации или написания учебника – до 6 месяцев с сохранением средней заработной платы. К целевым отпускам относятся и отпуска в учебных целях работникам, обучающимся без отрыва от производства.

Оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно. Первый отпуск предоставляется через 6 месяцев непрерывной работы в организации. По соглашению сторон оплачиваемый отпуск работнику может быть предоставлен и до истечения 6 месяцев.

До истечения 6 месяцев непрерывной работы оплачиваемый отпуск по заявлению работника должен быть предоставлен:

- женщинам – перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;

- работникам в возрасте до 18 лет;

- работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до трех месяцев;

- в других случаях, предусмотренных ФЗ.

Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков. Очередность определяется графиком предоставления отпусков. Он утверждается работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации не позднее чем за две недели до наступления календарного года. О времени начала отпуска работник должен быть извещен не позднее чем за две недели до его начала.

Отдельным категориям работников в случаях, предусмотренных федеральными законами, ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется по их желанию в удобное для них время. По желанию мужа ежегодный отпуск ему предоставляется в период нахождения его жены в отпуске по беременности и родам независимо от времени его непрерывной работы в данной организации. Ежегодный оплачиваемый отпуск должен быть продлен в случаях:

- временной нетрудоспособности работника;

- исполнения работником во время ежегодного оплачиваемого отпуска государственных обязанностей, если для этого законом предусмотрено освобождение от работы;

- в других случаях, предусмотренных законами, локальными нормативными актами организации. Ежегодный оплачиваемый отпуск по соглашению между работником и работодателем переносится на другой срок, если работнику своевременно не была произведена оплата за время этого отпуска либо работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее чем за две недели до его начала.

По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части (но часть не меньше 14 календарных дней). Отзыв работника из отпуска допускается только с его согласия. Неиспользованная в связи с этим часть отпуска должна быть предоставлена по выбору работника в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год. Не допускается отзыв из отпуска работников:

- в возрасте до 18 лет;
- беременных женщин;
- работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда.

Часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

При увольнении работнику выплачивается денежная компенсация за все неиспользованные отпуска. По письменному заявлению работника неиспользованные отпуска могут быть предоставлены ему с последующим увольнением.

Раздел 5.4. Трудовая дисциплина и ответственность за ее нарушение.

Материальная ответственность

Дисциплиной труда называется установленный в данной общественной организации труда порядок поведения в совместном труде и ответственность за его нарушение. При заключении трудового договора работник знает, что он в процессе труда обязан подчиняться единоначальнику на производстве все время действия его трудового договора. Это второй аспект понятия дисциплины труда как необходимый элемент трудового правоотношения работника. Третий аспект понятия трудовой дисциплины как реализация основного принципа трудового права – обеспечение исполнения обязанности работника добросовестно трудиться в избранной сфере деятельности – соблюдать дисциплину труда. И, наконец, четвертый аспект дисциплины труда – это соответствующий институт трудового права, т.е. система правовых норм, регулирующих внутренний трудовой распорядок, предусматривающий обязанности работника и работодателя (его администрации), меры поощрения за успехи в труде, порядок их применения, виды и меры ответственности за нарушение дисциплины труда и порядок их применения.

Дисциплина труда – это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации. Работодатель же в соответствии с указанным законодательством обязан создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда.

Дисциплина труда различается в объективном и субъективном смысле. В *объективном смысле* – это система норм о дисциплине труда, т.е. институт трудового права и установленный на данном производстве внутренний трудовой распорядок. В *субъективном смысле* – это элемент трудового правоотношения работника и его обязанность соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, дисциплину труда.

Есть еще один аспект – степень соблюдения трудовой дисциплины данным трудовым коллективом производства, его частями и конкретным работником. Работник обязан соблюдать также должностные инструкции, функциональные обязанности, предусмотренные квалификационным справочником по его должности, работе, а также противопожарные, санитарные инструкции данного производства. Работодатель (администрация) обязан обеспечить надлежащий уровень дисциплины труда на производстве и реагировать на ее нарушение отдельными работниками.

Дисциплина труда на производстве включает соблюдение технологической и производственной дисциплины. *Технологическая дисциплина* – это соблюдение технологии изготовления продукта производства, технологического процесса его изготовления. *Производственная дисциплина* – это часть трудовой дисциплины должностных лиц администрации, обязанных организовать неразрывность технологического процесса, своевременность поставок материалов, инструментов, оборудования, согласованность работы отдельных подразделений производства, чтобы обеспечить ритмичную, четкую работу всего производства.

Методы обеспечения трудовой дисциплины необходимы для создания организационных и экономических условий для высокопроизводительной работы. Следующие три метода взаимосвязаны: сознательное отношение к труду, методы убеждения, воспитания и поощрения за добросовестный труд, а для недобросовестных работников – применение в необходимых случаях мер дисциплинарного и общественного воздействия.

Дисциплинарная ответственность установлена трудовым законодательством за совершение дисциплинарного проступка, то есть противоправное, виновное нарушение работником дисциплины труда. Нарушением трудовой дисциплины является неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей (распоряжений администрации, правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций и т.д.). Законодательство не устанавливает перечня нарушений. Это решает администрация. К таким нарушениям относятся, в частности:

- отсутствие работника без уважительных причин на своем рабочем месте не более четырех часов в течение рабочего дня, а также и более четырех часов, если он находится на территории производства;

- отказ работника без уважительных причин от выполнения измененных в установленном порядке норм труда;

- отказ или уклонение без уважительных причин от медицинского освидетельствования работников некоторых профессий и отказ от прохождения в рабочее время специального обучения и сдачи экзаменов по технике безопасности и правилам эксплуатации, если это является обязательным условием допуска к работе.

Трудовое законодательство не дает перечня грубых нарушений, хотя он требуется для применения увольнения по таким основаниям.

По трудовому законодательству существует два вида дисциплинарной ответственности: общая и специальная. Они различаются по категориям работников, на которых распространяются, по актам, регулирующим каждый из этих видов, и по мерам дисциплинарных взысканий.

Общая дисциплинарная ответственность распространяется на всех работников, в том числе и на должностных лиц администрации производства. Ее предусматривают ст. 192-194 ТК и правила внутреннего трудового распорядка данного производства.

Специальная дисциплинарная ответственность установлена специальным законодательством для некоторых категорий работников, которое предусматривает и иные меры дисциплинарных взысканий.

Порядок применения мер дисциплинарных взысканий по специальной дисциплинарной ответственности в большинстве уставов, положений такой же, как и при общей дисциплинарной ответственности. Для государственных служащих, судей, прокуроров законы о них предусматривают свои особенности этого порядка (например, дисциплинарное расследование, которое может длиться до года, и др.).

Меры дисциплинарного взыскания для всех производств одинаковы и обязательны. Сами предприятия, учреждения, организации их не могут ни изменять, ни дополнять. В правилах внутреннего трудового распорядка не могут быть закреплены иные меры дисциплинарных взысканий, чем предусмотренные в ст. 192 ТК, и не может устанавливаться иной порядок их применения, чем установленный ст. 193 ТК.

Работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание; выговор; увольнение по соответствующим основаниям.

ФЗ, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также другие дисциплинарные взыскания (например, смещение на низшую должность государственного служащего). Но не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных ФЗ, уставами и положениями о дисциплине.

Администрация при наложении дисциплинарного взыскания обязана учитывать тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующую работу и поведение работника. До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме, которое иногда указывает на отсутствие дисциплинарного проступка (прогула, опоздания и т.п.). Если в течение двух рабочих дней это объяснение не представлено, то составляется

соответствующий акт. Отказ работника дать объяснение не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Не принимается во внимание отсутствие по другим основаниям на работе, в том числе и отгулы. К отпуску, прерывающему месячный указанный срок, относятся все виды отпусков, в том числе учебные, социальные и др.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственные инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Т.е. спустя год дисциплинарное взыскание теряет свою силу.

Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

В течение действия дисциплинарного взыскания к работнику не должны применяться меры поощрения.

Для некоторых категорий работников установлено, что они не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию без предварительного запроса мнения соответствующего органа: члены профсоюзных комитетов – без мнения того органа, членами которого они являются, руководители профкомов – без вышестоящего органа профсоюза.

Работодатель обязан рассмотреть заявление представительного органа работников о нарушении руководителем организации, его заместителями законов и иных нормативных правовых актов о труде, условий коллективного договора, соглашения и сообщить о результатах рассмотрения представителюному органу работников. В случае если факты нарушений

подтвердились, работодатель обязан применить к руководителю организации, его заместителям дисциплинарное взыскание вплоть до увольнения.

Материальная ответственность – это обязанность возмещения виновной стороной причиненного ущерба другой стороне. В зависимости от того, кто кому нанес вред, в трудовом праве различают: материальную ответственность работника за ущерб, причиненный производству его виновными действиями или бездействием, и материальная ответственность работодателя за вред, причиненный работнику трудовым увечьем или иным повреждением здоровья, а также нарушением его права на труд.

Трудовым договором может конкретизироваться материальная ответственность сторон этого договора. При этом договорная ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, а работника перед работодателем – выше, чем это предусмотрено законодательством о труде.

Расторжение трудового договора после причинения ущерба не влечет за собой освобождения стороны этого договора от материальной ответственности. Материальная ответственность стороны трудового договора за ущерб наступает, если этот ущерб нанесен другой стороне виновными противоправными действиями или бездействием, если иное не предусмотрено ТК или другим ФЗ. Каждая из сторон трудового договора обязана доказать размер причиненного ей ущерба.

Материальная ответственность является самостоятельным видом ответственности и специфической мерой материального воздействия. Поэтому работник, по вине которого предприятию нанесен ущерб, обязан этот ущерб возместить независимо от привлечения его за данный проступок к другим видам ответственности (дисциплинарной, общественной, административной, уголовной) и применения к нему иных мер материального воздействия.

Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) не взыскиваются.

Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение его состояния, а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

Материальная ответственность работника исключается в случаях возникновения ущерба вследствие: непреодолимой силы; нормального хозяйственного риска; крайней необходимости; необходимой обороны; неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Работодатель имеет право отказаться полностью или частично от взыскания ущерба с работника.

Различают два вида материальной ответственности работников:

- ограниченная (здесь работник отвечает за причиненный работодателю ущерб в пределах своего среднего месячного заработка);

- полная (возмещение ущерба в полном размере).

Материальная ответственность в полном размере возлагается на работника в следующих случаях:

1) когда в соответствии с ТК или иными ФЗ на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

2) недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;

3) умышленного причинения ущерба;

4) причинения ущерба в состоянии опьянения;

5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;

6) причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;

7) разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных ФЗ;

8) причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Несовершеннолетние работники несут полную материальную ответственность лишь в следующих случаях:

- за умышленное причинение ущерба;

- за ущерб, причиненный в состоянии опьянения;

- за ущерб, причиненный в результате преступления или административного правонарушения.

Письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) ответственности, то есть о возмещении работодателю причиненного ущерба в полном размере за недостачу вверенного работникам имущества, заключаются с работниками, достигшими возраста 18 лет и непосредственно обслуживающими или использующими денежные, товарные ценности или иное имущество.

При совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере, может вводиться коллективная (бригадная) материальная ответственность. Письменный договор о коллективной материальной ответственности заключается между работодателем и всеми членами коллектива (бригады).

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, действующих в данной местности на день причинения ущерба, но не ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета с учетом степени износа этого имущества.

До принятия решения о возмещении ущерба работодатель обязан провести проверку для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения. Для проведения проверки работодатель имеет право создать комиссию с участием специалистов. С работника обязательно истребуется объяснение в письменной форме.

В случае если ответственность работника является ограниченной, взыскание ущерба производится по распоряжению работодателя. Причем распоряжение может быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба.

Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок, то взыскание осуществляется в судебном порядке.

Работник, виновный в причинении ущерба работодателю, может добровольно возместить его полностью или частично. По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа. В этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но отказался возместить указанный ущерб, непогашенная задолженность взыскивается в судебном порядке. С согласия работодателя работник может передать ему для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное имущество.

Работник обязан возместить затраты, понесенные работодателем при направлении его на обучение за счет средств работодателя, в случае увольнения без уважительных причин до истечения срока, обусловленного трудовым договором или соглашением об обучении работника за счет средств работодателя.

Орган по рассмотрению трудовых споров может с учетом степени и формы вины, материального положения работника и других обстоятельств снизить размер ущерба, подлежащий взысканию с работника. Снижение размера ущерба не производится, если ущерб причинен преступлением, совершенным в корыстных целях.

Общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать 20%, а в случаях, предусмотренных ФЗ, – 50%. При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником во всяком случае должно быть сохранено 50%. Это не распространяется на удержания из заработной платы при отбывании исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещение вреда, причиненного работодателем здоровью работника, возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещение ущерба, причиненного преступлением. Размер удержаний из заработной платы в этих случаях не может превышать 70%.

Материальная ответственность работодателя перед работником за вред, причиненный противоправным виновным поведением администрации, в некоторых случаях и без вины, может быть следующих видов:

- за вред, причиненный работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей;

- за вред в результате неполучения заработка во всех случаях незаконного лишения возможности трудиться, т.е. нарушения права на труд (незаконного отказа в приеме на работу, незаконного перевода или увольнения, задержки выдачи трудовой книжки);
- за вред, причиненный личным вещам и другому имуществу работника.

Во всех этих случаях работодатель несет ответственность в полном размере вреда.

Работодатель обязан возместить работнику неполученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Такая обязанность, в частности, наступает, если заработок не получен в результате:

- незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;

- отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;

- задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;

- других случаев, предусмотренных ФЗ и КД.

Ущерб, причиненный работодателем работнику, возмещается в полном объеме и исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности. При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре. Заявление работника о возмещении ущерба направляется им работодателю. Работодатель обязан рассмотреть поступившее заявление и принять соответствующее решение в 10-дневный срок со дня его поступления. При несогласии работника с решением работодателя или неполучении ответа в установленный срок работник имеет право обратиться в суд.

При нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от невыплаченных в срок сумм за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенсации определяется коллективным договором или трудовым договором.

Моральный вред возмещается работнику в денежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора. В случае

возникновения спора факт причинения работнику морального вреда и размеры его возмещения определяются судом. При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

Раздел 5.5. Защита трудовых прав и свобод

Защита трудовых прав работников в узком смысле – обеспечение их соблюдения и восстановления, обеспечение ответственности работодателей за нарушение трудового законодательства.

Способы: государственный контроль и надзор, защита профсоюзами, самозащита, судебная защита, обращение к Уполномоченному по правам человека.

Федеральная инспекция труда – единая централизованная система, состоящая из Федеральной службы по труду и занятости (Роструд) и территориальных государственных инспекций.

Принципы: уважения, законности, объективности, независимости, гласности.

Полномочия Федеральной инспекции труда:

- 1) осуществление надзора и контроля (проверки, выдача предписаний об устранении нарушений);
- 2) рассмотрение дел об административных правонарушениях;
- 3) прием и рассмотрение заявлений граждан;
- 4) информирование и консультирование работодателей и работников о соблюдении трудового законодательства.

Профсоюз – добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

Профсоюзы вступают в оперативный контакт с работниками и работодателями. Основные вопросы профсоюзного контроля и надзора: трудовой договор, рабочее время и время отдыха, оплата, гарантии и компенсации, охрана труда и окружающей среды.

В сотрудничестве с Гострудинспекцией.

Самозащита: прямо указывается лишь одна форма – отказ от выполнения трудовых обязанностей. Возможен в случае задержки заработной платы на срок свыше 15 дней (по общему правилу), от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором, от работы, непосредственно угрожающей жизни или здоровью.

Индивидуальный трудовой спор – это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законодательства

о труде, коллективного договора, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Различают два порядка рассмотрения индивидуальных трудовых споров:

1) общий порядок (сначала спор рассматривается КТС, если решение в установленный срок не принято или если оно не устраивает стороны – спор рассматривается в суде).

2) судебный порядок (непосредственно в суде рассматриваются некоторые споры, минуя КТС).

Комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников или работодателя из равного числа представителей работников и работодателя. Формируется в течение 10 дней после получения предложения. Представители работников избираются общим собранием (конференцией) работников организации. Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации.

По решению общего собрания работников КТС могут быть образованы в структурных подразделениях организации. Но такие комиссии могут рассматривать индивидуальные трудовые споры в пределах полномочий этих подразделений.

Спор рассматривается КТС, если работник самостоятельно или с участием своего представителя не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем.

Работник может обратиться в КТС по трудовым спорам в 3-месячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. В случае пропуска по уважительным причинам установленного срока КТС может его восстановить и разрешить спор по существу. Заявление работника, поступившее в КТС, подлежит обязательной регистрации. КТС обязана рассмотреть спор в течение 10 календарных дней со дня подачи работником заявления.

Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. Рассмотрение спора в отсутствие работника или его представителя допускается лишь по его письменному заявлению. В случае неявки работника или его представителя на заседание комиссии рассмотрение трудового спора откладывается. В случае вторичной неявки работника или его представителя без уважительных причин комиссия может вынести решение о снятии вопроса с рассмотрения, что не лишает работника права подать заявление о рассмотрении трудового спора повторно в пределах срока, установленного ТК, т.е. три месяца. КТС имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов. По требованию комиссии руководитель организации обязан в установленный срок представлять ей необходимые документы.

Заседание КТС считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя. КТС не должна копировать суд, и свидетели

могут присутствовать на заседании комиссии с начала до конца. Заседание комиссии проводится открыто, на нем могут присутствовать желающие, и любой может быть заслушан по обстоятельствам данного спора. КТС принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии.

В решении КТС указывается:

- наименование организации (подразделения), фамилия, имя, отчество, должность, профессия или специальность обратившегося в КТС работника;
- даты обращения в КТС и рассмотрения спора, существо спора;
- ф.и.о. членов комиссии и других лиц, присутствовавших на заседании;
- существо решения и его обоснование (со ссылкой на закон, иной нормативный правовой акт);
- результаты голосования.

Решение комиссии подлежит исполнению в течение 3 дней по истечении 10 дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения решения комиссии в установленный срок КТС выдает работнику удостоверение, являющееся исполнительным документом. Работник может обратиться за ним в течение месяца. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

На основании удостоверения, выданного КТС и предъявленного не позднее 3-месячного срока со дня его получения, судебный пристав приводит решение КТС в исполнение в принудительном порядке. Данный срок может быть восстановлен в случае его пропуска по уважительной причине.

Как уже отмечалось ранее, если КТС не рассматривает спор в течение 10 дней, то работник вправе перенести его рассмотрение в суд. Кроме того, решение КТС может быть обжаловано работником или работодателем в суд в 10-дневный срок со дня вручения ему копии решения КТС.

В судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профсоюза, когда они не согласны с решением КТС, либо когда работник обращается в суд, минуя КТС, а также по заявлению прокурора, если решение КТС не соответствует законодательству.

Непосредственно в судах рассматриваются споры по заявлениям:

- работника – о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы;
- работодателя – о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено ФЗ.

Непосредственно в судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры:

- об отказе в приеме на работу;

- лиц, работающих по трудовому договору у работодателей – физических лиц или в религиозных организациях;

- лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

Надо соблюдать сроки обращения в суд:

- по делам об увольнении – 1 месяц со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки;

- по спорам о возмещении вреда, причиненного работником организации – один год со дня обнаружения причиненного вреда;

- в случае причинения вреда здоровью работника – бессрочно;

- во всех остальных случаях – 3 месяца со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Трудовые дела о восстановлении на работе во всех судах рассматриваются коллегиально: в суде первой инстанции – в составе судьи и народных заседателей, а в кассационной и надзорной инстанции – в составе председательствующего и членов суда. Остальные трудовые споры решает единолично судья. Он единолично может решать и дела о восстановлении на работе, если на это согласны все участники спора.

Только работник-истец может изменить свои исковые требования в суде, увеличить или уменьшить их, отказаться от иска. Суд может не принять отказ от иска и признание иска ответчиком, может не утвердить и мировое соглашение, если все это противоречит трудовому законодательству. Обжаловать решение суда в вышестоящий суд может любая сторона в 10-дневный срок. В тот же срок оно может быть опротестовано прокурором.

Обратное взыскание с работника сумм, выплаченных ему в соответствии с решением органа по рассмотрению индивидуального трудового спора, при отмене решения в порядке надзора допускается только в тех случаях, когда отмененное решение было основано на сообщенных работником ложных сведениях или представленных им подложных документах.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Какие отношения регулируются трудовым правом?
- 2) Что относится к источникам трудового права?
- 3) В чем выражается принцип свободы труда?
- 4) Перечислите основные права и обязанности работников и работодателей.
- 5) Какие гарантии установлены законодательством при приеме на работу?
- 6) Охарактеризуйте обязательные и дополнительные условия трудового договора.
- 7) Каковы основания для отстранения работника от работы?
- 8) Что означает социальное партнерство в сфере труда?
- 9) Охарактеризуйте основные принципы законодательного фиксирования рабочего времени и времени отдыха.
- 10) Каков порядок привлечения работника к сверхурочной работе?
- 11) Какие виды отпусков предусматривает трудовое право РФ?

12) Какие виды дисциплинарных взысканий установлены в законодательстве?

13) В каких случаях на работника может быть возложена полная материальная ответственность?

14) Какие органы осуществляют государственный контроль и надзор за соблюдением трудовых прав?

15) Что такое самозащита работниками своих прав?

Тема 6. Уголовное право РФ

Понятие, предмет, метод и принципы уголовного права, источники уголовного права.

Преступление и состав преступления, неоконченное преступление, соучастие, обстоятельства, исключаящие преступность деяния.

Виды преступлений, преступления против личности, преступления в сфере экономики, преступления в сфере информационных технологий.

Наказание, система, виды, назначение наказаний, освобождение от уголовной ответственности и наказания, амнистия, помилование.

Раздел 6.1. Понятие, предмет, метод и принципы уголовного права.

Источники уголовного права

Уголовное право – отрасль публичного права, охраняющая личность, общество и государство от наиболее опасных посягательств. Уголовное право определяет круг преступлений и наказаний.

Предмет включает несколько групп отношений:

1) охранительные правовые отношения (между преступником и государством);

2) общерегулятивные отношения, обращенные ко всему обществу (требования соблюдать закон под угрозой наказания);

3) отношения, в рамках которых реализуются некоторые специфические права (на необходимую оборону, на причинение вреда в состоянии крайней необходимости, задержание преступника).

Основной метод уголовного права – императивный. Подчеркнуто неравенство между государством и человеком, поэтому особенно важно следить за соблюдением ряда принципов.

Принцип законности: «Нет преступления и нет наказания без указания на то в законе». Применение уголовного закона по аналогии недопустимо.

Принцип равенства граждан перед законом. Усложненный порядок привлечения к уголовной ответственности некоторых категорий граждан (судьи, депутаты) не считается отступлением.

Принцип вины: лицо подлежит уголовной ответственности только за виновные действия. Объективное вменение не допускается.

Принцип справедливости: наказание должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления.

Принцип гуманизма: цель уголовного закона – обеспечить безопасность человека. Наказание – не месть, оно не нацелено на причинение физических страданий и унижение человеческого достоинства.

Основной источник – Уголовный кодекс РФ, любые законы, предусматривающие уголовную ответственность должны быть включены в него. К источникам уголовного права также относятся Конституция и ратифицированные международные договоры.

УК состоит из Общей и Особенной частей. Общая часть включает следующие разделы: «Уголовный закон» (действие уголовного закона во времени и пространстве, понятие и состав преступления и др.), «Наказание» (система наказаний и правила их назначения). Также Общая часть регулирует освобождение от уголовной ответственности, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, порядок применения принудительных мер.

Особенная часть состоит из конкретных составов: «Преступления против личности»; «Преступления в сфере экономики»; «Преступления против общественного порядка и общественной безопасности»; «Экологические преступления»; «Преступления против государственной власти»; «Преступления против военной службы»; «Преступления против мира и безопасности человечества».

Преступность и наказуемость определяются уголовным законом, действовавшим на время совершения деяния. Закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание, имеет обратную силу. И наоборот.

Закреплены четыре принципа действия уголовного закона в пространстве: территориальный, гражданства, универсальный, реальный.

1) Любой, совершивший преступление на территории России подлежит ответственности по УК РФ. Дипломатические представители и их близкие родственники находятся под юрисдикцией своего государства.

2) Российские граждане, совершившие преступление за границей, подлежат ответственности по УК РФ, если по данному делу не имеется решения суда иностранного государства. Российские граждане не подлежат выдаче. Иностранцы граждане и лица без гражданства могут быть выданы в соответствии с международным договором.

3) Иностранцы граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступление вне пределов РФ подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, предусмотренных международным договором (международные преступления – геноцид терроризм, пиратство, торговля наркотиками и др.).

