ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебное пособие

Под общей редакцией Е.Т. Рыбинской

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Байкальский государственный университет

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебное пособие

Под общей редакцией Е.Т. Рыбинской

Иркутск
Издательство БГУ
2019

УДК 340(075.8)
ББК 67.0я7
П68

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Байкальского государственного университета

Авторы: канд. юрид. наук, доц. Н.Ю. Васильева (разд. 5.3), ст. преподаватель Н.В. Вассерман (разд. 2.1), ст. преподаватель Г.В. Гусева (разд. 4), канд. юрид. наук, доц. О.В. Кирьянова (разд. 5.4), ассистент Я.А. Криволуцкая (разд. 3.2), доц. И.В. Левченко (разд. 1.3), ст. преподаватель М.А. Осипова (разд. 1.2), ст. преподаватель К.В. Минакова (разд. 2.2), канд. юрид. наук, доц. Е.Т. Рыбинская (предисловие, разд. 1.1, 3.1), ст. преподаватель С.Н. Слободчикова (разд. 2.3), канд. юрид. наук, доц. Т.М. Судакова (разд. 5.1), канд. юрид. наук, доц. Г.М. Тамбовцева (разд. 5.2), канд. юрид. наук, доц. Н.Н. Таскаев (разд. 5.5), канд. экон. наук, доц. Е.В. Чигрина (разд. 3.3), ст. преподаватель А.Р. Шастина (разд. 2.4)

Рецензенты д-р экон. наук, проф. И.В. Архипкин
д-р ист. наук, проф. Г.А. Цыкунов

П68 Правоведение [Электронный ресурс] : учеб. пособие / под общ. ред. Е.Т. Рыбинской. – Иркутск : Изд-во БГУ, 2019. – 164 с. – Режим доступа: http://lib-catalog.bgu.ru.

В учебном пособии представлены основные понятия теории государства и права, положения Конституции Российской Федерации, рассмотрена система высших органов государственной власти и органов местного самоуправления, правовой статус личности в РФ и защита прав и свобод. Большое внимание уделено основам гражданского, семейного, трудового, уголовного, а также административного права.

Издание ориентировано на студентов неюридических специальностей высших учебных заведений всех форм обучения. Доходчивость изложения материала позволяет использовать его в средних профессиональных учебных заведениях. Помимо учебных целей, данное пособие может быть полезно всем желающим получить начальные знания в области права.

УДК 340(075.8)
ББК 67.0я7

© Издательство БГУ, 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

Используемые сокращения 2
Предисловие 6
1. Общие положения о государстве и праве 7
1.1. Теория государства 7
Вопросы для самопроверки 18
1.2. Теория права 19
Вопросы для самопроверки 28
1.3. Сравнительное правоведение 28
Вопросы для самопроверки 37
2. Конституционное право 38
2.1. Конституционные права и свободы 38
Вопросы для самопроверки 47
2.2. Международно-правовая защита прав и свобод 47
Вопросы для самопроверки 53
2.3. Органы государства 53
Вопросы для самопроверки 62
2.4. Органы местного самоуправления 63
Вопросы для самопроверки 72
3. Основы гражданского и семейного права 72
3.1. Гражданское право: общая часть 72
Вопросы для самопроверки 83
3.2. Гражданское право: особенная часть 84
Вопросы для самопроверки 93
3.3. Семейное право 94
Вопросы для самопроверки 103
4. Основы трудового права 103
Вопросы для самопроверки 113
5. Основы уголовного и административного права 113
5.1. Уголовное право: общая часть 113
Вопросы для самопроверки 122
5.2. Уголовное право: особенная часть 122
Вопросы для самопроверки 131
5.3. Административное право: общая часть 132
Вопросы для самопроверки 141
5.4. Административное право: особенная часть 142
Вопросы для самопроверки 150
5.5. Уголовный и административный процесс 151
Вопросы для самопроверки 161
Список рекомендуемой литературы 161

ИСПОЛЬЗУЕМЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

АПК РФ	Арбитражный процессуальный кодекс РФ
ВС РФ	Верховный Суд РФ
ГК РФ	Гражданский кодекс РФ
ГПК РФ	Гражданский процессуальный кодекс РФ
ЕГРЮЛ	Единый государственный реестр юридических лиц
ЕСПЧ	Европейский суд по правам человека
ЖК РФ	Жилищный кодекс РФ
ЗАГС	(Орган) записи актов гражданского состояния
ЗК РФ	Земельный кодекс РФ
ИП	Индивидуальный предприниматель
КоАП РФ	Кодекс РФ об административных правонарушениях
КС РФ	Конституционный суд РФ
МВД РФ	Министерство внутренних дел РФ
МПА	Муниципально-правовой акт
МСУ	Местное самоуправление
НК РФ	Налоговый кодекс РФ
НПА	Нормативный правовой акт
ООиП	Органы опеки и попечительства
ООН	Организация Объединенных Наций
ОРД	Оперативно-розыскная деятельность
РФ	Российская Федерация
СКР	Следственный комитет РФ
СК РФ	Семейный кодекс РФ
ТК РФ	Трудовой кодекс РФ
УК РФ	Уголовный кодекс РФ

УПК РФ	Уголовно-процессуальный кодекс РФ
ФЗ РФ	Федеральный закон РФ
ФКЗ РФ	Федеральный конституционный закон РФ
ФНС РФ	Федеральная налоговая служба РФ
ФС РФ	Федеральное собрание РФ
ФСБ РФ	Федеральная служба безопасности РФ
ЦБ РФ	Центральный банк РФ (Банк России)
юр. лицо	Юридическое лицо

ПРЕДИСЛОВИЕ

Дисциплина «Правоведение» является важным компонентом социально-гуманитарного образования, закладывающим основу для правовой социализации личности, развития гражданско-правовой активности и ответственности человека. Ценностно-нормативный характер права обусловливает значение данной дисциплины для формирования студентом собственной системы социальных ценностей, развития качеств и навыков, позволяющих эти ценности реализовывать, отстаивать и защищать. Признание ценности прав человека, осознание своих прав и прав третьих лиц, умение их реализовать и защитить является ключевым моментом для становления будущего специалиста и бакалавра.

Данное учебное пособие представляет собой совокупность правовых знаний, необходимых для того, чтобы специалисты и бакалавры, не являющиеся юристами, могли успешно ориентироваться в системе государственного регулирования рыночных отношений, знали конституционные, гражданские и трудовые права членов современного общества, имели четкое представление о механизме взаимодействия административных органов с хозяйствующими субъектами, осознавали юридическую ответственность за последствия своих профессиональных действий. Изучение основ юриспруденции способствует привитию студентам правовой и политической культуры, уважения к закону и бережного отношения к социальным ценностям правового государства, чести и достоинству гражданина.

Целью предлагаемого учебного пособия является формирование у студентов неюридических специальностей комплексного представления об основных институтах и отраслях правовой науки. Изучение курса «Правоведение» поможет студентам научиться понимать юридический язык, ориентироваться в законодательных актах, необходимых для решения правовых проблем, возникающих в профессиональной деятельности и конкретных жизненных ситуациях.

Помимо учебных целей, данное пособие может быть полезно всем желающим получить начальные знания в области права.

Настоящее учебное пособие подготовлено в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами РФ и учебными планами дисциплины «Правоведение», а также с учетом последних изменений действующего российского законодательства.

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ

1.1. Теория государства

Функции государства – *это основные направления деятельности государства.* Они зависят от его типа и конкретного исторического периода. Например, основной задачей древнеегипетского государства было строительство оросительных каналов и пирамид; официальной целью СССР было строительство коммунизма; все государства решают вопросы обороны, охраны порядка, развития инфраструктуры (дороги, мосты, водопроводы).

1. **Внутренние функции:**

- **в экономической сфере**: создание и поддержание инфраструктуры, организация денежного обращения, установление и сбор налогов; поддержание макроэкономического равновесия, поддержка отечественных производителей, обеспечение научно-технического прогресса;
- **в политической сфере**: обеспечение деятельности органов государственной власти, охрана законности и правопорядка, борьба с преступностью, разрешение этнических и религиозных конфликтов;
- **в социальной сфере**: воспроизводство населения, поддержка социально слабых групп (старые, больные, дети), развитие здравоохранения, образования, физической культуры, строительство жилья;
- **в духовной сфере**: поддержка культуры, искусства, науки, религии.

2. **Внешние функции:**

- национальная оборона, охрана границ;
- сотрудничество с другими странами и международными организациями (экономическое, научно-техническое, военное, культурное);
- обеспечение мира, участие в миротворческих, гуманитарных акциях;
- защита интересов своих граждан и соотечественников за рубежом.

По способу осуществления функций подразделяются на *регулятивные*, *исполнительно-распорядительные*, *охранительные*.

Органы государства

Государственный аппарат в развитых государствах имеет сложную структуру, состоящую из большого количества взаимодействующих элементов – **органов государства** – это *структурно обособленная часть государственного аппарата*, обладающая собственной **компетенцией** (т.е. предметом ведения и полномочиями), в пределах которой она выступает от имени государства и реализует его функции. Классификация органов государства:

1. **По характеру функций**:

- **Законодательные** – органы, уполномоченные принимать законы. Обычно эти органы носят **представительный** характер, т.е. представляют все слои общества, различные территориальные части, основные политические направления. Это достигается путем всеобщих выборов достаточно большого количества членов органа (например, Государственная Дума РФ (450 депута-

тов), Иркутская областная Дума (45 депутатов), Бундестаг ФРГ (496 депутатов), Палата представителей Конгресса США (435 представителей). Обобщающим названием для такого типа органов является термин «парламент» (французское слово, означающее «говорильня»).

- **Исполнительные** – органы, осуществляющие исполнительно-распорядительные функции. Например, Правительство РФ, Администрация Иркутской области, Министерство финансов России, Федеральное правительство ФРГ, Мэрия города Парижа.
- **Судебные** – органы, осуществляющие функции правосудия, разрешения споров (например, ВС РФ, Иркутский областной суд, ВС США).

Некоторые авторы выделяют как специальный вид органы **надзора и контроля** (например, органы прокуратуры, всевозможные инспекции).

Конкретный орган государства может выполнять несколько функций. Так, Государственная Дума РФ не только принимает законы, но и осуществляет контрольные полномочия (например, может пригласить на свое заседание члена Правительства РФ для ответов на вопросы депутатов), а также решает определенные исполнительно-распорядительные вопросы (например, кадровые – дает согласие на назначение Председателя Правительства РФ).

Основные органы государства достаточно четко вписываются в традиционную схему «законодательные – исполнительные – судебные», которая имеет большое значение для доктрины «разделения властей».

2. **По территории деятельности** органа государства делятся на:

- **Центральные** – органы, территорией деятельности которых является вся страна. Обычно руководство и основной аппарат этих органов помещается в столице. В федеративных государствах такие органы часто называются «федеральными». Примеры: ФС РФ, МВД РФ, Федеральный канцлер ФРГ.
- **Региональные** – органы, территорией деятельности которых является крупная часть страны, обычно – формально определенная административно-территориальная единица (провинция, область) (например, Иркутская областная Дума, Сенат штата Мэрилэнд, Правительство земли Бавария).
- **Местные** – органы, территорией деятельности которых является небольшая, часто самая «элементарная» административно-территориальная единица страны (графство, район, коммуна) или даже отдельное поселение (город, поселок) (например, мэр г. Иркутска, Шелеховский городской суд).

Не обязательно в конкретном государстве имеется ровно три уровня органов. В небольших государствах бывает два уровня (Мальта) или даже один уровень (Сан-Марино, Андорра). В очень больших государствах число уровней может быть более трех – например, система Советов в СССР в некоторых местах включала пять уровней: Верховный Совет СССР – Верховный Совет РСФСР – Московский областной Совет – Долгопрудненский городской Совет – Поселковый Совет поселка Шереметьевский.

3. **По характеру (объему) полномочий** органа выделяются:

- Органы **общей компетенции** – уполномоченные рассматривать вопросы в любой сфере. Например, Государственная Дума или Правительство РФ

могут принимать решения по широкому кругу вопросов экономики, политики, социальной сферы.

- Органы **специальной компетенции**, уполномоченные рассматривать вопросы в определенной сфере. Например, Министерство финансов занимается бюджетом и иными финансовыми вопросами.

4. **По порядку принятия решений** выделяются:

- **Коллегиальные** – органы, принятие решений которыми проводится в режиме голосования членов этих органов. Например, Государственная Дума РФ принимает ФЗ РФ большинством голосов от общего числа депутатов. Правительство РФ по определенному кругу вопросов также принимает решения исключительно на своих заседаниях.

- **Единоличные** – органы, состоящие из одного человека, который может принимать решения самостоятельно. Например, Президент РФ, Генеральный прокурор РФ, судья (если рассматривает дело единолично).

Глава государства. В монархиях главой государства является монарх. В республиках главой государства является лицо, которого таким образом определяет конституция (например, президент). Бывает, что главы государства как одного лица в республике нет вообще – скажем, в Конституции СССР 1977 г. такой должности не было. Но даже если должность главы государства конституцией определена, совершенно не обязательно, что это лицо действительно является «самым главным» в стране. Монарх может играть вполне декоративную роль (современные европейские монархи), президент республики также может быть в значительной степени символической фигурой, выполняющей в основном представительские или ритуальные функции. Все зависит от конкретной системы организации власти.

Парламент. Представительные органы известны с древнейших времен, когда для обсуждения важнейших вопросов в столицу съезжались представители от всех территориальных частей страны. Это были представители не всего народа, а определенных классов и сословий, допущенных к участию в управлении государством. Эти органы не являлись постоянно действующими и собирались по мере необходимости. Их состав также не был постоянным, а определялся в каждом конкретном случае (например, русский Земский собор, собиравшийся в XVI–XVII вв. и состоявший из бояр, церковных иерархов, а также выборных от дворянства и посадов). Парламенты как постоянно действующие органы, обладающие собственной компетенцией, стабильными правилами формирования и процедурой работы, появились в европейских странах в средние века (например, Английский Парламент – с XIII в.).

В большинстве современных государств парламенты являются постоянно действующими органами, уполномоченными принимать законы, участвующими в формировании правительства. Как минимум одна палата парламента формируется путем общегосударственных прямых выборов. В небольших унитарных государствах парламент обычно состоит из одной палаты (например, Эдускунт Финляндии, Фолькетинг Дании). В крупных или федеративных государствах парламент обычно двухпалатный. Исторически первый двухпалатный парламент возник в Англии, где верхняя палата – Палата лордов – формирова-

лась «по праву» из крупнейших феодалов, чиновников и церковных иерархов; нижняя палата – Палата общин – состояла из выборных представителей графств и городов. Смысл такой конструкции – баланс влияния «центра» и «регионов» или «элиты» и «народа» – оказался эффективным механизмом, используемым в современных государствах. Например, нижние палаты парламентов РФ (Государственная Дума) или ФРГ (Бундестаг) формируются путем прямых общегосударственных выборов; верхние палаты состоят из руководителей регионов. Бывает, что верхняя палата тоже формируется путем прямых выборов, но при этом представительство осуществляется не на региональной основе. Например, Конгресс США состоит из двух палат: Сената (в который избираются по два представителя от штата независимо от его размера) и Палаты представителей (в которую избираются представители от избирательных округов с примерно равной численностью избирателей).

Представительные органы бывают также на региональном и на местном уровнях. В зависимости от формы государственного устройства они могут описываться либо как органы государственной власти субъектов федерации (например, легислатуры штатов США; областные органы в России); либо как местные органы государственной власти (например, районные Советы народных депутатов в СССР); либо как органы МСУ.

Негосударственные организации. Достаточно распространены ситуации, когда государственные по содержанию полномочия (в частности, возможность давать властные предписания) осуществляют организации, формально не являющиеся органами государства. Так, в мусульманских странах нормотворческие и судебные функции осуществляют религиозные организации; в фашистской Германии охрану общественного порядка и репрессивные функции осуществляли штурмовые отряды; в СССР административные и судебные функции в сфере трудовых отношений осуществляли профсоюзы. Иногда это фиксируется в законодательстве государства, иногда нет.

Другие государственные организации. Помимо органов государства существуют разнообразные государственные организации, не обладающие государственно-властными полномочиями. Например, Аппарат Правительства России – государственная организация, обеспечивающая деятельность Председателя Правительства РФ и его заместителей.

В РФ для органов государства, обладающих государственно-властными полномочиями, закрепилось наименование «*орган государственной власти*».

Форма государства

«Конструкции» конкретных государств весьма разнообразны. Чтобы классифицировать государства с точки зрения их устройства, вводится понятие **форма государства**, в котором выделяются два элемента – *форма правления и форма государственного устройства* (иногда вводят и третью составляющую – *политический режим*).

Форма правления – это *тип организации высшей власти в государстве*. Для целей анализа формы правления достаточно рассмотреть соотношение трех высших органов власти – главы государства, законодательного представитель-

ного органа (парламента), исполнительно-распорядительного органа (правительства). С точки зрения способа формирования высших органов власти выделяют две формы правления: монархию и республику.

1. **Монархия** – форма правления, при которой главой государства является монарх (царь, король, император, хан), занимающий престол пожизненно и передающий его в порядке престолонаследия. Для классических монархий прошлого характерным является соединение монархом всех основных функций государства – законодательной, исполнительной, судебной: монарх сам устанавливал нормы права, сам назначал министров и руководил их деятельностью, сам осуществлял правосудие – разрешал споры и наказывал виновных. В развитых, крупных государствах имелись специальные органы для осуществления всех этих функций, но они так или иначе зависели от монарха и ему подчинялись. С развитием общества власть монарха в большинстве государств все более ограничивалась и была либо вообще устранена, либо стала иметь декоративный характер (например, Великобритания, Испания, Швеция).

Выделяют: **абсолютную (неограниченную)** монархию – монарх является единственным высшим органом в стране, и в его руках сосредоточена вся полнота государственной власти (ОАЭ, Оман, Катар). Особой разновидностью является **теократическая** монархия (Ватикан, Саудовская Аравия); **ограниченную** монархию – государство, в котором помимо монарха существуют и иные органы государственной власти, не подотчетные ему, а государственная власть рассредоточена между всеми высшими органами власти, власть монарха ограничена на основании специального акта (Конституции) или традиции. В свою очередь ограниченная монархия делится на: **сословно-представительную** (власть монарха ограничена сословно-представительными органами, с которыми он вынужден согласовывать некоторые решения – (например, русский Царь и Боярская дума); **конституционную** (власть монарха ограничена конституцией в различной степени – от паритета с парламентом (например, Марокко, Иордания) до практически полного сведения монарха к символической фигуре (современные европейские монархии).

2. **Республика** – форма правления, при которой высшие органы государства (парламент, президент) избираются на определенный срок и несут юридическую ответственность за свои действия. Республики существовали в древнем мире (города-полисы в Древней Греции, Древний Рим до н.э.); в эпоху раннего средневековья (Псковская и Новгородская республики). Выборы в этот период не носили всеобщего характера – голосовали только привилегированные слои населения.

Существуют две классические модели государственной власти, в одной из которых вопросы формирования правительства и его отставки решает в основном глава государства, а в другой – парламент. Республиканская форма правления подразделяется на **парламентскую** и **президентскую**:

1. **Парламентская республика.** Глава государства (например, президент) не имеет больших властных полномочий. Он обычно избирается не населением, а парламентом, что позволяет говорить о вторичном, производном характере легитимности главы государства – источником его власти является не народ

непосредственно, а другой орган. Правительство возглавляется не главой государства, а другим должностным лицом (например, премьер-министром). Глава государства не руководит правительством. Премьер-министр и другие члены правительства назначаются парламентом (в большинстве парламентских республик – только из числа депутатов парламента). Практически это означает, что если какая-то одна партия на выборах получила большинство мест в парламенте, именно представители этой партии образуют состав однопартийного правительства. В противном случае для формирования правительства парламентским партиям приходится договариваться о создании коалиционного правительства, распределяя посты в нем между представителями партий, образующих коалицию. Правительство ответственно перед парламентом, который в любой момент может рассмотреть вопрос о доверии правительству (так называемый «вотум доверия»). Если парламент отказывает правительству в доверии, происходит одно из двух: либо правительство уходит в отставку и парламент начинает формировать новое правительство; либо парламент распускается, назначаются новые выборы парламента, и затем новый парламент формирует новое правительство. Классические парламентские республики – Германия, Италия. Реальным «начальником» в этих государствах является не глава государства – президент, а руководитель правительства. Аналогично устроены и все европейские монархии (например, Великобритания, Испания, Швеция).

2. **Президентская республика.** Глава государства – президент имеет большие властные полномочия. Он, как и парламент, избирается населением, поэтому глава государства и парламент обладают одинаковым уровнем легитимности. Президент является главой исполнительной власти, руководит правительством, может давать прямые указания членам правительства. Члены правительства назначаются президентом и ответственны перед президентом, который может в любой момент отправить правительство или отдельных его членов в отставку. Обычно члены правительства не могут одновременно быть депутатами парламента. Президент не имеет права досрочно распустить парламент. Парламент не имеет права отправить в отставку президента, за исключением некоторых специальных случаев (нарушение конституции, совершение преступления) и только по специальной, обычно очень сложной процедуре (*импичмент*). Законы, принятые парламентом, вступают в силу только после их подписания президентом. Президент может отклонить закон, принятый парламентом (*вето*). Обычно парламент может обязать президента подписать отклоненный закон (*преодоление вето*), но только путем специальной, сложной процедуры (например, США).

Во многих государствах конструкция власти сочетает элементы и президентской, и парламентской республик. В частности, в современных Франции и России применяется смешанная конструкция, по этой причине некоторые авторы называют такой тип «**смешанной республикой**» (например, Президент РФ назначает членов Правительства РФ (согласие Государственной Думы требуется только по кандидатуре его Председателя); может самостоятельно принять решение об отставке Правительства или его членов; имеет право вето – типичный набор свойств для президентской республики. Но, кроме этого, Президент

РФ может распустить Государственную Думу, что типично для главы государства в парламентских республиках. Характерно, что и во Франции, и в России Конституции, закрепляющие такую конструкцию власти, принимались в условиях жесткого политического кризиса и в обход парламента, на референдуме.

Форма государственного устройства – *территориальная организация государства*, соотношению государства как целого и его составных частей. Обычно выделяют три формы государственного устройства:

1. **Унитарное государство** состоит из административно-территориальных единиц (провинции, департаменты, области), которые не обладают признаками государства – собственной правовой и судебной системой, гражданством, конституцией и пр. В большинстве современных унитарных государств имеются местные представительные органы, выборные местные руководители; однако объем их полномочий определяется общегосударственным законодательством и центральными органами; руководители местных государственных органов специальной компетенции назначаются или согласовываются центральной властью. Центральная власть может при необходимости произвольным образом изменить административно-территориальное деление государства (Франция, Италия, Польша).

2. **Федеративное государство** (федерация) состоит из частей, называемых субъектами федерации (штаты, земли, республики), которые обладают некоторыми признаками государства. Конкретный набор этих признаков весьма разнообразен – наличие конституции, гражданство, собственная судебная система и пр. Наиболее существенным признаком федерации является наличие собственной компетенции (предметов ведения и полномочий) субъектов федерации, в которую центральные (федеральные) органы власти не могут вмешиваться и которая не может быть произвольно изменена федеральными органами. Состав и территории субъектов федерации так же не могут быть изменены федеральными органам против воли субъектов федерации. Разумеется, при этом государство в целом является суверенным и единым – имеются федеральные органы власти, избираемые непосредственно населением всего государства; важнейшие вопросы – оборона, международные отношения, денежная система, основы налоговой системы – решаются федеральными властями. Обычно субъекты федерации не имеют права выйти из состава федерации (например, США, Канада, Германия, Россия).

Исторически федерации возникали двумя путями: объединением ранее независимых государств (например, США возникли в результате объединения штатов.) и в результате трансформации унитарного государства. (например, в России в части российских областей и краев, которые в СССР считались административно-территориальными единицами, окончательно приобретя статус субъектов федерации по Конституции России 1993 г.).

3. **Конфедерация** – союз суверенных государств, заключенный для достижения определенных целей. Она отличается прежде всего вторичным характером государственности: как правило, органы конфедерации не избираются непосредственно населением конфедерации, а образуются органами власти государств, входящих в конфедерацию; каждое из государств остается суверен-

ным, сохраняя право выхода из конфедерации; статус конфедерации определяется не конституционными актами, а договорами государств. По этой причине некоторые авторы не относят конфедерацию к форме государственного устройства, считая ее международно-правовым явлением. Исторический опыт показывает, что за сравнительно короткое время конфедерации либо разваливаются (Египет и Сирия, Сенегал и Гамбия; СНГ), либо становится федеративным государством (США).

1. Следует различать формальное определение государственного устройства в конституции или в названии страны и фактическое положение. Например, Швейцария официально называется Конфедерацией, однако это типичное единое федеративное государство; СССР по Конституции 1997 г. формально являлся федеративным государством, однако фактически полномочия союзных республик носили декоративный характер.

2. В некоторых странах (особенно в переходные, неустойчивые периоды) имеются смешанные формы государственного устройства, которые трудно однозначно отнести к какому-то одному типу. Например, РСФСР по Конституции 1978 года была федерацией только в части автономных республик и унитарным государством в части краев и областей. Неоднозначен статус Европейского Союза, который в последние годы обрел ряд признаков конфедерации и даже федерации (единая валюта, Европейский парламент, собственная правовая система, Европейский суд).

Политический режим – это *средства и способы осуществления государственной власти*, оцениваемые, прежде всего, с точки зрения положения личности в государстве и степени реального участия народа в управлении государством. Совершенно разные по форме государства могут быть очень похожи по содержанию власти, и наоборот, близкие по форме государства могут оказаться совершенно различными с точки зрения содержания власти.

Выделяют два основных типа политического режима:

1. **Демократический режим** характеризуется широким набором и реальной обеспеченностью прав и свобод личности, верховенством права, независимостью правосудия, реальным участием народа в управлении государством, свободными альтернативными выборами, многопартийностью, нацеленностью государственного аппарата на решение задач общества и т.д.

2. **Недемократический режим** характеризуется либо формальным отсутствием признаков демократического режима, либо их фиктивностью. Выделяют режимы **авторитарный** (жесткая централизованная система власти при некоторых элементах демократии), **тоталитарный** (полный контроль государства над всеми основными сферами жизни общества), а также некоторые другие специфические виды режимов – фашистский, диктатура пролетариата и пр.

Оценка политического режима конкретного государства является в значительной степени вопросом субъективным (например, политический режим в СССР образца 1937 г. одни называют «торжеством социалистической демократии», а другие – «кровавой коммунистической диктатурой»). Вместе с тем существуют и достаточно объективные критерии демократичности режима: многопартийность, альтернативные выборы, сменяемость высших руководителей,

соотношение государственного и частного секторов экономики, свобода передвижения и выезда за рубеж, наличие негосударственных средств массовой информации, отсутствие массовых политических преследований и пр.

Политическая система общества

Политика – это деятельность, связанная с завоеванием, удержанием и использованием государственной власти. **Формы политической деятельности** в современных государствах: обеспечение **избрания на выборные должности** (подготовка программ и платформ кандидатов или партий, подготовка и выдвижение кандидатов, обработка избирателей); обеспечение **назначения на должности в государственном аппарате** (подготовка кадров, обработка назначающих органов); обеспечение **принятия определенных законов и иных решений государственных органов** (разработка обоснований, лоббирование в государственных органах, обработка общественного мнения); **согласование различных интересов** и организация взаимодействия различных сил (правительство и парламент, власть и предприниматели, центр и регионы).

Политикой занимаются не только государственные органы, но негосударственные, образующие в совокупности с государством **политическую систему общества**. В большинстве современных государств политической деятельностью занимаются следующие виды организаций:

1. **Политические партии** (движения, блоки, фронты). Борьба за государственную власть – их основная задача.

2. **Средства массовой информации.** С развитием телевидения, компьютерной сети Интернет, СМИ превратились из чисто технических средств передачи информации в самостоятельных политических игроков, способных оказать существенное влияние на результаты выборов, на принятие законов, на судьбу политических лидеров. Это послужило основанием для объявления СМИ «четвертой властью» (наряду с законодательной, исполнительной и судебной). Борьба за контроль над СМИ стала одной из важнейших форм политической борьбы.

3. **Организации предпринимателей** (например, торгово-промышленные палаты, союзы работодателей). Их главная задача – представлять и координировать интересы финансовых, торговых и промышленных кругов.

4. **Профсоюзы.** Бывают цеховые (объединены по профессиям – США, Великобритания), производственные (организованы на данном предприятии или в отрасли – РФ). Их главная задача – представлять и координировать интересы наемных работников.

5. **Группы давления (лобби)** – организации, специализирующиеся на обработке законодателей и правительства, на пробивании решений в интересах определенных кругов (США, Великобритания).

6. Всевозможные **общественные организации** «по интересам»: женские, молодежные, религиозные, творческие и пр.

В странах с неустоявшейся политической системой общественные организации часто выполняют роль политических партий. В странах с устоявшейся

политической системой эти организации самостоятельно в выборах не участвуют, оказывая поддержку определенным политическим партиям.

Политические партии. Их признаки: организационная структура (органы управления, лидеры); фиксированное членство (процедуры приема и исключения, партийные билеты); партийная дисциплина (обязанность выполнять партийные поручения, следовать линии партии при деятельности в государственных органах); членские взносы, партийное имущество, партийный аппарат (оплачиваемые работники); идеологические и программные документы; определенный электорат (группы избирателей, устойчиво голосующих за эту партию); представители партии в органах государственной власти (депутаты, министры).

С точки зрения *организации* партий их можно разделить на две группы: организационно оформленные – «**сильные**» партии, характеризующиеся фиксированным членством, регулярными членскими взносами, жесткой партийной дисциплиной, разветвленным партийным аппаратом (например, КПРФ, ЛДПР) и организационно не оформленные – «**слабые**» партии. Их сторонников объединяют не столько формальные признаки, сколько более или менее стабильные общие взгляды или интересы.

С точки зрения *политического спектра* выделяют: **правые –** партии, выступающие преимущественно за уменьшение роли государства в обществе, за снижение налогов с бизнеса, сокращение государственного аппарата, развитие частного сектора экономики; **левые** – партии, выступающие преимущественно за увеличение роли государства в обществе, за усиление социальной защиты населения, развитие государственного сектора экономики. Электоратом правых партий являются преимущественно те, кто в меньшей степени зависит от государства – предприниматели, квалифицированные специалисты, в целом более богатые люди. Напротив, электоратом левых – являются те, кто в большей степени зависит от государства – чиновники, наемные работники, безработные, в целом более бедные люди. Такая классификация применима в развитых обществах с устоявшейся политической системой, где имеется всего две основные партии, одна более «правая», другая более «левая» (например, республиканская и демократическая партии в США). В неустоявшихся политических системах многие партии трудно классифицировать по признаку «правые-левые», поскольку «темой» для образования партии может стать все, что угодно.

В государствах, где источником власти признается народ, важнейшие государственные посты замещаются посредством **выборов** – процедуры, при которой население голосуют за или против кандидатов на замещаемый пост. Выборы как способ замещения общественных или государственных постов известны с древнейших времен. В древнегреческих городах-полисах народное собрание избирало Совет; новгородское вече избирало важнейших должностных лиц – князя, посадника, тысяцкого.

По чисто техническим причинам выборы в прошлом могли проходить только в форме совместного физического присутствия голосующих и среди относительно небольших коллективов. Еще недавно общегосударственные выборы носили многоступенчатый характер. Например, депутаты от крестьян в

первую Государственную Думу Российской империи 1906 г. избирали в четыре этапа: крестьяне в деревнях выбирали представителей на волостной сход; на сходе выбирали уполномоченных от волости на уездный съезд; на съезде избирали выборщиков в губернское избирательное собрание, на котором уже выбирали непосредственно депутатов Думы.

Современная технология выборов (голосование бумажными бюллетенями, на избирательных участках, непосредственно за кандидатов) появилась сравнительно недавно – в середине XX в. В последнее время начинают применяться телекоммуникационные технологии (сканирование бюллетеней, электронные машины для голосования). Не исключено, что в развитых странах через некоторое время выборы будут проходить вообще без физической явки избирателей на участки для голосования (например, через Интернет).

Понятие «**избирательное право**» имеет два значения:

- **в объективном смысле** – совокупность правовых норм, регулирующих подготовку и проведение выборов в органы государственной власти;
- **в субъективном смысле** – это право избирать (**активное** избирательное право) или право быть избранным (**пассивное** избирательное право).

Активным избирательным правом в современных государствах обычно обладают все взрослые граждане (за исключением некоторых специальных случаев – например, не голосуют лица, находящиеся в местах лишения свободы или недееспособные), поэтому выборы называются **всеобщими**. Так было далеко не всегда. Существовали различные цензы – требования к избирателю, при которых он допускался до голосования – имущественный ценз ограничивал избирателей по принципу объема собственности; ценз оседлости – по времени проживания в данной местности и т.д. В большинстве государств вплоть до начала нашего века не голосовали женщины.

Регистрация гражданина как избирателя (включение в списки избирателей) происходит либо автоматически в обязательном порядке (европейские страны, Россия), либо по инициативе самого избирателя (США). В некоторых странах голосование обязательно: злостное неучастие в выборах – *абсентеизм* – наказывается штрафами, ограничением в приеме на государственную службу и пр. В большинстве государств участие в выборах является добровольным.

Пассивное избирательное право обычно более ограничено, чем активное. Как правило, кандидаты должны достичь определенного возраста (типичны 21–40 лет); быть гражданами государства или проживать на его территории в течение определенного времени.

Почти везде выборы **тайные** и **равные** (один человек имеет один голос).

Выборы в нижнюю палату парламента почти везде **прямые** (в бюллетенях указаны непосредственно кандидаты в парламент). Выборы президента в основном **непрямые, косвенные**: парламентом (Греция, Израиль), особой коллегией (парламент и представители регионов – Индия, Италия, ФРГ), специальными выборщиками (США, Финляндия, Аргентина). Прямые выборы президента проводятся во Франции, в России и др.

Обычно законом устанавливается *минимальное количество избирателей, которое должно прийти на выборы*, чтобы они были признаны состоявшими-

ся, – **кворум**. Кворум обычно составляет от 20 до 50 % от числа зарегистрированных избирателей.

Процедура определения итогов выборов зависит от типа избираемого органа. Если избирается **единоличный** орган (президент, губернатор), побеждает тот, кто набрал установленное законом большинство голосов избирателей. Существуют две основные избирательные системы: **относительного большинства** – выборы в один тур и побеждает тот кандидат, который получил больше голосов, чем любой другой кандидат; **абсолютного большинства** – победитель должен получить некоторое определенное количество голосов, обычно – более половины голосов от числа избирателей, принявших участие в голосовании. При этом выборы могут оказаться **двухтуровыми**. Если в первом туре никто не набрал необходимые более 50 %, то проводится второй тур с участием, набравших большее количество голосов.

Если избирается **коллегиальный** орган (парламент, совет, съезд), то определение результатов выборов может проводиться различным образом. Существуют две основные избирательные системы, применяемые при выборах коллегиальных органов: **мажоритарная** и **пропорциональная**.

При **мажоритарной системе** вся страна разбивается на *избирательные округа* (с примерно равной численностью избирателей) в количестве, равном числу избираемых депутатов парламента. Кандидаты выдвигаются по округам: В каждом округе побеждает один кандидат – тот, который наберет установленное законом большинство голосов.