4) Иностранцы граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступление вне пределов РФ подлежат уголовной ответственности по УК РФ, если преступление направлено против РФ или гражданина РФ.

Раздел 6.2. Преступление и состав преступления

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное под угрозой наказания УК РФ. Из определения вытекают признаки преступления:

- Преступление всегда представляет собой **деяние**, которое может быть осуществлено в форме действия или бездействия. Это всегда поведение, деятельность конкретного человека. Намерения, цели, ради осуществления которых человек не предпринимает действий, не относятся к области уголовно-правового регулирования, поскольку не создают общественной опасности причинения вредных последствий.

- **Противоправность** свидетельствует о том, что лицо, совершившее преступление, нарушило запрет, содержащийся в уголовно-правовой норме. В случае совершения лицом деяния, не предусмотренного уголовным законом, оно не может считаться преступлением даже в случае пробела в законе.

- **Общественная опасность** означает, что деяние причиняет или создает угрозу причинения вреда общественным отношениям, охраняемым уголовным законом.

- **Виновность** предполагает определенное психическое отношение лица к своему поведению и его последствиям.

- **Наказуемость** – возможность назначения наказания за совершение каждого преступления, угрозу наказанием при нарушении уголовно-правовой нормы.

УК 1996 года впервые на законодательном уровне произвел классификацию преступлений в зависимости от характера и степени общественной опасности деяния. Статья 15 выделила следующие категории преступлений: небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает трех лет лишения свободы. Например, побои (ст. 116 УК), оставление в опасности (ст. 125), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156), неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272), убийство при превышении мер необходимой обороны, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта.

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния с наказанием более двух лет лишения свободы. Например, кража (ч. 1 ст. 158), нарушение авторских и смежных прав (ч. 2 ст. 146), вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ч. 1, 2 ст. 151), незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельности (ст. 235), истязание, половое сношение с лицом, не достигшим 16 лет, и др.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает 10 лет лишения свободы. Например, массовые беспорядки (ст. 212), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ч. 1 ст. 111), терроризм (ч. 1 ст. 205), вынесение заведомо неправосудного приговора суда к лишению свободы или повлекшее иные тяжкие последствия (ч. 2 ст. 305), разбой, похищение человека, изнасилование и др.

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых в УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание. Например, убийство (ст. 105), государственная измена (ст. 275), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277), диверсия (ст. 281), геноцид, экоцид и др.

Отнесение деяния, совершенного лицом, к той или иной категории может иметь такие правовые последствия, как определение вида рецидива (ст. 18), наказуемость приготовления к преступлению (ч. 2 ст. 30), определение режима отбывания наказания в виде лишения свободы (ст. 58), влияние на определение порядка назначения наказания по совокупности преступлений (ст. 69), на правила отмены условного осуждения (ст. 74), на освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75), примирением с потерпевшим (ст. 76), изменением обстановки (ст. 77), истечением сроков

давности (ст. 78), на правила условно-досрочного освобождения от отбывания наказания (ст. 79), замены неотбытой части наказания более мягким (ст. 80), отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82), освобождения от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83), погашения судимости (ст. 86), а также влияет на применение принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90), освобождение от наказания (ст. 92), применение условно-досрочного освобождения от отбывания наказания (ст. 93), определение сроков давности (ст. 94) и сроков погашения судимости (ст. 95).

Под составом преступления понимается совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление. Это: объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона преступления.

Объект преступления – это те охраняемые уголовным законом общественные отношения, на которые посягает общественно опасное и уголовно наказуемое деяние. С объектом преступления тесно связаны предмет посягательства и личность потерпевшего. Предмет преступления – это физический предмет материального мира или интеллектуальная ценность, на которые оказывается непосредственное воздействие при совершении преступления. Под потерпевшим понимается физическое лицо (человек), которому преступлением причиняется имущественный, физический или моральный вред. Предмет преступления и потерпевший входят в составы не всех, а лишь некоторых преступлений.

Вторым элементом состава преступления является группа юридических признаков, характеризующих объективную сторону преступления. Она означает внешнее проявление преступления в реальной действительности, т.е. его физическую сторону, которая может непосредственно восприниматься с помощью органов чувств человека: преступление можно видеть, слушать, чувствовать и т.д. Объективная сторона складывается из целого комплекса признаков: запрещенное уголовным законом деяние, его общественно опасные последствия, причинная связь между ними, а также время, место, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления. Деяние – это необходимый признак всякого преступления, а остальные признаки законодатель использует при описании не всех, а лишь некоторых преступлений. Деяние может выступать в двух формах: преступного действия и преступного бездействия. Преступное действие – это акт активного общественного поведения, запрещенного уголовным законом. Например, нанесение рукой или каким-либо предметом телесного повреждения, кража и т.д. Преступное бездействие – это акт запрещенного уголовным законом пассивного общественно опасного поведения, т.е. несовершение лицом таких действий, которое оно должно было совершить для предотвращения вредных

последствий. Например, оставление в опасности, неоказание помощи больному и т.п.

Субъект преступления – это лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние и в соответствии с законом способное нести за него уголовную ответственность. Ее могут нести только вменяемые физические лица, достигшие возраста, установленного законом. По общему правилу уголовная ответственность наступает с 16 лет, а за некоторые преступления – с 14 лет (это: убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, кража, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах, терроризм, захват заложника, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, вандализм, хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения). При описании ряда конкретных преступлений законодатель включает в характеристику субъекта этих преступлений и некоторые дополнительные признаки, касающиеся гражданства, должностного положения, пола, отношения к воинской обязанности и др.

Субъективная сторона преступления – это психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением преступления. Содержание субъективной стороны преступления характеризуется такими юридическими признаками, как вина, мотив и цель. Вина в форме умысла или неосторожности – это основной признак субъективной стороны, он необходим для характеристики любого преступления. Мотив и цель – факультативные признаки, они включаются законодателем в состав не всех, а только некоторых преступлений.

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления.

Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий

своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Раздел 6.3. Обстоятельства, исключающие преступность деяния

Обстоятельства, исключающие преступность деяния: необходимая оборона, причинение вреда при задержании преступника, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа и распоряжения.

Необходимая оборона – причинение физического или имущественного вреда посягающему лицу при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества и государства.

Посягательство должно быть общественно опасным и реальным. Защита от мнимого посягательства (мнимая оборона) будет приравнена к необходимой обороне, если лицо добросовестно заблуждалось (имело реальные основания). Если посягательство не было сопряжено непосредственной угрозой жизни, необходимо соблюдать пределы необходимой обороны.

Задержание преступника – происходит после окончания общественно опасного посягательства. Важное условие – виновное лицо отказывается от добровольной сдачи властям. Цель – доставление органам власти и пресечение возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

Крайняя необходимость, т.е. устранение опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости. Превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный.

Физическое и психическое принуждение – если лицо не могло руководить своими действиями (Возможны сложности определения).

Обоснованном риске для достижения общественно полезной цели. Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Риск не признается обоснованным, если он

заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

Исполнении приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность.

Раздел 6.4. Виды преступлений

Виды преступлений описаны в Особенной части УК РФ:

1. Преступления против личности: убийство; причинение телесных повреждений; клевета, оскорбление; изнасилование; торговля несовершеннолетними и т.д.

2. Преступления в сфере экономики: кража, грабеж, разбой, вымогательство; незаконное предпринимательство, незаконная банковская деятельность; фиктивное банкротство и т.д.

3. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка: терроризм, захват заложника; хулиганство; вовлечение в занятие проституцией; жестокое обращение с животными; незаконная охота и т.д.

4. Преступления против государственной власти: государственная измена; шпионаж; диверсия; дача взятки, получение взятки; неуважение к суду и т.д.

5. Преступления против военной службы: неисполнение приказа; дезертирство; оскорбление военнослужащего и т.д.

6. Преступления против мира и безопасности человечества: геноцид; экоцид; наемничество и т.д.

В качестве примера можно рассмотреть состав такого преступления, как убийство. Под убийством понимается умышленное причинение смерти другому человеку, и наказывается оно по общему правилу лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет.

Квалифицированное убийство:

- двух или более лиц;
- лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника;
- женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;
- совершенное с особой жестокостью;
- совершенное обще опасным способом;
- совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

- из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом;
- из хулиганских побуждений;
- с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера;
- по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести;
- в целях использования органов или тканей потерпевшего;
- совершенное неоднократно,
- и наказываются подобные деяния лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

Убийство матерью новорожденного ребенка во время или сразу же после родов, а равно убийство матерью новорожденного ребенка в условиях психотравмирующей ситуации или в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, наказывается ограничением свободы на срок до трех лет или лишением свободы на тот же срок. Убийство двух или более лиц, совершенное в состоянии аффекта, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Рассматривая такой институт уголовного права как хищение, следует отметить, что под хищением в статьях Уголовного кодекса РФ понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Значительный ущерб гражданину определяется с учетом его имущественного положения, но не может составлять менее пятикратного минимального размера оплаты труда, установленного законодательством Российской Федерации на момент совершения преступления.

Крупным размером признается стоимость имущества, в пятьсот раз превышающая минимальный размер оплаты труда, установленный законодательством Российской Федерации на момент совершения преступления.

Кража, то есть тайное хищение чужого имущества, наказывается штрафом в размере от пятидесяти до двухсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года,

либо арестом на срок от двух до четырех месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием, - наказывается штрафом в размере от двухсот до семисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до семи месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Грабеж, то есть открытое хищение чужого имущества, наказывается исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до четырех лет.

Разбой, то есть нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой. Отдельные составы образуют вымогательство и хищение предметов, имеющих особую ценность.

Раздел 6.5. Наказание. Система, виды, назначение наказаний

Наказание – это мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод этого лица. Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. УК РФ 1996 года предусматривает одновременно две системы наказаний: 1) основную, или полную (для взрослых); 2) дополнительную или усеченную (для несовершеннолетних).

Основная, или полная, система наказаний включает двенадцать видов (ст.44): 1) штраф; 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 3) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; 4) обязательные работы; 5) исправительные работы; 6) ограничение по военной службе; 7) ограничение свободы; 8) арест; 9) содержание в дисциплинарной воинской части; 10) лишение свободы на определенный срок; 11) пожизненное лишение свободы; 12) смертная казнь.

Штраф представляет собой денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК. Он устанавливается в размере от 2 500 до 1 000 000 рублей, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет (этот штраф рассчитан, как правило, на хорошо обеспеченные слои населения, имеющие достаточно высокие заработки

или иные доходы). Штраф назначается судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения лица, виновного в его совершении. Штраф может применяться в качестве как основного, так и дополнительного наказания. Предусматривается также штраф в рассрочку до трех лет.

В случае неуплаты осужденным штрафа в установленный срок взыскание производится судебным исполнителем в принудительном порядке, в том числе и путем обращения взыскания на имущество осужденного. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного штрафа.

Под лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью уголовным законом понимается запрещение занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Это наказание устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. Такое наказание предусмотрено в качестве основного, например, за невыплату заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат; воспрепятствование законной предпринимательской деятельности; уклонение от уплаты налогов или страховых взносов в государственные внебюджетные фонды с организации; злоупотребление должностными полномочиями; превышение должностных полномочий. В качестве дополнительного: за заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей; неоказание помощи больному; незаконное помещение в психиатрический стационар; нарушение правил охраны труда и др.

При осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного суд может **лишить его специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград**. Но это не обязанность, а право суда.

Уголовное наказание в виде **обязательных работ** состоит в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями. Обязательные работы устанавливаются на срок от 60 до 240 часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

Обязательные работы применяются только в качестве основного наказания. Они предусматриваются, как правило, за совершение преступлений небольшой тяжести. Например, умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115), оскорбление (ст. 130), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177), незаконное использование товарного знака (ст. 180).

Учитывая возможный характер и тяжесть обязательных работ, они не назначаются лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным

женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Уголовное наказание в виде **исправительных работ** состоит в принудительном привлечении осужденного к труду, если у него нет основного места работы, на определенный приговором суда срок с удержание в доход государства установленной судом доли заработка.

Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от 5 до 20 %.

Исправительные работы применяются только в качестве основного наказания, предусмотренного уголовным законом за совершение преступлений небольшой и средней тяжести. Например, за умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115), оставление в опасности (ст. 125), клевету (ч. 1, 2 ст. 129), воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 141), кражу (ч. 1 ст. 158), незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ч. 1 ст. 191), загрязнение атмосферы (ч. 1, 2 ст. 251).