При **пропорциональной системе** вся страна представляет *один избирательный округ*, кандидаты выдвигаются *по партийным спискам*. Каждая партия выдвигает свой список кандидатов с указанием номера каждого в партийной иерархии. Избиратель может проголосовать за один из партийных списков. Каждая партия получает количество мест в парламенте, пропорциональное количеству поданных за ее список голосов по всей стране.

В некоторых странах применяются **смешанные системы**, когда часть парламента избирается по мажоритарной системе, а часть – по партийным спискам (например, половина (225 из 450) депутатов Государственной Думы РФ избирается по мажоритарной системе относительного большинства, а другая половина – по пропорциональной системе).

Тип избирательной системы имеет важное значение для формирования партий, так как при мажоритарной системе идет в основном соревнование личностей, а при пропорциональной – соревнование партий. Поэтому «сильные» партии характерны для стран с пропорциональной системой.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Опишите основные функции современного РФ в экономической сфере.
2. Являлась ли КПСС частью государственного аппарата в СССР?
3. Дайте характеристики (по критериям характера функций, территории деятельности, объему полномочий, порядку принятия решений) следующим органам: а) Мэр г. Иркутска; б) Комитет по управлению имуществом Московской области; в) Губернатор штата Техас.

4. Является ли Администрация Президента России органом государства?

5. Опишите форму государства для следующих стран: а) Российская империя в 1900 г.; б) СССР в 1977 г.; в) современная РФ; г) современные США; д) современная Япония.

6. Обсудите политический режим: а) СССР 30-х гг.; б) СССР 70-х гг.; в) современной России.

1.2. Теория права

Понятие и система права

Рассматривая вопрос о понятии права, необходимо отметить, что в юридической литературе нет однозначного определения права, существуют различные подходы к его пониманию. Выделяют **право в общесоциальном смысле** и **право в юридическом смысле.**

Под **правом в общесоциальном смысле** следует понимать признаваемую в обществе, социально оправданную возможность (свободу) определенного поведения, т.е. возможность совершать какие-то социально значимые действия, притязать на что-либо, требовать соответствующего поведения от других. Право в общесоциальном смысле часто отождествляется с естественным правом, которое никем не даруется, возникает само по себе естественным путем и не может быть отнято. Это право, рождаемое самой жизнью, вытекающее из общественных потребностей.

Сформировавшись в системе общественных отношений, естественное право закрепляется в обычаях, религиозных нормах, нормах морали и т.д. Оно также может закрепляться и в юридических нормах, т.е. нормах, устанавливаемых государством.

Право в юридическом смысле – это установленные или санкционированные государством правила поведения, обязательные для исполнения всеми. Право в юридическом смысле принято называть позитивным правом.

Позитивное право обладает рядом свойств, которые позволяют охарактеризовать данное понятие. К признакам права относятся: нормативность или общий характер, общеобязательность, формальная определенность, системность, государственно-волевой характер, гарантированность, подкрепленность мерами государственного принуждения.

Таким образом**,** под **правом в юридическом смысле** *следует понимать систему общеобязательных, формально определенных, установленных государством правил поведения общего характера, которые подкрепляются мерами государственного принуждения.*

В современной отечественной литературе нередко рассматривают право в объективном и право в субъективном смысле.

Под **правом в объективном смысле** *понимается система установленных или санкционированных государством норм*. Право в объективном смысле тождественно позитивному праву. **Право в субъективном смысле** – *это мера свободы в масштабе отдельно взятого человека***.**

Вопрос о возникновении права на протяжении нескольких столетий волновал не одно поколение ученых умов. Среди исследователей теорий происхождения права не существует единства взглядов относительно возникновения права, но несмотря на плюрализм мнений по этому вопросу, на данном этапе исторического развития можно выделить шесть основных теорий происхождения права. К ним относятся: теологическая, историческая, естественно-правовая, классовая, примирительная и регулятивная теории.

Под **системой права** *понимают объективно существующую внутреннюю структуру права, отражающую объединение и дифференциацию юридических норм.*

Критериями деления права на отрасли и институты выступают предмет и метод правового регулирования. **Предмет правового регулирования** – *это те общественные отношения, которые регулирует определенную отрасль права.* Предмет правового регулирования составляют однородные общественные отношения, и каждая отдельная отрасль имеет свой, отличный от других, предмет регулирования. **Метод правового регулирования** – *это совокупность приемов и способов юридического воздействия, с помощью которых регулируются общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования.* К основным методам правового регулирования относят императивный и диспозитивный, к дополнительным – поощрительный и рекомендательный.

Структурными элементами системы права являются: отрасль права, подотрасль права, институт права, субинститут права и норма права.

Отрасль права – *это обособленная совокупность норм права, регулирующая сферу однородных общественных отношений, с помощью методов, присущих данной отрасли.* В состав отрасли входят подотрасли права, институты права, субинституты и нормы права.

К основным отраслям современного российского права относят: конституционное право, уголовное, административное, гражданское, трудовое, семейное, уголовно-исполнительное, земельное, аграрное, экологическое, финансовое, уголовно-процессуальное, гражданское процессуальное, муниципальное, арбитражно-процессуальное.

Подотрасль права – *это относительно небольшая совокупность норм права, в рамках отрасли права, регулирующая род общественных отношений, с помощью методов, присущих отрасли права.* В состав подотрасли входят институты права, субинституты и нормы права. Примером подотрасли права может выступать авторское, патентное право в гражданском праве.

Институт права – *это небольшая совокупность норм права, в рамках отрасли права или подотрасли, регулирующая вид общественных отношений, с помощью методов, присущих отрасли права.* В состав правового института входят субинституты и нормы права. В качестве примера можно привести институт брака в семейном праве, институт наказания в уголовном праве.

Субинститут права – *это относительно небольшая совокупность норм права, в рамках института права, регулирующая специфический круг общественных отношений, с помощью методов, присущих отрасли права.* Примером может быть наследование по завещанию в институте наследования.

Норма права – *это общеобязательное, формально-определенное правило поведение общего характера, которое подкрепляется мерами государственного принуждения.*

Помимо указанных структурных элементов системы права, в ней могут встречаться более крупные подразделения, чем отрасли права, их принято называть правовыми общностями. **Правовые общности** – это самые крупные комплексы правовых норм. Единый критерий для выделения тех или иных правовых общностей не определен, обычно выделяются такие правовые общности, как публичное и частное право, материальное и процессуальное право, международное и национальное право.

Понятие и виды источников права

Под **источником права** в юридической литературе понимают специальную форму выражения, в которой закрепляются правовые нормы. Выделяют семь источников права. Их принято подразделять на основные: правовой обычай, юридический прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор и неосновные: общие принципы права, юридическая доктрина, религиозные тексты.

Правовой обычай – *это исторически сложившееся правило поведение, содержащееся в сознании людей и выполняемое, как правило, добровольно, в силу привычки, но при этом признанное государством в качестве общеобязательного.*

Спецификой этой формы права является то, что в нормативно-правовом акте дается ссылка к действующим обычаям, сам же обычай в акте, как правило, не приводится. Существуют правовые системы, где роль правового обычая и вообще обычаев достаточно велика. В государствах Африки, Азии, Латинской Америки обычаями регулируются брачно-семейные, земельные отношения и отношения в области наследования. Также данный источник играет значительную роль, когда речь идет об обычаях, действующих в масштабе крупных регионов или в масштабе страны (обычаи торгового мореплавания, обычаи портов, международные обычаи и др.). В Российской Федерации правовой обычай признается в качестве основного источника права. Самым распространенным примером выступает норма, закрепленная в Конституции РФ, которая гласит, что первое заседание Государственной Думы открывает самый старейший по возрасту депутат. Кроме этого правовой обычай закреплен в ст. 5 ГК РФ, там дается упоминание обычаев делового оборота.

Юридический прецедент – *это решение компетентного правоприменительного органа по определенному делу, изначально предназначенное для конкретного лица, но в дальнейшем используемое в качестве образца для разрешения всех аналогичных дел.*

Юридический прецедент включает в себя административный и судебный прецеденты. Как правило, источником права выступает судебный прецедент.

Судебный прецедент – *это решение вышестоящего суда по конкретному делу, которое затем становится обязательным для исполнения всеми нижестоящими судами либо судами той же инстанции при решении аналогич-*

ных дел. Данная форма права является преобладающим источником в странах с англосаксонской правовой системой, в частности в США, Англии, Канаде, Северной Ирландии, Австралии, Новой Зеландии и др. В Российской Федерации судебный прецедент официальным источником права не является, но вопрос относительно наличия и признания фактического судейского правотворчества в России остается открытым. Бесспорным является одно – акты высших судебных инстанций (решения Конституционного Суда РФ, постановления пленумов Верховного Суда РФ) обладают общеобязательным характером, а это является характерным признаком судебного прецедента.

Нормативный правовой акт – *это принятый компетентным правотворческим органом в особом порядке документ, закрепляющий правила поведения общего характера, которые обязательны для выполнения всеми в силу подкрепленности мерами государственного принуждения.*

НПА является основным источником права в РФ. В юридической литературе можно встретить различные классификации НПА, однако наиболее важной представляется деление этих актов по юридической силе. Выделяют законы и подзаконные акты.

Закон – *это НПА, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти либо непосредственным волеизъявлением народа и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения.*

Высшая юридическая сила закона означает, что акты всех иных государственных органов носят производный характер и не могут ему противоречить. Никакой другой орган, кроме высшего органа законодательной власти, не может отменить или изменить закон. Наивысшей юридической силой среди всех законов обладает Конституция, а также законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию.

Между собой законы находятся в строгой иерархии. Их можно структурировать в следующем порядке:

1. **Конституция** (основной закон) – основополагающий учредительный политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти.

2. **Федеральные конституционные законы** – принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией (например, ФКЗ о Конституционном Суде РФ).

3. **Федеральные законы** – акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, ГК РФ, УК РФ и др.).

4. **Законы субъектов Федерации** – издаются представительными органами субъектов РФ и распространяются только на соответствующую территорию (например, закон Иркутской области о муниципальной службе в Иркутской области, о социальных гарантиях и т.п.).

Подзаконные акты – *это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.* Вся система таких актов строится на

строгой их соподчиненности между собой. Их юридическая сила зависит от положения соответствующего органа, издающего подзаконный нормативный акт, в общей иерархической системе органов государства.

Выделяют следующие виды подзаконных актов:

1. **Указы Президента РФ**. Они обязательны для исполнения на всей территории РФ, и не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Президент, будучи главой государства, принимает акты, которые занимают следующее после законов место. Акты Президента обязательно публикуются в официальных источниках.

2. **Постановления Правительства РФ** обязательны к исполнению на всей территории РФ. Их особенностью является то, что они могут быть приняты лишь на основании и во исполнении законов РФ, а также указов Президента РФ.

3. **Приказы, инструкции, положения министерств,** государственных комитетов и других федеральных органов исполнительной власти. Эти акты, принимаемые на основе и в соответствии с законами РФ, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, регулируют общественные отношения, находящиеся, как правило, в пределах компетенции данной исполнительной структуры. Например, акты Министерства финансов РФ, Центрального банка РФ и т.п.

4. **Решения и постановления местных** (региональных) органов государственной власти (например, акты Правительства Иркутской области).

5. **Нормативные акты муниципальных** (негосударственных) органов. Эти акты применяются в пределах компетенции названных структур и действуют на территории соответствующих городов, районов, сел, поселков, микрорайонов.

6. **Локальные нормативные акты** – это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации и регулирующие их внутреннюю жизнь (например, правила внутреннего трудового распорядка).

Нормативный договор – *это добровольное соглашение нескольких компетентных субъектов, содержащее правило поведение общего характера, обязательное для выполнения сторонами и подкрепляемое мерами государственного принуждения.*

В отличие от гражданско-правовых договоров нормативные – не носят индивидуального характера, они распространяются на широкий круг участников, который ограничен только рамками статуса субъекта (например, область, край, государство). При заключении гражданско-правого договора, субъекты не создают новой нормы права, а вот при заключении нормативного договора, создается новое правило поведения – новая норма права, при этом стороны-участники выступают в качестве правотворческих субъектов.

Нормативные договоры можно классифицировать:

1. По форме правотворческой деятельности, при которой применяется договор: между государственными субъектами права – это непосредственное государственное правотворчество; между государственными и негосударственными субъектами права – это совместное правотворчество; между негосудар-

ственными субъектами права – это санкционированное негосударственное правотворчество.

2. По составу субъектов: равностатусные – заключаются между субъектами права, обладающими формально или фактически равным правовым статусом (между государствами, между государственными органами); разностатусные – между субъектами права, изначально неравными по своему статусу (между федеративным государством и его субъектом, между государственным органом и профессиональными союзами).

3. По предметному действию: учредительные (Соглашение о создании СНГ 1991 г.); статусно-компетенционные (Устав ООН 1945 г.); процессуальные (Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г.).

4. По критерию действия во времени: срочные; бессрочные договоры.

На сегодняшний день нормативный договор является важным и активно развивающимся источником права, обладая при этом юридической спецификой и существенными отличиями от иных юридических документов.

Общие принципы права – *основополагающие руководящие положения, исходные идеи и начала всего права в целом либо определенной его отрасли.*

Непосредственным источником права общие принципы права выступают редко, однако, в соответствии с законодательством ряда государств, в том числе и России, при отсутствии конкретной нормы, прецедента или правового обычая, возможно при решении юридических дел ссылаться на принципы права. Традиционно выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы права.

Общеправовые – это принципы, присущие всей системе права, они используются во всех отраслях права (гуманизм, справедливость, законность).

Межотраслевые – это принципы, выступающие в качестве основных начал смежных отраслей права (двух и более). Например, принцип гласности судопроизводства, состязательности сторон.

Отраслевые – это принципы, которые характерны для отдельных отраслей права: конституционного права, гражданского права, уголовного права и т.д. Например, в трудовом праве – принцип охраны труда и здоровья работника, в уголовном – презумпция невиновности.

Правовая доктрина – *это теоретические положения, научные теории юридического характера, в которых формулируются важнейшие юридические категории, понятия, воззрения юристов-ученых.*

В настоящее время доктрина не является источником права в романо-германской правовой системе, однако продолжает выступать в качестве основной формы права в мусульманской правовой системе. Это подтверждается законодательством арабских стран, например, семейное законодательство Египта, Судана, Ливана предусматривает, что в случае молчания закона судья применяет «наиболее предпочтительные выводы толка Абу Ханифы».

Религиозные тексты – *это священные книги и сборники, той или иной конфессии, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике.*

В большинстве современных государств, в том числе и в России, религиозные тексты источниками права не являются. Они характерны только для мусульманского, индусского, иудейского права. Важнейшим правовым источником мусульманского права признаются Коран – собрание учений и заповедей Аллаха, Сунна – жизнеописание пророка Мухаммеда, Кияс – толкование или суждение по аналогии, Иджма – согласие мусульманского общества относительно обязанностей мусульманина.

Правоотношения

Правоотношения – *это общественные отношения, урегулированные нормами права, которые отражают юридическую связь субъектов права.*

Их принято классифицировать по следующим основаниям:

1. В зависимости от предмета правового регулирования выделяют: конституционные, административные, уголовные, семейные и т.п.
2. В зависимости от характера правоотношений: материальные и процессуальные.
3. В зависимости от выражаемого интереса: частные и публичные.
4. В зависимости от функциональной роли: регулятивные и охранительные.
5. В зависимости от природы юридической обязанности: пассивные и активные.
6. В зависимости от степени определенности субъектов: относительные и абсолютные.

Структура или состав правоотношения показывает, из каких элементов состоит само правоотношение. К ним относятся субъект правоотношения, объект правоотношения и содержание правоотношения.

Субъектами принято считать участников правоотношений, которые выступают носителями субъективных прав и юридических обязанностей. Выделяют три основные категории субъектов: индивиды (граждане, иностранные граждане, лица без гражданства); организации (государственные и негосударственные организации, государство в целом); социальные общности (народ, нации, население региона, трудовой коллектив). Для того, чтобы быть субъектом правоотношений участники должны обладать **правосубъектностью**, которая включает в себя правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Правоспособность – *это предусмотренная нормами права способность лица иметь субъективные права и юридические обязанности*. **Дееспособность** – *это предусмотренная нормами права способность и юридическая возможность лица своими действиями приобретать права и осуществлять и обязанности*. **Деликтоспособность** – *предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.*

Объект правоотношения – это то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений, то, по поводу чего возникают сами правоотношения. К их числу можно отнести: *материальные блага* (вещи, ценности, имущество и т.п.); *нематериальные блага* (или личные неимущественные блага – жизнь, здоровье, честь, достоинство, право на личную тайну и т.п.); *продукты духовного творчества* (результаты интеллекту-

альной деятельности, такие как произведения литературы, искусства, музыки, науки и т.п.; *поведение участников правоотношений; результаты действий участников правоотношений* (например, договор об оказании услуг, связанных с ремонтом квартиры); *ценные бумаги и документы* (деньги, акции, диплом, аттестат и т.п.).

Содержание правоотношений составляют субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений. **Субъективное право** – *это мера возможного, дозволенного поведения управомоченной стороны в правоотношении.* Отметим, что это не само поведение, не сами действия управомоченного субъекта, а лишь возможность определенного поведения, возможность совершить определенные действия. Субъективное право имеет свою структуру и включает в себя три элемента, которые называются правомочиями:

1. Право на собственные фактические действия. Это, предусмотренная нормами права, возможность субъекта правоотношений совершать любые действия.

2. Право требования – это возможность управомоченной стороны требовать должного поведения от обязанной стороны.

3. Право притязания – это возможность управомоченной стороны обратится в компетентные органы за защитой нарушенных прав и интересов.

Под **юридической обязанностью** в правоотношении понимается мера должного необходимого поведения обязанного лица. Выделяют ее следующие основные элементы:

1. Необходимость воздержаться от совершения запрещенных действий (пассивное поведение).

2. Совершение конкретных действий (активное поведение).

3. Претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера, т.е. необходимость претерпеть меры юридической ответственности, за совершенное неправомерное деяние.

Юридические факты – *это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.*

По волевому содержанию факты подразделяются на события и действия. **События** – это факты, наступление которых прямо не связано с волей человека. **Абсолютные** – это такие факты, наступление которых вообще не зависит от воли человека (стихийные бедствия). **Относительные** – это факты, наступление которых зависит от воли человека, но затем они протекают вне связи с волевой деятельностью (смерть человека в результате драки). **Действия** – это юридические факты, которые всецело зависят от воли людей. **Правомерные** – это действия, связанные с выполнением требований правовых норм. Среди них выделяют **юридические акты** – это правомерные действия, имеющие своей целью вызвать определенный правовой результат (сделки, договоры) и **юридические поступки** – это правомерные действия, совершаемые без намерения вызвать последствия, но они все равно возникают (художник рисует картину и становится ее автором, хотя изначально такая цель не ставилась). **Неправомер-**

ные – это действия, нарушающие нормы права, носящие противоправный характер. К ним относятся **правонарушения** и **проступки**.

Применение права как особая форма реализации права

Под **реализацией права** понимается *фактическое осуществление субъектами права предписаний, содержащихся в правовых нормах*. В зависимости от характера действия субъектов выделяют следующие формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование, применение. **Соблюдение права** связано с реализацией правовых запретов, субъект должен воздержаться от совершения действий, которые запрещены нормами права. Данная форма носит пассивный характер, например, запрет нарушения субъектом уголовно-правовых норм, т.е. субъект не должен совершать разбоев, краж и т.д. **Исполнение** связано с реализацией юридических обязанностей, субъект обязан выполнять строго определенные законом действия, например, обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей или обязанность платить налоги. **Использование** связано с реализацией своих субъективных прав, например, каждый имеет право на образование. Использование прав зависит от усмотрения субъекта, за которым они закреплены. **Применение права** отличается от предыдущих и является особой формой реализации. В большинстве случаев реализация права происходит без участия государственных органов. Субъекты права добровольно, без принуждения вступают в правоотношения, в рамках которых используют субъективные права, исполняют обязанности и соблюдают установленные законом запреты, однако, возможны ситуации, при которых необходимо вмешательство государства. Именно в этих ситуациях и используется применение права. Таким образом, **применение права** – *это властная деятельность компетентных органов и должностных лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм*.

Традиционно выделяют три основные стадии применения права:

- первая стадия – установление фактических обстоятельств дела;
- вторая стадия – установление юридической оценки фактических обстоятельств дела или ее еще называют стадией юридической квалификации;
- третья стадия – принятие правоприменительного решения и его документальное оформление. Заключительным итогом третьей стадии является принятие правоприменительного акта.

Акт применения права – *это решение (правовой акт) компетентного правоприменительного органа по конкретному делу, носящее индивидуальный характер и подкрепленное мерами государственного принуждения.*

Акт применения права состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. **Вводная часть** содержит наименование акта (приговор, решение и т.д.), место и дату принятия, наименование органа или должностного лица, которое принимает решение, по какому делу, подписи соответствующих лиц, необходимые печати. В **описательной части** описываются факты, являющиеся предметом рассмотрения, фиксируется, когда, где, кем, при каких обстоятельствах и какими способами совершены действия. **Мо-**

тивировочная часть включает анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическую квалификацию и ее обоснование, указание на официальные разъяснения применяемого закона и процессуальные нормы, которыми руководствовался правоприменитель. В **резолютивной части** формулируется конкретное решение по делу, в том числе избирается в пределах закона мера юридической ответственности.

Акты применения права многообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям:

- в зависимости от способа выражения правоприменительного решения акты делятся на акты-документы, акты-действия (удаление свидетеля из зала суда) и акты-символы (дорожные знаки, обозначение запретной зоны);
- в зависимости от способа принятия акты могут быть коллегиальными или единоличными;
- в зависимости от характера регулятивного воздействия на общественные отношения акты подразделяются на правоохранительные и исполнительные;
- в зависимости от субъектов правоприменения выделяют акты государственных и акты негосударственных организаций;
- в зависимости от юридической природы акты могут быть вспомогательными (определение суда о назначении экспертизы) и основными (постановление комиссии отдела социального обеспечения о назначении пенсии);
- в зависимости от характера акты подразделяются на материальные (решение суда по гражданскому делу) и процессуальные (постановление следователя о привлечении лица в качестве обвиняемого).

Вопросы для самопроверки

1. Что понимается под правом в объективном и субъективном смыслах?
2. Дайте понятие системы права. Раскройте ее основные структурные элементы.
3. Какие источники права можно отнести к основным, а какие выделяют в качестве неосновных?
4. Дайте определение НПА. Перечислите все известные вам виды НПА.
5. Дайте определение состава правоотношения. Какие элементы включает его структура?
6. Какие стадии правоприменительного процесса выделяют в юридической литературе?
7. Дайте определение акта применения права. Охарактеризуйте его составные части.

1.3. Сравнительное правоведение

Сравнительное правоведение как наука и учебная дисциплина

Корни науки сравнительного правоведения (от лат. Comparativus – сравнительный) или юридической компаративистики находятся в сравнительно-правовом методе, который прошел два этапа своего развития, прежде чем воз-

никла компаративистика как наука: 1) возникновение сравнительно-правового метода; 2) развитие (усовершенствование и распространение) сравнительно-правового метода.

На сегодняшний день в мировой компаративистике существуют три различных представления о **природе** данной науки: 1) это научный метод познания, лишенный самостоятельного предмета (К. Осакве); 2) это самостоятельная наука и дисциплина со своим определенным предметом (такую точку зрения разделяют ученые К. Цвайгерт, Х. Кетц, А.Х. Саидов, Ю.А. Тихомиров); 3) Это вспомогательная наука и дисциплина в рамках теории государства и права (М.Н. Марченко).

Существует многообразие подходов к наименованию дисциплины сравнительного правоведения. Это связано с тем, что в мировой научной среде нет однозначного толкования содержания и назначения юридической компаративистики. Во Франции и ФРГ отдается предпочтение терминам «сравнение права» или «сравнительное право», в странах Латинской Америки «сравнительное законодательство», в США в разных штатах – многообразие терминов: «сравнительная юриспруденция», «сравнительное правоведение», «сравнительное право», «сравнительные правовые традиции». В России название науки и учебного курса – «сравнительное правоведение» состоит из трех слагаемых: «право», «ведение» от старославянского – «знать» и «сравнение».

Наука сравнительное правоведение – *структурированная концептуально-понятийная система правовых знаний, совокупность научных знаний о правовых системах современности, теории применения сравнительного метода.*

В структуру сравнительного правоведения входят: 1) *общее сравнительное правоведение* (Теория правовых систем) – предметом сравнения являются правовые системы в целом, общие и специфические закономерности возникновения, развития и функционирования правовых явлений; 2) *особенное (отраслевое и внутриотраслевое) сравнительное правоведение* – предметом сравнения являются отдельные компоненты (элементы) системы права – отрасли: гражданское, уголовное, административное право и др.; институты права, их конкретные нормы, т.е. все то, что входит в знание отраслевой юридической науки; 3) *специальное (предметное) сравнительное правоведение* – предметом сравнения являются вопросы проблемного характера – образование юриста, состояние подготовки работника полиции, конституционный контроль, правовой статус омбудсмена и др.

Цели сравнительного правоведения. Юридическая наука и практика используют сравнительное правоведение прежде всего для того, чтобы изучать и сопоставлять различные правовые массивы и системы между собой и с нормами международного права, выявлять сходства и различия, определять тенденции общеправового различия.

Главными целями сравнительного правоведения являются:

1. **Познавательная цель**. Анализ и оценка правовых явлений применительно к внутригосударственному развитию будут более полными и объективными, когда изучаются их общие и специфические причины; временные и стабильные правовые ситуации в зарубежных государствах и их влияние; факторы,

ведущие к изменению иностранных законодательств, к принятию и изменению правовых актов; условия, способствующие или содержащие реализацию права.

2. **Информационная цель**. Данная цель производна и тесно связана с первой целью. Информационная цель является средством достижения познавательной цели. Она дает возможность получить материалы о развитии и функционировании зарубежных правовых систем, государственных институтов, об их взаимосвязи между собой.

3. **Аналитическая цель**. Именно в процессе достижения этой цели и происходит сравнение. В результате обнаруживается общее и специфическое в сравниваемых правовых системах; появляется возможность использования зарубежного опыта для решения конкретных правовых задач.

4. **Интегративная цель**. Она предопределяется курсом государства, либо государств, межгосударственных объединений на гармонизацию и сближение национальных законодательств.

5. **Критическая цель** является противоположной интегративной цели. Она может выражаться как в общих политических оценках, так и в негативной оценке положений отдельных законов, ущемляющих интересы приграничных государств, либо содержащих отступления от международных документов.

6. **Пропагандистская цель**. Компаративисты для достижения этой цели стремится к некоторому преувеличению значимости отдельных сторон национальной правовой системы.

Существует *широкий разброс определений предмета сравнительного правоведения, что связано с многообразием подходов к определению природы сравнительного правоведения.* М.Н. Марченко трактует предмет сравнительного правоведения как «общие принципы и закономерности возникновения, становления и развития различных правовых систем». В.Е. Чиркин определяет предмет как «общее и особенное в различных правовых массивах и системах». А.Х. Саидов описывает предмет собирательно, включая в него методологические проблемы сравнения в праве; сопоставительное изучение правовых систем современности; традиционное «сравнительное законодательство»: так называемое функциональное сравнение; историко-сравнительное изучение права.

Объект сравнительного правоведения – *это любые сопоставляемые друг с другом государственно-правовые явления.* Они возникают не эпизодически, спонтанно. Объекты находятся в непрерывном процессе движения, возникновения, изменения.

В целом следует согласиться с тем, что объектом сравнительного правоведения является правовая реальность во всех ее проявлениях, включая правовые нормы, правовую культуру, правовую идеологию, правосознание, правовые отношения, правовую практику, правовую психологию и т.д.

Методы сравнительного правоведения

Сравнительно-правовой метод *является одним из конкретных способов применения общенаучных методов в исследовании правовых явлений.* Его применение является строго системным, целенаправленным. Благодаря его приме-

нению становится возможным выявить общее, особенное и единичное в правовых системах современности.

Выделяют **отдельные виды сравнительно-правовых исследований.** По форме анализа в сравнительном правоведении выделяют следующие направления сравнения правовых систем: по институтам проводят макро- и микросравнение; по целям – функциональное (практическое) и теоретическое (научное) сравнение; по уровням – межсистемное, внутрисистемное, внутринациональное, историческое и межотраслевое сравнение.

1. **Диахронное и синхронное сравнение (по уровням).** Предметом сравнения могут быть существовавшие в прошлом, однопорядковые по своей сущности, содержанию, времени возникновения и существования правовые системы и их компоненты, т.е. сравнение может носить исторический характер. Тогда оно называется диахронным сравнением. Однако чаще всего предметом сравнения являются действующие правовые системы. Это синхронное сравнение. При этом, выявляются тенденции к их сближению, которые и становятся преимущественно объектом сравнительно-правового анализа.

2. **Внутреннее и внешнее сравнение (по уровням).** Сравнение внутри одного государства (федеративного или унитарного) характеризуется как внутреннее. Оно позволяет дать общую характеристику определенной национальной правовой системы. При внутреннем сравнении чаще всего речь идет о правовых системах (законодательствах) федеративных государств.

3. **Сравнение на микро- и макроуровне (по институтам). Микросравнение** – *это сравнение, которое проводится на уровне правовых норм и институтов.* Оно может быть как внутренним, так и внешним. **Макросравнение** – *это сравнение на уровне правовых систем в целом*. Сравнение в мировом масштабе называется универсальным или глобальным. При глобальном сравнении можно достичь относительно полного результата, лишь проводя сравнение с указанием правовой семьи, к которой та или иная национальная правовая система принадлежит.

4. **Нормативное и функциональное сравнение (по целям).** Нормативное сравнение – это такой *способ сравнения, при котором сравниваются правовые нормы, институты, законодательные акты.*

Функциональное сравнение начинается не с признания определенных правовых норм и институтов в качестве отправного пункта сравнения, а с выдвижения определенной социальной проблемы, и уже затем – поиска правовой нормы или института, с помощью которого проблема может быть решена. Таким образом, расширяется круг вопросов, подлежащих сравнению, в первую очередь за счет практики применения правовых норм и юридической доктрины. *Сравнение идет не от нормы к социальному факту, а, наоборот, от социального факта к его правовому регулированию.* В функциональном сравнении правовые институты и нормы считаются сравнимыми, если они решают сходную социальную проблему, хотя и диаметрально противоположным образом.

Формирование и развитие идей сравнительного правоведения

Сравнительное правоведение имеет весьма длительную и противоречивую историю, берущую **начало еще в древнем мире**. Впервые право выступи-

ло самостоятельным объектом сравнительно-правового исследования в книге Платона «Законы» (V в. до н.э.). Платон исследует законы Крита, Персии, Египта, Спарты, Афин и других древнегреческих полисов и земель, он пытается выявить, «что в законах правильно по природе, а что ошибочно». Аристотель (IV в. до н.э.) в своем труде «Политика», рассматривая проблемы экономического устройства, форм правления, идеального государственного устройства, изучил 58 конституций греческих полисов.

Влияние греческого права на римское прослеживалось не только в Законах XII таблиц, но и в других источниках римского права, в частности в Институциях Гая. В книге первой этих Институций, которые одновременно выступали и в качестве учебника римского права, написанного отчасти в сравнительно-правовом плане, говорилось в связи с этим: «Все народы, которые управляются законами и обычаями, пользуются частью своим собственным правом, частью общим правом всех людей». Таким образом, делался вывод, римский народ «пользуется отчасти своим собственным правом, отчасти же правом, общим всем людям». Это является свидетельством существования и широкого применения идей сравнительного правоведения в Древней Греции и Риме, заключающееся в непрерывном влиянии греческого права на такую составную часть римского права, как *право народов,* или *jus gentium.*

В то же время римляне считали свой государственный строй вершиной достижений в этой сфере и не видели необходимости изучать и воспринимать что-то от соседей. Сравнительным анализом права по существу они не занимались.

В Средние века в Западной Европе традиции сравнительного правоведения были заложены составителями хроник и летописей, церковных историй и биографий правителей, в которых *описывались и сопоставлялись действовавшие в разных странах законы и обычаи.* На рубеже XIV–XV вв. работы философов и юристов все чаще приобретают сравнительно-правовой характер. Голландский ученый Эразм Ротердамский одним из первых обосновал необходимость сравнительно-правовых исследований. Английский философ Томас Гоббс также широко использовал сравнительно-правовой метод. Изучая опыт древних и современных ему народов, он определял общее и особенное в развитии государства и права.

Как самостоятельное научное направление сравнительное правоведение впервые предстало *впервые в работах французского философа Ш. Монтескье.* В своем труде «О духе законов» он использует сравнительно-правовой опыт, чтобы доказать доктрину естественного права. Философ придерживался концепции множества факторов, влияющих на развитие права: «разумные и справедливые законы должны соответствовать физическим свойствам страны, ее климату».

Большое значения для формирования сравнительного правоведения имели труды немецкого юриста, основателя исторической школы права Фридриха Карла фон Савиньи. Он провел сравнительный анализ трех гражданских Кодификаций Франции, Пруссии и Австрии и определил природу и характерные черты романо-германской системы права.

К середине XIX в. в Европе начинают формироваться **школы сравнительного правоведения.** Результатом их деятельности стало создание в Париже в 1869 г. Общества сравнительного законодательства. Его члены в основном переводили на французский язык и публиковали законы других стран. Заметных научных исследований это общество не создало. **В 1900 г. в Париже состоялся 1-й Международный конгресс сравнительного права**. Его члены публиковали статьи по сравнительному праву. Однако деятельность общества не имела широких масштабов.

После Первой мировой войны внимание в области сравнительного права в основном было обращено на вопросы конституционного права, сопоставление внутреннего права с международным. Был накоплен огромный фактический материал, что сделало возможным издание целого ряда фундаментальных работ: многотомной «Истории права» немецких ученых И. Колера и Л. Венгера (1914 г.), Панорамы мировых правовых систем» (1928 г.) и «Истории права» (1924 г.) американских историков права Д. Вигмора и У. Сигля.

После Второй мировой войны ряд крупных работ по истории права и политических институтов опубликовали французские ученые Ж. Эллюль, Р. Монье, Ж. Имбер, Ф. Гаррисон и др. В 1950 г. В США была издана первая крупная работа Р. Шлезингера «Сравнительное право». Она содержала в основном материалы и судебные решения некоторых стран и заложила основы новой юридической географии права. Серьезным системным сравнительным исследованием стали очерки по сравнительному праву (1950) французского ученого Р. Давида, а затем его книга «Основные правовые системы современности» (1964). Позже работы по сравнительно-правовым исследованиям опубликовали авторы: М. Ансель (Франция), Р. Сакко (Италия), Е. Врублевски (Польша). Были также опубликованы работы: К. Цвайгерта и Х. Кетца (Германия), посвященная в основном сравнительному частному праву. В последние годы комплексные работы по сравнительному правоведению были изданы французским ученым Р. Леже, украинским автором Х. Бехрузом и др.

В России в 70–80-х гг. комплексные исследования по сравнительному праву начал А.Х. Саидов. В современное время исследованием проблем в области сравнительного правоведения активно занимаются М.Н. Марченко, Ю.А. Тихомиров, В.И. Лафитский, В.Е. Чиркин и др. В 2000 г. было организовано Российское общество сравнительного правоведения, объединившее многих ведущих ученых и правоведов. На базе Института государства и права РАН действует Ассоциация сравнительного правоведения. В 1925 г. был создан Всесоюзный институт юридических наук, который сегодня называется Институтом законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. С 2005 г. этим институтом издается «Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения».

Понятие и классификация правовых систем

Изучение права при помощи системного подхода позволило выделить и проанализировать различные правовые общности. В трудах Р. Давида, К. Цвай-

герта, Х. Кетца, Р. Леже и других они называются правовыми системами или правовыми семьями. Эти термины используются как тождественные.

Правовая система – *совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная (публичная) власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения и поведение людей.* Это интегрирующая категория, отражающая всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность.

В.Е. Чиркин дает следующее определение правовой системе. Правовая система – это структурно-организованный нормативный массив, ориентированный, формируемый и действующий на основе общих принципов.

Ядром и нормативной основой правовой системы является право: по его характеру судят о сущности правовой системы. Элементами правовой системы являются: право; правотворчество; правосудие; юридическая практика; нормативные правовые акты; правоотношения; субъективные права и обязанности; правовые учреждения; законность; правосознание и др. Исчерпывающий перечень дать трудно, так как правовая система сложное, многоуровневое, динамическое образование.

В качестве критериев классификации правовых систем используются: общность и различие в теории источников права и методах работы юристов; основные принципы права и выраженные в нем фундаментальные интересы; структура права, его деления и концепции, применяемые юристами; соображения политического характера; юридическая техника, которой пользуются юристы той или иной страны, «изучая и практикуя право»; правовые традиции; правовое сознание и обычаи народов государства и др. В зависимости от применяемого критерия классификации учеными выделяется разное число основных правовых семей, существующих в мире.

Представляет интерес **подход к классификации правовых систем В.Е. Чиркина.** Отмечая сложность классификации правовых систем, в связи с их разнообразием, он предлагает сосредоточить внимание на главном: особенностях сущности и содержания правовых образований. По его мнению, следует *разграничить понятия «правовая система» (в ее международном плане, а не как системы отдельного государства) и «правовая семья» (в таком же аспекте), заложив в основу исследования системы – цивилизационно-формационный признак, ее социальную сущность.* В основе понятия «правовая семья важно юридическое содержание регулируемых отношений в рамках ой или иной правовой системы.

В.Е. Чиркин выделяет действующие в современном мире три правовые системы: 1) мусульманская правовая система; 2) тоталитарно-социалистическая правовая система; 3) либерально-социальная правовая система. В рамках трех правовых систем существуют различные семьи права. В мусульманской правовой системе: 1) семья фундаментального мусульманского права; 2) семья модернизированного мусульманского права. В тоталитарно-социалистической правовой системе сложно выделить семьи, ее общие принципы очень устойчивы. В

либерально-социальной правовой системе: 1) англосаксонская правовая семья; 2) романо-германская правовая семья.

Современные правовые семьи

Правовые семьи, относящиеся к одной и той же правовой системе, обладают общими признаками, характеризующие сущность системы. В то же для выделения семьи необходимо установить свои критерии. Такой основной критерий Р. Давид видит в идеологии, К. Цвайгерт и Х. Кетц в правовом стиле, Р. Леже применяет многофакторный анализ. В.Е. Чиркин считает, что критерием выделения семей может служить их правовое содержание (социальное признак системы).

Семья традиционного мусульманского права. Традиционное мусульманское право действует в сравнительно небольшом числе государств (Иран, Саудовская Аравия, Оман, Кувейт и др.). Главными источниками права здесь являются священные книги – Коран и Сунна. Нормы традиционного мусульманского права имеют синкретический характер. Это одновременно нормы религии, морали и права. Действует принцип таклида. Законы принимаются крайне редко, считается, что излишнее толкование может нарушить чистоту мусульманского права. Право по существу консервирует полуфеодальную систему: неравенство людей (в зависимости от их религии); неравноправие мужчин и женщин; монархический полуабсолютизм. Главной и единственной формой организации общественной жизни считается умма (религиозная община). Хотя права мусульманина не отрицаются, но главным считаются обязанности его перед Аллахом и уммой. Присутствуют нормы, препятствующие разложению уммы: закят, вакуфная собственность, принцип справедливости, запрет рибы. Универсальными методами разрешения вопросов управления, спорных вопросов являются совещания и консультации в поисках единогласия, компромисса и консенсуса. Судебные органы имеют специфический характер шариатских судов.

Семья модернизированного мусульманского права. К этой семье относится большинство современных мусульманских государств. Основным источником права в этой группе государств является конституция. В ней обычно есть ссылки на волю Аллаха. Коран является источником религии, основой морали, личных отношений. Собственно право отделено от религии. Существует развитое законодательство, право в основном кодифицировано. В государствах, бывших колониях, кодексы создавались по образцам кодексов метрополий, с учетом местных особенностей. Сегодня в этих странах принимаются новые кодексы и законы в соответствии с современными условиями. Религиозная община также играет большую роль. Однако в государствах этой семьи более широко рассматриваются права, в том числе социально-экономические права, отделенные от религиозной оболочки. Форма правления – республика. Чаще всего это президентские республики. Монархическая форма правления в группе этих стран существует только в Иордании и Марокко. Существуют политические партии, выборные парламенты, советы на местах. Законодательно закреплены избирательные права не только для мужчин, но и для женщин.

Романо-германская правовая семья. Основным источником права является нормативно-правовой акт. Нормативно-правовые предписания в романо-германской семье (правовые системы Франции, Германии, Италии, Испании и т.п.) издаются, как правило, специально управомоченными на то правотворческими органами (парламентами, генеральными кортесами, государственными думами и т.п.), закрепляются в кодифицированных и иных нормативных правовых актах, занимают центральное место в правовом регулировании поведения людей. В системе органов государства проводится четкое разделение на законодательные и правоприменительные органы власти. Функция законотворчества монопольно принадлежит законодательной власти. Судебная и иные виды практики нацелены на разъяснение и реализацию существующих уже правовых предписаний.

В качестве первичного объекта правосознания выступают абстрактные юридические предписания и закрепляющие их законы и иные формы права. Для большинства стран этой семьи характерно наличие писаной конституции. Для граждан (подданных) и должностных лиц в рассматриваемой правовой семье нормы и принципы права – это абстрактные общеобязательные требования и правила соответствующего поведения.

Рассматриваемой семье присуще чёткое отраслевое деление нормативно-правовых предписаний. В свою очередь все отрасли права подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право. К сфере публичного права относятся административное, уголовное, конституционное и международное публичное право. К частному праву относятся гражданское, семейное и международное частное право. Законодательство носит кодифицированный характер. Высшая юридическая сила признается за писаной Конституцией. Серьезное значение уделяется правотворчеству исполнительных органов власти. Как источник права присутствует правовой обычай. Судебный прецедент в качестве источника права не признается, однако особая роль уделяется судебной практике, которую иногда называют вспомогательным источником права. Серьезное значение придается международному праву. Устанавливается примат международного права.

В рамках романо-германской правовой семьи принято выделять следующие группы: группу романского права (правовые системы Франции, Италии, Бельгии, Испании, Румынии, латиноамериканских государств); группу германского права (правовые системы Германии, Австрии, Венгрии, Швейцарии, Греции, Португалии, Турции); группу скандинавского права (правовые системы Дании, Норвегии, Швеции).

Социалистическая правовая система хоть и происходит от романо-германской правовой семьи, нередко выделяется в отдельную правовую семью.

Англосаксонская правовая семья (семья общего права). Прародиной общего права является Англия. Поэтому изучение общего права должно непременно начинаться с изучения английского права. Термин «общее право» понимается также в ином, узком значении. Данным термином обозначается составная часть англосаксонской правовой семьи, исторически сложившаяся в Великобритании из решений королевских (вестминстерских) судов. Сегодня под

общим правом (англ. common law) понимают правоприменительную деятельность судов, которые посредством судебных прецедентов толкуют существующие правовые нормы или заполняют пробелы в праве.

«Общее право» в своем изначальном значении противостоит праву в виде норм и судебной практики, порождаемому английскими «судами справедливости» (когда для разрешения спора не находилось необходимой нормы, можно было обращаться в указанные суды, облекавшие свои решения в форму приказов), а также так называемому «статутному праву».

Статутное право (англ. Statutory law или tatute law, от слова «статут») – совокупность норм права, создаваемых законодательными органами (законы). В статутное право также включаются акты органов местного самоуправления Возникновение статутного права относится к XIII в. В статутном праве существует иерархия правовых актов: акты законодательных органов обладают большей юридической силой, чем акты исполнительных органов; акты государственных органов обладают большей юридической силой, чем акты местных органов.

В отличие от романо-германского права, общее право подверглось незначительному влиянию со стороны римского права. Специфика англосаксонской семьи заключается в том, что суды обладают правотворческими полномочиями и создают правовые прецеденты, закрепляющие нормативно-правовые предписания. Общее право по своей природе и содержанию является «судейским правом». В основу общего права изначально были заложены и остаются там до сих пор решения королевских (вестминстерских) судов – в Англии, решения Верховного суда по вопросам конституционности или не конституционности обычных («текущих») законов – в США, вердикты высших судебных инстанций по аналогичным вопросам – в Канаде, Австралии и других англоязычных странах.

Общее право, по сравнению с другими правовыми семьями, имеет ярко выраженный «казуальный» характер. Это система доминирования «прецедентного» права и полного или почти полного отсутствия кодифицированного законодательства. Так, основной формой систематизации британского законодательства была и остается консолидация; кодификация практически не получила распространения.

Процессуальному праву придается повышенная роль и значимость, по сравнению с материальным правом. На первом месте в юридической практике и правосознании граждан и должностных лиц здесь выступают их индивидуальные права (например, право реального владения и распоряжения своим домом, квартирой и т.п.), а также процессуальные (прежде всего судебные) формы их защиты.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Сформулируйте объект и предмет изучения в современном сравнительном правоведении.

2. Что такое правовая система отдельной страны и различные мировые правовые системы?

3. В чем различие правовой системы и правовой семьи?

4. В чем состоят главные особенности семьи традиционного мусульманского права?

5. Каковы особенности англосаксонской правовой семьи?

6. Охарактеризуйте основные черты романо-германской правовой семьи.

2. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

2.1. Конституционные права и свободы

Конституционный статус человека и гражданина в РФ

Наша Конституция использует понятия **человек** и **гражданин**, также наряду с этим используется понятие **личность**. Разберемся с этими понятиями.

Человек – это прежде всего индивид, со своей жизнью, достоинством, естественными и духовными потребностями.

Личность – говоря о личности, мы подразумеваем прежде всего определённые природные качества, индивидуальность, неповторимость, общественные связи индивида.

Гражданин – связь человека с конкретным государством.

Правовой статус человека и гражданина – это юридически закрепленное положение человека и гражданина в обществе и государстве. Принято выделять несколько *видов* правового статуса:

- общий (конституционный);
- специальный или родовой статусы определенных категорий граждан;
- индивидуальный, статус, характеризующий пол, возраст, семейное положение;
- статус иностранных граждан, лиц без гражданства, с двойным гражданством;
- отраслевые правовые статусы (уголовно-процессуальный**,** административно-процессуальный и т.д.).

Если провести анализ норм гл. 2 Конституции РФ, то можно вывести следующие элементы правового статуса личности:

- конституционная правосубъектность (право- и дееспособность), которая означает способность лица иметь конституционные права и нести обязанности;
- гражданство;
- принципы правового статуса личности;
- конституционные права, свободы и обязанности человека, гражданина;
- гарантии реализации конституционных прав и свобод.

Гражданство РФ

Гражданство – это один из элементов правового статуса личности. Вопросы гражданства регулируются:

- Конституцией РФ;
- ФЗ от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве РФ»;

- Положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 14.11.2002 № 1325 (ред. от 24.10.2018);
- международными договорами РФ.

Институт гражданства заменил институт *подданства*. В настоящее время термин *«подданство»* употребляется только в монархических государствах, причем он обычно равнозначен термину «гражданство» В ряде монархий (Испания, Бельгия, Нидерланды) вместо термина «подданство» применяется «гражданство».

Понятие и принципы гражданства РФ

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

Основные характеристики гражданства

1. *Гражданство* – это правовая связь лица с государством.

2. *Гражданство* – это устойчивая связь. Эти отношения носят бессрочный характер. Как правило, они длятся с момента рождения и сохраняются на протяжении всей жизни.

3. *Гражданство* – двухсторонняя связь человека с государством, выражающаяся в совокупности взаимных прав, обязанностей и ответственности.

Двойное гражданство – предусмотренная законом возможность для гражданина России иметь гражданство иностранного государства. Двойное гражданство – это такое правовое состояние, когда какой-либо гражданин одного государства на законном основании приобретает гражданство другого государства. Получение гражданином РФ двойного гражданства возможно при условии наличия со страной, гражданство которой намеревается приобрести гражданин, международного договора, предусматривающего возможность приобретения двойного гражданства;

В чем разница между двойным гражданством и вторым гражданством? Речь о двойном гражданстве идет тогда, когда между государствами подписано соглашение о двойном гражданстве. В остальных случаях речь идет о втором гражданстве. У РФ соглашение о двойном гражданстве подписано только с Таджикистаном.

Приобретение гражданства РФ

Основания приобретения гражданства:

1. По рождению (филиация). В мировой практике используются два основных принципа приобретения гражданства по рождению: *принцип права крови* и *принцип права почвы*. Российское законодательство сочетает оба принципа, но доминирующим является принцип крови.

Принцип права крови:

- ребенок, родители которого на момент его рождения состоят в гражданстве РФ, является гражданином РФ независимо от места рождения (ст. 14 ФЗ № 62);
- если один из родителей ребенка на момент его рождения состоит в гражданстве РФ, а другой является лицом без гражданства, ребенок является гражданином РФ независимо от места рождения (ст. 15 ФЗ № 62).

Принцип права почвы применяется в отношении детей, находящихся на территории РФ:

- родители которых неизвестны в течение шести месяцев;
- родители которых являются лицами без гражданства или же состоят в гражданстве других государств, если последние не предоставляют ему своего гражданства.

При различном гражданстве родителей вопрос о гражданстве ребенка независимо от места его рождения определяется письменным соглашением родителей. При отсутствии такого соглашения ребенок приобретает гражданство РФ, если он родился на территории РФ либо если иначе он стал бы лицом без гражданства.

2. Прием в гражданство (натурализация). Дееспособное лицо, достигшее 18-летнего возраста и не состоящее в гражданстве РФ, может обратиться с заявлением о приеме в гражданство РФ. ФЗ устанавливает условия для приема в гражданство в общем порядке:

- проживают в РФ в течение пяти лет непрерывно (можно выезжать за пределы РФ не более чем на три месяца в течение года);
- обязуются соблюдать Конституцию и законодательство РФ;
- имеют законный источник средств к существованию;
- отказ от иного гражданства (такой отказ не требуется, если это предусмотрено международным договором либо если отказ невозможен);
- владеют русским языком.

Упрощенный порядок (ст. 14 ФЗ № 62-ФЗ). Упрощенный порядок приобретения отличается от общего порядка тем, что не требуется соблюдать условие о пятилетнем сроке проживания на территории РФ, все остальные условия должны быть также выполнены.

Упрощенный порядок возможен в том случае, если лицо подпадает под одно из условий, предусмотренных ст. 14 ФЗ № 62-ФЗ.

В приеме в гражданство может быть отказано лицам, которые:

- выступают за насильственное изменение основ конституционного строя или создают угрозу безопасности РФ;
- в течение пяти лет, предшествовавших дню обращения с заявлениями о приеме в гражданство РФ или о восстановлении в гражданстве РФ, выдворялись за пределы РФ в соответствии с федеральным законом;
- использовали подложные документы или сообщили заведомо ложные сведения;

- состоят на военной службе, на службе в органах безопасности или в правоохранительных органах иностранного государства, если иное не предусмотрено международным договором РФ;
- имеют неснятую или непогашенную судимость за совершение умышленных преступлений на территории РФ или за ее пределами, признаваемых таковыми в соответствии с федеральным законом;
- преследуются в уголовном порядке компетентными органами РФ или компетентными органами иностранных государств за преступления, признаваемые таковыми в соответствии с федеральным законом (до вынесения приговора суда или принятия решения по делу);
- осуждены и отбывают наказание в виде лишения свободы за действия, преследуемые в соответствии с федеральным законом (до истечения срока наказания).

Восстановление в гражданстве (ст. 15 ФЗ № 62-ФЗ). Иностранные граждане и лица без гражданства, ранее имевшие гражданство Российской Федерации, могут быть восстановлены в гражданстве Российской Федерации в соответствии, при этом срок их проживания на территории РФ сокращается до трех лет. При этом все остальные условия также должны быть выполнены (обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы, есть законный источник средств, отказались от другого гражданства, владеют русским языком).

3. Выбор гражданства при изменении границы РФ (оптация) (ст. 21). При изменении границы РФ в порядке, определенном законодательством РФ, лица, проживающие на территории, изменившей государственную принадлежность, имеют право на выбор гражданства (*оптацию*) в порядке и в сроки, определяемые международным договором РФ.

Иные основания приобретения гражданства. К таким основаниям ФЗ относит усыновление, опекунство, признание гражданином РФ.

Прекращение гражданства РФ

Основания прекращения гражданства РФ:

- вследствие выхода из гражданства;
- по иным основаниям, предусмотренным ФЗ или международным договором РФ.

Выход из гражданства РФ не допускается:

- если гражданин имеет не выполненное перед РФ обязательство (н/р воинская обязанность, налоговая обязанность и др.);
- если гражданин привлечен компетентными органами РФ в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении его имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда;
- если гражданин РФ не имеет иного гражданства и гарантий его приобретения.

Порядок разрешения дел о гражданстве.

Государственные органы, задействованные в решении вопросов о гражданстве:

- Президент РФ;
- Комиссия по вопросам гражданства при Президенте РФ;
- УВМ (Управление по вопросам миграции при ГУ МВД РФ и его территориальные органы);
- МИД, дипломатические представительства и консульские учреждения, находящиеся за пределами РФ.

Принципы конституционного статуса личности в России

Принципы правового статуса – это основные начала, на которых базируется правовой статус личности.

Принцип равноправия (ст. 19 Конституции РФ) – выделяется три составляющих данного принципа:

1. Равенство всех перед законом и судом (ч. 1 ст. 19). Оно означает одинаковый подход, равную мерку при решении вопроса о правах и свободах, обязанностях и ответственности всех людей, относящихся к той или иной категории, указанной в законе. Если закон устанавливает привилегии или произвольно ограничивает права отдельных категорий, то он противоречит принципу равенства.

Положение о равенстве всех перед судом означает:

- наличие единой для всех судебной системы, обеспечивающей каждому человеку независимо от происхождения, имущественного и должностного положения и других обстоятельств справедливое и гласное разбирательство дела компетентным и независимым судом;
- равное для всех применение норм материального права в процессе разрешения спора;
- процессуальное равенство сторон в судебном процессе.

2. Равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ч. 2 ст. 19 Конституции РФ).

3. Мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности их реализации (ч. 3 ст. 19 Конституции РФ).

Принцип неотчуждаемости основных прав и свобод (ч. 2 ст. 17 Конституции РФ). Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Тем самым Конституция РФ впервые признает естественную природу прав и свобод человека, подтверждая, что эти права не дарованы государством личности и не могут быть им отобраны. Отказ от них юридически недействителен.

Принцип непосредственного действия прав и свобод (ст. 18 Конституции РФ). Этот принцип тесно связан с общим принципом высшей юридической силы и прямого действия Конституции РФ. Этот принцип означает:

- конституционные права и свободы – исходные начала, положения для правовых актов (их содержание должно соответствовать конституционным правам и свободам);
- в случае противоречия конституционных прав и свобод другим – применяется конституционные права и свободы.

Принцип гарантированность прав и свобод – означает обязанность государства обеспечить человеку и гражданину (путем создания соответствующих экономических, политических, правовых условий) реальную возможность пользоваться предоставленными ему правами и свободами. Обязанность государства гарантировать права и свободы закреплена в ст. 2 Конституции РФ.

Принцип признания приоритета норм международного права в области прав и свобод человека и гражданина. Данный принцип вытекает из общей конституционной нормы о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Принцип закреплен в ст. 15 Конституции РФ.

В области прав человека сложилась и действует система международных соглашений, устанавливающих общечеловеческие стандарты прав и свобод, механизм контроля за их соблюдением.

Важнейшими из них являются:

- Всеобщая декларация прав и свобод человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах 16.12.1966 г.;
- Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах;
- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 г.;
- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4.11.1950 г. и др.

Принцип недопустимости произвольного ограничения прав и свобод. В общем виде этот принцип содержится в ч. 2 ст. 55 Конституции РФ, запрещающей издание в РФ законов, отменяющих или умоляющих права и свободы человека и гражданина. Это положение дополняется нормой Конституции, о том, что любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего обозрения (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ). Вместе с тем Конституция РФ (ч. 3 ст. 55) содержит положения о законных ограничениях прав и свобод человека и гражданина. В ней сформулированы три взаимосвязанных условия ограничения.

1. Ограничения прав и свобод может устанавливаться только ФЗ РФ.

2. В строго определенных случаях: в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

3. Только в той мере, в какой это необходимо в указанных целях

Осуществление человеком своих прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц (ч. 3 ст. 17 Конституции). Ни одно общество не может предоставить своим членам абсолютной свободы, поскольку это сделает невозможным их совместное общежитие. Поэтому система прав и свобод человека и гражданина объективно формируется таким образом, чтобы обеспечить законные интересы всех людей и предотвратить возможные нарушения их прав и свобод в результате злоупотреблений ими со стороны других лиц.

Понятие конституционных прав и свобод

Юридическая природа (свойства) конституционных прав и свобод. Человек в обществе имеет определенные права и свободы – социальные. Социальные права и свободы делятся на юридические и неюридические.

Юридические права и свободы регулируются правовыми нормами. *Неюридическ*ие – права и свободы, которые не регулируются правовыми нормами, а регулируются моральными нормами, обычаями и т.д.

Основные права и свободы – это права и свободы, закрепленные в Конституции, т.е. конституционные права и свободы – это и есть основные права и свободы человека.

Соотношение права и свободы. Чаще всего авторы не делают различия между правом и свободой (например, М.В. Баглай). Иногда между ними проводится различие. Например, термином «свобода» обозначают более широкие возможности индивидуального выбора без указания на его конкретный результат. Такое указание предоставляло бы уже право. При этом отмечают, что «право» может быть самой Конституцией включено в состав «свободы».

Так, в ст. 28 Конституции РФ не только установлена «свобода совести, свобода вероисповедания», но и в состав этой свободы включено «право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой и т.д.».

Юридическая природа (свойства) конституционных прав и свобод:

1. Они выражают главные связи лица с человеком, опосредуют наиболее важные, наиболее значимые отношения между личностью и государством, без которых нормальная жизнедеятельность как отдельного человека, так и государства в целом невозможна.

2. Они получают правовое закрепление в основном законе государства, тем самым они обладают высшей юридической силой и имеют повышенную государственно-правовую защиту.

3. Конституционные права и свободы составляют ядро правового статуса личности, лежат в основе всех других прав, закрепленных иными отраслями права, так как они содержат исходные положения в той или иной сфере регулирования общественных отношений. (Трудовые права базируются на конституционном праве на труд.)

4. Конституционные права и свободы носят всеобщий характер, обладание ими не связано с наличием у лица какого-либо статуса (например, собственника имущества, индивидуального предпринимателя и т.д.). Они закрепляются за каждым человеком и гражданином, либо за каждым гражданином.

5. Конституционные права и свободы равны и едины для каждого человека или гражданина

6. Конституционные права и свободы не приобретаются и не отчуждаются по волеизъявлению гражданина или человека. Они либо принадлежат в силу наличия гражданства (как правило, политические права), либо по рождению, по факту принадлежности определенных прав по рождению.

7. Конституционные права и свободы имеют особый механизм реализации. Они выступают в качестве предпосылки любого правоотношения в конкретной сфере.

Классификация прав и свобод

Исходя их этапов провозглашения права и свободы делятся на три поколения.

Первое поколение – гражданские и политические. Эти права были центральными для французской и американской революций – закреплены в Билле о правах (1791). Гражданские и политические права нашли полное отражение в Конституции 1993 г. – право на жизнь, на свободу передвижения, свобода совести и вероисповедания, право на участие граждан в делах государства и т.д.

Второе поколение – социальные, экономические и культурные. Они сформировались в процессе борьбы народов за улучшение своего экономического положения и культурного статуса. В конце XIX – начале XX в. была выдвинута идея социального реформирования общества. Так были заложены основы второго поколения прав. Для реализации социальных и экономических прав требуется активная деятельность государства.

Для России второе поколение прав приобретает новое содержание в связи с переходом к рыночной экономике. Конституция РФ закрепляет основные социальные, экономические и культурные права, которые находят свое развитие в законодательстве (право на труд, на охрану здоровья, на образование и т.д.).

Третье поколение – коллективные или солидарные. Они стали формироваться после Второй мировой войны. Наряду с правами человека существуют коллективные права (право народа, право ассоциации). Их трудно рассматривать как сумму индивидуальных прав лиц, входящих в ту или иную общность или коллектив (право народа на самоопределение).

В зависимости от содержания:

- *личные (гражданские*) – эти права принадлежат каждому от рождения и не связаны на прямую с российским гражданством (ст. 20–29 Конституции РФ);
- *политические* – они связаны с принадлежностью к гражданству (ст. 30–33 Конституции РФ);
- *социально-экономические* – экономические и социальные (ст. 34–44 Конституции РФ).

В зависимости от соподчиненности:

- *основные* – участвовать в управлении обществом и государством;
- *дополнительные* – избирательное право.

В зависимости от характера субъекта:

- *индивидуальные* – право на жизнь труд и т.д.;
- *коллективные* – право на митинги, право на создание общественных объединений, политических партий.

В зависимости от роли государства в их осуществлении:

- *негативные* – государство должно воздержаться от конкретных действий по отношении к индивиду (право на жизнь, свободу личности, право на свободу мысли и совести, право на свободу слова и т.д.);
- *позитивные* – государство должно предоставить лицу определенные блага, содействовать в реализации им своих прав (право на труд, право на отдых, на защиту материнства и детства, на образование и т.д.).

Гарантии и формы защиты прав и свобод человека и гражданина

Гарантии прав и свобод – это созданные государством условия, используемые им средства, направленные на обеспечение человеку и гражданину реальной возможности в осуществлении его прав и свобод.

Задачи, стоящие перед гарантиями:

1. Обеспечить реализацию прав и свобод.
2. Обеспечить исполнение нормативных актов, соблюдение законности в сфере реализации прав и свобод.
3. Обеспечить получение определенного эффекта от осуществления прав и свобод.

Гарантии

Социально-экономические Политические Юридические

Социально-экономические гарантии предполагают соответствующую среду и материальную основу, обеспечивающие свободное использование прав и свобод (социальная стабильность, развивающаяся экономика и т.д.).

Политическое гарантии это соответствующим образом ориентированная политика государства, ее направленность на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека; устойчивость политических структур, их способность к достижению гражданского согласия, исключение дестабилизации в обществе; должный уровень политической культуры граждан.

Юридические гарантии – правовые средства, обеспечивающие осуществление и охрану прав и свобод человека.

Гарантии

Общие Специальные

Общие – распространяются на все права и свободы.

Специальные – распространяются только на отдельные права и свободы.

Государственная защита прав и свобод – деятельность уполномоченных государственных органов и должностных лиц по соблюдению, обеспечению и охране конституционных прав и свобод.

В государственной защите участвуют все ветви власти – законодательная, исполнительная и судебная.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Раскройте значение понятий «человек», «личность», «гражданин».
2. Что такое гражданство, специфика двойного гражданства?
3. Каковы способы приобретения российского гражданства?
4. Дайте понятие основных прав и свобод человека и гражданина. Какие существуют классификации прав и свобод?
5. Какие существуют гарантии прав и свобод человека и гражданина?

2.2. Международно-правовая защита прав и свобод

Права человека являются одной из отраслей международного права, принципы и нормы которой регулируют отношения субъектов международного права (в первую очередь, государств и международных организаций) в области обеспечения прав человека. В свою очередь, **международное право защиты прав человека** – *это совокупность норм и принципов, закрепленных в различных международных документах, которые регулируют сотрудничество государств и международных организаций в целях обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина*.

Это относительно новая отрасль международного права, получившая свое развитие после Второй мировой войны, с момента создания Организации Объединенных Наций (ООН) и принятия Устава ООН. И, несмотря на свою «молодость», заняла центральное место в системе международного права. Как отмечает И.И. Лукашук, уважение прав человека, демократия – важная гарантия мира и безопасности; в международных актах подчеркивается, что уважение этих прав является основой всеобщего мира.

Основой норм и принципов в сфере прав человека является естественное право, которое включает в себя идеалы свободы, справедливости, равенства всех перед законом, признание народа в качестве единственного источника власти. Идеи естественного права пронизывают все содержание Всеобщей декларации прав человека. Позднее они были закреплены в Пактах о правах человека и стали позитивными правами современного международного права.

Центральное положение в системе прав человека, прежде всего, занимает **принцип уважения прав человека**. Данный принцип включает в себя следующие положения:

- государства обязаны уважать основные права и свободы всех лиц, находящихся на их территориях;
- государства обязаны не допускать дискриминации по признакам пола, расы, языка и религии;

- государства обязаны содействовать всеобщему уважению прав человека и основных свобод и сотрудничать друг с другом в достижении этой цели;
- государства признают, что уважение прав и свобод человека является существенным фактором мира, справедливости и благополучия.

С данным принципом неразрывно связан **принцип демократии**, как важный принцип и современного международного права, и национального законодательства. Другими принципами отрасли являются **принципы универсальности и недискриминации**. В силу первого – общепризнанные нормы о правах человека обязательны для всех государств и в отношении всех лиц, находящихся под их юрисдикцией. В силу второго – неправомерна дискриминация лиц по каким бы то ни было признакам.

Как самостоятельная отрасль права, международное право прав человека имеет и специальные, присущие только этой отрасли, принципы, которые закреплены в Уставе ООН, в актах универсального и регионального характера, в Венской декларации и Программе действий 1993 г. К ним относятся следующие принципы:

- **принцип наибольшего благоприятствования** – преимущество имеет та международно-правовая норма, которая гарантирует индивиду наиболее широкий круг прав и их эффективную защиту;
- **принцип неделимости, взаимозависимости и взаимосвязанности прав человека** – международное сообщество должно относится к правам человека с должным вниманием, глобально, на справедливой и равной основе, с равным подходом и вниманием;
- **принцип неотъемлемости прав человека** – нормы, гарантирующие права и свободы человека, должны применятся с учетом неотъемлемой природы прав и свобод индивида;
- **принцип равноправия и недискриминации** – государства обязаны соблюдать и обеспечивать соблюдение прав человека на равной основе всем лицам без какой-либо дискриминации;
- **принцип универсальности** – определенные общепризнанные международно-правовые нормы в области прав человека обязательны для соблюдения всеми государствами. Каждое государство должно соблюдать определенные общепризнанные международно-правовые нормы в области прав человека в отношении не только собственных граждан, но и иностранных граждан и лиц без гражданства.

Источники международного права прав человека делятся на три группы:

1. Международно-правовые документы, содержащие принципы и нормы, касающиеся прав человека в условиях мира – Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г., иные Пакты о правах человека, Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека 1995 г., Венская декларация и Программа действий 1993 г. и т.д.

2. Конвенции о защите прав человека в условиях вооруженных конфликтах – Гаагские конвенции 1899–1907 гг. о защите жертв войны и Дополнительные протоколы к ним, принятые в 1977 г., Женевские конвенции 1949 г. и т.д.

3. Международные документы, регламентирующие ответственность за преступное нарушение прав человека как в мирное время, так и в период вооруженных конфликтов, – Нюрнбергский устав и приговоры международных военных трибуналов в Нюрнберге и Токио, Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него 1948 г. и т.д.

После того как был накоплен основной массив международных норм и стандартов в области прав человека, возник закономерный вопрос: каким образом можно обеспечить их максимальную эффективность и гарантированность? С конца XX в. международное сотрудничество в области прав человека все больше начинает сосредоточиваться именно на вопросах обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина, в частности на создании международных контрольных механизмов и специальных процедур в целях обеспечения действенности соответствующих международных стандартов по правам человека.

Глобализация затрагивает все сферы жизни общества, в том числе и гуманитарную. Она оказывает воздействие и на институты и механизмы международного контроля. В первую очередь это затронуло ООН: был реорганизован ее правозащитный механизм и был создан новый орган – Совет по правам человека. Произошли изменения в системе договорных (конвенционных) органов. Так, в 2006 г. были приняты два договора по правам человека: Конвенция по правам инвалидов и Конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений. Также была изменена система региональных институтов и механизмов. На европейском континенте, например, важным изменениям подверглась деятельность ЕСПЧ.

Механизм защиты прав и свобод человека и гражданина на международно-правовом уровне достаточно сложен. В систему входят органы и институты контроля за выполнением государствами международных документов, международные судебные органы, международные трибуналы.

Межгосударственные органы контроля делятся на универсальные и региональные.

К **универсальным** относятся прежде всего ООН, ЮНЕСКО, МОТ, ВОЗ, ФАО и др. В рамках ООН контроль осуществляется, прежде всего, Генеральной Ассамблеей, Экономическим и Социальным Советом, а также такими специализированными органами, как Комиссия по правам человека и Комиссия по правам женщин. В 1993 г. Генеральная Ассамблея учредила пост Верховного комиссара по правам человека, который ежегодно представляет ООН доклады о состоянии прав человека в отдельных странах и в мире в целом. Значительное внимание правам человека уделяют специализированные учреждения ООН, например, ЮНЕСКО. Наиболее отлажен контрольный механизм МОТ.

Отдельное место в универсальной системе контроля занимает *Совет по правам человека.* Данная структура была учреждена в 2006 г. на основе резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 60/125. Он заменил Комиссию по правам человека, созданную ЭКОСОС в 1946 г. и являвшуюся первым международным

органом, занимавшимся контролем в правозащитной сфере. Совет сохранил за собой многие процедуры и функции Комиссии, повысив при этом их эффективность. В отличие от Комиссии по правам человека, являвшейся вспомогательным органом ЭКОСОС, Совет по правам человека был создан как вспомогательный орган Генеральной Ассамблеи ООН. Это решение свидетельствовало о повышении статуса Совета. Совет, в состав которого входят представители 47 государств-членов, занимается укреплением системы поощрения и защиты прав человека во всем мире, рассматривает ситуации, связанные с нарушением прав человека, и выносит соответствующие рекомендации, а также реагирует на чрезвычайные ситуации в области прав человека.

Наиболее новаторским механизмом Совета по правам человека является Универсальный периодический обзор (УПО). Посредством этого уникального механизма раз в четыре года осуществляется обзор ситуации в области прав человека во всех 193 государствах – членах ООН. Являясь основанным на сотрудничестве процессом, ведущую роль в котором играют государства-члены, УПО осуществляется под эгидой Совета и предоставляет возможность каждому государству сообщать о мерах, которые были им приняты, и проблемах, которые ему необходимо решить для улучшения положения в области прав человека и выполнения своих международных обязательств. УПО разработан таким образом, чтобы гарантировать соблюдение принципов универсальности и равного подхода для каждой страны.

Таким образом, на универсальном уровне применяются три основные меры контроля:

- рассмотрение периодических докладов государства;
- процедуры рассмотрения споров о толковании и осуществлении конкретных соглашений;
- рассмотрение индивидуальных петиций.