Уголовное наказание в виде **ограничения по военной службе** состоит в лишении возможности повышения в должности и воинском звании осужденных военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, с одновременным удержанием в доход государства установленной приговором суда части их денежного содержания.

Во время отбывания ограничения по военной службе осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. Ограничение по военной службе назначается на срок от трех месяцев до двух лет. Из денежного содержания осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20 %. Ограничение по военной службе применяется только в качестве основного наказания.

Уголовное наказание в виде **ограничения свободы** заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора 18-летнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Осужденные, отбывающие наказание в исправительных центрах, вправе иметь при себе денежные средства и распоряжаться ими, приобретать, хранить и использовать все предметы, изделия, вещества, за некоторым исключением. Осужденным к ограничению свободы разрешается заочно обучаться в учреждениях среднего и высшего профессионального образования, расположенных в пределах территории субъекта РФ по месту отбывания наказания.

Осужденные обязаны: выполнять Правила внутреннего распорядка исправительных учреждений; работать там, куда они направлены администрацией исправительного центра; постоянно находиться в пределах

исправительного центра, не покидать его без разрешения администрации; проживать в специально предназначенных для осужденных общежитиях и не покидать их в ночное время без разрешения администрации исправительного центра; участвовать без оплаты труда в работах по благоустройству зданий и территории исправительного центра; постоянно иметь при себе вместо паспорта документ установленного образца, удостоверяющий личность осужденного. Осужденные могут быть подвергнуты обыску.

Осужденные, как правило, привлекаются к тяжелому неквалифицированному труду. Поэтому, в соответствии с законодательством, к такому труду не могут привлекаться несовершеннолетние, инвалиды первой и второй группы, беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до 14 лет, пенсионеры, военнослужащие по призыву.

Ограничение свободы назначается: 1) лицам, осуждаемым за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, – на срок от одного года до трех лет; 2) лицам, осуждаемым за преступления, совершенные по неосторожности – на срок от одного года до пяти лет. Ограничение свободы применяется, например, за причинение смерти по неосторожности (ч. 1, 2 ст. 109), причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113), уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ч. 2 ст. 168), приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ч. 2 ст. 175), прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения.

Уголовное наказание в виде **ареста** заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Арест является разновидностью лишения свободы на краткие сроки. Строгость изоляции состоит в том, что на осужденных к аресту распространяются условия содержания, установленные для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьмах. Однако в отличие от тюремного режима осужденным к аресту не предоставляются свидания, за исключением свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи, не разрешается получение посылок, передач и бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону. Общее и профессиональное образование, профессиональная подготовка осужденных не осуществляются, передвижение без конвоя не разрешается.

Кратковременность ареста выражается в том, что этот вид наказания устанавливается взрослым на срок от одного до шести месяцев, а несовершеннолетним в возрасте от 16 до 18 лет на срок от одного до четырех месяцев. Арест установлен уголовным законом только в качестве основного наказания за преступления небольшой или средней тяжести. Например, умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112), умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115), побои (ст. 116), угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119), клевету

(ч. 2, 3 ст. 129), воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 148), хулиганство (ч.1 ст. 213) и др. Арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет. Наказание в виде ареста исполняется в арестных домах и отбывается по месту осуждения.

Уголовное наказание в виде **содержания в дисциплинарной воинской части** назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Оно состоит в направлении осужденного военнослужащего в дисциплинарную воинскую часть, отличающуюся от других воинских частей специальным режимом содержания осужденных военнослужащих, а также распространяющимися на них правоограничениями, не связанными с режимом содержания.

Содержание осужденных военнослужащих в дисциплинарной воинской части состоит в отбывании наказания в отдельных дисциплинарных батальонах или отдельных дисциплинарных ротах. Осужденные привлекаются только для несения внутренней службы в качестве дневальных по дисциплинарной роте и рабочих в столовой.

Все осужденные находятся на положении солдат или матросов, носят единые установленные для данной дисциплинарной воинской части форму одежды и знаки различия. Хранение при себе денег, ценных бумаг и иных ценностей, а также предметов, указанных в специальном перечне, не допускается. Получение осужденными свиданий, посылок, передач и бандеролей ограничено. Передвижение осужденных за пределами дисциплинарной воинской части разрешается только строем в составе отделения или взвода под охраной вооруженного караула. Дисциплинарная воинская часть размещается отдельно от других воинских частей гарнизона и имеет вооруженную охрану. Из заработной платы, начисленной осужденным, 50 % перечисляется на счет дисциплинарной воинской части для решения вопросов совершенствования ее функционирования, а оставшаяся часть поступает на лицевые счета осужденных.

Содержание в дисциплинарной воинской части устанавливается только в качестве основного наказания на срок от 3 месяцев до 2 лет. Устанавливается данный вид наказания, например, за: неисполнение приказа (ч. 1 ст. 332), нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ч. 1 ст. 335), оскорбление военнослужащего (ст. 336), нарушение правил несения боевого дежурства (ч. 1 ст. 340), утрата военного имущества (ст. 348) и др.

Уголовное наказание в виде **лишения свободы** заключается в изоляции осужденного от общества на определенный приговором суда срок путем направления его в колонию-поселение или помещения в исправительную

колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму, а лиц, осужденных к лишению свободы, не достигших к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, – в воспитательные колонии общего или усиленного режима.

Осужденный к лишению свободы не вправе покидать учреждение, где отбывает наказание, количество его свиданий с родственниками и иными лицами, получаемых посылок, передач и бандеролей, а также телефонных разговоров ограничено. Получаемая и отправляемая осужденным корреспонденция подвергается цензуре, посылки, передачи и бандероли – досмотру, телефонные разговоры осужденных контролируются персоналом учреждений. Однако осужденным разрешается прослушивание радиопередач, просмотр кинофильмов, телепередач. Осужденным разрешается приобретать литературу, без ограничения подписываться на газеты и журналы.

Лишение свободы используется только в качестве основного наказания и устанавливается на срок от двух месяцев до 20 лет. Если происходит частичное или полное сложение сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений, максимальный срок лишения свободы не может быть более 25 лет, а по совокупности приговором – более 30 лет.

Уголовное наказание в виде **пожизненного лишения свободы** устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Пожизненное лишение свободы состоит в бессрочной изоляции осужденного от общества. Но, лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы.

Как альтернатива смертной казни пожизненное лишение свободы может быть назначено судом только за совершения пяти особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, т.е. за квалифицированное убийство (ч. 2 ст. 105), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277), посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317), геноцид (ст. 357).

Уголовное наказание в виде **смертной казни** является по российскому уголовному закону исключительной мерой наказания, которая может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь.

Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

Уголовным законом предусмотрено, что смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

Большинство наказаний взаимозаменяемы, поэтому, если лицо, злостно уклоняется от его исполнения, происходит замена данного наказания на более строгое, в определенной пропорции. Например, один день лишения свободы равен 3 дням исправительных работ.

Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК и с учетом положений Общей части УК. При назначении вида и размера наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление виновного и условия жизни его семьи. Обстоятельствами, смягчающими наказание, являются:

а) Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств.

б) Несовершеннолетие виновного.

в) Беременность.

г) Наличие малолетних детей у виновного.

д) Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания.

е) Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости.

ж) Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения.

з) Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для совершения преступления.

и) Явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления.

к) Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Перечень смягчающих обстоятельств не является исчерпывающим (в отличие от перечня отягчающих обстоятельств).

К обстоятельствам, отягчающим наказание, относятся:

а) Рецидив преступлений.

б) Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления.

в) Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы лиц или преступного сообщества (преступной организации).

г) Особо активная роль в совершении преступления.

д) Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

е) Совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение.

ж) Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга.

з) Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного.

и) Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего.

к) Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения.

л) Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или общественного бедствия, а также при массовых беспорядках.

м) Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора.

н) Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

Раздел 6.6. Освобождение от уголовной ответственности и наказания

В ряде случаев, когда суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, возможно условное осуждение. Для проверки осужденного назначается испытательный срок (от 6 месяцев до 5 лет). При достойном поведении, когда осужденный доказал свое исправление, суд может досрочно отменить условное наказание со снятием судимости. При уклонении от исполнения возложенных обязанностей и совершения правонарушения – решение об отмене условного наказания сопровождается исполнением наказания, назначенного приговором суда.

Законодательство предусматривает освобождение от наказания:

- условно-досрочное освобождение (возможно только после отбытия определенной части наказания в зависимости от категории совершенного преступления);

- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (только после отбытия не менее одной трети срока наказания);

- освобождение от наказания в связи с болезнью (при появлении психического расстройства суд может назначить принудительные меры медицинского характера);

- отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (до достижения детьми 14-летнего возраста);

- освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (два года при осуждении за преступление небольшой тяжести; шесть лет – средней тяжести; 10 лет – тяжкое преступление; 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление).

Кроме того, Государственная Дума в отношении индивидуально не определенного круга лиц может объявить амнистию. Помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенного лица.

Лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Судимость погашается:

а) в отношении лиц, условно осужденных, - по истечении испытательного срока;

б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказания, чем лишение свободы, - по истечении одного года после отбытия наказания;

в) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, - по истечении трех лет после отбытия наказания;

г) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, - по истечении 6 лет после отбытия наказания;

д) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, - по истечении 8 лет после отбытия наказания.

Если осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости начисляется, исходя из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний.

Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Охарактеризуйте предмет уголовного права.
- 2) Раскройте содержание принципов законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма.
- 3) Какие признаки преступления можно выделить из его определения?

- 4) Что такое состав преступления? Назовите его основные элементы.
- 5) Назовите формы вины.
- 6) Назовите признаки добровольного отказа от доведения преступления до конца.
- 7) Назовите признаки и формы соучастия.
- 8) Каковы условия правомерности необходимой обороны?
- 9) Проведите разграничение между физическим и психическим принуждением к совершению преступления.
- 10) Какие виды наказаний предусмотрены уголовным правом РФ?
- 11) Как соотносятся меры уголовного наказания и принудительного лечения?
- 12) Охарактеризуйте преступления в сфере информационных технологий.

Тема 7. Экологическое право РФ

Понятие, предмет, метод и принципы экологического права, источники экологического права.

Право собственности на природные ресурсы, право природопользования и его виды.

Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

Раздел 7.1. Понятие, предмет, метод и принципы экологического права. Источники экологического права

Экологическое право можно определить как совокупность правовых норм, регулирующих общественные (экологические) отношения в сфере взаимодействия общества и природы в интересах сохранения и рационального использования окружающей природной среды для настоящих и будущих поколений.

Самостоятельность отрасли права определяется наличием своего предмета правового регулирования, а именно специфическими общественными отношениями, на упорядочение которых направлены нормы права, а также метода правового регулирования.

Предметом экологического права являются общественные отношения в области взаимодействия общества и окружающей среды. Данные общественные отношения, таким образом, и сам предмет экологического права делятся на три составные части:

1) природоохранное право (или природоохранительное право), которое регулирует общественные отношения по поводу охраны экологических систем и комплексов, общих природоохранных правовых институтов, решения концептуальных вопросов всей окружающей среды. Назначением этой части является обеспечение регулирования всего природного дома, естественного жилища людей в комплексе;

2) природоресурсное право, которое регулирует общественные отношения по предоставлению отдельных природных ресурсов в пользование, а также вопросы их охраны и рационального использования – земли, ее недр, вод, лесов, животного мира и атмосферного воздуха;

3) нормы других самостоятельных отраслей права, обслуживающие общественные отношения, связанные с охраной окружающей среды, объединяемые задачей защиты окружающей среды (нормы административного права, уголовного права, нормы международного права).

Методом экологического права является способ воздействия на общественные отношения. Выделяются следующие методы:

- экологизации (проявление общеэкологического подхода ко всем без исключения явлениям общественного бытия, проникновение глобальной задачи охраны окружающей среды во все сферы общественных отношений, регулируемые правом);

- административно-правовой и гражданско-правовой (первый исходит из неравного положения субъектов права – из отношений власти и подчинения, второй основан на равенстве сторон, на экономических инструментах регулирования);

- историко-правовой и прогностический (обоснование надежности принимаемых правовых и экономических мер, возможно, с учетом социальных

и иных изменений, недопущение повторения ошибок, знание будущих состояний, процессов и явлений).

Система экологического права – это совокупность институтов экологического права, расположенных в определенной последовательности.

Объектами экологического права является то, по поводу чего совершается правовое регулирование. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» относит к объектам охраны окружающей среды:

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

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

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

Источники экологического права: международные документы, Конституция РФ; конституционные законы; федеральные законы; акты Президента РФ (указы, распоряжения); акты Правительства РФ (постановления, распоряжения); нормативные правовые акты федеральных министерств и ведомств. Законодательство субъектов РФ: конституции, уставы субъектов РФ; законы субъектов РФ; акты глав субъектов РФ; акты органов исполнительной власти субъектов РФ; акты местного самоуправления.

Конституция РФ. Нормы Конституции РФ можно разбить на две группы: первая – непосредственно посвященная экологическим отношениям, вторая – опосредованно участвующая в их регулировании. К первой относятся ст. 9, 36, 42, 58, 72; ко второй – ст. 1, 2, 7, 8, 17-19, 45-48, 57. Согласно Конституции РФ каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам, которые являются основой устойчивого развития, жизни и деятельности народов, проживающих на территории Российской Федерации.

Среди относящихся к экологическому праву законов России нужно отметить Федеральный закон «Об охране окружающей среды».

Он определяет правовые основы государственной политики в области охраны окружающей среды, обеспечивающие сбалансированное решение социально-экономических задач, сохранение благоприятной окружающей среды, биологического разнообразия и природных ресурсов в целях удовлетворения потребностей нынешнего и будущих поколений, укрепления правопорядка в области охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности.

Этот Закон регулирует отношения в сфере взаимодействия общества и природы, возникающие при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанной с воздействием на природную среду как важнейшую составляющую окружающей среды, являющуюся основой жизни на Земле, в пределах территории Российской Федерации, а также на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

Данный Закон содержит понятия, являющиеся основными понятиями экологического права, и основные принципы охраны окружающей среды, объекты охраны окружающей среды. Законом установлены полномочия органов государственной власти РФ и субъектов РФ в сфере отношений, связанных с охраной окружающей среды, полномочия органов местного самоуправления, права и обязанности граждан, общественных объединений и иных некоммерческих объединений в области охраны окружающей среды. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» определил методы экономического регулирования в области охраны окружающей среды, определил нормативы в области охраны окружающей среды и порядок их установления: нормативы качества окружающей среды, нормативы допустимого воздействия на окружающую среду, нормативы допустимых выбросов и сбросов веществ и микроорганизмов, нормативы образования отходов производства и потребления и лимиты на их размещение, нормативы допустимых физических воздействий на окружающую среду, нормативы допустимого изъятия компонентов природной среды, нормативы допустимой антропогенной нагрузки на окружающую среду. Законом установлены требования в области охраны окружающей среды при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, условия охраны редких и находящихся под угрозой исчезновения растений, животных и других организмов, зеленого фонда городских и сельских поселений, редких и находящихся под угрозой исчезновения почв, задачи государственного экологического мониторинга и экологического контроля. Отдельные главы Закона посвящены научным исследованиям в области охраны окружающей среды, основам формирования экологической культуры, ответственности за экологические правонарушения, международному сотрудничеству в области охраны окружающей среды.

Данный Закон имеет также немаловажное значение в вопросе соотношения экологического права с другими смежными отраслями права. Согласно его ст. 2 отношения, возникающие в области охраны окружающей среды как основы

жизни и деятельности народов, проживающих на территории Российской Федерации, в целях обеспечения их прав на благоприятную окружающую среду регулируются международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

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

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

22 августа 2004 г. Федеральным законом N 122-ФЗ «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием федеральных законов «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» и «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», а также Федеральным законом от 29 декабря 2004 г. «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в связи с расширением полномочий органов государственной власти субъектов Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, а также с расширением перечня вопросов местного значения муниципальных образований» были внесены изменения в Закон РФ «О недрах», Федеральный закон «Об особо охраняемых природных территориях», в Водный кодекс Российской Федерации, в Федеральный закон «Об экологической экспертизе», в Лесной кодекс Российской Федерации, в Федеральный закон «Об отходах производства и потребления», в Федеральный закон «Об охране атмосферного воздуха», в Федеральный закон «Об охране окружающей среды» и во многие другие законы. Изменения касались в первую очередь компетенции между федеральными, региональными органами государственной власти, а также органами местного самоуправления, в том числе в области охраны окружающей среды и природопользования.

Основные принципы экологического права:

- 1) соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду;

- 2) научно обоснованное сочетание экологических, экономических, социальных интересов человека, общества, государства;
- 3) ответственность органов власти всех уровней за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности;
- 4) платность природопользования и возмещение вреда;
- 5) независимость контроля в области охраны окружающей среды;
- 6) презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности.

Раздел 7.2. Право собственности на природные ресурсы. Право природопользования и его виды

Эксплуатация природных ресурсов осуществляется в рамках права собственности и права природопользования. По Конституции природные ресурсы могут находиться в любой форме собственности.

Право собственности устанавливается только в той мере, в какой природные объекты могут быть присвоены без их изъятия из окружающей среды (например, нет права собственности на атмосферный воздух, озоновый слой).

Провозглашается первичность государственной собственности, но усиливается значение частной собственности. Частная собственность на природные объекты имеет ограничения, но они интерпретируются противоречиво. Так, Конституция и ГК говорят о свободном осуществлении собственником природных ресурсов владения, пользования и распоряжения, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав других лиц.

Правомочие пользования является не только правом, но и обязанностью собственника, правомочие распоряжения также связано с целевым использованием природного объекта.

В государственной собственности находятся недра, водные объекты, лесной фонд, животный мир. Но пруды и обводненные карьеры могут находиться в муниципальной и частной собственности, идут споры о законности частной собственности на лесные участки, не входящие в лесной фонд.

Право природопользования – это институт экологического права, который представляет собой систему норм, регулирующих использование природных ресурсов, совокупность прав и обязанностей, возникающих в связи с использованием природных ресурсов. Речь идет о праве по использованию природных объектов и ресурсов для определенных целей, что относится в основном к праву природоресурсному.

В зависимости от основания как критерия для классификации выделяются разные виды права природопользования. Наиболее распространенной в науке экологического права выделяют следующую классификацию права природопользования в зависимости от требования по наличию разрешительной

документации: право общего природопользования и право специального природопользования.

Право общего природопользования представляет собой право использования природных ресурсов без получения разрешительных документов со стороны государства и иных уполномоченных лиц. Право специального природопользования представляет собой право использования природных ресурсов с обязательным получением соответствующих разрешительных документов. Так, к примеру, сбор грибов гражданами в лесу для личного пользования является общим правом природопользования, и для этого не требуется получения каких-либо документов, а вот использование земельного участка для строительства уже требует получения документов как на земельный участок, так и на возведение здания, строения, сооружения.

Существует еще одна распространенная классификация права природопользования в зависимости от использования природного объекта, природного ресурса: землепользование, лесопользование, недропользование, водопользование, пользование животным миром и т.д.

Можно выделить еще одну классификацию права природопользования. Так, общим критерием, объединяющим право природопользования отдельных природных ресурсов, является срок пользования ими. Таким образом, можно выделить постоянное право природопользования (без определенного срока) и срочное. Срочное делится на долгосрочное и краткосрочное. Выделяется также право ограниченного пользования чужим имуществом (сервитут). Так, существует лесной сервитут, водный сервитут, земельный сервитут.

Право природопользования тесно связано с понятием оборотоспособности природных ресурсов. В соответствии со ст. 129 Гражданского кодекса РФ оборотоспособностью является возможность объекта гражданского права свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому. Земля и другие природные ресурсы, согласно данной статье, могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

Объединяющим показателем для природных ресурсов и объектов является также понятие изъятых из оборота или ограниченных в обороте природных ресурсов. Изъятие из оборота подразумевает невозможность прежде всего находиться в частной собственности, ограничение в обороте подразумевает совершение ограниченной возможности по совершению и сделок и возможностью находиться в частной собственности только при прямом указании на то в законе.

Большинство природных объектов и ресурсов, предоставляемых в пользование, относится к недвижимости. Так, в соответствии с п. 1 ст. 130 Гражданского кодекса РФ к недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. Для недвижимости

законодателем закреплено возникновение права только после осуществления государственной регистрации права на недвижимое имущество. Возникновение таких прав, ограничение этих прав, переход и прекращение права подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре учреждениями юстиции. Указанные действия осуществляются в рамках специального Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Раздел 7.3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Система мер, направленная на предотвращение, выявление и пресечение нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, обеспечение соблюдения субъектами хозяйственной и иной деятельности требований, в том числе нормативов и нормативных документов, в области охраны окружающей среды, является контролем в области охраны окружающей среды (экологическим контролем). Выделяются следующие виды экологического контроля: государственный, производственный, муниципальный, общественный.

Выделяют также общий экологический контроль, осуществляемый высшими органами государственной власти и управления, и специальный – проводимый органами, уполномоченными в области охраны окружающей среды.

Любой из указанных видов контроля должен проводиться в целях:

- обеспечения соответствующими органами, юридическими и физическими лицами исполнения законодательства в области охраны окружающей среды;
- соблюдения требований, в том числе нормативов и нормативных документов, в области охраны окружающей среды;
- обеспечения экологической безопасности.

Для определения объектов хозяйственной и иной деятельности, природных объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому контролю, был принят Правительством РФ в рамках постановления от 29 октября 2002 г. № 777 Перечень должностных лиц федерального органа исполнительной власти, осуществляющих федеральный государственный экологический контроль (федеральные государственные инспектора в области охраны окружающей среды).

Права, обязанности и ответственность государственных инспекторов в области охраны окружающей среды определены в ст. 66 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Среди них можно выделить следующие: посещать в целях проверки организации, объекты хозяйственной и иной деятельности независимо от форм собственности, в том числе объекты, подлежащие государственной охране, оборонные объекты, объекты гражданской обороны, знакомиться с документами и иными необходимыми для осуществления государственного экологического контроля материалами;

проверять соблюдение нормативов, государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды, работу очистных сооружений и других обезвреживающих устройств, средств контроля, а также выполнение планов и мероприятий по охране окружающей среды; проверять соблюдение требований, норм и правил в области охраны окружающей среды при размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, эксплуатации и выводе из эксплуатации производственных и других объектов; приостанавливать хозяйственную и иную деятельность юридических лиц и физических лиц при нарушении ими законодательства в области охраны окружающей среды; привлекать к административной ответственности лиц, допустивших нарушение законодательства в области охраны окружающей среды; иные определенные законодательством полномочия.

Экологический контроль является одним из средств управления охраной окружающей среды. Основные признаки государственного экологического контроля следующие:

- 1) осуществляется от имени государства;
- 2) осуществляется специально уполномоченными на то органами и должностными лицами;
- 3) носит вне- и надведомственный характер;
- 4) представляет собой одну из функций государственного экологического управления;
- 5) сопряжен с применением в необходимых случаях мер административного принуждения.

Производственный экологический контроль согласно Федеральному закону «Об охране окружающей среды» (ст. 67) осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблюдения требований в области охраны окружающей среды, установленных законодательством в области охраны окружающей среды. Субъекты хозяйственной и иной деятельности обязаны предоставлять сведения об организации производственного экологического контроля в органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, осуществляющие соответственно государственный и муниципальный контроль в порядке, установленном законодательством.

Производственный экологический контроль, как правило, осуществляется экологической службой юридических хозяйствующих лиц и субъектов. Данный вид контроля включает проверку выполнения планов по охране окружающей среды, в том числе предусматривающих совершенствование технологий и улучшение качества продукции, соблюдение экологических правил, стандартов и нормативов производственной деятельности, строительства природоохранных объектов, проведения работ по рекультивации нарушенных земель, устранение иных негативных последствий производственной деятельности.

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) производится на территории муниципального образования органами местного самоуправления или уполномоченными ими органами в соответствии с законодательством РФ и в порядке, установленном нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль) осуществляется в целях реализации права каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Общественный экологический контроль осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством. Результаты общественного экологического контроля, представленные в органы государственной власти РФ, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, подлежат обязательному рассмотрению в порядке, установленном законодательством.

По законодательству РФ общественный экологический контроль может осуществляться в различных формах: а) общественные слушания и их специфическая форма – парламентские слушания; б) референдумы; в) общественная экологическая экспертиза; г) обращения в средства массовой информации; д) направление жалоб, заявлений, исков в правоохранительные органы и суд.

Деяния, представляющие собой повышенную общественную опасность, входят в составы экологических преступлений, за которые установлена уголовная ответственность уголовным законодательством РФ. Уголовная ответственность может наступить не только за оконченное преступление, но и за попытку его совершения, за приготовление и покушение на преступление.