Универсальная система сотрудничества государств по правам человека дополняется различными **региональными** органами контроля. Чаще всего именно региональные системы обеспечения прав и свобод оказываются более эффективными и обеспечивают лучшую защиту прав и свобод человека и гражданина, так как в своих уставных документах и иных актах, принимаемых в рамках этих организаций, детализируются положения универсальных международно-правовых актов и учитывается специфика и проблемы регионов. На европейском континенте основным органом по вопросам прав человека является Совет Европы. В целях обеспечения прав человека в рамках Совета Европы был создан ЕСПЧ. На американском континенте вопросами обеспечения прав человека занимается Организация Американских Государств (ОАГ). В рамках организации на основе Американской конвенции о правах человека 1969 г. созданы Межамериканская комиссия по правам человека и Межамериканский суд по правам человека (МАСПЧ). Африканская система защиты прав человека возникла 27 июля 1981 г. с подписанием в рамках Организации Африканского Единства (ОАЕ) (ныне – Африканский Союз) Африканской хартии прав человека и народов, на основе которой были учреждены Африканская комиссия по правам человека и Африканский суд по правам человека и народов.

Европейская система защиты прав человека является первой по времени создания и наиболее эффективной среди всех действующих региональных систем защиты прав человека, поэтому детально остановимся именно на ней.

Европейская система включает в себя несколько организаций: прежде всего, это Совет Европы и созданные на основе Конвенции о защите прав человека и основных свобод механизмы обеспечения их соблюдения (Европейская комиссия по правам человека и ЕСПЧ), Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ) и Европейский Союз. В систему также входит Содружество Независимых Государств (СНГ).

Как региональная международная организация Совет Европы существует с 1949 г. Он был учрежден десятью западноевропейскими государствами, а в настоящее время охватывает почти все европейское пространство. Членами организации являются 46 государств, включая с 28 февраля 1996 г. и РФ. Основные принципы Совета Европы – принципы уважения прав человека и верховенства права. Согласно ст. 3 Устава организации каждый член Совета должен признавать принцип верховенства права и обеспечивать всем лицам, находящимся под его юрисдикцией, пользование правами и основными свободами.

Европейскими конвенции, принятые в рамках Совета Европы, посвящены правам человека, вопросам образования, культуры, здравоохранения, социального обеспечения, спорта, гражданского, экологического, административного права, уголовного права и процесса. Среди них следует выделить Конвенцию о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и Протоколы к ней (к настоящему времени принято 14 протоколов), Европейскую социальную хартию 1961 г., пересмотренную в 1996 г., Европейскую хартию местного самоуправления 1985 г., Европейскую конвенцию по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания 1987 г., Европейскую хартию региональных языков или языков меньшинств 1992 г., Рамочную конвенцию о защите национальных меньшинств 1995 г., Европейскую конвенцию об осуществлении прав детей 1996 г.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод является основополагающей, была принята в Риме 4 ноября 1950 г. В ныне действующей редакции Конвенция состоит из преамбулы и 59 статей, разделенных на три раздела. Первая статья особая, она вынесена вне разделов и устанавливает, что договаривающиеся стороны обеспечивают каждому, кто находится под их юрисдикцией те права и свободы, которые установлены в первом разделе. Первый раздел (статьи со 2-й по 18-ю) содержит основные права и свободы, гарантируемые Конвенцией. Второй раздел (статьи с 19-й по 51-ю) состоит из норм, определяющих порядок формирования Европейского суда по правам человека, его организацию и процедурные правила. Третий раздел (статьи с 52-й по 59-ю) содержит нормы, определяющие международный характер Конвенции. Особую ценность данной Конвенции представляет закрепление механизма имплементации зафиксированных прав и свобод – Европейского суда по правам человека.

ЕСПЧ компетентен рассматривать межгосударственные жалобы, жалобы от любого физического лица, группы лиц и неправительственных организаций о нарушении положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод

и Протоколов к ней государствами – участниками Конвенции и соответствующих протоколов, имевших место после их ратификации. Статья 35 Конвенции устанавливает условия приемлемости индивидуальной жалобы, каковыми являются: исчерпание внутренних средств правовой защиты (доступных в данной стране); подача жалобы в течение шести месяцев с даты принятия окончательного решения национальными властями; жалоба не должна быть анонимной и аналогичной тем, что уже были рассмотрены судом; жалоба не должна быть предметом рассмотрения другой международной процедуры; жалоба должна касаться нарушения положений Конвенции и Протоколов к ней; жалоба должна быть достаточно обоснованной и правомерной.

Если Суд признает нарушение прав человека, положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней, то он может присудить потерпевшей стороне выплату справедливой компенсации. Одновременно Суд может рекомендовать стране, нарушившей положения указанных актов, применить ряд мер либо индивидуального, либо общего характера. К числу мер индивидуального характера относится, например, принятие рекомендации государству направить дело на новое рассмотрение в национальных судах. К мерам общего характера может относиться, например, принятие рекомендации государству изменить внутреннее законодательство или судебную практику, сложившуюся в стране. Какие именно меры общего характера следует принять, решает государство самостоятельно в каждом конкретном случае.

Решение Суда является обязательным. Государства обязуются исполнять решения Суда в трехмесячный срок. Надзор за исполнением решений осуществляет Комитет министров Совета Европы. В соответствии с Уставом Совета Европы неисполнение решений может привести к приостановлению членства государства, а по решению Комитета министров – к исключению государства из Совета Европы.

ОБСЕ – самая представительная европейская организация. В ее состав входят 55 государств. В 1975 г. в Хельсинки состоялось СБСЕ, в котором приняли участие 33 европейских государства, а также США и Канада (с 1994 г. Совещание преобразовано в ОБСЕ). Принятая на Совещании Декларация принципов сформулировала в качестве одних из 10 принципов уважение прав человека и основных свобод, включая свободу мысли, совести, религии и убеждений, а также равноправие народов и право народов распоряжаться своей судьбой.

Содействие в работе органам ОБСЕ оказывают также Секретариат ОБСЕ, Бюро по демократическим институтам и правам человека (БДИПЧ), Верховный комиссар по национальным меньшинствам, Председатель по свободе средств массовой информации, Парламентская ассамблея ОБСЕ, Суд по примирению и арбитражу (учрежден на основании Конвенции по примирению и арбитражу 1992 г., вступившей в силу в 1994 г.).

В соответствии с Маастрихтским договором 1991 г. в рамках *Европейского союза* учреждена должность *омбудсмена*, которая до этого была известна праву лишь нескольких государств. Его основная задача – контролировать соблюдение прав человека. В рамках ЕС омбудсмен призван содействовать обеспечению прав не только физических, но и юридических лиц. Последнее обстоя-

тельство имеет существенное экономическое значение. Контроль осуществляется только за деятельностью органов ЕС и не распространяется на действия органов отдельных государств.

Как уже говорилось выше, в европейскую региональную систему защиты прав человека входит также СНГ. В рамках СНГ были приняты Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека 1995 г., Соглашение о безвизовом передвижении граждан государств СНГ по территории его участников 1992 г., Соглашение о помощи беженцам и вынужденным переселенцам 1993 г., Конвенция об обеспечении прав лиц, принадлежащих к национальным меньшинствам, 1994 г. Уставом СНГ (ст. 33) предусмотрено создание консультативного органа организации – Комиссии по правам человека, действующей на основе Положения о ней, принятого в 1993 г. В компетенцию Комиссии входит наблюдение за выполнением государствами обязательств, принятых в рамках организации.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Перечислите и дайте характеристику отраслевых принципов международного права прав человека.

2. Назовите основные источники международного права прав человека.

3. Какие международные организации являются универсальными межгосударственными органами контроля за соблюдением прав и свобод человека и гражданина? Охарактеризуйте их.

4. Как функционирует механизм универсального периодического обзора Совета по правам человека ООН?

5. Какие задачи возлагаются на Совет Европы в области прав человека? Охарактеризуйте работу ЕСПЧ.

2.3. Органы государства

Государственная власть в РФ

Россия по форме государственного устройства является **Федерацией** (ч. 1 ст. 1 Конституции РФ). *В федеративном государстве государственная власть осуществляется на федеральном уровне и в субъектах*, что подтверждается положениями ст.11 Конституции РФ.

Федеральный уровень. *На федеральном уровне уполномоченные органы и должностные лица осуществляют государственную власть (и способствуют ее осуществлению) на всей территории РФ от ее имени.* К ним относятся: *органы государственной власти*, входящие в одну из трех ветвей власти (законодательную, исполнительную или судебную); *государственные органы*, не входящие ни в одну из трех ветвей власти, но выполняющие государственные функции и задачи, *должностные лица* избираемые или назначаемые; *совещательные и консультативные органы; особый публично-правовой институт; специальный орган учредительной власти.* А именно:

1. **Президент РФ** – глава государства (ч. 1 ст. 11, ч. 1 ст. 80 Конституции РФ).

2. **Федеральное Собрание** – парламент РФ; представительный и законодательный орган государственной власти РФ, состоящий из двух палат: Совет Федерации и Государственная Дума (ст. 11, 94, ч. 1 ст. 95 Конституции РФ).

3. **Правительство РФ** – высший исполнительный орган государственной власти РФ (ч. 1 ст. 11, ч. 1 ст. 110 Конституции РФ).

4. **Федеральные министерства и иные федеральные органы исполнительной власти** – в совокупности с Правительством РФ образуют систему и структуру федеральных органов исполнительной власти РФ (ч. 1–3 ст. 78, ст. 110, ч. 1 ст. 112 Конституции РФ).

5. **Суды РФ**: КС РФ, ВС РФ и иные федеральные суды (ст. 125, 126, 128 Конституции РФ).

6. **Администрация Президента РФ** – государственный орган, обеспечивающий деятельность Президента РФ и осуществляющий контроль за исполнением решений Президента РФ (п. «и» ст. 83 Конституции РФ).

7. **Институт полномочных представителей Президента РФ** (входит в Администрацию Президента РФ) – должности государственной гражданской службы РФ, учреждаемые Президентом РФ с целью представления главы государства и обеспечения реализации его конституционных полномочий в КС РФ; Совете Федерации РФ; Государственной Думе РФ; в федеральных округах.

8. **Совет Безопасности РФ** – конституционный совещательный орган, осуществляющий подготовку решений Президента РФ по вопросам обеспечения безопасности государства, общественной безопасности, экологической безопасности, безопасности личности, национальной безопасности, организации обороны, военного строительства, оборонного производства, военного и военно-технического сотрудничества РФ с иностранными государствами, по иным вопросам, связанным с защитой конституционного строя, суверенитета, независимости и территориальной целостности РФ, а также по вопросам международного сотрудничества в области обеспечения безопасности (п. «ж» ст. 83 Конституции РФ).

9. **Государственный совет РФ** – неконституционный совещательный орган, содействующий реализации полномочий главы государства по вопросам обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти.

10. **Комиссии и советы при Президенте РФ** – неконституционные совещательные и консультативные органы при Президенте РФ, образуемые с целью оказания содействия главе государства в реализации его конституционных полномочий.

11. **Счетная палат**а – постоянно действующий высший орган внешнего государственного аудита (контроля), образуемый ФС РФ и подотчетный ему. Государственная Дума РФ назначает на должность и освобождает от должности Председателя Счетной палаты и половину состава ее аудиторов (п. «д» ч. 1 ст. 103 Конституции РФ). Заместителя Председателя Счетной палаты и вторую половину состава ее аудиторов назначает Совет Федерации РФ (п. «и» ч. 1 ст. 102 Конституции РФ). Счетная палата создается парламентом РФ с целью осуществления контроля за целевым и эффективным использованием средств

федерального бюджета, бюджетов государственных внебюджетных фондов, а также аудита результативности достижения стратегических целей социально-экономического развития РФ.

12. **Уполномоченный по правам человека в РФ** – государственная должность, учреждаемая в соответствии с Конституцией РФ в целях обеспечения гарантий государственной защиты прав и свобод личности, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами (п. «е» ч. 1 ст. 103 Конституции РФ).

13. **Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка** (входит в Администрацию Президента РФ) – должность федеральной государственной гражданской службы, учреждаемая Президентом РФ в целях защиты прав и законных интересов детей.

14. **Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей и его рабочий аппарат** – государственный орган с правом юр. лица, обеспечивающий гарантии государственной защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности и соблюдение указанных прав органами государственной власти, органами местного самоуправления и должностными лицами.

15. **Прокуратура РФ** – единая централизованная система государственных органов, осуществляющих от имени РФ надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории РФ, а также иные функции, установленные федеральными законами (ст. 129 Конституции РФ).

16. **Следственный комитет РФ** – федеральный государственный орган, осуществляющий полномочия в сфере уголовного судопроизводства.

17. **Центральный банк РФ** – особый публично-правовой институт, осуществляющий денежную эмиссию на территории РФ и обеспечивающий защиту и устойчивость рубля (ст. 75 Конституции РФ).

18. **Центральная избирательная комиссия РФ** – федеральный государственный орган, организующий подготовку и проведение выборов и референдумов в РФ.

19. **Конституционное Собрание** – специальный орган учредительной власти, созываемый в случае, если тремя пятыми голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы будет поддержано предложение о пересмотре положений гл. 1, 2 и 9 Конституции РФ (ч. 2 ст. 135 Конституции РФ).

Конституционно-правовой статус Президента РФ

Конституционно-правовой статус Президента РФ определяется ч. 1 ст. 11 и положениями гл. 4 Конституции РФ. В РФ Президент:

1. **Глава государства**. Подобное определение статуса Президента РФ означает, что он *занимает особое место в системе органов государственной власти РФ, не входит непосредственно ни в одну из ее ветвей власти, обладает статусом неприкосновенности*. В ранее действовавшей Конституции РСФСР 1978 г. (с учетом поправок) устанавливалось, что Президент является высшим должностным лицом и главой исполнительной власти в РФ. Президен-

том РФ может быть избран гражданин РФ не моложе 35 лет, проживающий на территории РФ не менее 10 лет и не занимающий должность Президента РФ более двух сроков подряд. Президент РФ избирается сроком на 6 лет гражданами РФ и приступает к исполнению полномочий с момента принесения присяги и прекращает их исполнение с момента принесения присяги вновь избранным Президентом РФ. Возможно досрочное прекращение полномочий Президента РФ в случае его отставки, стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять свои полномочия, отрешения от должности (в таком случае временно исполняет обязанности Президента РФ Председатель Правительства РФ). Президент РФ издает правовые акты в форме указов и распоряжений. Обозначенные положения содержатся в ч. 1 ст. 80, ст. 81, 90, 92, 93 Конституции РФ.

2. **Гарант Конституции РФ.** В этой связи Президент вправе: приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов РФ, в частности, в случае их противоречия Конституции РФ; отменять акты Правительства РФ, в том числе, в случае их противоречия Конституции РФ; вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ; своим указом вносить новые наименования субъектов РФ в ст. 65 Конституции РФ. Перечисленные полномочия закреплены в ч. 2 ст. 85, ч. 3 ст. 115, ст. 134 Конституции РФ.

3. **Гарант прав и свобод человека и гражданина**. Так, Президент РФ вправе: назначать референдум для решения вопросов государственного значения; решать вопросы гражданства РФ (приема, восстановления в гражданстве, выхода из гражданства) и предоставления политического убежища лицам, ищущим убежище и защиту от преследования или реальной угрозы стать жертвой преследования в стране своей гражданской принадлежности или в стране своего обычного местожительства за общественно-политическую деятельность и убеждения; награждать государственными наградами РФ и присваивать почетные звания РФ; осуществлять помилование в отношении индивидуально определенного лица; приостанавливать акты органов исполнительной власти субъектов РФ в случае нарушения прав и свобод человека и гражданина; вводить чрезвычайное положение, сообщая об этом ФС РФ. Обозначенные полномочия определяются п. «в» ст. 84, ч. 2 ст. 85, ст. 88, пп. «а», «б», «в» ст. 89 Конституции РФ.

4. **Верховный Главнокомандующий Вооруженными Силами РФ.** Президент РФ принимает меры по охране суверенитета РФ, ее независимости и государственной целостности; вводит военное положение, сообщая об этом ФС РФ; утверждает военную доктрину РФ; назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил РФ; формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ. Данные полномочия определяются ч. 2 ст. 80, пп. «ж», «з», «л» ст. 83, ст. 87 Конституции РФ.

5. **Определяет основные направления внутренней политики государства.** В этой связи Президент РФ обращается к ФС РФ с ежегодными посланиями; использует согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти РФ; имеет полномочных представителей Президента РФ; имеет право вносить законопроекты в Государственную Думу РФ; подписывает и обнародует принятый парламентом РФ ФЗ РФ, имеет право

отклонить такой закон; подписывает принятый парламентом РФ ФКЗ. Обозначенные полномочия закрепляются в п. «к» ст. 83, п. «е» ст. 84, ч. 1 ст. 85, ст. 104, 107, ч. 2 ст. 108 Конституции РФ.

6. **Определяет основные направления внешней политики.** Президент РФ ведет переговоры и подписывает международные договоры РФ, подписывает ратификационные грамоты, принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей; назначает и отзывает дипломатических представителей РФ в иностранных государствах и международных организациях. Данные полномочия определяются в п. «м)» ст. 83, 86 Конституции РФ.

7. **Влияет на органы государственной власти и государственные органы**, а именно: назначает выборы в Государственную Думу РФ, может ее распустить; формирует Правительство РФ (назначает с согласия Государственной Думы РФ Председателя Правительства РФ, назначает заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров), может председательствовать на заседаниях Правительства РФ, принимает решение об отставке Правительства РФ; формирует систему федеральных органов исполнительной власти (федеральные министерства, службы и агентства); представляет Совету Федерации РФ кандидатуры на должность судей КС РФ, ВС РФ; назначает судей других федеральных судов; совместно с Государственной Думой РФ участвует в назначении и освобождении от должности Председателя ЦБ РФ; совместно с Советом Федерации РФ участвует в назначении и освобождении от должности Генерального прокурора РФ и его заместителей; назначает на должность и освобождает от должности генеральных прокуроров субъектов РФ; формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ; формирует Администрацию Президента РФ. Обозначенные полномочия закрепляются в пп. «а», «б» ст. 84, ст. 83, 117 Конституции РФ.

Конституционно-правовой статус Федерального Собрания РФ

ФС РФ, согласно Конституции РФ, это:

1. **Парламент РФ**, состоящий из двух палат (Совета Федерации и Государственной Думы) и осуществляющий государственную власть в РФ (ч. 1 ст. 11, ст. 94, ч. 1 ст. 95 Конституции РФ).

2. **Представительный орган государственной власти**. Государственная Дума представляет интересы многонационального народа РФ, Совет Федерации – интересы субъектов РФ и самой Федерации. В Совет Федерации входят: по два представителя от каждого субъекта РФ – по одному от законодательного (представительного) и исполнительного органов государственной власти на срок полномочий этих органов; представители РФ, назначаемые Президентом РФ, число которых составляет не более 10 % от числа членов Совета Федерации – представителей от законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ. Государственная Дума ФС РФ избирается сроком на пять лет и состоит из 450 депутатов не моложе 21 года (ст. 95–97 Конституции РФ).

3. **Законодательный орган государственной власти**. Обе палаты обладают правом законодательной инициативы, а также принимают федеральные

законы и федеральные конституционные законы (ст. 104–108 Конституции РФ). Кроме того, каждая из палат имеет возможность решать вопросы, отнесенные к ее ведению, по которым принимает постановления (ст. 102, ст. 103 Конституции РФ).

4. **Постоянно действующий и коллективный** (решения в каждой палате принимаются путем голосования) орган государственной власти (ст. 99 Конституции РФ).

5. **Орган государственной власти**, в котором каждая палата имеет право вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ, участвовать в принятии поправок к гл. 3–8 Конституции РФ, принимать совместно федеральный конституционный закон о принятии и образовании в составе РФ нового субъекта или об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ (ст. 134, 136, 137 Конституции РФ).

Федеральные органы исполнительной власти РФ

Высшим органом исполнительной власти РФ является Правительство РФ, состоящее из Председателя Правительства РФ, его заместителей и федеральных министров. Президент РФ определяет, что в *систему федеральных органов исполнительной власти* также входят:

1. **Федеральные министерства**, возглавляемые федеральными министрами. Осуществляют функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулирования в установленной сфере деятельности.

2. **Федеральные службы**, возглавляемые руководителем (директором). Осуществляют функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы РФ, борьбы с преступностью, общественной безопасности.

3. **Федеральные агентства**, возглавляемые руководителем (директором). Осуществляют функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственном имуществом, правоприменительные функции, за исключением функции по контролю и надзору.

Согласно ч. 1 ст. 78 Конституции РФ, федеральные органы исполнительной власти для осуществления своих полномочий могут создавать свои **территориальные органы** (например, Главное управление МВД по Иркутской области: МВД – федеральный орган исполнительной власти, главное управление которого создано на территории Иркутской области).

Федеральные суды РФ

Правосудие в РФ осуществляется только судами. Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных действующим законодательством о судебной системе, не допускается. К федеральным судам РФ относятся:

1. **Конституционный Суд РФ** – судебный орган конституционного контроля (ст. 125 Конституции РФ).

2. **Верховный Суд РФ** – высший судебный орган по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным и административным делам (ст. 126 Конституции РФ).

3. **Федеральные суды общей юрисдикции**: кассационные суды общей юрисдикции; апелляционные суды общей юрисдикции; верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов; районные суды; военные и специализированные суды.

4. **Федеральные арбитражные суды**: арбитражные суды округов; арбитражные апелляционные суды; арбитражные суды субъектов РФ и специализированные арбитражные суды.

Уровень субъектов РФ

Согласно Конституции РФ, *система органов государственной власти республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов устанавливается субъектами РФ самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя РФ и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом* (ч. 1 ст. 77 Конституции РФ). Это означает, что *при формировании органов власти субъект РФ обязательно должен учитывать* такие конституционные принципы, как *федерализм, единство системы государственной власти, разделения властей на три ветви* (законодательную, исполнительную, судебную). Таким образом, **в систему органов государственной власти субъекта РФ должны входить**:

1. **Законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта РФ** – постоянно действующий высший и единственный орган законодательной власти субъекта РФ (например, Законодательное Собрание, Областная Дума, Государственное Собрание; Народный Хурал и др.). Наименование законодательного органа не может содержать словосочетаний, составляющих основу наименований федеральных органов государственной власти (например, ФС, Совет Федерации или Государственная Дума).

Число депутатов законодательного органа субъекта РФ устанавливается конституцией (уставом) субъекта РФ и определяется в зависимости от численности избирателей, зарегистрированных на территории субъекта РФ. Например, Законодательное Собрание Иркутской области состоит из 45 депутатов: 22 депутата избираются по одномандатным избирательным округам (используется мажоритарная избирательная система относительного большинства: в избирательном округе побеждает кандидат, набравший наибольшее количество голосов избирателей), 23 депутата избираются по областному избирательному округу (применяется пропорциональная избирательная система: депутатские мандаты распределяются в зависимости от общего количества голосов, поданных за список кандидатов, выдвинутых избирательным объединением).

Срок полномочий депутатов законодательного органа одного созыва устанавливается конституцией (уставом) субъекта РФ и не может превышать пять лет. Законодательный орган государственной власти субъекта осу-

ществляет *законодательные и контрольные полномочия*. *К законодательным полномочиям относится*: принятие конституции (устава) субъекта РФ и поправок к ним; принятие законов субъекта РФ. *К контрольным полномочиям можно отнести:* заслушивание отчета высшего должностного лица субъекта РФ о результатах деятельности высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, либо отчетов самого органа исполнительной власти; парламентские расследования; депутатские запросы; деятельность создаваемой ими счетной палаты. Кроме того, законодательный орган субъекта РФ может *наделять полномочиями члена СФ РФ – представителя от законодательного органа государственной власти субъекта РФ*, а также иных лиц, например, председателя конституционно (уставного) суда субъекта РФ, членов избирательной комиссии субъекта РФ с правом решающего голоса, уполномоченного по правам человека (по правам ребенка), мировых судей, согласовывать назначение первого заместителя главы субъекта.

Законодательный орган субъекта РФ принимает правовые акты в форме конституции (устава), закона и постановления.

2. **Высшее должностное лицо субъекта РФ** (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) – глава субъекта РФ и глава исполнительной власти субъекта РФ. В краях, областях, автономных округах и автономной области, городах федерального значения Санкт-Петербурге и Севастополе, как правило, используют наименования «губернатор», «глава субъекта»; в республиках – «глава республики»; в городе федерального значения Москве – «мэр». Наименование указанной должности не может содержать слов и словосочетаний, составляющих наименование главы государства – Президента РФ. (Однако в Республике Татарстан глава субъекта до сих пор определяется как глава государства и носит наименование Президент Республики Татарстан.)

До 2005 г. высшее должностное лицо субъекта РФ избиралось непосредственно населением на срок не более пяти лет и не более двух сроков подряд. Впоследствии *высшее должностное лицо наделяется полномочиями законодательным органом субъекта РФ по представлению Президента РФ*. В 2012 г. были внесены изменения, согласно которым *высшее должностное лицо субъекта РФ избирается гражданами РФ, проживающими на территории данного субъекта и обладающими активным избирательным правом, на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании*. Кандидаты на должность высшего должностного лица субъекта РФ выдвигаются политическими партиями либо в порядке самовыдвижения. Таким образом, в настоящее время *субъект РФ вправе выбрать один из двух вышеназванных вариантов избрания либо наделения полномочиями высшего должностного лица субъекта* (например, в Иркутской области Губернатор Иркутской области избирается путем прямых выборов сроком на пять лет, а одно и тоже лицо не может замещать должность главы субъекта РФ более двух сроков подряд). Вместе с тем, следует отметить появление не типичной для избирательного процесса процедуры – поддержка выдвижения кандидата на выборную должность главы субъекта РФ депутатами представительных органов муниципальных образова-

ний и (или) избранными на муниципальных выборах главами муниципальных образований субъектов РФ (от 5 до 10 %), так называемый «муниципальный фильтр».

Высшее должностное лицо субъекта РФ представляет субъект РФ; возглавляет исполнительную власть субъекта и определяет структуру исполнительных органов государственной власти субъекта РФ; определяет состав высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ; назначает заместителей высшего должного лица субъекта и руководителей органов исполнительной власти субъекта РФ; назначает членов избирательной комиссии субъекта с правом решающего голоса; назначает уполномоченного по правам предпринимателей; наделяет полномочиями члена СФ РФ – представителя от высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ; согласовывает совместно с законодательным органом субъекта РФ представление Генерального прокурора РФ о назначении на должность прокурора субъекта РФ; обнародует либо отклоняет законы, принятые законодательным органом субъекта РФ; вносит проекты законов в законодательный орган субъекта.

Высшее должностное лицо субъекта РФ принимает правовые акты в форме указа (постановления) и распоряжения.

3. **Высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ** – правительство или администрация субъекта РФ. Например, в Иркутской области такой орган с 2009 г. был переименован с Администрации на Правительство Иркутской области, что соответствует конституционному принципу единства системы исполнительной власти в РФ.

К полномочиям высшего исполнительного органа РФ относится: разработка проектов бюджета субъекта федерации, программ социально-экономического развития субъекта; обеспечение исполнение бюджета субъекта РФ; управление и распоряжение собственностью субъекта РФ.

В формировании высшего исполнительного органа государственной власти субъекта участвуют высшее должностное лицо субъекта и законодательный орган государственной власти субъекта РФ (например, в Иркутской области Губернатор согласовывает с Законодательным Собранием Иркутской области кандидатуры на должность Председателя Правительства Иркутской области и его первого заместителя, а также самостоятельно назначает заместителей Губернатора Иркутской области, заместителей Председателя Правительства Иркутской области и министров Иркутской области).

Высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ принимает правовые акты в форме постановления и распоряжения.

4. **Иные исполнительные органы государственной власти субъекта РФ** – *министерства, службы, агентства, департаменты, управления, отделы, комитеты, представительства*. Осуществляют исполнительно-распорядительную деятельность в отдельных отраслях государственного управления; образуются в зависимости от организации деятельности, отрасли государственного управления, а также объема и вида выполняемых функций.

Высшее должностное лицо субъекта РФ, высший исполнительный орган государственной власти РФ и иные исполнительные органы государственной

власти РФ в совокупности образуют систему исполнительных органов государственной власти субъекта РФ. В свою очередь, *структура исполнительных органов государственной власти субъекта РФ определяется высшим должностным лицом*. Например, в Иркутской области в такую структуру входят: Правительство Иркутской области; Аппарат Губернатора и Правительства Иркутской области; Администрация Усть-Ордынского Бурятского округа; Министерства Иркутской области; Службы Иркутской области; Агентства Иркутской области; Управление делами Губернатора и Правительства Иркутской области; Представительство Правительства Иркутской области при Правительстве РФ в г. Москве.

Данные органы могут издавать правовые акты в форме постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций, положений.

5. **Судебные органы**. В субъекте федерации может действовать собственная судебная система. К судам субъектов РФ относятся: **конституционные (уставные) суды субъектов РФ, мировые судьи.**

Конституционный (уставный) суд субъекта РФ является *судебным органом конституционного (уставного) контроля субъекта РФ*. **Конституционный суд субъекта РФ** *образуется в республиках, имеющих конституцию*; **уставный суд субъекта РФ** – *в остальных субъектах, имеющих устав*. В настоящее время такие суды образованы не более чем в 20 субъектах РФ. К полномочиям конституционного (уставного) суда субъекта РФ относится рассмотрение дел о соответствии законов, нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления конституции (уставу) субъекта РФ, осуществление официального толкования конституции (устава) субъекта РФ. В Уставе Иркутской области предусмотрен Уставный Суд Иркутской области, однако, в реальной действительности данный Суд сформирован не был.

Мировые судьи являются *судьями общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему РФ*. Мировые судьи рассматривают дела в рамках уголовного, гражданского и административного судопроизводства в пределах компетенции, определяемой федеральным законодательством о мировых судьях.

6. **Иные государственные органы и должностные лица субъекта РФ.** *Не входят в три ветви власти, однако, реализуют государственные функции и задачи в субъекте РФ по аналогии с подобными органами и должностными лицами федерального уровня*. Например, в Иркутской области к таким органам и должностным лицам относятся: Избирательная комиссия Иркутской области; территориальные избирательные комиссии; Контрольно-счетная палата Иркутской области; Уполномоченный по правам человека в Иркутской области; Уполномоченный по правам ребенка в Иркутской области; Уполномоченный по защите прав предпринимателей в Иркутской области.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Есть ли различия между органами государственной власти РФ и государственными органами РФ?

2. На каких уровнях осуществляется государственная власть в РФ?

3. Кем осуществляется государственная власть в РФ в широком смысле? За кем Конституция РФ закрепляет право на осуществление государственной власти в РФ?

4. Является ли Президент РФ главой законодательной, исполнительной или судебной власти?

5. Какие органы и должностные лица образуют систему исполнительной власти в РФ?

6. Какие конституционные принципы субъект РФ должен учитывать при формировании системы органов государственной власти субъекта РФ?

7. Обязательно ли субъектам РФ иметь законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта РФ?

2.4. Органы местного самоуправления

Организация местного самоуправления в РФ

МСУ, наряду с государственной и общественной, является одной из форм осуществления народом своей власти. МСУ является одной из основ конституционного строя, закрепленной в Конституции РФ.

Значение МСУ велико для каждого государства. Именно оно призвано решать те вопросы, которые обеспечивают непосредственно жизнедеятельность населения и обеспечивают в итоге уровень жизни, необходимый для современного общества.

Конституция РФ устанавливает, что в РФ признается и гарантируется МСУ. МСУ в пределах своих полномочий самостоятельно. Органы МСУ не входят в систему органов государственной власти (ст. 12). Таким образом, МСУ составляет одну из основ конституционного строя РФ.

В ч. 1 ст. 1 ФЗ от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – ФЗ № 131-ФЗ) – указание на то, что МСУ осуществляется на всей территории РФ. То есть осуществление МСУ является не правом, а обязанностью соответствующих местных сообществ. Это вытекает и из характеристики МСУ как формы осуществления народом своей власти.

МСУ, согласно ст. 1 ФЗ № 131-ФЗ, представляет собой форму осуществления народом своей власти, обеспечивающую в пределах, установленных Конституцией РФ, ФЗ РФ, а в случаях, установленных ФЗ РФ, законами субъектов РФ, самостоятельное и под свою ответственность решение населением и (или) через органы МСУ вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций. МСУ создается и осуществляется прежде всего в целях решения населением непосредственно и (или) через органы МСУ вопросов местного значения.

Вопросы местного значения – это вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией РФ и ФЗ № 131-ФЗ осуществляется муниципальными образованиями самостоятельно.

Правовые основы местного самоуправления

Правовая основа МСУ представляет собой взаимосвязанную систему НПА и правовых норм, регулирующих вопросы организации и деятельности МСУ и его предназначения, как института, в общей системе управления.

Содержание правовой основы – ст. 4 ФЗ № 131-ФЗ.

1. Международно-правовые источники муниципального права.
2. Конституция РФ.
3. Законы, федеральные и субъектов.
4. Иные НПА.
5. МПА.

ФЗ № 131-ФЗ дает определение МПА в ст. 2 – это решение по вопросам местного значения или по вопросам осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам МСУ ФЗ РФ и законами субъектов РФ, принятое населением муниципального образования.

Вся совокупность нормативных и ненормативных актов муниципального образования представляет собой систему МПА, в которую входят:

- устав муниципального образования;
- правовые акты, принятые на референдуме;
- акты представительного органа муниципального образования (решения);
- акты главы муниципального образования (постановления, распоряжения);
- акты главы местной администрации (постановления и распоряжения);
- акты иных органов МСУ и иных должностных лиц муниципального образования (распоряжения и приказы).

Отмена МПА: МПА могут быть отменены, либо действие их приостановлено только тем органом или должностным лицом, которые приняли этот акт, либо в судебном порядке.

Исключение: МПА по вопросам осуществления государственных полномочий – могут быть отменены или приостановлены соответствующим уполномоченным органом государственной власти.

Устав муниципального образования – основной нормативно-учредительный акт, определяющий статус муниципального образования и особенности деятельности органов МСУ, закрепляющий организационные, финансово-экономические и иные основы местного самоуправления на территории данного муниципального образования.

Требование о наличии устава является обязательным для каждого муниципального образования.

ФЗ № 131-ФЗ в ст. 44 установил исключительный предмет правового регулирования устава – перечень основных положений, наличие которых является обязательным для устава муниципального образования. Отсутствие хотя бы одного положения являются основанием для отказа в государственной регистрации устава.

- наименование муниципального образования;
- перечень вопросов местного значения;

- формы, порядок и гарантии участия населения в решении вопросов местного значения;
- структуру и порядок формирования органов МСУ;
- наименования и полномочия органов, должностных лиц;
- виды, порядок принятия (издания), официального опубликования (обнародования) и вступления в силу муниципальных правовых актов;
- срок полномочий представительных органов муниципального образования, депутатов, иных выборных органов и должностных лиц, основания и порядок прекращения их полномочий
- виды ответственности органов местного самоуправления и должностных лиц, основания и порядок наступления,
- порядок формирования, утверждения и исполнения местного бюджета, порядок контроля за его исполнением,
- порядок внесения изменений и дополнений в устав муниципального образования.

Устав принимается представительным органом муниципального образования квалифицированным большинством голосов 2/3 голосов от состава представительного органа. В муниципальном образовании, где отсутствует представительный орган, принимается на сходе граждан.

Проект устава не позднее чем за 30 дней до его принятия обязательно должен быть опубликован и вынесен на публичное слушание.

После принятия устава, он подлежит обязательной государственной регистрации (в течение 15 дней направляется главой муниципального образования). Регистрацию осуществляют территориальные органы Министерства юстиции федеральных округов.

Регистрирующий орган: (за 30 дней)

- проверяет соответствие устава муниципального образования Конституции РФ, ФЗ РФ, конституции (уставу) субъекта РФ, законам субъекта РФ;
- проверяет соблюдение установленного в соответствии с федеральным законом порядка принятия устава муниципального образования;
- присваивает уставу муниципального образования государственный регистрационный номер;
- выдает свидетельство о государственной регистрации устава муниципального образования;
- включает сведения об уставе муниципального образования в государственный реестр уставов муниципальных образований субъекта РФ (дата регистрации).

Вступает в силу после регистрации и опубликования. Тот же порядок предусмотрен для изменений и дополнений в устав.

Отказ в государственной регистрации возможен в случаях:

- противоречие Конституции, законодательству;
- нарушение порядка принятия устава.

Территориальные основы местного самоуправления

В Конституции РФ закреплен поселенческий принцип осуществления МСУ (в пределах городов, поселков, сел и т.д.). Это значит, что при организации местного самоуправления преимущество отдается городским и сельским поселениям, чьи территории образовывались естественным путем. Этот уровень поселений является наиболее приближенным к населению.

Соответственно, создание муниципального образования на уровне муниципального района необходимо в первую очередь для налаживания управленческих связей.

Основные требования к территориальной организации МСУ:

- МСУ действует на всей территории РФ. Вся территория РФ должна быть поделена на муниципальные образования;
- ФЗ № 131-ФЗ установил, что право граждан на осуществление МСУ может быть ограничено только в связи с защитой конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства;
- ФЗ № 131-ФЗ дал определение в ст. 2 понятие муниципального образования, через перечисление его видов. Установлен исчерпывающий перечень видов муниципальных образований.

Сельское поселение – один или несколько объединенных общей территорией сельских населенных пунктов.

Городское поселение – это город или поселок.

Муниципальный район – несколько поселений или поселений и межселенных территорий (территория вне границ поселения), объединенных общей территорией.

Городской округ – один или несколько объединенных общей территорией населенных пунктов.

Городской округ с внутригородским делением – городской округ, в котором в соответствии с законом субъекта РФ образованы внутригородские районы как внутригородские муниципальные образования;

Внутригородской район – внутригородское муниципальное образование на части территории городского округа с внутригородским делением.

Внутригородская территория (внутригородское муниципальное образование) *города федерального значения* – часть территории города федерального значения (Москва, Санкт-Петербург, Севастополь).

Формы участия населения в решении вопросов местного значения

Местный референдум является высшей формой непосредственного волеизъявлением населения (ст. 3 Конституции РФ).

ФЗ № 131-ФЗ устанавливает, что местный референдум проводится на всей территории муниципального образования.

Вопросы, выносимые на местный референдум это вопросы местного значения, полный перечень которых не установлен.

ФЗ от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (далее – ФЗ

№ 67 ФЗ) устанавливает, какие вопросы местного значения не могут выноситься на референдум:

- о досрочном прекращении и продлении сроков полномочий органов МСУ;
- о приостановлении осуществления своих полномочий;
- о проведении досрочных выборов, либо отсрочки проведения выборов;
- о персональном составе органов МСУ;
- дача согласия о назначении или освобождения от должности;
- исполнение и изменение финансовых обязательств муниципального образования;
- о принятии или изменении местного бюджета;
- о принятии чрезвычайных или срочных мер обеспечении здоровья и безопасности населения.

Этот перечень является исчерпывающим.

Субъекты инициативы проведения местного референдума:

- *граждане*, проживающие в пределах границ муниципального образования;
- *избирательное объединение* или иное объединение устав которого предусматривает участие в выборах или референдуме.
- *представительный орган* и *глава местной администрации*, выдвинутой ими совместно.

Решение на местном референдуме считается принятым, если в голосовании приняли участие более 50 % граждан, обладающих правом на участие в местном референдуме, и более 50 % проголосовало за принятие решения.

Принятое на местном референдуме решение подлежит обязательному исполнению на территории муниципального образования и не нуждается в утверждении какими-либо органами государственной власти, их должностными лицами или органами МСУ.

Муниципальные выборы проводятся в целях избрания депутатов, членов выборного органа МСУ, выборных должностных лиц МСУ.

Проведение муниципальных выборов включает в себя несколько последовательных стадий. Рассмотрим их на примере Закона Иркутской области от 11.11.2011 № 116-ОЗ «О муниципальных выборах в Иркутской области».

1. *Назначение выборов.* Дни голосования: второе воскресенье марта или сентября (в Иркутской области только сентябрь) года, в котором истекают полномочия предыдущего состава органа или должностного лица.

Решение о назначении выборов принимается представительным органом МСУ не ранее, чем за 90 дней до дня голосования и не позднее, чем за 80 дней до дня голосования.

Если не назначены, то назначается избирательной комиссией муниципального образования не позднее чем за 70 дней до дня голосования.

2. *Образование избирательных округов и избирательных участков*. Избирательные округа должны охватывать всю территорию муниципального образования. Принципы формирования избирательных округов:

- равенство избирательных округов по числу избирателей с допустимым отклонением;
- избирательный округ должен составлять единую территорию. Число депутатских мандатов в каждом избирательном округе не может превышать 5 депутатских мандатов;
- на каждом избирательном участке не более 3000 избирателей (в отдельных случаях – не более 1500).

3. *Составление списков избирателей*. Основанием для внесения в списки является факт места жительства на территории муниципального образования. Активное избирательное право у граждан возникает с 18 лет. Сведения предоставляются главой муниципального района, городского округа.

4. *Формирование избирательных комиссий.* Статус избирательных комиссий регламентируется ФЗ № 67-ФЗ, законом субъекта РФ, МПА. Избирательные комиссии полностью организуют подготовку и проведение муниципальных выборов.

5. *Выдвижение кандидатов*, муниципальных списков кандидатов, сбор подписей в поддержку кандидатов и регистрация кандидатов в депутаты представительных органов МСУ и на должность выборных должностных лиц.

6. *Предвыборная агитация*.

7. *Голосование и определение результатов выборов*. Избирательная система устанавливается законом субъекта.

8. *Официальное опубликование результатов*.

Отзыв выборных должностных лиц (ст. 24 ФЗ № 131-ФЗ). Под отзывом депутата исследователями понимается досрочное прекращение действий депутатского мандата по воле избирателей; санкция против депутата представительного органа местного самоуправления, ненадлежащим образом выполняющего свои обязанности.

Право на отзыв депутатов, выборных должностных лиц является реальным проявлением принадлежащей народу власти, одним из средств контроля избирателей за деятельностью органов государственной власти, местного самоуправления и должностных лиц.

В качестве инициатора голосования выступает исключительно население, отзыв выборного лица местного самоуправления является формой его ответственности перед населением.

Настоящий закон не использует термин «утрата доверия населения», определяя, что основаниями для отзыва депутата, члена выборного органа МСУ, выборного должностного лица МСУ могут служить только его конкретные противоправные решения или действия (бездействие) в случае их подтверждения в судебном порядке.

Отзываемому лицу предоставляется право давать разъяснения избирателям непосредственно или через средства массовой информации по поводу тех обстоятельств, которые стали основанием для возбуждения процедуры отзыва, а также организовать агитационную деятельность против отзыва.

За отзыв должно проголосовать не менее половины избирателей, зарегистрированных в муниципальном образовании (избирательном округе).

Территориальное общественное самоуправление (ст. 27 ФЗ № 131-ФЗ) – самоорганизация граждан по месту их жительства на части территории населения для самостоятельного и под свою ответственность осуществления собственных инициатив по вопросам местного значения.

Обращения граждан в органы МСУ и к должностным лицам МСУ регулируются ФЗ от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации». Согласно ст. 62 Конституции РФ правом на обращения обладают и иностранные граждане, и лица без гражданства. Обращение могут быть в форме предложения, заявления, жалобы, ходатайства, петиции.

Сходы граждан (ст. 25 ФЗ № 131-ФЗ) – поселениях с численностью жителей с активным избирательным правом не более 100 (в отдельных случаях – 300) человек, сход граждан может осуществлять полномочия представительного органа МСУ, в том числе его исключительные полномочия.

Собрания граждан и конференции делегатов (ст. 29–30 ФЗ № 131-ФЗ) могут проводиться на части или на всей территории муниципального образования.

Закон определяет цели проведения собраний: обсуждение вопросов местного значения, информирование населения о деятельности органов и должностных лиц МСУ. Также они могут проводиться в порядке осуществления территориального общественного самоуправления.

Конференция делегатов осуществляет полномочия собрания граждан по месту жительства, если граждане приняли решение о делегировании, это форма принятия решений для территориального общественного самоуправления, в случаях, предусмотренных уставом муниципального образования или иными МПА, полномочия собрания может осуществить конференция граждан (ст. 30 ФЗ № 131-ФЗ).

Правотворческая инициатива граждан предусмотрена ст. 26 ФЗ № 131-ФЗ. Впервые данная форма участия граждан в решении вопросов местного значения была закреплена в законе о МСУ 1995 года, но тогда её реализация могла иметь место только если была предусмотрена уставом муниципального образования. С 2003 г. правотворческая инициатива стала обязательной в перечне форм участия населения.

С ней может выступать любая инициативная группа граждан в порядке, установленном МПА. Численность этой группы не может превышать 3 % от числа жителей муниципального образования. ФЗ № 131-ФЗ закрепляет, что, если нет соответствующего МПА, правотворческая инициатива осуществляется в порядке, предусмотренном самим законом.

Проект МПА подлежит обязательному рассмотрению представительным органом муниципального образования в течение трех месяцев со дня его поступления.

Публичные слушания, общественные обсуждения (ст. 28 ФЗ № 131-ФЗ). Для обсуждения МПА по вопросам местного значения могут проводятся публичные слушания, а для решения вопросов, связанных с территориальными вопросами муниципального образования – общественные обсуждения. На пуб-

личные слушания акты выносятся по инициативе: населения, представительного органа, главы муниципального образования или главы местной администрации, осуществляющего свои полномочия на основе контракта.

Опрос граждан проводится на части или всей территории, если вопрос касается части жителей муниципального образования. Опрос проводится в целях выявления и последующего учета мнения жителей муниципального образования по вопросам местного значения (ФЗ № 131-ФЗ, ст. 31). Регламентация порядка проведения опросов граждан содержится так же и в МПА.

Очень часто опросы отождествляют с консультативным референдумом, но они разные. Опрос может проводиться также по отдельным вопросам, связанных с осуществлением государственных полномочий органами МСУ. Результаты опроса носят рекомендательный характер.

Организационные основы местного самоуправления

Органы МСУ (ст. 2 ФЗ № 131-ФЗ) – избираемые непосредственно населением и/или представительным органом МСУ органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросом местного значения.

Органы МСУ это основное звено в системе осуществления МСУ.

ФЗ № 131-ФЗ устанавливает, что в структуру органов МСУ (ст. 34) входят:

- представительный орган;
- глава муниципального образования (наличие обязательно);
- местная администрация (наличие обязательно);
- контрольный орган муниципального образования;
- иные органы, предусмотренные уставом.

ФЗ № 131-ФЗ допускает отступление в отношении наличия представительного органа: в муниципальных образованиях, где проживает менее 100 человек (а в некоторых случаях – 300), обладающих активным избирательным правом, полномочия представительного органа осуществляет сход граждан. Структура и порядок формирования органов МСУ устанавливаются уставом муниципального образования.

Экономические основы местного самоуправления

Экономическую основу МСУ составляет муниципальная собственность, местные бюджеты и финансовые ресурсы МСУ, имущественные права (права на муниципальное имущество и права на пользование и распоряжение объектами, находящимися в государственной собственности и переданные в управление органам МСУ).

Муниципальной собственностью признается имущество, принадлежащее на праве собственности городским, сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям. Субъект права собственности – муниципальное образование в целом. Полномочия собственника от имени муниципального образования принадлежат органам МСУ.

ФЗ № 131-ФЗ в ст. 50 устанавливает ограничения, касающиеся объектов муниципальной собственности, в составе которых может находится только имущество:

- необходимое для решения вопросов местного значения;
- необходимое для реализации полномочий, которыми наделяются органы МСУ (государственные полномочия + полномочия органов МСУ района и поселений);
- необходимое для обеспечения органов МСУ, должностных лиц, муниципальных служащих, а также работников муниципальных унитарных предприятий и учреждений;
- необходимое для решения вопросов, право решения которых предоставлено органам МСУ ФЗ и которые не отнесены к вопросам местного значения.

В случае, если в составе объектов появляется имущество, которое не соответствует требованиям ФЗ РФ № 131-ФЗ о составе объектов муниципальной собственности, то данный объект подлежит либо перепрофилированию, либо отчуждению.

Каждое муниципальное образование должно иметь свой местный бюджет. Местный бюджет – форма образования и расходования денежных средств в расчете на финансовый год предназначенных для исполнения расходных обязательств муниципального образования.

Принцип самостоятельности местных бюджетов включает в себя:

- источник собственных доходов муниципального образования;
- право каждого муниципального образования самостоятельно определять направление расходования расходных средств;
- право использовать по своему усмотрению определенную часть доходов местного бюджета, полученную дополнительно в ходе исполнения местного бюджета;
- право на компенсацию дополнительных расходов, возникших в результате решений органов государственной власти в ходе исполнения местного бюджета и неучтенных решений о местном бюджете;
- самостоятельная ответственность органов МСУ и должностных лиц за исполнение местного бюджета.

Местный бюджет – это также НПА, утвержденный представительным органом, обязательный на территории муниципального образования.

Местный бюджет включает: доходную и расходную часть. Местный бюджет поселения может включать сметы доходов и расходов населенных пунктов, входящих в состав поселения, но не являющихся муниципальными образованиями.

Гарантии местного самоуправления

В ст. 12 Конституции РФ установлено, что в РФ МСУ не только признается, но и гарантируется.

Гарантии МСУ представляют систему средств и условий, обеспечивающих самостоятельное решение населением вопросов местного значения.

Гарантии МСУ делятся на **общие**:

1. *Экономические гарантии* МСУ проявляются в системе экономических отношений, сложившейся в РФ и создающей условия для реализации права на МСУ. К таким гарантиям относится институт муниципальной собственности как экономическая основа муниципальных образований.

2. *Политические гарантии* МСУ «общественно-политические институты, обеспечивающие МСУ возможность свободно существовать и развиваться в единой системе демократических институтов народовластия», в том числе: конституционный строй, приоритет прав и свобод человека над публичными интересами, разделение властей и принцип правового государства. Политические гарантии обеспечивают существование режима благоприятствования. для реализации и развития местного самоуправления.

3. *Социальные гарантии* состоят в формировании гражданского общества в РФ через развитие его социальной структуры.

4. *Духовные (культурные) гарантии* местного самоуправления – система сложившихся в обществе духовных ценностей.

Специальные (юридические) – это совокупность юридических средств, установленных законодательством РФ и ее субъектов и обеспечивающих самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы МСУ вопросов местного значения. Юридические гарантии МСУ устанавливаются и обеспечиваются государством в лице органов государственной власти и их должностных лиц:

- обязательность решений, принятых путем прямого волеизъявления населением и решений органов и должностных лиц МСУ;
- предоставление возможности для непосредственного участия населения в осуществлении МСУ;
- учет мнения населения при изменении границ муниципальных образований и преобразовании муниципальных образований и т.д.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Охарактеризуйте правовые основы МСУ.
2. Перечислите формы участия населения в решении вопросов местного значения.
3. Раскройте содержание поселенческого принципа осуществления МСУ.
4. Перечислите гарантии МСУ.
5. Охарактеризуйте экономические основы МСУ.

3. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО И СЕМЕЙНОГО ПРАВА

3.1. Гражданское право: общая часть

Граждане как субъекты гражданского права

Термин «граждане» обозначает всех физических лиц: граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства. *Способность лица быть субъектом*

правоотношений именуется **правосубъектностью.** Она включает в себя правоспособность и дееспособность.

Правоспособность – *способность иметь права и нести обязанности* (ст. 17 ГК РФ) (например, возможность наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской деятельностью и др.). Возникает в момент рождения и прекращается смертью. Никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в случаях и порядке, установленных ФЗ РФ (например, государственным служащим запрещено заниматься предпринимательской деятельностью; в качестве наказания в виде лишения свободы за совершение преступления запрещается избирать место жительства). Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и иные сделки по ее ограничению, по общему правилу, является ничтожными (ст. 22 ГК РФ).

Дееспособность – *способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их* (п. 1. ст. 21 ГК РФ). В отличие от правоспособности дееспособность зависит от двух условий: возраст и психические свойства человека, поэтому дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия – по достижении *18 лет*. С 16 лет можно приобрести полную дееспособность только в двух случаях:

1. *Вступление в брак*, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

2. *Эмансипация – признание несовершеннолетнего полностью дееспособным органами опеки и попечительства* (ст. 27 ГК РФ). Эмансипация возможна при наличии следующих условий: работа по трудовому договору (трудовому контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занятие предпринимательской деятельностью и согласие родителей (усыновителей или попечителей) на эмансипацию. При отсутствии такого согласия эмансипация может производиться по решению суда.

По объему дееспособность граждан проходит *три этапа*:

- первый этап – **до 6 лет** (граждане в этот период называются *младенцами* и являются полностью *недееспособными*);
- второй этап – **от 6 до 14 лет** (граждане в этот период называются *малолетними*, они имеют *частичную* дееспособность и могут приобретать некоторые права и обязанности, предусмотренные законом; например, могут совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться средствами, предоставленными родителями, и т.д. (п. 2 ст. 28 ГК РФ));
- третий этап – **от 14 до 18 лет** (граждане в этот период называются *несовершеннолетними*, и объем их *неполной* дееспособности достаточно широк; фактически они могут совершать любые сделки, но с *письменного согласия* своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителей (п. 1 ст. 26 ГК РФ)).

В случаях, указанных законом, несовершеннолетние могут совершать сделки *самостоятельно,* и согласия законных представителей не требуется. Например, они могут распоряжаться своим заработком, стипендией и другими доходами осуществлять авторские и изобретательские права и т.д. (п. 2 ст. 26 ГК РФ).

Лица в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность по своим обязательствам, однако если у несовершеннолетнего нет имущества или заработка, достаточного для возмещения вреда, вред в соответствующей части должен быть возмещен его законными представителями.

Ограничение дееспособности возможно при наличии двух условий:

- гражданин *злоупотребляет* спиртными напитками или наркотическими средствами или имеет пристрастие к азартным играм;
- вследствие этого ставит семью в *тяжелое материальное положение*.

В соответствии с решением суда над ограниченным в дееспособности устанавливается попечительство, и совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими он может лишь с *согласия попечителя*. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности и попечительство.

Признание гражданина недееспособным может быть произведено судом, если гражданин страдает психическим расстройством и вследствие этого не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК РФ). Для рассмотрения такого дела требуется заключение судебно-психиатрической экспертизы. Гражданину, признанному недееспособным, назначается опекун, который и совершает все сделки от имени и в интересах недееспособного лица.

Если состояние психического здоровья гражданина, признанного недееспособным, улучшилось и это подтверждено медицинским заключением, решение суда о признании его недееспособным отменяется.

Назначение опекунов и попечителей, а также контроль за их деятельностью осуществляют *органы опеки и попечительства*, в качестве которых в соответствии со ст. 34 ГК РФ выступают органы местного самоуправления. Опекунами и попечителями могут быть только дееспособные лица, и свои функции они выполняют добровольно и безвозмездно. Если нуждающийся в опеке или попечительстве гражданин помещается в специализированное детское, медицинское и иное социальное учреждение, функции опеки и попечительства может выполнять администрация этого учреждения.

В содержание правоспособности входит свобода выбора **места жительства** – *место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает*. Оно имеет значение при осуществлении и защите гражданских прав. По месту жительства гражданина назначается опека, открывается наследство, определяется место исполнения обязательств, подсудность и др.

Длительное безвестное отсутствие гражданина создает неопределенность в правах не только этого гражданина, но и других лиц. Например, иждивенцев, имеющих право на алименты и на пенсию по случаю потери кормильца; возможных наследников; кредиторов и др. Для устранения возникшей неопределенности допускается:

- признание лица *безвестно отсутствующим*;
- объявление гражданина *умершим*.

Гражданин может быть признан в судебном порядке по заявлению заинтересованных лиц **безвестно отсутствующим**, если в течение *1 и года* в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК РФ). Правовые последствия: из его имущества выдается содержание лицам, имеющим на это право, погашается задолженность перед кредиторами; иждивенцы безвестно отсутствующего приобретают право па получение пенсии, а брак может быть расторгнут в упрощенном порядке; имущество, требующее постоянного управления, передается в доверительное управление лицу, определенному ООиП.

Гражданин может быть в судебном порядке **объявлен умершим** (ст. 45 ГК РФ), если в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение *5 лет*. Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (стихийное бедствие, авария самолета, кораблекрушение и пр.), то он может быть объявлен умершим по истечении *6 месяцев*. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен умершим не ранее чем через *2 года* со дня окончания военных действий.

Объявление умершим влечет такие же юридические последствия, как и физическая смерть: открывается наследство; прекращаются все обязательства, связанные с личностью гражданина; прекращается брак и т.д. Если впоследствии обнаружено место пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, соответствующие судебные решения отменяются, а имущество гражданина возвращается ему с соблюдением правил ст. 43 и 46 ГК РФ.

Юридические лица как субъекты гражданского права

Юр. лицо – *организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять права и нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.*

Признаки, характеризующие правовую природу юр. лиц:

- *имущественная обособленность* – право иметь в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество;
- *организационное единство* – наличие у юр. лица устойчивой структуры, органов, осуществляющих внутреннее управление;
- *самостоятельная имущественная ответственность* – юр. лицо отвечает по своим обязательствам обособленным имуществом;
- *выступление в гражданском обороте от своего имени* – возможность от своего имени приобретать и осуществлять свои права и нести обязанности, выступать истцом и ответчиком в суде.

Орган юр. лица – *одно лицо либо группа лиц, представляющая интересы юридического лица в отношениях с иными участниками правоотношений без*

специального на то полномочия (доверенности). Через свои органы юр. лицо приобретает права и принимает на себя обязанности. Состав органов, порядок их формирования и компетенция определяются законодательством и учредительными документами.

Юр. лица, чтобы выступать участниками правоотношений должны быть наделены гражданской право- и дееспособностью. Правоспособность юр. лица возникает в *момент* его *создания* (т.е. с момента включения его в ЕГРЮЛ) и прекращается в момент его ликвидации. Право юр. лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходима лицензия, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок. Объем правоспособности юр. лица определяется законодательством и **учредительными документами** юр. лица. К таким документам относятся *устав*, и (или) *учредительный договор*. Учредительный договор – разновидность гражданско-правового договора, регулирующего отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юр. лица.

Место нахождения юр. лица – место, определенное в его учредительных документах или *место* его *государственной регистрации*. Место нахождения определяет подсудность спора; региональное законодательство, подлежащее применению; место заключения договора (ст. 444 ГК РФ) или место исполнения обязательств; региональное налогообложение.

Средством индивидуализации, позволяющим различать юр. лица, является его **наименование**. К нему предъявляются два требования: 1) в наименовании должна быть предусмотрена организационно-правовая форма; 2) все некоммерческие, а также некоторые коммерческие организации (унитарные предприятия, инвестиционные фонды и др.) должны включать в свое наименование также указание на характер деятельности.

Наименование коммерческих юр. лиц – **фирменное наименование** (*фирму*), регистрируется одновременно с юр. лицом путем внесения данных о фирме в ЕГРЮЛ. Право на фирму – исключительное право. Лицо, неправомерно использующее чужое фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки. Юр. лицо вправе выбрать любое наименование при условии, что оно не используется кем-либо еще. Наименованием «Россия», «РФ» и образованными на их основе словами и словосочетаниями можно пользоваться только с согласия Правительства РФ. Некоторые названия могут использоваться лишь определенными организациями (например, право на банковское наименование есть лишь у тех юр. лиц, которые имеют лицензию на осуществление банковской деятельности).

Условие возникновения юр. лица – его **регистрация,** которая осуществляется территориальным органом ФНС путем внесения сведений в ЕГРЮЛ.

По цели, которую преследуют юр. лица в своей деятельности, они подразделяются на две большие группы **коммерческие** и **некоммерческие** организации (ст. 50 ГК РФ). *Коммерческие – преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности*. Они могут создаваться в формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств и др.

Товарищества и общества обладают общей правоспособностью – вправе осуществлять любые не запрещенные законом виды деятельности (п. 1 ст. 49 ГК РФ), являются единственными собственниками своего имущества (п. 3 ст. 213 ГК РФ), образуются по договору их учредителей на добровольной основе; их участниками могут быть как физические, так и юридические лица.

Основное их отличие в том, что товарищества рассматриваются как объединение лиц, а общества – как объединение капиталов.

Коммерческая организация должна обладать *уставным капиталом*, образующим имущественную базу его деятельности и гарантирующим интересы кредиторов – это зафиксированная учредительными документами и оцененная в рублях сумма всех вкладов, которые учредители решили объединить (выделить) при создании юр. лица. Уставной капитал хозяйственных товариществ традиционно именуется складочным, поскольку такие предприятия основаны на договоре между учредителями, складывающими воедино свои взносы для коммерческой деятельности.

Некоммерческие организации – юр. лица, *не имеющие извлечения прибыли в качестве основной цели* и не распределяющие полученную прибыль между участниками (например, потребительские кооперативы, фонды, учреждения, ассоциации (союзы) и др.). Их перечень содержится в ст. 50 ГК РФ.

Представительство – обособленное подразделение юр. лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиал – обособленное подразделение юр. лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы не являются юр. лицами, но указываются в ЕГРЮЛ. Они наделяются имуществом создавшим их юр. лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Их руководители назначаются юр. лицом и действуют на основании его доверенности.

Прекращение юр. лица с переходом прав и обязанностей к другим лицам именуется *реорганизацией*, которая осуществляется путем: *слияния* двух и более организаций в одну новую; *присоединения* одного юр. лица к другому; *разделения* юр. лица на несколько новых организаций; *выделения* из состава юр. лица одного или нескольких организаций; *преобразования* – смены организационно-правовой формы юр. лица.

Как правило, реорганизация проводится по решению участников юр. лица (или собственника его имущества), т.е. добровольно.

Способ прекращения его деятельности без правопреемства, т.е. перехода прав и обязанностей к другим лицам, является *ликвидацией* юр лица. Она может быть добровольной или принудительной.

Добровольная ликвидация осуществляется по решению учредителей (участников) либо уполномоченного органа юр. лица (п. 2 ст. 61 ГК РФ). Ее основанием ст. 61 ГК РФ называет истечение срока, на который создано юр. лицо, достижение цели, ради которой оно создано, признание судом недействительной регистрации юр. лица.

Принудительная ликвидация осуществляется по решению суда в случае осуществления юр. лицом своей деятельности без лицензии, либо прямо запрещенной законом, а равно с неоднократными или грубыми нарушениями закона, иных НПА либо в тех случаях, когда такая деятельность противоречит уставным целям организации, при *несостоятельности (банкротстве)* юр. лица – его неспособности удовлетворить требования кредиторов. Порядок ликвидации юр. лица установлен законом.

Право собственности

Право собственности – *совокупность правовых норм*, закрепляющих принадлежность того или иного имущества определенным лицам. Эти нормы содержатся во втором разделе ГК РФ и в других ФЗ РФ.

Также правом собственности называется *субъективное гражданское право* определенного лица в отношении конкретного имущества, которое определяет меру дозволенного поведения управомоченного лица. Субъективное право собственности принято рассматривать как совокупность трех правомочий собственника: *владение, пользование* и *распоряжение.*

Правомочие **владения** – это *основанная на законе возможность иметь вещь в своем обладании*. Собственник является законным владельцем, его основание – право собственности. Право владения может принадлежать и не собственнику (хранителю и др.). Такое владение также является законным (титульным), поскольку имеется правовое основание – *титул*.

Правомочие **пользования** – это *возможность осуществлять хозяйственную эксплуатацию вещи* путем извлечения из нее ее полезных свойств. Собственник по договору может передать право пользования своей вещью другим лицам (арендатору и др.).

Правомочие **распоряжения** – это *возможность определять юридическую судьбу вещи* путем совершения любых допускаемых законом действий. Собственник может совершать сделки по отчуждению вещей (купля-продажа, мена, дарение и пр.), может осуществлять переработку вещей, их потребление и даже уничтожение. Правомочие распоряжения, но в ограниченных пределах, собственник может передавать и другим лицам (доверительному управляющему и др.).

Собственник обязан нести *бремя содержания* своего имущества, поддерживать его в безопасном состоянии, страховать его и платить налоги. Последствия утраты или повреждения имущества при отсутствии чьей-либо вины (*случайная гибель, порча*), по общему правилу, несет собственник. Для отдельных видов собственности существуют и дополнительные ограничения: так, собственник жилого помещения не вправе использовать его не по назначению; собственник земли обязан использовать ее рационально и т.д.

Собственник может не только передать свое имущество другому лицу по договору (аренды и пр.), но и обременить его ограниченным **вещным** правом (сервитуты; право хозяйственного ведения и др.).

Юридические факты, с которыми закон связывает возникновение права собственности, называются способами приобретения права собственности, ко-

торые именуют **титулами**. Способы приобретения права собственности принято делить на *первоначальные* и *производные.*

Первоначальные способы – с их помощью право собственности на вещь возникает впервые или помимо воли предшествующего собственника.

Производные – способы, когда право собственности возникает по воле предшествующего собственника и происходит правопреемство в правах и обязанностях, связанных с вещью (к новому собственнику переходят все права и обязанности, связанные с вещью)

К **первоначальным** способам относятся:

1. *Создание* новой вещи с соблюдением закона (например, постройка дома). Право собственности на недвижимое имущество возникает с момента государственной регистрации этого права.

2. *Приобретение права собственности на плоды, продукцию и доходы.* (например, урожай, доход от ценных бумаг и пр.). Если иное не предусмотрено договором плоды, продукция и доходы принадлежат собственнику вещи.

3. *Сбор общедоступных вещей* (грибов, ягод, лов рыбы и пр.), если по закону для этого не требуется специального разрешения.

4. *Приобретение права собственности на бесхозяйные вещи* – это вещи, которые не имеют собственника или собственник их неизвестен, либо вещи, от права собственности на которые собственник отказался. По общему правилу, бесхозяйные недвижимые вещи могут перейти только в муниципальную собственность. Бесхозяйная движимая вещь, если к ней не применяются правила о приобретательной давности, находке или кладе, может быть обращена в собственность любого лица, вступившего во владение ею, но только по решению суда о признании вещи бесхозяйной.

5. *Приобретательная давность.* Лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее недвижимым имуществом как своим собственным в течение 15 лет, а иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

6. *Находка.* Лицо, нашедшее потерянную вещь, обязано вернуть ее потерявшему или заявить о находке в полицию либо ОМС. Если в течение 6 месяцев потерявший не объявится, нашедший вещь приобретает право собственности на нее.

7. *Клад* (зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги и ценные предметы, у которых нет собственника) поступает в равных долях в собственность владельца земельного участка, иной недвижимости и лица, обнаружившего клад. Если клад является памятниками истории и культуры, то он передается в государственную собственность, а собственник недвижимости и нашедший клад имеют право в равных долях на вознаграждение в размере 50 % от стоимости клада. Вознаграждения не получают те лица, в круг трудовых обязанностей которых входили проведение раскопок и поиск ценностей.

Производные способы приобретения права собственности:

- *по договору* (купля-продажа, мена, дарение и др.). Если отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя имущества возникает с момента такой регистрации;

• *реорганизация юр. лица* является основанием возникновения права собственности у юр. лиц, созданных на базе имущества реорганизованного;

• *наследование.* Право собственности по завещанию или по закону переходит к наследнику.

Прекращение права собственности происходит как *по воле собственника,* так и *вопреки его воле.* По воле собственника:

• *совершение сделок* по отчуждению имущества (дарение, мена и пр.);

• *отказ* от права собственности (путем объявления об этом публично или путем совершения фактических действий, свидетельствующих о намерении отказаться от права собственности (уничтожение, выброс вещи и т.п.)).

Прекращение права собственности помимо воли собственника возможно только в случаях, прямо указанных в законе (п. 2 ст. 235 ГК РФ). По общему правилу допускается только *с возмещением собственнику убытков, причиненных изъятием вещи,* в следующих случаях:

1. Принудительное отчуждение имущества, которое в силу закона *не может принадлежать данному лицу* (например, приобретено имущество, изъятое из гражданского оборота, или недееспособный получил по наследству охотничье ружье и т.п.). Собственнику выплачивается денежная сумма, вырученная от принудительной продажи такого имущества.

2. Отчуждение недвижимого имущества (жилых домов и пр.) *в связи с изъятием земельного участка* (ст. 239 ГК РФ). Изъятие земельного участка допускается в двух случаях: если он используется ненадлежащим образом; если он необходим для государственных или муниципальных нужд (прокладка дороги и т.п.). Размер денежной компенсации собственнику определяет суд.

3. Принудительный выкуп *бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей* (ст. 240 ГК РФ). Если они относятся к охраняемым государством и содержатся бесхозяйственно, что ведет к утрате ими своего значения, то такие культурные ценности изымаются по решению суда путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

4. *Реквизиция* (ст. 242 ГК РФ) – принудительное изъятие государством имущества собственника в государственных или общественных интересах с выплатой стоимости имущества. Допускается только по решению государственных органов в случае стихийных бедствий, аварий и иных чрезвычайных ситуаций. При прекращении чрезвычайных обстоятельств собственник вправе требовать возврата сохранившегося имущества.

5. *Национализация* – принудительное обращение в собственность государства имущества граждан или юр. лиц на основании специального закона с возмещением собственнику стоимости имущества и убытков.

6. *Принудительный* выкуп домашних животных (при ненадлежащем обращении с ними) лицом, предъявившим иск в суд (ст. 241 ГК РФ).

Прекращение права собственности помимо воли собственника, но *без возмещения убытков,* причиненных изъятием вещи, происходит в случаях:

• обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника. Это происходит по решению суда, и имущество продается с публичных торгов, а вырученные средства передаются кредиторам;

• конфискация – безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда либо в административном порядке (конфискация контрабанды, орудий незаконной охоты и пр.).

Гибель вещи всегда прекращает право собственности, но, если установлены виновные в этом лица или вещь была застрахована, собственник может получить компенсацию за понесенные убытки.

Смерть гражданина или прекращение деятельности юр. лица прекращают право собственности этих субъектов, однако эти обстоятельства одновременно могут являться основаниями для приобретения права собственности других лиц (наследников и пр.).

Своеобразным основанием прекращения и одновременно приобретения права собственности является **приватизация** – передача имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан или юр. лиц. Приватизация может быть безвозмездной (гражданами жилых помещений) и возмездной (имущества государственных и муниципальных предприятий). Приватизация регулируется законами о приватизации, а нормы ГК РФ применяются, если этими законами не предусмотрено иное (ст. 217 ГК РФ).

Субъектом права собственности могут быть любые субъекты гражданских правоотношений. Различают *государственную, муниципальную и частную* **формы собственности**. Государственная имеет два уровня: собственность *РФ* и собственность *субъектов РФ.* Частная подразделяется на собственность *граждан* и *юр. лиц.*

Исключительно в собственности РФ могут находиться ресурсы континентального шельфа, объекты оборонного производства и т.п. Государству также может принадлежать любое имущество, в том числе и изъятое из гражданского оборота. Существует презумпция государственной собственности на землю, если она не находится в собственности граждан или юр. лиц. Только *граждане* могут завещать свое имущество и передавать его по наследству.