Объект экологического преступления – компонент природной среды, связанный с окружающим миром, в том числе рассматриваемый как объект собственности или хозяйствования.

Перечень экологических преступлений:

1. Статья 248 УК РФ – нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами. Для применения данной статьи обязательным условием является наличие следующих негативных последствий: причинение вреда здоровью человека; распространение эпидемий или эпизоотий; иные тяжкие последствия, в том числе наступление по неосторожности смерти человека.

2. Статья 249 УК РФ – нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений. Названная статья признает уголовно наказуемыми деяния, выразившиеся в нарушении ветеринарных правил, повлекшие по неосторожности распространение эпизоотий или иные тяжкие последствия; нарушение правил, установленных

для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия. Эпизоотия – это массовое заражение и заболевание среди животных, способное быстро распространяться и охватывать поголовье животных на больших территориях.

3. Статья 257 УК РФ – нарушение правил охраны рыбных запасов. Преступность этого деяния заключается в производстве лесосплава, строительстве мостов, дамб, транспортировке древесины и другой лесной продукции с лесосек, осуществлении взрывных и иных работ, а равно эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов, если эти деяния повлекли: массовую гибель рыбы или других водных животных; уничтожение в значительных размерах кормовых запасов; иные тяжкие последствия.

К иным тяжким последствиям относятся уничтожение мест нереста; нарушение экологического равновесия биосистемы; крупные убытки, связанные с восстановлением качества природной среды и численности водных животных.

4. Статья 259 УК РФ – уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ. Критическим местообитанием является территория в определенных границах (водоема, леса, урочища, болота и т.п.), на которой обитают популяции каких-либо занесенных в Красную книгу животных или растений и которая находится в состоянии, близком к невозможному для обитания на ней этих организмов.

5. Статья 262 УК РФ – нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов. Главное отличие данного состава от состава административного правонарушения – причинение значительного ущерба. При этом значительность ущерба зависит от конкретных обстоятельств и определяется при рассмотрении дела с учетом: категорий особо охраняемых природных территорий и объектов; их экономической и социальной значимости; тяжести причиненного вреда; способности природного ресурса к самовосстановлению; стоимости истребленных, поврежденных компонентов природной среды, исчисленной по соответствующим методикам и таксам; их количества и других обстоятельств, повлекших вредные последствия.

6. Статья 246 УК РФ – нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ. Преступность данного деяния заключается в нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов лицами, ответственными за соблюдение этих правил, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия.

7. Статья 247 УК РФ – нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов. Сущность данного деяния – производство запрещенных видов опасных отходов, транспортировка, хранение, захоронение, использование или иное обращение радиоактивных, бактериологических,

химических веществ и отходов с нарушением установленных правил, если эти деяния: создали угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среды; повлекли загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных; были совершены в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации; повлекли по неосторожности смерть человека либо массовое заболевание людей.

8. Статья 250 УК РФ – загрязнение вод. Статья предусматривает наступление уголовной ответственности за загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств, если эти деяния: повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству; повлекли причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных; были совершены на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации; повлекли по неосторожности смерть человека.

9. Статья 251 УК РФ – загрязнение атмосферы. Данная статья признает преступлением нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или нарушение эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если эти деяния повлекли: загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха; по неосторожности причинение вреда здоровью человека; по неосторожности смерть человека.

10. Статья 254 УК РФ – порча земли. Преступность этого деяния заключается в отравлении, загрязнении или иной порче земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, если они:

- повлекли причинение вреда здоровью человека или окружающей среде;
- совершены в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации;
- повлекли по неосторожности смерть человека.

Отравление почвы есть насыщение ее ядохимикатами или ядовитыми (токсичными) продуктами хозяйственной деятельности, в результате чего земля становится опасной для здоровья людей, животных, насекомых, растений и иных организмов и использование ее может вызвать их гибель.

11. Статья 255 УК РФ – нарушение правил охраны и использования недр. Данный состав преступления образуют нарушения правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых, если эти

деяния повлекли причинение значительного ущерба, при обязательном присутствии и наступлении неблагоприятных последствий.

12. Статья 258 УК РФ – незаконная охота. Деяния могут образовывать состав преступления как при наличии причиненного ущерба, так и по формальным признакам, к которым относятся применение запрещенных средств охоты, охота на запрещенные виды, охота в не предназначенных для этого местах. Преступлением является незаконная охота, если она совершена:

- с причинением крупного ущерба;
- с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей;
- в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена;
- на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

13. Статья 260 УК РФ – незаконная порубка деревьев и кустарников. Преступный характер заключается в:

незаконной порубке, а равно повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы либо в особо защитных участках лесов всех групп, а также деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к порубке, если эти деяния совершены в значительном размере; незаконной порубке, а равно повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: неоднократно; лицом с использованием своего служебного положения; в крупном размере.

Значительным признается исчисленный по установленным таксам ущерб, в двадцать раз превышающий минимальный размер оплаты труда. Крупным ущерб признается, если он превышает минимальный размер оплаты труда в двести раз.

14. Статья 261 УК РФ - уничтожение или повреждение лесов. Согласно данной статье преступлением является уничтожение или повреждение лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд: в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности; путем поджога или иным общепасным способом; в результате загрязнения вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами.

Экологическими преступлениями также являются составы следующих статей: загрязнение морской среды – ст. 252 УК РФ; нарушение законодательства РФ о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне РФ – ст. 253 УК РФ; незаконная добыча водных животных и растений – ст. 256 УК РФ.

И ряд других, предусмотренных гл. 24 УК РФ – преступления против общественной безопасности; гл. 25 УК РФ – преступления против здоровья населения и общественной нравственности; гл. 34 УК РФ – преступления против мира и безопасности человечества.

Субъектами уголовной ответственности за экологические преступления могут быть только физические лица, достигшие 16-летнего возраста.

Санкции вышеуказанных статей предусматривают штрафы в различных размерах, ограничение свободы, исправительные работы, арест на различные сроки, лишение свободы, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Непосредственным объектом экологических преступлений являются охраняемые уголовным законом общественные отношения по использованию отдельных видов природных ресурсов и объектов, обеспечению правопорядка при осуществлении конкретных видов воздействия на окружающую среду, экологической безопасности населения и территорий, по сохранению состояния и качества окружающей среды и ее компонентов.

Предмет экологического преступления - окружающая среда в целом, ее компоненты, продукты человеческой деятельности, с помощью которых оказывается воздействие на окружающую среду.

Объективная сторона выражается посредством деяния (действие или бездействие), различных правил, преступных последствий и причиной связи между ними. Субъективная сторона – как умышленная, так и неосторожная вина.

Кроме уголовной может наступать и административная ответственность. Законодательство об административных правонарушениях состоит из КоАП РФ, и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов РФ об административных правонарушениях. КоАП РФ отдельно в Особенной части выделяет гл. 8 – административные правонарушения в области охраны окружающей природной среды и природопользования. Родовым объектом экологических правонарушений выступают общественные отношения по охране окружающей среды, по рациональному использованию природных ресурсов и обеспечению экологической безопасности. В специальной ст. 23.29 КоАП РФ определяет полномочия органов, осуществляющих государственный экологический контроль по рассмотрению дел об административных правонарушениях; в ст. 23.21 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов, осуществляющих государственный контроль за использованием и охраной земель; в ст. 23.22 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов, осуществляющих государственный геологический контроль, в ст. 23.23 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов, осуществляющих государственный контроль за использованием и охраной водных объектов; в ст. 23.24 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов, уполномоченных в области использования, охраны и защиты лесного фонда; в ст. 23.25 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов охраны территорий

государственных природных заповедников и национальных парков; в ст. 23.26 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов, уполномоченных в области охраны, контроля и регулирования использования объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, и среды их обитания; в ст. 23.27 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов рыбоохраны; в ст. 23.28 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов гидрометеорологии и мониторинга окружающей среды, в ст. 23.31 КоАП РФ определяет полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях органов государственного горного и промышленного надзора, а в ст. 28.3 определяет должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях.

Основные признаки, которые служат разграничением состава административного правонарушения от преступления, определены в УК РФ. Это повторность (ст. 260 п. 2), наличие умысла (ст. 258), крупный ущерб, причинение вреда здоровью людей, животным, сельскохозяйственному производству (ст. 248, 249, 252 УК и др.

К правонарушителям в области административного производства применяются следующие виды административных наказаний: штраф, предупреждение, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу. Наложение штрафа не освобождает виновных от обязанности возмещения причиненного вреда и устранения последствий административного правонарушения.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Какие общественные отношения составляют предмет экологического права?
- 2) Каковы особенности методов правового регулирования экологических правоотношений?
- 3) Кто является субъектом экологических правоотношений?
- 4) Охарактеризуйте право собственности на природные ресурсы.
- 5) Каковы особенности общего и специального природопользования?
- 6) Какие из природных объектов относятся к особо охраняемым?
- 7) Что такое экологические преступления?
- 8) Каковы особенности юридической ответственности за экологические правонарушения?

Тема 8. Административное право. Правовые основы защиты информации

Понятие, предмет и метод, система административного права.

Административное правонарушение и административная ответственность, порядок привлечения к административной ответственности.

Административно-правовой статус государственной службы в РФ.

Правовые основы защиты информации, нормативно-правовые акты в области защиты информации

Государственная тайна, коммерческая и служебная тайна.

Раздел 8.1. Понятие, предмет и метод, система административного права

Административное право – это отрасль права, регулирующая отношения в сфере государственного управления и устанавливающая ответственность за различные правонарушения, которые сопутствуют управленческой деятельности. Иногда даже административное право называют правом управленческим.

Административное право охватывает область управленческих отношений, которые необходимо отличать от других правоотношений, связанных с функционированием государственных органов. Это разграничение следует проводить по следующим признакам:

А) Управленческие отношения возникают в связи с реализацией закрепленной за органами исполнительной власти компетенции по регулированию различных сфер общественной жизни (обеспечения и соблюдения прав и свобод человека, защиты всех форм собственности, охрана природы, экология, промышленность, торговля и т.д.).

Б) Обязательным участником управленческих отношений являются органы исполнительной власти в соответствии с системой, определяемой Конституцией РФ (Правительство РФ, министерства, ведомства, государственные комитеты и т.д.).

В) Управленческие отношения складываются по поводу применения исполнительными органами властных полномочий, без которых такие органы не смогут осуществлять свои управленческие функции.

Предмет административного права представляет собой систему общественных отношений, регулируемых административно-правовыми нормами. Предмет административного права включает в себя пять составляющих его частей.

Во-первых, это общественные отношения, возникающие в процессе реализации исполнительной власти, осуществления государственного управления на всех его иерархических уровнях: от Президента РФ до

администрации государственных предприятий, учреждений и организаций. Здесь имеется в виду внешняя деятельность органов исполнительной власти, а именно, организация экономики, социально-культурной и административно-политической деятельности.

Во-вторых, это внутриорганизационные отношения всех государственных органов. Эти отношения охватывают информационно-аналитическую работу, делопроизводство, прием на работу, перемещение по службе, увольнение, дисциплинарную ответственность, поощрение, материально-техническое обеспечение и т.п. Вся эта деятельность носит вспомогательный, обеспечительный характер и регулируется нормами административного права.

В-третьих, к предмету административного права относится функционирование общегосударственного контроля, который осуществляется на территории всей РФ от имени государства. При этом контроль осуществляется в отношении всех государственных органов не только с точки зрения законности принимаемых актов и совершаемых действий, но и их целесообразности, чем коренным образом отличается от общего надзора органов прокуратуры. Меры, принимаемые общегосударственным контролем, носят дисциплинарный характер, включая отстранение нарушителей от работы и денежный начет.

В-четвертых, предмет административного права охватывает и деятельность судов и судей по рассмотрению дел об административных правонарушениях. Данные органы руководствуются Кодексом РФ об административных правонарушениях.

В-пятых, к предмету административного права могут быть отнесены общественные отношения, возникающие в деятельности общественных объединений, которым государство передало некоторые свои государственно-властные полномочия. Например, народным дружинам переданы некоторые полномочия государственных правоохранительных органов в сфере охраны общественного порядка, и народные дружинники могут осуществлять задержание нарушителей, составлять протоколы о правонарушениях.

Регулируя общественные отношения, административное право применяет определенные способы воздействия на их участников, используя метод властных предписаний, то есть императивный метод, предписывающий неукоснительное соблюдение требований, изложенных в административно-правовой норме. Он характеризуется состоянием подчиненности одной стороны (гражданин) воле другой стороны (должностное лицо), их юридическим неравенством, обязательностью исполнения и отсутствием возможности выбора.