Право общей собственности – вещь *одновременно принадлежит нескольким лицам (сособственникам).* Такое право может возникнуть по *договору*, если, например, несколько граждан строят общий жилой дом, а может – по *закону*, если вещь неделима (картина и т.п.), или, на дом у наследников, если наследодатель не указал в завещании, кому из них какая комната в доме по наследству передается; у супругов, если имущество нажито в браке и они не заключили брачный договор и т.д.

Различают *общую долевую* и *общую совместную собственность.*

Общая долевая собственность – это право собственности двух или нескольких лиц на одно имущество с определением доли каждого в праве. Два общих правила:

• если вид общей собственности не определен в законе как совместная собственность, то общая собственность является *долевой*;

• если размер долей не определен законом или соглашением сторон, то доли сособственников считаются *равными*.

Распоряжение объектом общей долевой собственности (купля-продажа и пр.) может осуществляться только по единогласному решению всех сособственников. В то же время каждый из них может распорядиться своей долей по своему усмотрению. Однако ГК РФ установил за другими сособственниками **право преимущественной покупки** (ст. 250 ГК РФ). Тот участник, который хочет продать свою долю, обязан в письменном виде известить об этом других сособственников, указав цену и другие условия продажи. Если они откажутся от этой доли или не приобретут ее в установленный законом срок, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При нарушении права преимущественной покупки другие участники вправе требовать по суду перевода на себя прав покупателя.

Общая совместная собственность – это право собственности двух или более лиц на одно имущество без определения долей в праве собственности. Такой вид общей собственности устанавливается только законом (право совместной собственности супругов, право совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства). Сособственники сообща владеют, пользуются и распоряжаются имуществом, и никакие доли в их имуществе не определяются. Правомочия всех сособственников равны и не зависят от трудового или имущественного вклада. Распоряжение объектами совместной собственности вправе осуществлять каждый из участников, так как согласие других участников предполагается. Действует так называемая **презумпция наличия согласия**. Однако каждый из сособственников вправе оспорить сделку по мотиву отсутствия его согласия и сделка может быть признана недействительной, если будет доказано, что другая сторона о сделке знала или заведомо должна была знать. Во избежание таких последствий, неблагоприятных для третьих лиц, для некоторых сделок требуется удостоверить согласие сособственников (например, для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимым имуществом необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга и др.).

Защита права собственности и других вещных прав. В зависимости от того, кем и как нарушено право собственности, в гражданском праве различают *обязательственно-правовые* и *вещно-правовые* способы защиты права собственности:

Обязательственно-правовые – защищаются права собственника, если он является кредитором в обязательстве, связанным с его имуществом. (например, если арендатор не возвращает его имущество по истечении срока аренды, то собственник может предъявить иск о понуждении к надлежащему исполнению обязательства и истребовании имущества. Если имущество повреждено (уничтожено), то возникает обязательство из причинения вреда, и собственник может предъявить виновному лицу иск о возмещении вреда).

Вещно-правовые – применяются, когда право собственности нарушено лицом, с которым собственник не состоит в договорных отношениях по поводу спорного имущества, а само это имущество сохранилось в натуре:

1. **Виндикационный иск** – это *иск не владеющего вещью собственника к владеющему его вещью несобственнику об истребовании своего имущества из чужого незаконного владения*.

Имущество может оказаться в незаконном владении и без вины его приобретателя (например, он приобрел вещь, не зная, что она краденая), поэтому виндикационный иск удовлетворяется не всегда. Виндикационный иск удовлетворяется всегда, если приобретатель признан *недобросовестным* – он знал или мог знать о неправомерности приобретения вещи.

У добросовестного владельца имущество может быть истребовано не всегда. Если вещь приобретена безвозмездно (например, получена в подарок), то виндикационный иск собственника подлежит удовлетворению. Если добросовестный владелец приобрел вещь возмездно, то виндикационный иск подлежит удовлетворению только в случае, когда имущество было утеряно собственником, похищено у него или выбыло иным путем помимо его воли.

2. **Негаторный иск** – это *иск об устранении препятствий* в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (например, препятствия могут выражаться в возведении строений, препятствующих проезду или проходу к дому и т.п.). Негаторным является и иск об освобождении имущества от ареста, так как собственник арестованного имущества не может им распоряжаться.

3. **Иск о признании права собственности** – это *иск собственника к лицу, не признающему его право собственности на вещь или считающему себя собственником, о подтверждении в судебном порядке принадлежности вещи истцу* (например, если у собственника отсутствуют правоустанавливающие документы на имущество).

В соответствии со ст. 305 ГК РФ все вещно-правовые иски может предъявлять не только собственник, но и лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения, оперативного управления либо на ином вещном праве, а также лицо, владеющее имуществом по договору (арендатор и пр.).

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Определите черты гражданского права, отличающие его от смежных отраслей права.

2. Сравните момент возникновения правоспособности и дееспособности у физических и юридических лиц.

3. Определите основания и правовые последствия признания лица безвестно отсутствующим и объявления умершим.

4. Чем представительства юр. лица отличаются от филиалов?

5. Перечислите случаи, когда лицо может быть лишено права собственности помимо своей воли.

3.2. Гражданское право: особенная часть

Особенная часть гражданского права включает правовые нормы, которые регулируют самые разнообразные правоотношения и объединяются в субинституты, институты и подотрасли.

Наиболее объемной из них является подотрасль обязательственного права, которая представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения, в силу которых должник обязан совершить в пользу кредитора определенное действие либо воздержаться от его совершения, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности. Часть вторая Гражданского кодекса предусматривает регулирование обязательств, возникающих из различных юридических фактов: договорные (купля-продажа, подряд и др.); обязательства из причинения вреда (деликтные); обязательства из неосновательного обогащения (кондикционные); обязательства, возникающие из иных действий (публичное обещание награды и др.).

Ниже мы тезисно рассмотрим особенности правового регулирования наиболее распространенных обязательственных правоотношений.

Договорные обязательства

Договор купли-продажи и его разновидности. Отношения в сфере товарооборота урегулированы нормами гл. 30 ГК РФ. Кроме общих положений купли-продажи в главе также содержаться правила, регулирующие отдельные ее виды такие как розничная купля-продажа, поставка, контрактация, продажа недвижимости, продажа предприятия, энергоснабжение и др.

По договору купли-продажи продавец обязуется передать вещь (товар) в собственность покупателю, а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор купли-продажи – двустороннеобязывающий, консенсуальный, возмездный.

Сторонами купли-продажи являются продавец и покупатель, в качестве которых могут выступать любые субъекты, отвечающие требованиям правоспособности и дееспособности. Стоит учесть, что продавцом может быть только собственник товара либо уполномоченное им лицо.

Нормами об отдельных видах купли-продажи субъектам может быть предоставлен специальный правовой статус. Так, продавцом по договору розничной купли-продажи выступает организация или индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи; сторонами договора поставки могут быть исключительно субъекты предпринимательской деятельности; по договору контрактации субъекты осуществляют предпринимательскую деятельность в сфере сельскохозяйственного производства.

Предметом купли-продажи является товар, т.е. вещи, которые подлежат передаче в собственность покупателю. При этом допускается заключение договора даже в отношении товара, который будет приобретен или создан продавцом в будущем. Однако продажа любого товара должна соответствовать требованиям ГК РФ об оборотоспособности объектов (ст. 129 ГК РФ).

Кроме того, в рамках отдельных видов купли-продажи может быть определена цель приобретения товара. Например, в розничной торговле товар приобретается для использования в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности; по договору поставки товар наоборот используется исключительно в предпринимательских целях.

Существенным условием договора, по общему правилу, является только условие о предмете договора, которое считается согласованным, если в договоре определены наименование товара и его количество. В противном случае договор не считается заключенным.

Кроме того, если продажа товара осуществляется в кредит с условием о рассрочке платежа, то в договоре наряду с другими существенными условиями должны быть согласованы цена товара, порядок, сроки и размеры платежей. Цена также является существенным условием в договоре розничной купли-продажи (поскольку, данный договор является публичным, цена на товар, объявленная продавцом, должна быть одинакова для всех потребителей) и в договоре продажи недвижимости.

К ***форме договора*** в обозначенном параграфе особых требований не предусмотрено, поэтому договор купли-продажи в общем порядке может быть заключен как в устной, так и в письменной форме (простой или нотариальной), с учетом правил ст. 434 и гл. 9 ГК РФ. Особый статус субъектов договора поставки предполагает наличие простой письменной формы.

Договор розничной купли-продажи заключается в устной форме и ознаменовывается передачей товара покупателю и (или) оплатой установленной цены. В подтверждение заключения договора покупателю должен быть выдан кассовый или товарный чек, однако их отсутствие не влечет отсутствие договора.

Договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Договор продажи жилого помещения, заключенный до 01.03.2013 г. подлежит государственной регистрации. Договор продажи предприятия подлежит обязательной государственной регистрации. Несоблюдение формы обозначенных договоров влечет их недействительность.

Содержание договора составляют корреспондирующие права и обязанности сторон. Законодателем на них возложены следующие обязанности:

Продавец обязан:

1. Передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Одновременно покупателю должны быть предоставлены все принадлежности и документы. Данная обязанность может быть исполнена несколькими способами:

- путем доставки товара покупателю (считается исполненной с момента вручения товара). В рамках договора поставки вид транспорта и условия доставки определяются поставщиком;
- путем предоставления товара покупателю в месте нахождения этого товара (продавец считается исполнившим обязанность, если он подготовил то-

вар, промаркировал его и уведомил об этом покупателя). В рамках договора поставки выборка осуществляется покупателем по месту нахождения поставщика;

- путем сдачи товара перевозчику (в случае если обязанность по организации доставки товара возложена на покупателя).

По договорам продажи недвижимости или предприятия передача товара подтверждается передаточным актом, подписанным сторонами.

Неисполнение данной обязанности дает покупателю право отказаться от договора и потребовать возврата уплаченной цены, а если товаром является индивидуально-определенная вещь, то потребовать передачи этой вещи в принудительном порядке либо возмещения убытков (ст. 398 ГК РФ).

2. Передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц. В случае неисполнения этого требования покупатель может отказаться от договора или потребовать снижения стоимости товара. Если же товар в последствии был изъят у покупателя третьими лицами, покупатель вправе требовать возмещения убытков продавцом. Однако покупатель лишается этого права, если он был предупрежден об обременении товара и согласился его принять.

3. Передать товар в количестве, предусмотренном договором.

4. Передать товар в ассортименте, предусмотренном договором.

5. Передать товар в соответствующих комплекте и комплектации.

6. Передать товар соответствующего качества. Это значит, что товар должен обладать такими свойствами, которые позволяют его использовать по назначению, а также соответствуют требованиям договора или закона. Товар должен соответствовать требованиям качества в момент передачи его покупателю, а также в пределах разумного срока после передачи. В случаях, предусмотренных законом или договором на товар может быть установлен гарантийный срок. На некоторые виды товаров (продукты питания, медикаменты и др.) устанавливается срок годности.

Передача некачественного товара дает право покупателю предъявить продавцу одно из требований: уменьшения цены; безвозмездного устранения недостатков; возмещения расходов покупателя на устранение недостатков. А в случае, если недостатки являются существенными, то покупатель вправе вернуть товар в обмен на деньги либо потребовать замены товара на качественный.

В розничной купле-продаже покупатель вправе требовать замены некачественного товара либо отказаться от товара в обмен на деньги независимо от существенности недостатков. Кроме того, покупатель имеет право на обмен или возврат качественного товара в течение 14 дней с момента покупки, если он не был в употреблении.

В свою очередь, **покупатель обязан:**

1. Принять переданный ему товар, т.е. совершить действия, необходимые для передачи и получения товара (получить товар в случае его доставки; прибыть на место нахождения товара и т.д.). Это же касается осуществления выборки товара по договору поставки. Причем покупатель по договору поставки также обязан предоставить отгрузочную разнарядку, если товар будет получать другое лицо. При неисполнении этой обязанности, продавец может отказаться от договора.

2. Оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи. По общему правилу оплата товара производиться непосредственно до или после передачи товара покупателю в полном объеме. Законом также предусмотрена предварительная оплата товара, оплата в кредит и оплата в рассрочку. В случае неоплаты согласованной цены продавец вправе отказаться от договора, а если товар уже был передан, то потребовать оплаты в принудительном порядке, а также потребовать оплаты процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

Положениями об отдельных видах купли-продажи также могут быть предусмотрены дополнительные права и обязанности сторон договора.

Ответственность сторон по договору купли продажи регулируется правилами ст. 401 ГК РФ: продавец и покупатель будут отвечать за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей лишь при наличии вины, при этом вина нарушителя презюмируется.

В случае, когда стороны являются субъектами предпринимательской деятельности (продавец в розничной торговле; стороны договора поставки), они освобождаются от ответственности только, если докажут, что нарушили условия договора в результате действия непреодолимой силы (исключение – договор контрактации). При этом за нарушение условий поставки законом или договором предусматривается неустойка. А в случае существенного нарушения условий договора стороны в праве отказаться от его исполнения в одностороннем порядке. Случаи, когда нарушение считается существенным перечислены в ст. 523 ГК РФ.

В отношении продавца, осуществляющего розничную торговлю установлены меры повышенной ответственности. Так уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают его от исполнения обязательства в натуре. В случае же нарушения прав потребителя на продавца также возлагается имущественная ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара, а при наличии вины – компенсация морального вреда.

Договор подряда и его разновидности. Отношения по выполнению работ регулируются гл. 37 ГК РФ. Данная глава содержит как общие положения о подряде, применяемые ко всем однородным отношениям, так и специальные нормы об отдельных видах подряда (бытовой подряд; строительный; подряд на выполнение проектных и изыскательских работ). Отметим, что отношения бытового подряда дополнительно регулируются Законом «О защите прав потребителей».

По договору подряда подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда является двустороннеобязывающим, консенсуальным, возмездным.

Из определения видно, что в договоре подряда две ***стороны*** – ***подрядчик*** (лицо выполняющее работу) и ***заказчик*** (лицо, по заказу которого выполняется работа). По общему правилу специальных требований к правовому статусу субъектов закон не предъявляет. Однако, если речь идет о бытовом подряде, то заказчиком по нему может выступать только физическое лицо, а подрядчиком –

предприниматель, осуществляющий деятельность в сфере бытового обслуживания граждан. Дополнительные требования применяются и к подрядчику в сфере строительства: субъекты, осуществляющие строительную деятельность, обязаны быть членами саморегулируемых организаций.

Стоит обратить внимание на тот факт, что закон предусматривает возможность выстраивания многосторонних подрядных отношений. Так называемая система генерального подряда устанавливает право подрядчика привлечь к выполнению работ других лиц (субподрядчиков). В этом случае генеральный подрядчик (основной) является как бы посредником между субподрядчиками и заказчиком и несет ответственность перед каждым из них за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности противоположной стороной.

Согласно ГК РФ, договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. Следовательно, ***предмет договора подряда*** имеет двойственную природу: с одной стороны – это непосредственные действия подрядчика по выполнению работы, с другой – овеществленный результат работ, который должен соответствовать не только желаниям заказчика, но и требованиям к качеству.

Нормы об отдельных видах подряда устанавливают дополнительные требования к функциональному назначению результата работ. Так результат работы по бытовому подряду служит для удовлетворения исключительно личных, семейных или домашних потребностей гражданина. Строительный же подряд направлен на строительство или реконструкцию объектов недвижимости, а также выполнение монтажных, пусконаладочных и иных работ, связанных с этим объектом.

Существенные условия:

1. Главным существенным условием подряда является *предмет договора*, который подразумевает согласование свойств и характеристик конечного результата, а также согласование действий подрядчика по выполнению соответствующих работ.

2. *Сроки выполнения работ.* В договоре могут быть указаны начальный, конечный и промежуточные сроки. В последнем случае работа принимается заказчиком после завершения каждого из этапов.

3. *Цена* является существенным условием в договорах бытового и строительного подряда, в остальных ситуациях допускается применение разумной цены в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК. В цену договора необходимо включать издержки подрядчика, в том числе стоимость материалов, если работа выполняется иждивением подрядчика, а также сумма вознаграждения. Определить цену можно с помощью сметы, которая может быть как твердой, так и приблизительной.

Форма для договора подряда законом специально не определена. Поэтому применению подлежат общие положения о форме договоров и сделок. Тем не менее, учитывая особый статус субъектов строительного подряда, презюмируется использование простой письменной формы договора для данного вида.

Содержание договора подряда. **Подрядчик обязан:**

1. Предоставить необходимые для выполнения работы материалы и оборудование (выполнение работы иждивением подрядчика). При этом подрядчик отвечает за качество предоставленных материалов.

2. Если материалы предоставляются заказчиком, то подрядчик обязан расходовать их экономно, а по завершении работы предоставить заказчику отчет об израсходовании материалов и вернуть оставшиеся материалы. Помимо этого, подрядчик обязан обеспечить сохранность материалов, предоставленных заказчиком.

Если же материалы, предоставленные заказчиком ненадлежащего качества, что может повлиять на качество результата работы, подрядчик обязан уведомить об этом заказчика и приостановить работу, пока указанные недостатки не будут устранены.

3. Выполнять работу в соответствии с указаниями заказчика. Так работы, не согласованные в технической документации или иным образом, не оплачиваются. При этом подрядчик обязан уведомить заказчика о возможных неблагоприятных последствиях выполнения его указаний.

4. Выполнить работу в установленные сроки. Соблюдение сроков относится не только к сдаче окончательного результата, но и к началу выполнения работы. Если заказчик обнаружил, что подрядчик не приступил к работе своевременно, он вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

5. Передать результат работы и права на него заказчику. Одновременно заказчику должна быть передана информация о правилах эксплуатации объекта. В случае нарушения обязанности по передаче индивидуально-определенной вещи заказчик вправе изъять ее у подрядчика в принудительном порядке.

6. Выполнить работу, соответствующую требованиям договора или закона к качеству. Законом или договором на результат работы может быть установлен гарантийный срок.

В случае, когда работа выполнена с отступлением от условий договора, что повлекло ухудшение качества результата работы, заказчик имеет право требовать выполнения одного из следующих действий: безвозмездного устранения недостатков; соразмерного уменьшения цены; возмещения своих расходов на устранение недостатков; безвозмездного выполнения работы повторно. Последнее правомочие относится только к бытовому подряду.

Проверять качество работы заказчик может даже в процессе ее выполнения. Для реализации этого права в процессе строительных работ заказчик может привлекать профессионального инженера (инженерную организацию). Если уже в ходе выполнения работы становится очевидной невозможность ее выполнения надлежащим образом, заказчик вправе потребовать устранения недостатков, а впоследствии отказаться от исполнения договора.

7. Специфика строительных работ, кроме прочего, возлагает на подрядчика обязанность предпринять меры, необходимые для обеспечения охраны.

Заказчик обязан:

1. Оказывать необходимое и возможное содействие подрядчику в выполнении работы (предоставлять необходимые материалы, информацию, согласованно разрешать возникающие проблемы и т.д.). Так, по договору строительного подряда заказчик обязан предоставить земельный участок под строительство, обеспечить доступ к объекту, на котором выполняются строительные работы, а также обеспечить оснащение объекта необходимыми коммуникациями.

2. Осмотреть и принять выполненную работу в согласованные сроки. Осмотр позволяет установить явные недостатки результата работы. Приемка результата строительных работ должна сопровождаться предварительными испытаниями. Приемка работы без осмотра лишает заказчика права впоследствии предъявлять требования, связанные с такими недостатками.

Передача результата работы заказчику может быть оформлена передаточным актом или иным документом. Если заказчик уклоняется от приемки, подрядчик имеет право по истечении месяца продать результат работы, предварительно дважды уведомив об этом заказчика. По договору бытового подряда срок удержания увеличен до двух месяцев, однако достаточно однократного уведомления со стороны подрядчика.

3. Оплатить результат работы в соответствии с условиями договора. Договором может быть предусмотрена предварительная оплата, оплата каждого этапа работы после их приемки или полная оплата по окончании работы. В любом случае невыполнение условий договора об оплате дает право подрядчику отказаться от выполнения договора, либо удерживать готовый результат работы до полной его оплаты с последующей возможностью его реализации.

Важно иметь в виду, что экономия подрядчика, т.е. уменьшение стоимости расходов по сравнению с согласованными в договоре, не влечет уменьшение цены договора, при этом экономия может быть распределена между сторонами.

Также отметим, что закон наделяет заказчика правом в любой момент до сдачи ему результата в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, при этом уплатив подрядчику часть цены, пропорциональную выполненной работе.

Договор возмездного оказания услуг. *По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.*

Отношения по оказанию услуг регулируются главой 39 ГК РФ, а также положениями о подряде и бытовом подряде (§ 1, 2 гл. 37 ГК РФ). Следовательно, определение правового статуса сторон данных отношений (***исполнителя*** и ***заказчика***), существенных условий договора, применения той или иной формы, а также содержания договора осуществляется на основании вышеназванных норм и аналогично договору о выполнении работ.

Однако юридическая квалификация отношений по оказанию услуг имеет важное значение в правоприменительной практике. Итак, договорные отношения в этой сфере имеют следующие специфические черты:

1. Услуга является самостоятельным объектом гражданских прав и представляет собой определенное действие или деятельность, которые и составляют предмет данного договора.

2. Оказания услуги не предполагает овеществленного (материализованного) результата.

3. На исполнителя возлагается обязанность личного исполнения обязательств по договору.

4. Оплата услуг осуществляется независимо от достижения желаемого результата. Однако если исполнение обязательства по оказанию услуги невозможно по объективным причинам, то исполнителю возмещаются только фактически понесенные расходы.

Отдельные виды услуг (аудиторские, медицинские, консультационные и др.) регулируются специальным законодательством в соответствующей сфере деятельности и подлежат лицензированию.

Посреднические договоры (поручение, комиссия, агентирование). Данный вид договоров является вспомогательным механизмом для реализации гражданских прав и обязанностей субъектов в тех ситуациях, когда выполнение ими самостоятельных действий невозможно.

Договор поручения	**Договор комиссии**	**Агентский договор**
По договору поверенный обязуется совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия	*По договору комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента*	*По договору агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала*
Стороны		
Поверенный (совершает действия) и ***Доверитель*** (дает поручения)	***Комиссионер*** (заключает сделки) и ***Комитент*** (дает поручения)	***Агент*** (совершает действия) и ***Принципал*** (дает поручения)
Приобретение прав и обязанностей по сделке перед третьим лицом		
Возникают у доверителя	Возникают у комиссионера. Однако исполнение по сделке производится за счет комитента. При этом комиссионер не отвечает за неисполнение условий сделки третьим лицом, если не брал на себя ручательство	Возникают у агента, если он совершает сделки от своего имени и за счет принципала. Возникают у принципала, если агент совершает сделки от имени и за счет принципала
Наличие доверенности		
Доверитель обязан выдать доверенность	Доверенность не выдается	Принципал обязан выдать доверенность, если агент действует от его имени
Передача полномочий исполнителя		
Возможно передоверие. В этом случае доверенность подлежит нотариальному	Возможно заключение договора субкомиссии. При этом комиссионер отвечает за дей-	Возможно заключение субагентского договора. При этом агент отвечает

Договор поручения	Договор комиссии	Агентский договор
оформлению, а поверенный отвечает за действия своего заместителя перед доверителем, кроме случаев, когда такой заместитель поименован в договоре	ствия субкомиссионера перед комитентом	за действия субагента перед принципалом
Возмездность договора		
Может быть возмездным или безвозмездным. Если обе стороны – предприниматели, договор всегда возмездный	Возмездный. Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а также дополнительное вознаграждение, если последний взял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом. Расходы комиссионера на исполнение поручения также подлежат возмещению	Возмездный. Принципал обязан уплатить вознаграждение агенту, а также расходы, возникшие, при исполнении поручения
Отступление от указаний		
Возможно отступление от указаний доверителя, предварительно запросив его согласие, и только, если это в его интересах. Коммерческий представитель вправе отступить от указаний без предварительного запроса	Комиссионер вправе отступить от указаний комитента, предварительно запросив на это согласие, и только, если это ведет к выгоде последнего. Комиссионер – предприниматель вправе отступить от указаний без предварительного запроса. Дополнительная выгода, возникшая в результате совершения сделки, делится между сторонами поровну. Совершение сделки на менее выгодных для комитента условиях влечет обязанность комиссионера покрыть возникшую разницу	Специальные правила, регулирующие данный вопрос не предусмотрены. Поэтому применяются нормы о договоре поручения или договоре комиссии (в зависимости от того, действует агент от своего имени или от имени принципала)

Обязательства из причинения вреда (деликтные). *Это такие обязательства, в силу которых лицо, причинившее вред личности или имуществу гражданина, либо, причинившее вред имуществу юридического лица, обязано возместить этот вред в полном объеме, а у другой стороны возникает право требовать такого возмещения.*

Основаниями возникновения подобного обязательства являются совершение противоправного деяния, наличие вреда личности или имуществу, вина правонарушителя. Причем противоправность деяния и виновность деликвента презюмируются. Однако, законом могут быть предусмотрены случаи возмещения вреда независимо от вины причинителя (например, вред, причиненный недостатками товара, компенсация морального вреда), а также возмещения вреда,

вызванного правомерными действиями (например, вред, причиненный в состоянии крайней необходимости).

В соответствии с принципом генерального деликта вред должен быть возмещен в полном объеме лицом, его причинившим. Но в случаях, установленных законом, обязанность по возмещению вреда может быть возложена на другое лицо (на родителей, если вред причинил несовершеннолетний гражданин; на опекуна, если причинитель вреда признан недееспособным).

Обязательства из неосновательного обогащения (кондикционные). *Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).*

В данном контексте под неосновательным обогащением следует понимать приобретение чужого имущества либо сбережение своего имущества за счет другого лица при условии, что основания для такого приобретения или сбережения не предусмотрены законом или договором.

Для возникновения подобного обязательства достаточно самого факта обогащения приобретателя. Восстановление прав потерпевшего осуществляется независимо от того, результатом чьих действий явилось неосновательное обогащение (приобретателя, потерпевшего или третьих лиц), были ли эти действия противоправными и усматривается ли вина лица, совершившего эти действия.

Имущество, полученное в качестве неосновательного обогащения, возвращается в натуральном виде. При этом приобретатель отвечает за любые ухудшения состояния имущества, а также должен возместить потерпевшему упущенную выгоду. Одновременно он имеет право на возмещение расходов, связанных с содержанием и хранением такого имущества.

Если же вернуть само имущество не представляется возможным, то приобретатель обязан возместить стоимость этого имущества, действовавшую на момент его приобретения.

◈ *Вопросы для самопроверки*

1. Какие условия являются существенными для договора купли-продажи?
2. Опишите правовой статус сторон договора поставки.
3. Перечислите основные права и обязанности сторон договора подряда.
4. Что общего и в чем различия между договорами подряда и возмездного оказания услуг?
5. У кого возникают права и обязанности по сделкам, совершенным в рамках договоров поручения, комиссии, агентирования?
6. Что такое деликтные обязательства?
7. При наличии каких оснований возникает обязательство из неосновательного обогащения?

3.3. Семейное право

Понятие, предмет, принципы и метод семейного права

Семья может рассматриваться в двух значениях. Семья в социологическом смысле традиционно понималась как «союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой».

В настоящее время это определение можно расширить. Семья в социологическом смысле может основываться так же на фактических брачных отношениях, в том числе и на отношениях между лицами одного пола, а в настоящее время все больше стран лояльно относится к подобным союзам. Юридическое признание такие браки получили в Швеции, Нидерландах, Германии, Италии, Бельгии и других странах.

Семья в юридическом смысле определялась как «круг лиц, связанных правилами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание».

Семейное право – *это отрасль права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, основанные на браке, родстве, принятии детей на воспитание в семью*.

Предметом семейного права являются личные неимущественные и имущественные отношения. Очевидно, что семейное право никогда не регулировало все неимущественные и имущественные отношения, возникающие в семье между супругами, родителями и детьми, и тем более, другими членами семьи. Имущественные отношения между родителями и детьми, а также другими членами семьи, в том числе и возникающие в семье (например, отношения собственности), всегда регулировались нормами гражданского, а не семейного права. К семейно-правовой сфере относятся лишь алиментные обязательства, существующие между этими лицами. В СК РФ 1996 г. это определение еще более сужено. В нем по-прежнему говорится об имущественных и личных неимущественных отношениях между супругами, родителями и детьми без всякого ограничения. Однако в отношении других членов семьи речь идет уже не обо всех имущественных и личных неимущественных отношениях между ними, а только о тех из них, которые прямо предусмотрены семейным законодательством. Кроме того, семейное законодательство может устанавливать пределы, в которых данные отношения подпадают под его воздействие. В ст. 4 Семейный кодекс РФ закрепляет важное положение о случаях и пределах применения к семейным отношениям гражданского законодательства, а в ст. 6 СК РФ – норм международного права, которые имеют приоритет перед нормами национального права.

Метод семейного права – это совокупность приемов и способов, при помощи которых нормы семейного права воздействуют на общественные семейные отношения.

Отношения между членами семьи, урегулированные нормами семейного права, представляют собой семейные правоотношения.

Субъектами семейных правоотношений являются только граждане, чья семейная правосубъектность раскрывается через правоспособность и дееспособность. Семейное законодательство не содержит определения семейной право- и дееспособности, но эти понятия имеют большое значение в правоприменительной практике при решении вопросов о допустимости совершения тех или иных действий, как самими гражданами, так и в отношении граждан различными органами.

Семейная правоспособность – *это способность лица иметь семейные права и обязанности.* Она возникает у человека с момента рождения, но ее объем меняется с возрастом субъекта (например, права вступить в брак, усыновить ребенка и другие появляются с достижением совершеннолетия, т.е. с 18 лет). Ограничение семейной правоспособности возможно лишь в случаях и порядке, прямо определенных законом (например, лишение судом родительских прав).

Семейная дееспособность – *это способность лица своими действиями создавать семейные права и обязанности*. Дееспособность не является необходимой предпосылкой возникновения семейных правоотношений. Возникновение целого ряда правоотношений происходит вне зависимости от волеизъявления лица (отношения между родителями и малолетними детьми (до 14 лет) и др.). Закон не указывает возраст, с которого возникает полная семейная дееспособность, так как он не всегда имеет значение для возникновения семейного правоотношения, а в большинстве случаев совпадает с моментом возникновения правоспособности (например, возможность возникновения супружеской право- и дееспособности возникает одновременно с достижением гражданином брачного возраста). Объем семейной дееспособности в определенной мере зависит от объема гражданской дееспособности. Так, при лишении судом лица гражданской дееспособности вследствие психического расстройства оно теряет и семейную дееспособность (например, оно не вправе вступать в брак, быть усыновителем, опекуном, попечителем, приемным родителем).

Объектами семейных правоотношений являются действия (поведение) субъекта правоотношения, а также вещи (имущество) или иные материальные блага. К первым относятся, например, осуществление родителями родительских прав в соответствии с интересами детей, право родителей требовать возврата ребенка от третьих лиц и т.п. Ко вторым – вещи, выступающие объектами тех правоотношений, которые возникают между членами семьи по поводу имущества или иных материальных благ (например, при разделе общего имущества супругов, выплате средств на содержание супруга (бывшего супруга) и других членов семьи).

Действующий СК РФ в отличие от действовавшего ранее КоБС РСФСР предоставляет субъектам семейных правоотношений возможность самим решать, будут ли они осуществлять и защищать свои семейные права и совершать для этого необходимые действия, т.е. распоряжаться принадлежащими им семейными правами по своему усмотрению, или нет. Однако в особых случаях, когда в защите семейных прав заинтересовано все общество инициатива осуществления и защиты права члена семьи принадлежит прокурору или органу опеки и попечительства.

Особенности метода регулирования семейных правоотношений раскрываются через *принципы семейного права*, закрепленные в СК РФ.

Семейное право РФ исходит из следующих принципов:

- признание брака, заключенного в органах загса, и его государственная регистрация. Только в результате такого брака у супругов и других членов семьи возникают правовые отношения;
- забота государства о защите материнства, отцовства, детства и об укреплении семьи;
- единобрачие (моногамия), т.е. граждане могут состоять одновременно только в одном браке;
- построение семейных отношений на добровольном брачном союзе мужчины и женщины, на чувствах взаимной любви и уважения. Недопустимо заключение брачного союза в результате нарушения их прав и охраняемых законом интересов под воздействием насилия, угроз, обмана;
- полное равенство в семье женщины и мужчины в личных и имущественных правах независимо от их происхождения, расовой и национальной принадлежности, социального, семейного и имущественного положения, образовательного уровня, места жительства, отношения к религии;
- дружба, взаимопомощь и ответственность перед семьей всех ее членов. Взаимная поддержка, как в моральном, так и материальном плане, повышает ответственность каждого члена семьи;
- приоритет семейного воспитания детей;
- недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи. Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Никто не вправе, без законного на то основания, давать какие-либо указания о том, как строить семью, вести супружеские отношения;
- обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, свобод и охраняемых законом интересов, и их судебной защиты;
- приоритетное обеспечение защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи;
- свобода развода под контролем государства. Предоставив возможность свободного расторжения брачного союза, государство вместе с тем контролирует, чтобы распад семьи не создавал определенных трудностей для членов семьи, не сказывался отрицательно на воспитании детей;
- отделение церкви от регулирования брачных и семейных отношений. Это не означает, что государство запрещает гражданам совершать религиозные обряды. Каждый вправе беспрепятственно их исполнять. Однако закрепление семейных уз по правилам церкви не создает каких-либо правовых последствий для семьи.

Заключение и прекращение брака

Целью заключения брака является *создание семьи*. Заключение брака лицами без намерения создания семьи влечет признание его недействительным.

Брак порождает *взаимные личные и имущественные права и обязанности* супругов, которые возникают с момента государственной регистрации заключения брака.

Брак заключается *без указания срока его действия*. Вступление в брак предполагает обоюдное желание супругов на сохранение брачных отношений в течение всей жизни. Однако это не означает невозможность прекращения брака, например, при изменении взаимоотношений между супругами в негативную сторону.

Согласно п. 1 ст. 10 СК РФ на территории России действительным признается только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния. Лишь зарегистрированный в органах ЗАГС брак порождает предусмотренные семейным законодательством права и обязанности супругов и подлежит правовой защите со стороны государства. Религиозный обряд брака (венчание), брак, заключенный по местным или национальным обрядам, не имеют правового значения и не влекут возникновения взаимных прав и обязанностей супругов. Под актами гражданского состояния понимаются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан. В частности, к актам гражданского состояния, подлежащим государственной регистрации, относятся: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть.

Государственная регистрация актов гражданского состояния играет существенную роль при охране имущественных и личных неимущественных прав граждан, а также необходима в интересах государства. Для составления записи акта гражданского состояния гражданином должны быть представлены документы, требующиеся для регистрации – это документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака (в случае, если один из будущих супругов (или оба) состоял ранее в браке), разрешение органа местного самоуправления на вступление в брак до достижения брачного возраста (в случае если один из будущих супругов (или оба) является несовершеннолетним), а также документ, удостоверяющий личность заявителей. Запись акта гражданского состояния составляется в двух идентичных экземплярах. Свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния подписывается руководителем органа ЗАГС и скрепляется печатью этого органа. В случае утраты свидетельства орган ЗАГС, в котором хранится первый экземпляр, вправе выдать повторное свидетельство.

Законом установлен исчерпывающий перечень оснований отказа в государственной регистрации акта гражданского состояния. Во-первых, если государственная регистрация противоречит ФЗ «Об актах гражданского состояния». Во-вторых, если документы, представленные для государственной регистрации, не соответствуют требованиям действующего законодательства.

Однако отказ в государственной регистрации акта гражданского состояния может быть обжалован заинтересованными лицами в судебном порядке или в соответствующий орган исполнительной власти субъекта.

Брачный возраст в России устанавливается с 18 лет (п. 1 ст. 13 СК РФ). При этом при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по их просьбе разрешить им вступление в брак с 16 лет. Законами субъектов РФ также могут быть установлены условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения 16 лет.

В ст. 14 СК РФ перечислены *обстоятельства, препятствующие заключению брака*. Не допускается заключение брака:

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

С согласия лиц, вступающих в брак, учреждениями государственной (муниципальной) системы здравоохранения по месту их жительства может проводиться их медицинское обследование, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. Указанное обследование и консультирование проводятся бесплатно. Результаты обследования лица, вступающего в брак, составляют медицинскую тайну и могут быть сообщены лицу, с которым оно намерено заключить брак, только с его согласия. При этом если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последнее вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным.

Порядок государственной регистрации заключения брака регулируется ст. 11 СК РФ и гл. 3 ФЗ «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 г.

Основанием для государственной регистрации заключения брака является совместное заявление лиц, вступающих в брак, составленное в письменном виде. Заявление может быть подано в любой орган записи актов гражданского состояния на территории РФ по выбору лиц, вступающих в брак.

С момента подачи заявления о заключении брака и до момента государственной регистрации брака законом установлен срок ожидания в один месяц (п. 1 ст. 11 СК РФ). Указанный период ожидания установлен, с одной стороны, с целью предоставления дополнительной возможности для будущих супругов проверить серьезность своих намерений, с другой позволяет любым заинтересованным лицам заявить о наличии препятствий к регистрации брака. При этом бремя доказывания существования препятствий возлагается на лицо, сделавшее соответствующее заявление, а орган ЗАГС лишь проверяет достоверность сообщенных сведений.

При наличии уважительных причин орган записи актов гражданского состояния по месту подачи заявления о заключении брака может сократить месячный срок или увеличить его, но не более чем на один месяц.

Уменьшение срока для регистрации брака, согласно ч. 2 п. 1 ст. 11 СК РФ, возможно при наличии уважительных причин. К подобным причинам могут быть отнесены следующие:

- беременность будущей супруги;
- рождение будущей супругой ребенка;
- болезнь одного из будущих супругов;
- отъезд одного из вступающих в брак в длительную командировку;
- иные причины.

Срок регистрации брака может быть не только сокращен, но и увеличен. Статья 11 СК РФ предусматривает возможность *увеличения срока регистрации брака* при наличии уважительных причин, но не более чем на один месяц. Таким образом, общий срок регистрации брака с момента подачи заявления должен составлять не более двух месяцев. К уважительным причинам могут быть отнесены следующие:

- болезнь одного из вступающих в брак;
- отъезд одного из вступающих в брак в командировку;
- смерть, тяжелая болезнь близких родственников жениха или невесты;
- иные причины.

Решение об увеличении срока регистрации брака также принимает руководитель органа ЗАГС при наличии уважительных причин и заявления лиц, вступающих в брак, с просьбой об увеличении срока регистрации брака.

Государственная регистрация заключения брака производится в обязательном присутствии лиц, вступающих в брак. По их желанию регистрация может производиться в торжественной обстановке. На территории Российской Федерации брак не может быть заключен без соблюдения условий заключения брака, предусмотренных ст. 12, 13 и 156 СК РФ, а также, если существуют препятствия к заключению брака (ст. 14 СК РФ).

В книге актов гражданского состояния производится соответствующая запись о заключении брака. В том случае, если брак впоследствии будет расторгнут или признан недействительным, органом ЗАГСа, зарегистрировавшим этот брак, вносятся в запись акта о заключении брака сведения о его расторжении или признании недействительным.

Документом, подтверждающим факт регистрации заключения брака, является *свидетельство о заключении брака*.

Прекращение брака

Согласно нормам п. 1 ст. 16 СК РФ помимо признания брака недействительным и развода брак прекращается также вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим. Условия, необходимые для обращения в суд с заявлением об объявлении гражданина умершим, порядок и правовые последствия этой процедуры определены гражданским законодательством. Правовые последствия объявления гражданина умершим аналогичны правовым последствиям смерти гражданина: в обоих случаях брак прекращается автоматически на основании право-прекращающего документа – свидетель-

ства о смерти или решения суда об объявлении умершим, не требуя никакого дополнительного оформления.

Следует помнить, что если гражданин находился в театре военных действий (как военнослужащий, так и гражданское лицо), то он будет объявлен умершим, если по месту его жительства нет сведений о нем в течение двух лет после окончания военных действий.

Брак между супругами, один из которых признан безвестно отсутствующим, расторгается в органах ЗАГСа.

А поскольку при объявлении гражданина умершим суд исходит только из предположения (презумпции) о его смерти, законом предусмотрены последствия явки гражданина, объявленного умершим. В случае явки супруга, объявленного судом умершим, и отмены соответствующего судебного решения брак может быть восстановлен органом ЗАГСа по совместному заявлению супругов, кроме случая, когда второй супруг уже вступил в новый брак.

В настоящее время Семейный кодекс РФ предусматривает две процедуры расторжения брака: судебную и административную – в органах ЗАГСа. Тем не менее закон не предоставляет супругам возможности выбора порядка расторжения брака: в суде или в ЗАГСе.

Брак расторгается в органах ЗАГСа, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. В такой ситуации роль органов ЗАГСа сводится к простой регистрации развода. Выяснять причины расторжения брака они не вправе.

Регистрация развода производится в порядке, установленном ст. 31–38 Закона «Об актах гражданского состояния», по истечении одного месяца с момента подачи заявления. Этот срок установлен для того, чтобы предотвратить непродуманное расторжение брака под влиянием, например, минутной ссоры.

В органах ЗАГСа также расторгается брак между супругами, один из которых признан недееспособным (по заявлению опекуна этого супруга) или осужден за преступление на срок свыше трех лет. В этих случаях не имеет значения, есть у супругов общие несовершеннолетние дети или нет. Согласию супруга-ответчика в этих случаях не придается правового значения.

Бракоразводная процедура в органах ЗАГСа не требует специального рассмотрения обстоятельств, приведших к разводу (супругам не приходится никому и ничего объяснять), экономит нервы, время и, соответственно, деньги.

Супруги, желающие расторгнуть брак, подают в письменной форме совместное заявление о расторжении брака в орган записи актов гражданского состояния. В совместном заявлении о расторжении брака супруги должны подтвердить взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия. В совместном заявлении о расторжении брака также должны быть указаны следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию каждого из супругов), место жительства каждого из супругов;
- реквизиты записи акта о заключении брака;
- фамилии, которые избирает каждый из супругов при расторжении брака;

- реквизиты документов, удостоверяющих личности супругов.

Государственная регистрация расторжения брака, включая выдачу свидетельства, при взаимном согласии супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, облагается госпошлиной (в настоящее время она составляет 400 р.). Расторжение брака в органах ЗАГСа подробно регулирует ст. 19 СК РФ.

Расторжение брака в судебном порядке регулирует ст. 21 СК РФ, которое производится в следующих случаях: 1) при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК РФ, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака; 2) если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и др.). И в первом, и во втором случае расторжение брака производится судом не ранее чем по истечении месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака.

В ст. 23 СК РФ прямо указано, что при взаимном согласии супругов на развод суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Суд не обладает правом отказать в расторжении брака, если оба супруга заявляют об этом требовании. Данные дела следует относить к разновидности расторжения брака по взаимному согласию супругов.

Расторжение брака в судебном порядке регламентируется нормами гражданского процессуального законодательства. Оно производится в общеисковом порядке, который предполагает наличие двух сторон с противоположными интересами: истца и ответчика. При этом истцом признается лицо, в защиту прав и интересов которого возбуждается гражданское дело (супруг, подающий иск о расторжении брака), ответчиком же является лицо, нарушившее права истца и привлекаемое в связи с этим к ответу по иску.

При обращении гражданина в суд с иском о расторжении брака, исковое заявление подается по месту жительства ответчика (постоянной регистрации супруга по месту жительства). Истец (супруг, желающий расторгнуть брак) имеет право подать исковое заявление о расторжении брака и по месту своего жительства, но только в определенных случаях: если ответчик признан в установленном порядке безвестно отсутствующим или недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия; осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет; совместно с истцом проживает несовершеннолетний ребенок; по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным.

По общему правилу обязательно участие обоих супругов. Однако суд вправе рассмотреть дело в отсутствии супруга-ответчика, если сведения о причинах его неявки отсутствуют, либо если суд признает причины неявки неуважительными, либо если ответчик умышленно затягивает производство по делу.

Государственная регистрация расторжения брака на основании решения суда производится в органах записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака на основании выписки из решения суда либо по месту жительства бывших супругов (любого из них) на ос-

новании выписки из решения суда и заявления бывших супругов или заявления опекуна недееспособного супруга. Заявление о государственной регистрации расторжения брака может быть сделано устно или в письменной форме. Одновременно с заявлением о государственной регистрации расторжения брака должно быть представлено решение суда о расторжении брака и предъявлены документы, удостоверяющие личности бывших супругов (одного из супругов). Бывшие супруги (каждый из супругов) или опекун недееспособного супруга могут в письменной форме уполномочить других лиц сделать заявление о государственной регистрации расторжения брака.

Недействительность брака

Недействительность брака – это форма отказа государства от признания заключенного брака в качестве юридически значимого акта, выраженная в решении суда, вынесенном в порядке гражданского судопроизводства в связи с нарушением установленных законом условий заключения брака, что является по своей сути мерой защиты.

Содержащийся в п. 1 ст. 27 СК РФ перечень оснований для признания брака недействительным является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К первой группе оснований для признания брака недействительным относится следующее:

- нарушение условий заключения брака, указанных в ст. 12–13 СК РФ;
- наличие при заключении брака обстоятельств, препятствующих его заключению (ст. 14 СК РФ);
- сокрытие одним из вступающих в брак от другого наличия у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции (п. 3 ст. 15 СК РФ);
- заключение фиктивного брака.

Среди нарушений установленных законом условий заключения брака можно выделить следующие. Во-первых, это отсутствие взаимного добровольного согласия на заключение брака, во-вторых, заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста и не получившим разрешения органов местного самоуправления на заключение брака до достижения брачного возраста.

Вторая группа оснований признания брака недействительным – наличие препятствий к заключению брака.

Не допускается заключение брака, если лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке; между близкими родственниками; в случае недееспособности хотя бы одного из вступающих в брак. Третьим основанием для признания брака недействительным является факт сокрытия одним из супругов от другого наличия у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции (п. 3 ст. 15 СК РФ). Основанием для признания брака недействительным является именно сокрытие, а не просто их наличие.

В случае заключения брака *с лицом, не достигшим брачного возраста*, при отсутствии разрешения органа местного самоуправления на вступление в брак правом на предъявление в суд иска о признании брака недействительным наделены следующие лица:

- сам несовершеннолетний супруг;
- родители несовершеннолетнего супруга (или лица, их заменяющие);
- орган опеки и попечительства;
- прокурор.

При достижении несовершеннолетним супругом 18 лет правом требования признания брака недействительным обладает только сам супруг. Иск о признании недействительным брака при отсутствии добровольного согласия, имеют право предъявить:

- супруг, права которого нарушены заключением брака;
- прокурор.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Понятие, предмет, принципы семейного права.
2. Понятие брака по семейному праву.
3. Понятие, основания и порядок прекращения брака.
4. Недействительность брака.
5. Понятие семейной дееспособности.

4. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА

Общие положения трудового права

Современный энциклопедический слова определяет труд как целесообразную деятельность человека, направленную на сохранение, видоизменение, приспособление среды обитания для удовлетворения своих потребностей, на производство товаров и услуг.

Трудовое право – одна из важнейших отраслей права, регулирующая трудовые отношения работников и работодателей, а также иные, непосредственно связанные с трудом отношения.

В систему общественно-трудовых отношений входит широкий круг отношений, но основой этой системы являются именно трудовые отношения, связанные с применением наемного труда.

Согласно ст. 15 ТК РФ под трудовыми отношениями понимаются отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Система отрасли права – это ее внутренняя структура, обеспечивающая наилучшее расположение правовых норм для четкого и правильного понимания. В ней нормы классифицируются по предмету отрасли в однородные груп-

пы (институты, подинституты) и последовательно располагаются по динамике возникновения и развития трудового отношения.

Система отрасли трудового права делится на части:

1. Общую (ТК РФ).
2. Особенную (ТК РФ).
3. Специальную (международные договоры и т.д.).

Общая часть трудового права включает правовые нормы, определяющие:

- предмет и метод трудового права;
- цели и задачи правового регулирования;
- принципы правового регулирования трудовых отношений;
- правовой статус работников как субъектов трудового права;
- источники трудового права;
- социальное партнерство в сфере труда;
- общие положения, касаются всех правовых институтов трудового права.

К Особенной части трудового права относятся нормы, регулирующие трудовые отношения и иные, непосредственно связанные с ними отношения.

Особенная часть трудового права состоит из следующих институтов:

- трудовой договор;
- рабочее время;
- время отдыха;
- оплата и нормирование труда;
- гарантии и компенсации;
- дисциплина труда;
- подготовка и дополнительное профессиональной образование;
- охрана труда;
- материальная ответственность сторон трудового договора;
- социальное партнерство;
- контроль (надзор) за соблюдением законодательства о труде и правил по охране труда;
- индивидуальные трудовые споры.

Иногда среди институтов особенной части трудового права называют и институт трудоустройства. Нормы особенной части регулируют отдельные виды общественных отношений, включенные в состав предмета трудового права, или элементы единого сложного трудового правоотношения и группируются в институты, указанные выше. Они должны соответствовать положениям общей части.

Система трудового права, ее Общая и Особенная части закреплены в различных формах, и прежде всего в ТК РФ.

Специальная часть системы трудового права включает принципы и нормы международного права и международные договоры, ратифицированные РФ. Международные договоры, согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, следует рассматривать как приоритетные перед внутренним трудовым законодательством в области трудовых отношений.

Предмет отрасли права является ее важнейшим системообразующим признаком и представляет собой совокупность взаимосвязанных общественных

отношений, регулируемых нормами данной отрасли права.

Предмет трудового права – *это комплекс общественных отношений, связанных с применением несамостоятельного (зависимого) труда.*

Предмет трудового права включает:

1. Собственно трудовые отношения.

2. Другие, тесно с ними связанные и производные от них общественные отношения (ст. 1 ТК РФ):

- по организации труда и управлению трудом;
- по трудоустройству у данного работодателя;
- по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя;
- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;
- по участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях;
- по материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда;
- по государственному контролю (надзору), профсоюзному контролю за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда) и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- по разрешению трудовых споров;
- по обязательному социальному страхованию в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Эти отношения имеют как общие черты, так и существенные признаки, характерные только для них и отличающие их от других отношений, так или иначе связанных с применением труда наемных работников.

Функции трудового права определяются задачами, стоящими перед трудовым законодательством. Исходя из задач, поставленных ТК РФ, можно выделить две функции трудового права: *регулятивную* и *содействующую*.

Регулятивная функция распространяет свое действие на трудовые и связанные с ними отношения.

Содействующая функция состоит в том, что трудовое право не непосредственно выполняет ее, а совместно с другими социальными институтами (правовыми и неправовыми). Трудовое право призвано содействовать: росту производительности труда; улучшению качества работы; повышению эффективности материального производства; подъему материального и культурного уровня жизни населения; укреплению трудовой дисциплины; постепенному превращению труда на благо общества в первую жизненную необходимость каждого трудоспособного человека. К этому можно добавить, что трудовое право содействует созданию рынка рабочей силы для обеспечения нужд производства.

При построении и функционировании системы трудового права действует иерархия *принципов*, включающая в себя общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы, а также принципы отдельных институтов отрасли.

Общеправовые принципы – это ключевые идеи, которые положены в основу правовой системы в целом, к ним относятся: *принцип равноправия, принцип справедливости, принцип гуманизма и др*.

Межотраслевые принципы являются общими для нескольких отраслей права, выражают их содержание и общие черты. К межотраслевым принципам, имеющим значение в трудовом праве, надо отнести:

- неприкосновенность собственности;
- свободу договора;
- обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебную защиту.

Одним из важнейших межотраслевых принципов, имеющих прямое отношение к трудовому праву, равно как и к гражданскому, и к административному (в той части, где речь идет о применении труда), выступает свобода труда.

Исходя из общепризнанных принципов и норм международного права и в соответствии с Конституцией РФ в ст. 2 ТК РФ закреплены основные *принципы правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений*. Приведем некоторые из них:

- свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;
- запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда;
- защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;
- обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;
- равенство прав и возможностей работников;
- обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда и др.

Выделяют также *принципы институтов трудового права*, которые выступают в качестве руководящих идей, основных начал формирования и реализации норм отдельных институтов. Например, применительно к институту трудового договора – принцип определенности трудовой функции, к институту оплаты труда – принцип равной оплаты за труд равной ценности; применительно к институту дисциплины труда – принцип сочетания убеждения и принуждения как основных средств обеспечения дисциплины и т.д.

Метод трудового права вместе с предметом и принципами составляет основу построения отрасли.

Метод трудового права – это *комплекс юридических средств, используемых при регулировании трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.*

Существуют два основных метода правового регулирования общественных отношений:

- публично-правовой (императивный);
- частно-правовой (диспозитивный).

Если граждане России реализуют конституционное право на труд в качестве наемных работников, заключая трудовой договор, то возможна (и чаще всего она имеет место) комбинация методов.

Поскольку трудовые отношения охватывают три элемента: имущественный, управленческий и охранительный, то особенности каждого из этих элементов оказывают свое влияние на метод трудового права. В результате он оказывает различное воздействие на разные институты данной отрасли права. Предметный признак трудового права, обладающий вполне определенной спецификой, накладывает своеобразный отпечаток на его метод.

Нормы трудового права содержатся в следующих НПА:

- Конституции РФ;
- ТК РФ;
- иных ФЗ РФ, включая законодательство об охране труда;
- указах Президента РФ;
- постановлениях Правительства РФ и НПА федеральных органов исполнительной власти;
- конституциях (уставах), законах и иных правовых актах субъектов РФ, действующих в пределах данного субъекта РФ;
- актах органов МСУ, действующих в пределах данного муниципального образования;
- локальных нормативных актах, принимаемых работодателями и действующих в пределах данной организации.

Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законами и иными нормативными правовыми актами РФ, содержащими нормы трудового права, применяются правила международного договора.

Трудовые отношения и трудовой договор

Регулирование трудовых отношений может осуществляться путем заключения, изменения, дополнения работниками и работодателями коллективных договоров, соглашений, трудовых договоров. В трудовом праве свобода труда, гарантированная Конституцией РФ, трансформируется в свободу трудового договора.

Трудовой договор – *двустороннее соглашение между работником и работодателем, регулирующее организацию, условия, оплату труда работника при выполнении им своих трудовых функций (должностных обязанностей).*

Трудовой договор (соглашение) – *одно из главных оснований возникновения трудовых отношений (правовой связи) между работодателем и работником.*

Принцип свободы трудового договора лежит в основе не только его добровольного заключения, но и дальнейших трудовых отношений.

Только с заключением и подписанием трудового договора с работодателем гражданин становится членом данной организации и подчиняется ее внутреннему трудовому распорядку, режиму труда.

Трудовой договор обладает следующими особенностями:

- предметом является личное выполнение определенной трудовой функции в общем процессе труда данной организации;
- работник подчиняется в процессе выполнения трудовой функции правилам внутреннего трудового распорядка с выполнением установленной меры труда;
- на работодателе лежит обязанность организовать труд работника, создать ему нормальные условия труда, обеспечить охрану труда, вознаграждать его систематически за фактический труд по заранее установленным нормам.

Совокупность условий трудового договора составляет его содержание. Эти условия устанавливаются законодательством и конкретизируются при необходимости сторонами при подписании договора. Но при этом оговариваются те условия, которые необходимо указать в обязательном порядке. Статья 57 ТК РФ определяет содержание трудового договора.

Важным условием является тот факт, что условия трудового договора не могут уменьшать объем прав и гарантий работников, установленный трудовым законодательством. А если такие условия включены в трудовой договор, то они не подлежат применению, так как являются недействительными.

Трудовой договор, заключенный сторонами, может изменяться только по соглашению сторон. Изменение совершается в письменной форме. Соглашение об изменении условий трудового договора является неотъемлемой частью данного договора.

Основные права и обязанности работника закреплены в ст. 21 ТК РФ, а **основные права и обязанности работодателя** – в ст. 22 ТК РФ.

Прием на работу. Статья 63 ТК РФ закрепляет *возраст, с которого допускается заключение трудового договора.*

Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и другими федеральными законами.

Исключения:

1. Лица, получившие общее образование и достигшие возраста пятнадцати лет, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью. Лица, достигшие возраста пятнадцати лет и в соответствии с федеральным законом оставившие общеобразовательную организацию до получения основного общего образования или отчисленные из указанной организации и продолжающие получать общее образование в иной форме обучения, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого

труда, не причиняющего вреда их здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы.

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

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

- свобода договора;
- запрет необоснованного отказа в заключении трудового договора.

Исходя из смысла данной нормы работодатель должен доказать обоснованность любого отказа.

Перечень документов, предъявляемых при заключении трудового договора:

- паспорт;
- военный билет;
- удостоверение личности для военнослужащих;
- если гражданин заключает трудовой договор не впервые или поступает на работу не на условиях совместительства, он обязан предоставить работодателю трудовую книжку;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки, документ об образовании, получении соответствующей квалификации или наличии специальных знаний;
- в отдельных случаях с учетом специфики работы законодательными актами может предусматриваться дополнительный перечень дополнительных документов.

Необоснованное требование других документов является незаконным.

Трудовая книжка – в нее заносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводе на другую постоянную работу и об увольнении работника,

а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе.

Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

В том случае, если лицо работает по совместительству, сведения о его работе вносятся в трудовую книжку по месту основной работы.

При увольнении работника все записи заверяются подписью его руководителя или специально уполномоченного им лица и печатью.

Трудовой договор заключается в письменной форме в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Работник оформляется на работу путем издания приказа на основании подписанного трудового договора.

Испытания при приеме на работу регулируются ст. 70 ТК РФ. Данное условие устанавливается по соглашению сторон при приеме на работу и должно быть указано в трудовом договоре. Срок – до 3 месяцев, до 6 месяцев для руководителей. При неудовлетворительном результате испытания работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником без выплаты ему выходного пособия. Работник также имеет право расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за три дня.

Виды трудового договора по сроку его действия можно определить следующим образом:

- на неопределенный срок;
- на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен федеральными законами.

Основной разновидностью является договор на неопределенный срок, и именно он должен заключаться в большинстве случаев.

Срочный трудовой договор – заключенный на время выполнения определенной работы, расторгается по ее завершении, на время исполнения обязанностей отсутствующего работника – с выходом этого работника на работу, на время выполнения сезонных работ – по истечении определенного сезона по инициативе работника.

Трудовой договор может быть прекращен по основаниям, предусмотренным ст. 77 ТК РФ. **К таким основаниям относятся:**

- соглашение сторон (ст. 78 ТК РФ);
- истечение срока трудового договора, за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80 ТК РФ);
- расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71 и 81 ТК РФ);
- перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);

- отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, с изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией, с изменением типа государственного или муниципального;
- отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора;
- отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном ФЗ РФ и иными НПА, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы;
- отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем;
- обстоятельства, не зависящие от воли сторон;
- нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы.

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

Срок предупреждения работодателя – за две недели до увольнения. До истечения срока предупреждения об увольнении работник вправе в любое время отозвать свое заявление. По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет.

Трудовая дисциплина и дисциплинарная ответственность

Трудовая дисциплина – *обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.*

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка (локальным нормативным актом), которые утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Правила внутреннего трудового распорядка регламентируют порядок:

- приема и увольнения работников;
- прав и обязанностей сторон трудового договора;
- режима работы и временем отдыха;
- применения к работникам мер поощрения, взыскания и др.

Правила внутреннего трудового распорядка принимаются на предприятии с целью обеспечить рациональное использование каждым работником рабочего времени и повысить производительность труда.

Кроме правил внутреннего трудового распорядка, в отдельных отраслях экономики для некоторых категорий работников *действуют уставы и положе-*

ния о дисциплине, которые утверждаются Правительством РФ в соответствии с ФЗ РФ.

В качестве мер работодателя в отношении работника за добросовестное выполнение своих трудовых обязанностей, направленных на признание трудовых заслуг, оказание почета как отдельным работникам, так и коллективу работников, ТК РФ называет поощрение за труд.

Меры поощрения можно разделить на два вида: морального и материального характера. Допускается применение к работнику одновременно нескольких мер поощрения, в том числе моральных и материальных. Все поощрения за труд оформляются изданием соответствующего приказа (распоряжения) работодателя.

Работодателю предоставляется право применения *мер дисциплинарного взыскания* к работнику, допустившему нарушение трудовой дисциплины.

Дисциплинарная ответственность применяется за нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской дисциплины.

В отличие от мер поощрения (перечень которых не конкретизирован законодателем и его расширенное толкование допускается) **меры дисциплинарного взыскания** перечислены в законе, и применение других, не включенных в список, законом запрещено (ст. 192 ТК РФ).

Основанием ответственности всегда служит дисциплинарный проступок, совершенный конкретным работником. За совершение дисциплинарного проступка, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующим основаниям.

Увольнение применяется за неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание. Привлечение к дисциплинарной ответственности является правом, но не обязанностью работодателя.

ФЗ РФ, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены и другие дисциплинарные взыскания (**специальная дисциплинарная ответственность**).

При применении меры взыскания администрацией при общей дисциплинарной ответственности должны учитываться степень тяжести проступка, вред, причиненный им, обстоятельства, при которых он совершен, и общая характеристика лица, совершившего дисциплинарный проступок.

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

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда и (или) органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст. 193 ТК РФ).

Материальная ответственность работника за ущерб, причиненный работодателю, в большинстве случаев ограничена пределами среднего месячного заработка этого работника. Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба может возлагаться на работника лишь в случаях, предусмотренных ТК РФ в ст. 243 или иными ФЗ РФ.

Работники в возрасте до 18 лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного правонарушения.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Что составляет предмет трудового права?
2. Раскройте сущность системы отрасли трудового права.
3. Назовите функции трудового права.
4. Раскройте сущность принципов трудового права.
5. В каких нормативных актах содержатся нормы трудового права?
6. С какого возраста в РФ допускается заключение трудового договора?
7. Перечислите документы, предъявляемые при заключении трудового договора.
8. Назовите гарантии, предоставляемые законом работнику при заключении трудового договора.
9. Перечислите основания прекращения трудового договора.
10. Перечислите дисциплинарные взыскания, предусмотренные ТК РФ, и расскажите о порядке их наложения.

5. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО И АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА

5.1. Уголовное право: общая часть

Уголовное право – это одна из отраслей единой правовой системы России, представляющая собой совокупность юридических норм, определяющих основания, принципы, условия уголовной ответственности и наказания, виды преступлений и наказаний, а также основания освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Предметом уголовного права являются те общественные отношения, которые возникают в связи с совершением преступления и реализацией наказания или иных мер уголовно-правового характера за их совершение.

Уголовное право является гарантом от нарушений наиболее важных и ценных общественных отношений, осуществляя функции их охраны особыми мерами уголовно-правового воздействия.

Методами уголовного права являются метод установления уголовно-правового запрета (удержание лица от совершения преступления), метод при-

нуждения (императивный) и метод дозволения на совершение определенных действий.

Задачами уголовного права (ч. 1 ст. 2 УК РФ) являются:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя от преступных посягательств;
- обеспечение мира и безопасности человечества;
- предупреждение преступлений.

УК РФ является единственным источником уголовного права, все иные НПА государства носят лишь вспомогательный и разъясняющий характер и не могут быть источником уголовного законодательства.

Уголовное право состоит из **Общей** и **Особенной частей**, которые находятся между собой в неразрывной связи. Такое строение является традиционным, характерным для всех отраслей права не только российского, но и зарубежного, а также международного права.

В **Общей части** сформулированы наиболее важные вопросы, относящиеся к преступлению и наказанию. В ней закреплены задачи и принципы действия уголовного закона, основания уголовной ответственности, понятие преступления и наказания, обстоятельства, исключающие преступность деяния, основания освобождения от уголовной ответственности и наказания: уголовный закон; преступление; наказание; освобождение от уголовной ответственности и наказания; уголовная ответственность несовершеннолетних; принудительные меры медицинского характера.

В **Особенной части** определено, какие общественно опасные деяния являются преступлениями и установлены наказания за совершение этих преступлений. Перечень конкретных видов составов преступлений является исчерпывающим: преступления против личности; преступления в сфере экономики; преступления против общественной безопасности и общественного порядка; преступления против государственной власти; преступления против военной службы; преступления против мира и безопасности человечества.

Уголовный закон

Уголовный закон понимается в узком и широком смысле. В широком смысле – это НПА, принятый высшим органом законодательной власти РФ, устанавливающий преступность и наказуемость деяний и санкции за нарушение уголовно-правового запрета. В узком смысле под уголовным законом понимают отдельный закон (уголовно-правовая норма), включенный в систему уголовно-правовых норм, например самостоятельную статью УК РФ. Уголовный закон РФ: 1) определяет, какие деяния являются преступными, и устанавливает меру ответственности (уголовно-правовые санкции) за их совершение; 2) это единственный источник формирования уголовного права на территории нашей страны; 3) выполняет важную функцию в борьбе с преступностью и предупреждением преступлений.

Действующий УК РФ принят Государственной Думой 27 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации 5 июля 1996 г. подписан президентом РФ 13 июля 1996 г., вступил в законную силу с 1 января 1997 г.

Действие уголовного закона во времени, пространстве и по кругу лиц

Основные правила *действия уголовного закона во времени* закреплены в ст. 54 Конституции РФ, ст. 9–10 УК РФ, в соответствии с которыми можно выделить три самостоятельных признака:

1. Преступность и наказуемость деяния определяются законом, действовавшим во время совершения преступления.

2. Закон, устраняющий наказуемость деяния или смягчающий наказание, имеет обратную силу.

3. Закон, устанавливающий преступность и наказание деяния или его усиливающий, обратной силы не имеет.

Действующим считается закон, который к моменту совершения вступил в силу и не утратил ее. Время вступления закона в силу может быть указано в самом НПА, специальном постановлении (с момента опубликования) или с точно установленной даты.

Уголовный закон прекращает действие (утрачивает силу) вследствие следующих обстоятельств:

- в случае отмены его другим законом;
- замены его другим законом в случае совпадения компетенций;
- признания уголовного закона не соответствующим Конституции РФ;
- по истечении срока, указанном в самом законе, или в связи с изменением обстоятельств и условий, вызвавших принятие данного закона.

Действие уголовного закона в пространстве и по кругу лиц (ст. 11–13 УК РФ). Все лица, совершившие преступления на территории РФ, несут ответственность по УК РФ, за исключением указанных в ч. 4 ст. 11 УК РФ.

Территорией РФ признается суша в пределах государственных границ, территориальные и морские воды – 12 миль, исчисляемые по линии наибольшего отлива, а также воздушное пространство в пределах государственных границ и территориальных вод; сухопутная государственная территория включает в себя материковую часть государства и острова в пределах государственных границ.

Близко к вопросу о пределах действия уголовного закона в пространстве стоит положение о выдаче лиц, совершивших преступление (ст. 13 УК РФ). В соответствии с ч. 1 ст. 63 Конституции РФ представляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права. В РФ политическое убежище представляется только указом президента РФ.

Толкование уголовного закона РФ

Толкование уголовного закона заключается *в уяснении содержания закона в целях применения его в точном соответствии с волей законодателя*.

Способы толкования уголовного закона РФ:

1. **Легальное толкование**, *производимое органом государственной власти, уполномоченным на то законом, которое обязательно для всех органов, учреждений, должностных лиц и граждан РФ.*

2. **Судебное толкование**, *даваемое судом по конкретному делу, обязательно по данному делу.* В этом ряду особым видом являются толкования, даваемые Пленумом ВС РФ, которые обязательны для всех судов России.

3. **Научное толкование**, *даваемое научными учреждениями, учеными-юристами, практическими работниками правоприменительных органов; не имеет обязательной силы.*

По приемам и способам толкование разделяется на **грамматическое (филологическое)** и **историческое (систематическое).**

Принципы уголовного права

Принцип – это *основополагающее положение*, от которого не должно быть отступлений и которым необходимо руководствоваться в практической деятельности. **Принципы уголовного права** – *основополагающие идеи уголовного* права, закрепленные в его нормах (ст. 3–7 УК РФ). Они служат основой как законодательной, так и правоприменительной деятельности.

Общие принципы: законности; демократизма; равенства граждан перед законом; справедливости; гуманизма.

Специальные принципы: неотвратимости ответственности; личной и виновной ответственности; индивидуализации наказания.

Преступление и состав преступления

Преступлением признается *виновно совершенное общественно опасное деяни*е, запрещенное УК РФ (ст. 14 УК). Признаками преступления, сформулированными в уголовно законе, являются виновность деяния, противоправность, наказуемость, общественная опасность.

Все предусмотренные законом виды преступлений делятся по характеру и степени общественной опасности на четыре категории (ст. 15 УК):

1. Преступления небольшой тяжести.
2. Преступления средней тяжести.
3. Тяжкое преступление.
4. Особо тяжкое преступление.

Преступления *небольшой тяжести* представляют собой умышленное или неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 2 лет лишения свободы (ч. 2 ст. 15 УК). Например, к этой категории можно отнести: коммерческий подкуп (ч. 1 ст. 204 УК РФ); небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 234 УК РФ); заведомо ложная реклама (ст. 182 УК РФ).

Под преступлениями *средней тяжести* следует понимать умышленное или неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное УК РФ не превышает 5 лет лишения свободы (ч. 3 ст. 15 УК РФ). К этой категории относятся: убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ); незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ); нарушение

правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 2 ст. 264 УК РФ).

Под *тяжким преступлением* имеется в виду умышленное или неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 10 лет лишения свободы (ч. 4 ст. 15 УК). К этой категории относятся: вымогательство с квалифицирующими признаками (ч. 2 ст. 163 УК РФ); терроризм (ч. 1 ст. 205 УК РФ); захват заложников (ч. 1 ст. 206 УК РФ).

Особо тяжкое преступление – умышленное деяние, за совершение которого УК РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы свыше 10 лет или более строгое наказание (ч. 5 ст. 15 УК РФ) (например, убийство (ст. 105 УК РФ); разбой с квалифицирующими признаками ч. 2, 3 УК РФ).

Состав преступления – это *совокупность элементов* (признаков), *характеризующих* по российскому законодательству *определенное общественно-опасное деяние как преступление*. Элементы состава преступления:

- объект преступления;
- субъект преступления;
- объективная сторона преступления;
- субъективная сторона преступления.

Объект преступления – *это охраняемые российским уголовным законом общественные отношения, которым причиняется вред в результате преступного деяния или создается угроза причинения вреда*:

- права и свободы человека и гражданина;
- собственность;
- общественный порядок и общественная безопасность;
- окружающая среда (экология);
- основы конституционного строя России;
- мир и безопасность человечества.