Однако отношения господства и подчинения характеризуют взаимоотношения государственных органов и должностных лиц с гражданами или нижестоящими органами. Наряду с этим Кодекс РФ об административных правонарушениях обязывает граждан регулировать взаимоотношения в общественных местах самостоятельно с соблюдением и уважением прав и

свобод друг друга, на основе добровольного соглашения, взаимодействия, координации, договора.

Административно-правовые нормы (или источники административного права) содержатся в большом количестве нормативных актов. Это:

Конституция РФ, которая устанавливает, что административное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. В Конституции РФ устанавливается порядок формирования органов исполнительной власти, их компетенции.

Законодательные акты – законы, принимаемые Федеральным Собранием РФ (Закон «Об органах федеральной службы безопасности» от 22 февраля 1995 г.; «Об основах государственной службы в РФ» от 31 июля 1995 г. и др.).

Представительные органы субъектов РФ также могут принимать законодательные акты, содержащие нормы административного права.

Указы Президенты РФ, имеющие нормативный характер.

Постановления Правительства РФ, имеющие нормативный характер. Правительство своими постановлениями утверждает также различные уставы, положения, стандарты.

Приказы, постановления, министерств, агентств и служб РФ.

Законодательства республик в составе РФ, указы президентов, постановления правительств, акты министерств и ведомств этих республик.

Постановления и распоряжения глав администраций.

Акты органов местного самоуправления.

Нормативные акты руководителей государственных предприятий и учреждений.

Раздел 8.2. Административное правонарушение и административная ответственность

В РФ действует большое число различных юридически обязательных правил. Одни из них адресованы всем гражданам, другие – работникам тех или иных отраслей хозяйства и социально-культурной деятельности, третьи – должностным лицам, занимающим определенные должности. Это 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 и охраны окружающей среды, правила приобретения, учета, хранения и использования охотничьего огнестрельного оружия, взрывчатых и радиоактивных веществ, правила паспортной системы, воинского учета, пограничного режима, таможенные правила и т.д.

Выполнение таких правил затрагивает интересы государства, предприятий, учреждений, организаций и граждан. Например, нарушение правил поведения в общественных местах мешает людям нормально отдыхать. 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.

Основанием для привлечения к административной ответственности является совершение административного правонарушения. КоАП (ст.2.1.) дает следующее определение. 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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Административное правонарушение характеризуется антиобщественным характером деяния, поскольку посягает на государственный или общественный порядок, т.е. причиняет вред интересам граждан и государства. Оно является и противоправным деянием, так как связано с нарушением норм административного и других отраслей права (конституционного, финансового, трудового, гражданского), которые охраняются мерами административной ответственности. Административная ответственность может наступать только за правонарушения, прямо предусмотренные КоАП и другими правовыми актами.

Административное правонарушение является виновным деянием, поскольку может быть совершено с умыслом или по неосторожности.

Основание наложения административной ответственности является наличие в действиях лица состава административного правонарушения: объекта, субъекта, объективной и субъективной сторон. К административной ответственности привлекаются лица, достигшие 16 лет. 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 может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему других мер воздействия, предусмотренных законодательством о защите прав несовершеннолетних.

Должностное лицо подлежит административной ответственности лишь в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Не является административным правонарушением причинение лицом вреда охраняемым законом интересам в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или других лиц, а также охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными

средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред. 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.

Не подлежит административной ответственности физическое лицо, которое во время совершения противоправных действий (бездействия) находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

При малозначительности совершенного административного проступка судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Возможны случаи, когда административную ответственность будут нести родители несовершеннолетних детей (например, в случае появления несовершеннолетнего в пьяном виде в общественном месте родители будут платить штраф).

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания: предупреждение; административный штраф; возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения; конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу; административный арест; административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства; дисквалификация.

Эти виды наказания предусмотрены в КоАП РФ 2001 г., но административные наказания могут предусматриваться и в других источниках, например, в Таможенном кодексе РФ (отзыв лицензии, изъятие товаров из обращения и др.).

Все они применяются в качестве основного вида наказания. Но возмездное изъятие или конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, а также административное выдворение за пределы РФ могут применяться и в качестве дополнительного вида наказания.

За одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание.

Предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. (Управление транспортным средством, не зарегистрированным в установленном порядке; Нарушение правил применения ремней безопасности или мотошлемов.)

Административный штраф является денежным взысканием и может выражаться в величине, кратной МРОТ, стоимости предмета административного правонарушения либо сумме неуплаченных налогов, сборов, подлежащих уплате. Размер штрафа не может быть менее одной десятой МРОТ.

Размер штрафа, налагаемого на граждан не может превышать 25 МРОТ, на должностных лиц – 50 МРОТ, на юридических лиц – 1 тысячу МРОТ. Но есть и исключения, когда устанавливается повышенный размер штрафа (валютное, таможенное законодательство, реклама, охрана окружающей среды и т.п.). Здесь у должностных лиц – до 200 МРОТ, у юридических лиц – до 5 тысяч МРОТ.

Штраф в полном объеме зачисляется в бюджет.

Возмездным изъятием орудия совершения или предмета административного правонарушения является их принудительное изъятие и последующая реализация с передачей бывшему собственнику вырученной суммы за вычетом расходов на реализацию изъятого предмета.

Возмездное изъятие охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию.

Конфискацией орудия совершения или предмета административного правонарушения является принудительное безвозмездное обращение в федеральную собственность или в собственность субъекта РФ не изъятых из оборота вещей. Конфискация охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию. Не является конфискацией изъятие имущества и передача его законному владельцу.

Лишение специального права устанавливается за грубое или систематическое нарушение физическим лицом порядка пользования этим правом. Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более 2 лет.

Лишение специального права в виде права управления транспортным средством не может применяться к лицу, которое пользуется транспортным средством в связи с инвалидностью, за исключением случаев управления транспортным средством в состоянии опьянения, уклонения от прохождения в установленном порядке медицинского освидетельствования на состояние опьянения, а также оставления указанным лицом в нарушение установленных правил места дорожно-транспортного происшествия, участником которого он являлся. Лишение специального права в виде права охоты не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником средств к существованию.

Административный арест заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до 15 суток, а за

нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции до 30 суток.

Административный арест устанавливается и назначается судьей лишь в исключительных случаях. Он не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, лицам, не достигшим возраста 18 лет, инвалидам 1 и 2 групп. Срок административного задержания включается в срок административного ареста.

Административное выдворение за пределы РФ иностранных граждан или лиц без гражданства заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных граждан через Государственную границу РФ за пределы РФ. А в некоторых случаях – в контролируемом самостоятельном выезде иностранных граждан и лиц без гражданства из РФ.

Дисквалификация заключается в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством. Дисквалификация устанавливается на срок от 6 месяцев до трех лет.

Дисквалификация может быть применена к лицам, осуществляющим организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органе юридического лица, к членам совета директоров, а также к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в том числе к арбитражным управляющим.

При назначении наказания учитываются характер совершенного деяния, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие ее. Назначение наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой оно было назначено. Никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

- раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;
- предотвращение вредных последствий правонарушения, добровольное возмещение причиненного ущерба или устранение причиненного вреда;
- совершение правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- совершение административного правонарушения несовершеннолетним;
- совершение правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Смягчающими могут признать и другие обстоятельства.

Обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются:

– продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

– повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек годичный срок;

– вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

– совершение правонарушения группой лиц;

– совершение правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

– совершение правонарушения в состоянии опьянения.

Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения. Хотя есть исключения – 1 год со дня совершения – в отношении, например, нарушения законодательства об охране окружающей среды, защиты прав потребителей и т.п., а также в отношении дисквалификации.

Лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

От административного наказания нужно отличать меры принуждения, которые применяются с целью предупредить или пресечь административное правонарушение. К ним относятся:

- доставление, то есть принудительное препровождение физического лица для составления протокола об административном правонарушении. Доставление должно быть осуществлено в возможно короткий срок. О доставлении составляется протокол либо делается соответствующая запись в протоколе об административном правонарушении или в протоколе об административном задержании.

- административное задержание, то есть кратковременное ограничение свободы физического лица. Может применяться лишь в исключительных случаях. По просьбе задержанного лица о месте его нахождения в кратчайший срок уведомляются родственники, администрация по месту его работы (учебы), а также защитник. Составляется протокол. Срок административного задержания не должен превышать 3 часа. В исключительных случаях (если наказанием может быть арест) – 48 часов.

- личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, осуществляется лицом того же пола в присутствии двух понятых того же пола.

- изъятие вещей и документов, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения.

- отстранение от управления транспортным средством и медицинское освидетельствование на состояние опьянения.
- задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации.
- арест товаров, транспортных средств и иных вещей. - привод.

Раздел 8.3. Административно-правовой статус государственной службы в РФ

В административном праве традиционно важное значение придается государственной службе Российской Федерации, т.е. профессиональной служебной деятельности граждан РФ по обеспечению исполнения полномочий:

- Российской Федерации; федеральных органов государственной власти, иных государственных федеральных органов;
- субъектов Российской Федерации; органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органов субъектов Российской Федерации;
- лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов;
- лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации.

Система государственной службы включает в себя следующие виды государственной службы: государственная гражданская служба; военная служба; правоохранительная служба.

Государственная гражданская служба подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъекта Российской Федерации.

Военная служба и правоохранительная служба являются видами федеральной государственной службы. Другие виды федеральной государственной службы устанавливаются путем внесения изменений и дополнений в Федеральный закон.

Правовое регулирование и организация федеральной государственной гражданской службы находятся в ведении Российской Федерации. Правовое регулирование государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, а ее организация – в ведении субъекта Российской Федерации.

Государственная гражданская служба – вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан РФ на должностях государственной гражданской службы РФ по обеспечению

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

Отношения государственной гражданской службы подробно регулирует Закон от 27 июля 2004 г. № 90-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» (РГ, 31 июля 2004 г.). Данный закон, содержит 17 глав, включающих 72 статьи. Закон регулирует, в частности: понятие, принципы государственной гражданской службы и другие общие положения о ней (глава 1. Ст. 1-7); должности гражданской службы – высшие, главные, ведущие, старшие и младшие (глава 2. Ст. 8-12); правовое положение (статус) гражданского служащего (глава 3. Ст. 13-20); поступление на гражданскую службу (глава 4. Ст. 21-22); служебный контракт (глава 5. Ст. 23-32); основания и последствия его прекращения (глава 6. Ст. 33-41).

Реестр должностей федеральной государственной гражданской службы утвержден Указом Президента РФ от 31 декабря 2005 г. (РГ, 12 января 2006 г.).

Военная служба – вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания.

Правоохранительная служба – вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины.

Должности государственной службы учреждаются федеральным законом или иным нормативным правовым актом Российской Федерации. Должности государственной службы подразделяются на: должности федеральной государственной гражданской службы; должности государственной службы субъекта Российской Федерации; воинские должности; должности правоохранительной службы.

В федеральном государственном органе могут быть учреждены должности государственной службы различных видов. Должности государственной службы распределяются по группам и (или) категориям в соответствии с федеральными законами о видах государственной службы и законами субъектов Российской Федерации о государственной гражданской службе субъектов Российской Федерации.

Федеральный государственный служащий – гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности федеральной государственной службы и получающий денежное содержание (вознаграждение, довольствие) за счет средств федерального бюджета.

Государственный гражданский служащий субъекта Российской Федерации – гражданин, осуществляющий профессионально-служебную деятельность на должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации и получающий денежное содержание (вознаграждение) за счет средств бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации. В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственный гражданский служащий субъекта Российской Федерации может получать денежное содержание (вознаграждение) также за счет средств федерального бюджета.

Нанимателем федерального государственного служащего является Российская Федерация, государственного гражданского служащего субъекта Российской Федерации – соответствующий субъект Российской Федерации.

Правовое положение (статус) федерального государственного служащего и государственного гражданского служащего субъекта Российской Федерации, в том числе ограничения, обязательства, правила служебного поведения, ответственность, а также порядок разрешения конфликта интересов и служебных споров устанавливается соответствующим федеральным законом о виде государственной службы.

В соответствии с федеральным законом о виде государственной службы контракт может заключаться с гражданином: на неопределенный срок; на определенный срок; на срок обучения в образовательном учреждении профессионального образования и на определенный срок государственной службы после его окончания.

В соответствии с федеральными законами о видах государственной службы гражданам, проходящим государственную федеральную службу, присваиваются классные чины, дипломатические ранги, воинские и специальные звания.

К государственным служащим предъявляются квалификационные требования, относящиеся к: уровню их профессионального образования; знаний Конституции РФ, федеральных законов, конституций, уставов и законов субъектов РФ; стажу и опыту работы по специальности.

Государственные служащие имеют специфические права (на получение информации; материалов, необходимых для исполнения своих должностных обязанностей; на принятие соответствующих решений и т.п.), а также обязанности. В частности, государственные служащие обязаны обеспечивать поддержку конституционного строя и хранить государственную тайну.

На государственных служащих налагаются определенные ограничения, связанные с их службой. Они, в частности, не вправе: заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой; быть депутатом; состоять членом органа управления коммерческой

организации; быть поверенными по делам третьих лиц и участвовать в забастовках.

Раздел 8.4. Правовые основы защиты информации

Правовые основы защиты информации заложены № 149-ФЗ от 26 июля 2006 г. «Об информации, информационных технологиях и защите информации». Информация является объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений.

Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию законным способом (ст. 29 Конституции). Но не всякая информация является общедоступной. В зависимости от порядка предоставления и распространения информацию делят на:

- 1) свободно распространяемую;
- 2) предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;
- 3) которая подлежит предоставлению или распространению в соответствии с федеральными законами;
- 4) ограниченная или запрещенная.

Законом установлены виды информации в зависимости от ее содержания обладателя (физ. и юр. лицо, РФ, субъект РФ, муниципальное образование). Обладатель информации вправе (если иное не предусмотрено законом):

- 1) разрешать или ограничивать доступ к информации, определять порядок и условия такого доступа;
- 2) использовать информацию, в том числе распространять ее, по своему усмотрению;
- 3) передавать информацию другим лицам по договору или на ином установленном законом основании;
- 4) защищать свои права в случае незаконного получения и использования информации иными лицами.

Обладатель информации обязан соблюдать права и законные интересы иных лиц и принимать меры по защите информации. Защита информации включает правовые, организационные и технические меры, направленные на недопущение неправомерного доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, распространения. Требования о защите общедоступной информации устанавливаются только для защиты государственной тайны, прав и свобод граждан.

Обладатель информации, оператор информационной системы обязаны обеспечить:

- 1) предотвращение несанкционированного доступа к информации и передачи ее лицам, не имеющим право на доступ к информации;
- 2) своевременное обнаружение фактов несанкционированного доступа к информации;

3) предупреждение возможности неблагоприятных последствий нарушения порядка доступа к информации;

4) недопущение воздействия на тех. средства обработки информации, в результате которого нарушается их функционирование;

5) возможность незамедлительного восстановления информации, модифицированной или уничтоженной вследствие несанкционированного доступа к ней;

б) постоянный контроль за обеспечением уровня защищенности информации.

Раздел 8.5. Государственная тайна. Коммерческая и служебная тайна

Государственная тайна – защищаемые государством сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которой может нанести ущерб РФ. Сам перечень сведений, составляющих государственную тайну, и общие основания их засекречивания должны быть открыты. Например:

1) о содержании стратегических и оперативных планов, документов боевого управления ВС РФ;

2) о достижениях науки и техники, НИОКР, о проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное и экономическое значение;

3) о системе президентской, правительственной связи, шифрах;

4) о расходах федерального бюджета, связанных с обеспечением обороны, безопасности, правоохранительной деятельности.

Не могут быть засекречены сведения:

1) о ЧП и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

2) о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

3) о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

4) о фактах нарушения прав и свобод гражданина;

5) о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах РФ;

6) о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;

7) о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Закон определяет органы, которым дано право относить те или иные сведения к г государственной тайне: межведомственная комиссия по защите государственной тайны; федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные в конкретной области (безопасности, обороны, внешней

разведки); органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации по защите государственной тайны.

Установлено три степени секретности сведений и три соответствующих формы допуска: особой важности, совершенно секретно, секретно. Допуск осуществляется в добровольном порядке, его условия, осуществление, ответственность детализируются законом.

Коммерческая тайна – это охраняемое законом право на засекречивание (ограниченный доступ) производственных, технологических, торговых, финансовых и других хозяйственных операций. Включает информацию, позволяющую получить коммерческую выгоду (увеличить доходы, улучшить положение на рынке товаров и услуг). Отношения регулируются ФЗ от 29 июля 2004 г. «О коммерческой тайне». Важные изменения содержит ч.4 ГК.

Решение о засекречивании и меры по защите информации, составляющей коммерческую тайну, принимает сам владелец информации. Закон определяет перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну

1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

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

Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, по мотивированному требованию органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления предоставляет им на безвозмездной основе информацию, составляющую коммерческую тайну. Мотивированное требование должно быть подписано уполномоченным должностным лицом, содержать указание цели и правового основания затребования информации, составляющей коммерческую тайну, и срок предоставления этой информации, если иное не установлено федеральными законами.

Органы власти и управления обязаны обеспечивать охрану конфиденциальности такой информации, а в случае разглашения должностные лица несут ответственность вплоть до уголовной.

Служебная тайна – защищаемая законом конфиденциальная информация о деятельности государственных органов, доступ к которой ограничен в силу служебной необходимости, а также ставшая известной в государственных органах и органах местного самоуправления на законном основании и в силу исполнения служебных обязанностей. Служебную тайну важно отличать от государственной – она не имеет грифа секретности.

Вопросы для самоконтроля по теме

- 1) Что относится к предмету административного права?
- 2) Что такое административное правонарушение?
- 3) Назовите меры административной ответственности.
- 4) Каким статусом наделяет закон информацию?
- 5) Что относится к сведениям, составляющим государственную тайну?
- 6) Какие сведения не могут быть засекречены?
- 7) Какие сведения составляют служебную тайну?
- 8) Что такое коммерческая тайна?

Заключение

Студент, изучивший курс «Правоведение», должен:

- иметь представление о понятиях и значении государства и права, об основах конституционного строя Российской Федерации;
- знать основы гражданского, семейного, трудового, экологического, уголовного, административного права;
- уметь применять нормы права в конкретной ситуации;
- иметь навыки самостоятельного осмысления правовой действительности;
- ориентироваться в нормативно-правовом материале.

Список литературы

Основная

- Балашов А.И. Правоведение: учебник для вузов. – М., 2014.
- Городилов А.А., Куликов А.В., Мнацаканян А.Г. Правоведение: учебник. – М., 2010.
- Косаренко Н.Н. Правоведение: учебник. – М., 2010.
- Маилян С.С. Правоведение. Правоведение: учебник для студентов вузов неюридического профиля. – М., 2015.
- Правоведение: учебник / под ред. М.Б. Смоленского. – М., 2010.
- Правоведение: учебник / отв. ред. В.М. Шафирова. – М., 2010.

Дополнительная

- Алексеев С.С. Тайна права: его понимание, назначение, социальная ценность. – М., 2001.
- Алехин А.П., Кармолицкий А.А. Административное право Российской Федерации. – М., 2006.
- Антокольская М.В. Семейное право: учебник. – М., 2007.
- Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: учебник для вузов. 7-е изд. – М., 2008.
- Бринчук М.М. Экологическое право: учебник. – М., 2009.
- Гольцов В.Б. О понимании договора в гражданском праве // Правоведение. 2005. № 4.
- Гражданское право: учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева. – М., 2011.
- Гражданское право: учебник: в 4 т. / под ред. Е.А. Суханова. – М., 2006.
- Грешников И.П. Субъекты гражданского права: юридические лица в праве и законодательстве. – СПб., 2002.
- Дубовик О.Л. Экологическое право. – М., 2009.
- Зенин И.А. Право интеллектуальной собственности: учебник. – М., 2012.
- Зюрина Г.В. Интеллектуальная собственность: учебное пособие. Ч. 1. Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем. – М., 2014.

Ковалева Н.Н. Информационное право России: Учебное пособие. – М., 2010.

Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: учебник для вузов. – М., 2008.

Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / под ред. В.И. Шкатулы. – М., 2006.

Конституционное право России: сб. нормативных актов / сост. С.А. Авакьян. – М., 2007.

Манько Е.А. Критерии определения размера компенсации морального вреда // Юрист. 2006. № 3.

Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. – М., 2009.

Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. – М., 2008.

Нечаева А.М. Семейное право: учебник. – М., 2007.

Остапюк Н.В. Понятие и формы защиты гражданских прав. Особенности нотариальной защиты гражданских прав // Юрист. 2006. № 4.

Перевалов В.Д., и др. Теория государства и права: учебник. – М., 2008.

Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М., 2009.

Российское уголовное право: учебник: в 2 т. / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. – М., 2009.

Судариков С.А. Авторское право: учебник для бакалавров. – М., 2015.

Трубникова Е.И. Intellectual Property Rights: угрозы, дискуссии, перспективы. – Самара, 2014.

Трудовое право России: учебник / под ред. С.П. Маврина, Е.Б. Хохлова. – М., 2007.

Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко. – М., 2008.

Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Н.М. Кропачева, Б.В. Волженкина, В.В. Орехова. – СПб., 2006.

Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундурова. – Казань, 2008.

Экологическое право / под ред. С.А. Боголюбова. – М., 2008. Глушкова С.И. Права человека в России. – М., 2006.

Глоссарий

Акцепт – ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Арбитражный суд – суд, осуществляющий правосудие путем разрешения экономических споров и иных дел, отнесенных к его компетенции Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами.

Артель – см. «Производственный кооператив».

Банковская гарантия – способ обеспечения исполнения обязательства, в силу которого банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями предоставляемого гарантом обязательства денежную сумму по предъявлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Брачный договор – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Государственный служащий – гражданин Российской Федерации, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации.

Дееспособность гражданина – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Договор – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Дочернее хозяйственное общество – хозяйственное общество, чьи решения имеет возможность определять другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом.

Забастовка – временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора.

Зависимое хозяйственное общество – акционерное общество или общество с ограниченной ответственностью, более 20% голосующих акций или, соответственно, более 20% уставного капитала которого имеет другое (преобладающее, участвующее) общество.

Законный режим имущества супругов – режим совместной собственности супругов.

Залог – способ обеспечения исполнения обязательства, в силу которого кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Интеллектуальная собственность – результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана.

Ипотека – залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества.

Исковая давность – срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Казенное предприятие – унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления на базе государственного или муниципального имущества.

Коллективный трудовой спор – неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов.

Коммандитное товарищество – см. «Товарищество на вере».

Коммерческая организация – организация (юридическое лицо), преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Коммерческий представитель – лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Кража – тайное хищение чужого имущества.

Место жительства – место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

Минимальная заработная плата – Месячная заработная плата работника, отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы

труда (трудовые обязанности), которая не может быть ниже минимального размера оплаты труда.

Минимальный размер оплаты труда – Установленный одновременно на всей территории Российской Федерации федеральным законом размер месячной заработной платы, который не может быть ниже прожиточного минимума трудоспособного населения.

Некоммерческая организация – организация (юридическое лицо), не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Непреодолимая сила – чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство.

Непубличное акционерное общество – акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

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

Нормальная продолжительность рабочего времени – продолжительность рабочего времени, не превышающая 40 часов в неделю.

Общество с ограниченной ответственностью – учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Объекты гражданских прав – вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Обязательство – вид гражданского правоотношения, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Оферта – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Пеня – см. «Неустойка».

Полное товарищество – товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются

предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Поручительство – способ обеспечения исполнения обязательства, в силу которого поручитель по договору обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Правоспособность гражданина – потенциальная (общая, абстрактная) способность гражданина иметь гражданские права и нести обязанности.

Предварительный договор – договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Предпринимательская деятельность – самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Преступление – виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом Российской Федерации под угрозой наказания.

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

Публичное акционерное общество – акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами.

Публичный договор – договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Разбой – нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Реальный ущерб – расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

Ребенок – лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия).

Сделки – действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Содержание права собственности – совокупность принадлежащих собственнику прав владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Товарищество на вере (командитное товарищество) – товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников – вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Убийство – умышленное причинение смерти другому человеку.

Унитарное предприятие – коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество.

Упущенная выгода – неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Фиктивный брак – брак, зарегистрированный супругами или одним из них без намерения создать семью.

Эмансипация – объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Юридический факт – обстоятельство, с которым закон связывает определенные правовые последствия.

Юридическое лицо – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, а также может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.