Виды объектов:

1. **Общий** – совокупность общественный отношений, охраняемых уголовным законом ст. 2 УК РФ.

2. **Родовой** (специальный) – определенная группа общественных отношений (благ, ценностей) тесно взаимосвязанных между собой, на которые посягает преступное деяние. Например, гл. 16 «Преступления против жизни и здоровья» ст. 105–125 УК РФ.

3. **Непосредственный** – конкретное общественное отношение, на которое направлено преступное деяние (жизнь, здоровье человека, собственность и т.д.). Установление непосредственного объекта посягательства имеет важное и определяющее значение при квалификации преступления.

Предмет преступления - это составляющий элемент объекта преступления, таковыми являются предметы материального мира.

Объективная сторона состава преступления – это совокупность юридически значимых признаков, которые характеризуются наличием деяния в виде действия или бездействия, причинно-следственной связи, преступного ре-

зультата, а также факультативных признаков (время, место, способы совершения преступления). Основные признаки: причинно-следственная связь между общественно опасным деянием в виде действия или бездействия и преступным результатом.

Субъект преступления – *это физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности (ст. 19 УК РФ).*

Обязательные признаки, характеризующие субъект преступления:

1. Физическое лицо, совершившее преступление – вменяемое – способное отдавать отчет своим действиям, а также руководить ими ст. 19 УК РФ.

2. Физическое лицо, совершившее преступление – достигшее возраста уголовной ответственности в соответствии со ст. 19 и ч. 1, 2 ст. 20 УК РФ.

Субъективная сторона состава преступления – *это психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию и его преступным последствиям в* ***форме вины (умысла или неосторожности)****, а также наличия факультативных признаков мотива, цели, эмоций.*

Уголовной ответственности и наказанию подлежит только лицо, виновное в совершении преступления, т.е. умышленно или по неосторожности совершившее предусмотренное УК РФ общественно опасное деяние (ст. 24 УК РФ).

Умысел (ст. 25 УК РФ):

- *прямой* – вид умысла, при котором лицо сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия и желало их наступления;
- *косвенный* – вид умысла, при котором лицо сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия и сознательно допускало наступление этих последствий.

Неосторожность (ст. 26 УК РФ):

- *преступная самонадеянность*. Вид неосторожности, при котором лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение;
- *преступная небрежность*. Вид неосторожности, при котором лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя должно было и могло их предвидеть.

Стадии совершения умышленного преступления

Согласно ч. 1 ст. 29 УК РФ преступления признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом.

Стадии совершения умышленного преступления – это определенные этапы осуществления преступного замысла виновного, характеризующиеся различной степенью его реализации по форме совершенных действий и по объему признаков состава преступления, описанных в уголовном законе:

- приготовление к преступлению (ст. 30 УК РФ);

- покушение на преступление (ч. 4 ст. 30 УК РФ);
- оконченное преступление (ст. 29 УК РФ).

Приготовление к преступлению – приискание, изготовление, приспособление средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления. Уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям (ч. 2 ст. 30 УК РФ).

Покушение на преступление согласно ч. 3 ст. 30 УК РФ признаются умышленные действия (бездействия) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. Виды покушений:

- покушение на негодный объект;
- покушение с негодными средствами;
- оконченное покушение;
- неоконченное покушение.

Согласно ч. 1 ст. 31 УК РФ добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух и более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ). Признаки соучастия:

1. Объективные:

- участие двух и более лиц;
- совместное участие в совершении преступления.

2. Субъективные:

- умышленное совместное участие;
- совместное участие в совершении преступления.

Согласно ч. 1 ст. 33 УК РФ соучастниками преступления признаются: организатор; подстрекатель; исполнитель; пособник.

Согласно ч. 3 ст. 33 УК РФ организатором признается лицо организовавшее совершение преступления, руководившее его исполнением, создавшее организованную группу, преступное сообщество, либо руководившее им.

Исполнителем признается лицо:

- непосредственно совершившее преступление;
- непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнительство);
- совершившее преступление посредством исполнения других лиц («чужими руками»), не подлежащих уголовной ответственности.

Эксцессом исполнителя, согласно ст. 36 УК, признается совершение исполнителем преступления не охватывающегося умыслом других соучастников. За эксцесс исполнителя другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат.

Подстрекателем, в соответствии с ч. 4 ст. 33 УК РФ, признается лицо, склонившее другое лицо е совершению преступления путем подкупа, угрозы, уговора, либо другим способом.

Пособником, согласно ч. 5 ст. 33 УК РФ, признается лицо, содействовавшее совершению преступления.

Интеллектуальное пособничество: советами; указаниями; представлением информации; обещаниями скрыть преступника, орудие и средства совершения преступления и т.д.

Физическое пособничество: представление средств и орудий совершения преступления; устранение препятствий, перевозка похищенного и т.д.

Соучастие в преступлении может квалифицироваться:

- совершением преступления группой лиц (ч. 1 ст. 35 УК РФ) без предварительного сговора;
- группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК РФ);
- организованное группой (ч. 3 ст. 35 УК РФ);
- преступным сообществом (ч. 4 ст. 35 УК РФ).

Множественность преступлений

В соответствии с УК РФ по признакам множественности преступления могут быть квалифицированы:

- неоднократность (ст. 16 УК РФ);
- совокупность преступлений (ст. 17 УК РФ);
- рецидив преступлений (ст. 18 УК РФ).

Неоднократностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи УК РФ. Совершение двух или более преступлений предусмотренных различными статьями УК РФ.

Согласно ч. I ст. 17 УК РФ совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями УК РФ, ни заодно из которых лицо не было осуждено. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье УК РФ.

Согласно ч. I ст. 18 УК РФ рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

Рецидив признается: опасным; особо опасным.

Обстоятельства, исключающие преступность деяния:

1. **Необходимая оборона** (ст. 37 УК РФ). Под необходимой обороной понимается правомерная защита от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему.

Условия правомерности акта необходимой обороны:

- право на оборону порождает только общественно опасное посягательство на правоохраняемые интересы;
- посягательство должно быть наличным;
- посягательство должно быть реальным, действительным;

- защита должна быть своевременной;
- защита не должна превышать пределов необходимой обороны.

2. **Крайняя необходимость** (ст. 39 УК РФ). Крайняя необходимость – это такое состояние, когда лицо для отражения опасности, реально угрожающей охраняемым уголовным законом интересам, причиняет вред интересам третьих лиц (посторонних) при условии, что грозящая опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и причиненный вред менее значителен по сравнению с предотвращенным.

3. **Обоснованный риск** (ст. 41 УК РФ). Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

Условия правомерности обоснованного риска:

- вред причиняется действиями рискующего, направленными на достижение общественно полезной цели;
- цель не может быть достигнута обычными, не рискованными действиями;
- вредные последствия при риске осознаются рискующим как побочный и возможный вариант его действий;
- лицо приняло достаточные по его мнению меры для предотвращения вреда правоохранительным интересам.

4. **Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление** (ст. 38 УК РФ). Условия правомерности этого акта:

- задерживается лицо, совершившее уголовное преступление;
- насилие применяется только при наличии твердой уверенности, что именно данное лицо совершило преступление;
- вред задерживаемому причиняется при наличии реальной опасности его уклонения от уголовной ответственности меры, которые применяются должны быть необходимыми;
- меры должны быть адекватны тяжести совершенного преступления и общественной опасности личности преступника;
- причиненный вред не должен превышать пределов необходимости.

5. **Физическое и психическое принуждение** (ст. 40 УК РФ). Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если в следствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

6. **Исполнение приказа или распоряжения** (ст. 42 УК РФ). Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

Понятие, виды и цели наказания

Наказание – мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу признанному виновным в соверше-

нии преступления, и заключается в предусмотренных УК РФ лишении или ограничении прав и свобод этого лица (ст. 43 УК РФ).

Цели наказания:

- восстановление социальной справедливости;
- исправление осужденного;
- предупреждение новых преступлений.

Основные виды наказаний:

- обязательные работы (ст. 49 УК РФ);
- исправительные работы (ст. 50 УК РФ);
- ограничения по военной службе (ст. 51 УК РФ);
- ограничение свободы (ст. 53 УК РФ);
- арест (ст. 54 УК РФ);
- содержание в дисциплинарной воинской части (ст. 55 УК РФ);
- лишение свободы на определенный срок (ст. 56 УК РФ);
- пожизненное лишение свободы (ст. 57 УК РФ);
- смертная казнь (ст. 59 УК РФ).

Дополнительные виды наказаний:

- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград (ст. 48 УК РФ);
- конфискация имущества (ст. 52 УК РФ).

Наказания, применяемые в качестве основных и дополнительных:

- штраф (ст. 46 УК РФ);
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК РФ).

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Дайте понятие состава преступления.
2. Какие наказания относятся к основным, какие – к дополнительным?
3. Перечислите цели наказания.
4. Какие обстоятельства исключают преступность деяния?
5. Виды преступлений по характеру и степени общественной опасности.

5.2. Уголовное право: особенная часть

Исторически вначале формировались нормы об уголовной ответственности за отдельные виды преступлений, т.е. появилась Особенная часть уголовного права, и по мере накопления казуальных норм, их анализа и обобщения образовалась Общая часть. В настоящее время обе части уголовного права могут существовать только во взаимосвязи и составляют единое целое.

Деление уголовного права на две части не просто механический акт.

Во-первых, это проявление законодательной техники: иначе в каждой статье Особенной части пришлось бы указывать все признаки субъекта преступления, формулировать положения о неоконченном преступлении, соучастии и других особенностях объективной и субъективной сторон, а также рас-

крывать содержание наказания и др. Это привело бы к нагромождению и повторению одних и тех же положений, что явно нецелесообразно.

Во-вторых, наличие Общей и Особенной частей уголовного права отражает тенденции уголовно-правовой политики государства: две неразрывные составляющие в виде дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации уголовного наказания путем совершенствования норм о системе наказаний, иных мерах уголовно-правового характера, об отдельных видах наказаний, освобождении от уголовной ответственности и наказания, с одной стороны, и криминализации и декриминализации – с другой.

Особенная часть уголовного права содержит нормы, описывающие признаки конкретных составов преступлений и предусматривающие определенные виды наказаний (их сроки, размеры), которые вправе применить суд к лицу, признанному виновным в их совершении.

Современное реформирование уголовного законодательства отражает процесс функционального расширения норм Особенной части уголовного права. В ней растет число норм-дефиниций, раскрывающих понятия. Эти нормы, как правило, формулируются в примечаниях к статьям, например, понятия пытки – в примечании к ст. 117 УК РФ, жилища – к ст. 139 УК РФ, финансирования терроризма – к ст. 205.1 УК РФ и т.д. В ст. 331 УК РФ раскрывается понятие преступлений против военной службы. Здесь прослеживается традиция: как и в предыдущих кодексах, понятие воинского преступления дано в отдельной статье Особенной части УК РФ.

Другой тенденцией современного уголовного права является рост в Особенной части УК РФ числа поощрительных норм о специальных видах освобождения от уголовной ответственности при наличии условий, предусмотренных в примечаниях к соответствующим статьям (своевременное сообщение органам власти о подготовке акта терроризма – примечание к ст. 205 УК РФ, добровольное освобождение потерпевшего и способствование раскрытию торговли людьми – примечание к ст. 127.1 УК РФ и др.).

Положительным изменением Особенной части УК РФ следует назвать и сокращение в последнее время оценочных понятий о размере причиненного ущерба или количественной характеристике общественно опасного деяния как признака объективной стороны состава преступления. К ним относятся: понятия крупного и особо крупного размера, ущерба, дохода либо задолженности в крупном или особо крупном размере в статьях об экономических преступлениях – примечание к ст. 169, 174, 178, 185, 193, 194, 198, 199 УК РФ; крупного и особо крупного размера незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта – примечание к ст. 146 УК РФ и др.

Особенная часть – это в определенной мере самостоятельная и целостная составляющая уголовного права. Она содержит исчерпывающий перечень преступных деяний и наказаний за их совершение.

Особенная часть уголовного права – это система уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий перечень преступлений и наказаний за

их совершение, предусматривающих специальные виды освобождения от уголовной ответственности и раскрывающих содержание и смысл отдельных уголовно-правовых положений.

Особенная часть уголовного права характеризуется следующим:

- это систематизированная совокупность уголовно-правовых норм;
- в нормах даны признаки конкретных преступных деяний и указаны меры наказания за их совершение;
- в некоторых нормах предусмотрены специальные виды освобождения от уголовной ответственности;
- в ряде норм имеется толкование понятий, используемых в статьях Особенной части УК РФ.

Особенная часть уголовного права является постоянно развивающейся составляющей уголовного законодательства.

Особенная часть уголовного права как учебная и научная дисциплина включает в себя:

- систему норм о конкретных преступлениях;
- историю развития уголовного права;
- сравнительный анализ отечественного и зарубежного права;
- анализ судебной практики.

Нормы Особенной части уголовного права:

- направлены на охрану наиболее важных общественных отношений;
- реализуют принцип законности, поскольку преступность и наказуемость общественно опасного деяния определяется нормами, предусмотренными в Особенной части УК РФ, а аналогия закона недопустима (ст. 3, 14 УК РФ);
- обеспечивают реализацию уголовной политики государства;
- позволяют применять уголовный закон и квалифицировать общественно опасные деяния, обеспечивая дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализацию уголовного наказания.

Разделы Особенной части уголовного права

Особенная часть УК РФ состоит из шести разделов (с VII по XI), содержащих 19 глав. Деление Особенной части на разделы и главы осуществлено по объекту преступления. Разделы построены по родовому объекту преступления, а главы – по видовому объекту.

Раздел VII – «Преступления против личности» – состоит из пяти глав, с 16-й по 20-ю, в которых формулируются нормы о преступлениях против личности, начиная от убийства и заканчивая злостным уклонением от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

Раздел VIII – «Преступления в сфере экономики» – включает три главы. В гл. 21 УК РФ раскрываются формы и виды хищений, другие корыстные, а также некорыстные преступления. Глава 22 УК РФ посвящена преступлениям в предпринимательской и иной экономической деятельности. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях рассматриваются в гл. 23 УК РФ.

Раздел IX – «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» – состоит из пяти глав. Глава 24 УК РФ раскрывает виды преступлений против общественной безопасности и общественного порядка: террористический акт, захват заложника, пиратство, хулиганство, нарушение различных специальных правил на опасных производствах или обращения с общеопасными предметами и др. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности рассматриваются в гл. 25 УК РФ. Экологическим преступлениям посвящена гл. 26 УК РФ. В гл. 27 раздела даны транспортные преступления. Преступления в сфере компьютерной информации обозначены в гл. 28 УК РФ.

В разделе X – «Преступления против государственной власти» – имеются четыре главы. В гл. 29 УК РФ закреплены преступления против основ конституционного строя и безопасности государства. Глава 30 УК РФ описывает преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Так, в ней даны понятия злоупотребления и превышения должностных полномочий, получения и дачи взятки. Преступления против правосудия определены в гл. 31 УК РФ. Завершает раздел гл. 32 УК РФ, в которой предусмотрены преступные посягательства на порядок управления.

Раздел XI – «Преступления против военной службы» – и одноименная глава 33 УК РФ раскрывают признаки воинских преступлений, совершаемых в мирное время. Уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, определяется законодательством РФ военного времени.

Одной из задач построения системы особенной части уголовного права является создание возможности для судей, правоохранительных органов, других органов и лиц применить нормы уголовного права, правильно квалифицировать общественно опасное деяние виновного.

Применение уголовного закона закрепляется в следующих актах: приговор суда, определение, постановление, обвинительный акт, обвинительное заключение и т.п.

Акты по применению уголовного закона можно поделить на акты, в которых: дается квалификация совершенного преступления; рассматриваются вопросы индивидуализации ответственности и наказания.

В обвинительном приговоре суда одновременно и дается квалификация совершенного преступления с указанием пунктов, частей, статьи УК РФ, предусматривающей признаки совершенного деяния, и индивидуализируется уголовная ответственность осужденного путем определения наказания с учетом общих правил его назначения.

Применение уголовного закона всегда связано с правовым статусом лица, виновного в совершении преступления. Это означает, что уголовный закон должен применяться в строгом соответствии с законодательством, обеспечивающим права, свободы и законные интересы лица. Применение уголовно-правовой нормы проявляется при квалификации преступления.

Квалификация преступления означает установление в совершенном общественно опасном деянии признаков соответствующего состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

Процесс квалификации начинается с установления конкретных фактических обстоятельств совершенного деяния. Вначале определяют обстоятельства, характеризующие объект и объективную сторону преступления, а после этого – данные, относящиеся к субъекту преступления и субъективной стороне. После выявления всех значимых фактических обстоятельств дела осуществляется поиск нужной уголовно-правовой нормы, содержащей состав преступления. Констатация соответствия между фактическими обстоятельствами совершенного общественно опасного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовным законом, означает, что квалификация преступления осуществлена.

Например, на виду у покупателей магазина и самой потерпевшей молодой человек выхватил из рук жертвы дамскую сумочку и скрылся. К значимым фактическим обстоятельствам посягательства в примере можно отнести чужую сумочку как предмет преступления, отношения собственности как объект преступления, открытый характер поведения, имущественный ущерб, причиненный владелице сумочки, безвозмездность захвата сумочки, умышленный характер изъятия и др. Перечисленным фактическим обстоятельствам посягательства соответствуют признаки состава грабежа, закрепленного в ч. 1 ст. 161 УК РФ. Совпадение фактических данных происшедшего в магазине с признаками состава грабежа означает осуществление квалификации преступления.

Квалификация преступления – *юридическое установление соответствия фактических обстоятельств (признаков) общественно опасного деяния признакам состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой.*

Квалификация преступления означает не только логический процесс; она представляет собой и правовую оценку общественно опасного деяния, итог оценочно-познавательной мыслительной деятельности правоприменителя. Как правовая оценка содеянного квалификация преступления должна содержать точное указание на статьи, части, пункты статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ.

Умышленное уничтожение чужого имущества, повлекшее значительный ущерб, квалифицируется по ч. 1 ст. 167 УК РФ. Когда установлено, что лицо пыталось уничтожить дом соседа путем поджога, квалифицировать такое деяние необходимо с указанием нормы о неоконченной преступной деятельности, предусмотренной ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК РФ. Если лицо само непосредственно не принимало участия в попытке сжечь дом, но намеренно предоставило исполнителю бензин для поджога, то его участие в преступлении квалифицируется как пособничество покушению на уничтожение чужого имущество путем поджога, предусмотренное ч. 5 ст. 33, ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК РФ. Проблема квалификации преступлений является предметом пристального внимания ученых и остается актуальной. Постоянное обновление уголовного и других отраслей законодательства, а также изменение условий жизни общества

требуют новых подходов и решений при квалификации общественно опасных деяний.

Процесс квалификации преступления осуществляется дознавателем, следователем, прокурором, судьей на всех стадиях уголовного процесса, соответственно: при возбуждении уголовного дела, составлении обвинительного заключения (акта), предании суду и т.д. Путем квалификации преступления применяется уголовный закон. Указанная квалификация производится по конкретному делу, поэтому она называется официальной, или легальной. Официальность означает уголовно-правовую квалификацию преступления, осуществляемую по конкретному уголовному делу лицами, уполномоченными государством: судьями, прокурорами, следователями, работниками органов дознания и др.

Неофициальной (научной) является квалификация преступления, осуществляемая учеными, студентами, любыми лицами в частном порядке.

Для правильной квалификации необходимо соблюдать условия или предпосылки квалификации преступления. К ним следует отнести:

- установление фактических обстоятельств совершенного деяния и их тщательный анализ;
- выявление всех уголовно-правовых норм, могущих иметь отношение к содеянному;
- сравнение фактических обстоятельств совершенного деяния с признаками составов преступлений, выделенных для сопоставления;
- отграничение близких, смежных составов, выбор конкурирующих составов;
- осуществление уголовно-правовой оценки общественно опасного деяния путем указания всех пунктов, частей, статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ.

В квалификации состав преступления выполняет роль «модели», с которой сравниваются все существенные фактические обстоятельства совершенного деяния. В этом плане состав преступления является единственной *юридической основой* квалификации преступления (ст. 8 УК РФ). От квалификации зависит решение всех остальных уголовно-правовых вопросов, поэтому состав преступления выступает правовым обоснованием дальнейших юридических последствий для лица, совершившего преступление.

В ст. 8, 29, 31 УК РФ и др., примечаниях к ст. 126 УК РФ и иных содержится указание на состав преступления. Хотя термин «состав преступления» в уголовном законе и назван, но его содержание не раскрывается. Его понятие разработано наукой уголовного права.

Состав преступления – это совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Признаки: общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость определяют преступление (ст. 14 УК РФ). Вместе с тем эти признаки, в целом характеризуя деяние как преступное, не позволяют установить, что такое кража, в чем состоит похищение человека либо захват заложника, шпионаж и т.п.

Особенность каждого преступления позволяет установить состав преступления как определенную совокупность признаков. Каждая из четырех групп признаков состава, характеризующих ту или иную сторону преступления, влияет на его квалификацию.

При квалификации *по объекту* преступления учитываются родовой, видовой, непосредственный основной объект; могут влиять на квалификацию преступления непосредственный дополнительный объект, непосредственный факультативный объект, а также предмет преступления и потерпевший.

Существенно определяют квалификацию преступления признаки *объективной стороны*: общественно опасное действие или бездействие, вредные последствия, причинная связь между общественно опасным действием (бездействием) и вредными последствиями, место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Так, при оказании в процессе хулиганства сопротивления сотруднику полиции с применением к нему насилия, не опасного для жизни или здоровья, путем нанесения по его рукам ударов книгой содеянное следует квалифицировать по правилам идеальной совокупности преступлений о хулиганстве (ч. 1 ст. 213 УК РФ) и применении насилия в отношении представителя власти (ч. 1 ст. 318 УК РФ). В объективную сторону хулиганства входит сопротивление, которое не включает применение насилия как опасного, так и не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, поэтому насилие и получает самостоятельную квалификацию по соответствующей части ст. 318 УК РФ.

Квалификация преступления зависит и от правильного применения признаков *субъективной стороны* состава преступления: вины в форме умысла и неосторожности, мотива, цели совершения преступления.

Обоснованно квалифицировать общественно опасное деяние можно только с учетом признаков состава о *субъекте преступления*: физического лица, вменяемости или ограниченной вменяемости (психического расстройства, не исключающего вменяемости), достижения установленного в уголовном законе возраста, с которого наступает уголовная ответственность лица; признака специального субъекта.

Признаки состава преступления предусматриваются в статьях Общей и Особенной частей УК РФ. Признаки состава, общие, неизменные для всех преступлений определены в статьях Общей части УК РФ: невменяемость или ограниченная вменяемость (ст. 21, 22 УК РФ), умышленная и неосторожная вина (ст. 25, 26 УК РФ) и др.

В диспозициях статей Особенной части УК РФ, как правило, указываются специфичные признаки состава, позволяющие определить сущность, характер и степень общественной опасности определенного преступления. Это обычно признаки объекта, объективной стороны, специального субъекта преступления. Наиболее детально определяются в Особенной части УК признаки объективной стороны преступления. В ст. 174.1 УК РФ она представлена в виде совершения финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом либо использования указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

В Особенной части УК РФ указываются и признаки субъективной стороны преступления в форме умысла, неосторожности, а также мотив и цель. Так, если общественная опасность деяния определяется в зависимости от наличия или отсутствия конкретных целей и мотивов совершения преступления, то в составе, соответственно, имеются эти цели и мотивы. К примеру, квалифицировать деяние как подмену ребенка (ст. 153 УК РФ) возможно, когда лицо действует из корыстных или иных низменных побуждений. Подмена ребенка, совершенная из жалости, сострадания и т.п., лишенная указанных низменных мотивов, исключает квалификацию совершенного как преступную подмену.

С квалификацией преступления связаны вопросы привлечения лица к уголовной ответственности, ее дифференциации и индивидуализации наказания в виде применения мер уголовно-процессуального принуждения, освобождения от уголовной ответственности, назначения наказания, освобождения от наказания или от его отбывания, в виде иных мер уголовно-правового характера, погашения и снятия судимости и др.

При квалификации преступления важно правильно применять признаки состава преступления, и особенно его оценочные признаки. *Оценочными* в теории уголовного права и судебной практике называют признаки состава, содержание которых в уголовном законе конкретно не определено, а их установление зависит от фактических обстоятельств дела. Определение оценочного признака в некоторой степени связано с усмотрением правоприменителя. Оценочным признаком состава может быть вредное последствие, когда его величина в законе не конкретизирована.

Так, в составе умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества (ч. 2 ст. 167 УК РФ) имеется оценочный признак - тяжкие последствия. Одним из его видов может быть имущественный ущерб, при определении которого необходимо учитывать материальное положение потерпевшего, значимость имущества для потерпевшего, его номинальную стоимость и т.п.

Влияют на квалификацию преступления и особенности конструкции объективной стороны преступления в виде составов материальных, формальных и усеченных. В зависимости от объема выполнения объективной стороны преступления применяется либо одна статья Особенной части УК, либо эта статья в сочетании со статьей о неоконченном преступлении (ст. 30 УК РФ). Действия участников банды, которые объединились в устойчивую вооруженную группу с целью совершения нападений, есть все основания квалифицировать по ч. 2 ст. 209 УК РФ как оконченное преступление с усеченным составом, даже если участники не совершили еще ни одного бандитского нападения.

При квалификации необходимо учитывать, является ли состав простым или сложным (с двумя или более объектами; двумя обязательными действиями; несколькими альтернативными действиями; основными и дополнительными последствиями; двумя формами вины; двумя преступлениями и др.). Так, угон самолета, совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, по неосторожности повлекший смерть потерпевшего, относится к преступлению со сложным составом. Признаком этого угона является умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, по неосторожности повлекшее смерть по-

терпевшего, поэтому такой угон самолета полностью охватывается статьей об угоне и квалифицируется по ч. 3 ст. 211 УК РФ.

Квалифицируя преступления, необходимо учитывать наличие в уголовном законе общих и специальных составов преступлений, применение норм в соответствии с правилами конкуренции уголовно-правовых норм.

При квалификации одними из наиболее сложных являются вопросы: конкуренции норм; разграничения смежных составов преступлений.

Конкурирующие и смежные нормы о преступлении – близкие явления, но не совпадающие. В конкурирующей норме о преступлении (специальной норме или норме-целом) имеются все признаки второй нормы (общей нормы или нормы-части) и дополнительный признак, отсутствующий во второй.

Смежные нормы характеризуются тем, что они по одному или нескольким признакам отличаются – при совпадении остальных. Отличающиеся признаки являются разными по содержанию, несовпадающими, и при этом отличающиеся признаки не находятся между собой в соотношении части и целого либо общей и специальной норм. В противном случае будут конкурирующие нормы, а не смежные.

Например, нормы о шпионаже как государственной измене (ст. 275 УК РФ) и шпионаже как самостоятельном преступлении (ст. 276 УК РФ), являясь смежными, отличаются по субъекту преступления. Гражданин РФ является субъектом государственной измены и не может быть субъектом шпионажа; иностранный гражданин и лицо без гражданства являются субъектами шпионажа и не могут быть субъектами измены.

Смежные нормы как в судебной и следственной практике, так и в теории уголовного права нередко смешивают с конкуренцией норм.

В отличие от смежных норм при конкуренции уголовно-правовых норм одновременно признаками двух или более конкурирующих составов охватывается одно общественно опасное деяние. Из конкурирующих применяется один приоритетный состав, полнее охватывающий совершенное деяние. Если из смежных норм о преступлениях лишь одна норма соответствует обстоятельствам совершенного деяния, то конкурирующие нормы, наоборот, все охватывают такое деяние, но с разной степенью полноты. При убийстве депутата законодательного собрания субъекта РФ именно как представителя власти совершенное деяние предусматривается признаками двух конкурирующих норм. Одна из них является общей нормой об убийстве лица в связи с осуществлением им служебной деятельности (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ), а другая - специальной нормой о посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ). Специальная норма детальнее характеризует убийство депутата, поэтому и квалифицировать содеянное необходимо по ст. 277 УК РФ.

В действующем УК РФ отсутствует понятие конкуренции норм и ее видов. В ч. 3 ст. 17 УК РФ только сказано, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме. При квалификации преступлений важно отграничивать совокупность преступлений (реальную и идеальную) от конкуренции норм, а также правильно применять правила кон-

куренции уголовно-правовых норм. Применительно к последним имеются два основных правила:

1. Квалифицировать содеянное при конкуренции общей и специальной норм следует по специальной норме (ч. 3 ст. 17 УК РФ). Причинение смерти по неосторожности двум потерпевшим предусмотрено общей нормой, закрепленной ч. 3 ст. 109 УК РФ. Нарушение лицом, управляющим автомобилем, трамваем либо другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшее по неосторожности причинение смерти двум и более потерпевшим, закреплено специальной нормой, предусмотренной ч. 3 ст. 264 УК РФ. Применяя указанное правило, квалифицировать деяние необходимо по ч. 3 ст. 264 УК РФ.

2. Квалификация общественно опасного деяния при конкуренции нормы-части и нормы-целого осуществляется по норме-целому. Так, норма о похищении человека, совершенном с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, или угрозой применения такого насилия (целое), включает норму о насилии. В науке уголовного права высказано другое мнение о содержании насилия в этом составе: умышленное причинение тяжкого вреда здоровью лица не охватывается квалифицированным составом похищения человека. Необходима квалификация по ч. 3 ст. 126 УК РФ, квалифицирующему признаку «иные тяжкие последствия».

К такому насилию здесь относится и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Поэтому причинение в процессе похищения человека умышленного тяжкого вреда его здоровью квалифицируется по одной норме о похищении человека, соединенном с насилием, опасным для жизни или здоровья, п. «в» ч. 2 ст. 126 УК РФ. Квалификация преступления имеет важное социально-нравственное, уголовно-правовое, а также криминологическое и социологическое значение.

Квалификация преступления, являясь видом и этапом правоприменительной деятельности, позволяет отграничивать преступления от непреступных правонарушений; обеспечивает назначение справедливого наказания и применение иных мер уголовно-правового характера; влияет на освобождение от уголовной ответственности, на применение условного осуждения, условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, освобождение от наказания в связи с изменением обстановки, амнистией; является основанием для правильного применения уголовно-процессуальных и уголовно-исполнительных норм и т.д.

Правильная квалификация влияет на решение криминологических и социологических вопросов. Так юридическая оценка преступлений отражается в уголовно-правовой статистике о преступности, показывает состояние и динамику преступлений, позволяет разрабатывать конкретные меры по предупреждению преступлений и преступности.

◈ *Вопросы для самопроверки*

1. Что такое Особенная часть уголовного права (законодательства)?
2. Какова система Особенной части уголовного законодательства?

3. Какие задачи стоят перед Особенной частью уголовного права?

4. Что представляет собой квалификация общественно опасного деяния как преступления?

5. Какие существуют этапы квалификации общественно опасного деяния как преступления?

6. Каково значение квалификации общественно опасного деяния как преступления?

7. Что такое конкуренция положений в уголовно-правовой норме или между нормами?

8. Какова последовательность юридического анализа общественно опасного деяния, содержащего состав какого-либо преступления?

5.3. Административное право: общая часть

Административное право представляет собой одну из профильных юридических дисциплин. Административное право как отрасль права формировалось на протяжении последних двух столетий, и современное его состояние отличается полнотой и относительной завершенностью его структуры.

На современном этапе развития науки, когда пересматриваются фундаментальные положения административного права, взгляды на основы управленческой деятельности органов государственной власти, когда переосмыслению подвергаются многие административно-правовые нормы и институты, происходит трансформация взглядов на курс административного права. Это связано прежде всего с тем, что социальные отношения, регулируемые административным правом, подвергаются наиболее радикальным изменениям в ходе осуществления в стране ряда реформ, в том числе и административной реформы.

На протяжении последних десятилетий законодательство в области административного права находится на стадии серьезного реформирования. Административное законодательство регулирующее административно-правовые отношения по своему объему и масштабу значительно превышает законодательство любой другой отрасли российского права. Эта правовая отрасль до настоящего времени должным образом не кодифицирована. Нормы административного права содержатся в многочисленных законодательных и иных нормативных правовых актах, издаваемых органами государственной власти РФ (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, приказы федеральных министерств и нормативные акты иных федеральных органов исполнительной власти) и органами государственной власти субъектов РФ.

В течение последних двух десятилетий административное право изменяется под воздействием проводимых в стране правовой, судебной и административной реформ. Административная реформа призвана была укрепить основы защиты и обеспечения прав и свобод человека и гражданина, ликвидировать негативные проявления деятельности служащих органов публичной власти, усилить контроль за деятельностью исполнительных органов государственной власти. Современное административное право, основано на непременном учете общественных (публичных) интересов. Оно должно обеспечивать эти интере-

сы; создавать возможность для осуществления прав и свобод человека и гражданина, достижения общественного блага (общественного благосостояния). Коренное изменение системы административно-правового регулирования – очень длительный процесс, ход и результаты которого зависят главным образом от степени развития законодательства и науки, состояния правовой культуры, темпов и потребностей экономического развития страны, направлений и темпов политико-правового строительства, качества и эффективности публичного управления.

Административное право РФ как отрасль публичного права занимает важнейшее место в правовой системе и посредством своих подотраслей и институтов, многие из которых фактически «переросли формат» правовых институтов и превратились в соответствующие подотрасли административного права (например, институт государственной службы, административно-правовых актов, административной ответственности, административного процесса).

Государственное управление

Влияние государственного управления на развитие административного права не до оценить нельзя. Государственное управление представляет собой чрезвычайно сложную динамическую систему, каждый элемент которой передает, воспринимает и преобразует регулирующие воздействия таким образом, что они упорядочивают общественную жизнь.

Государственное управление *в широком понимании – это регулирующая деятельность государства в целом (деятельность представительных органов власти, исполнительных органов государственной власти, прокуратуры, судов и др.). Государственное управление в широком смысле характеризует всю деятельность государства по организующему воздействию со стороны специальных субъектов права на общественные отношения. Функции государственного управления (подбор, расстановка, аттестация кадров, учет и контроль, применение мер принуждения и поощрения, дисциплинарного воздействия, прогнозирование, планирование, финансирование и т.д.) в той или иной мере осуществляют многие органы государства: суд, прокуратура, представительные органы публичной власти.*

Государственное управление *в узком понимании – это административная деятельность, т.е. деятельность исполнительных органов государственной власти на уровне как РФ, так и ее субъектов. В административном праве понятие государственного управления рассматривается в узком понимании.*

Государственное управление в узком смысле – это практическая деятельность Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти (федеральных министерств, государственных комитетов, российских агентств, федеральных служб, федеральных комиссий, федеральных надзоров), органов исполнительной власти субъектов РФ.

Государственное управление, понимаемое в узком смысле, имеет следующие *признаки*:

1. Государственное управление представляет собой особый вид деятельности по осуществлению государственной исполнительной власти, которая от-

личается от деятельности по реализации законодательной и представительной власти по форме, методам и содержанию.

2. Государственное управление осуществляется везде, где возникает необходимость в обеспечении исполнения законодательных актов, а также защиты прав и свобод граждан (признак всеобщности), в важнейших сферах жизнедеятельности государства и общества.

3. Государственное управление – это непрерывная, постоянная и планомерная деятельность, основанная на объективных закономерностях функционирования исполнительной власти и направленная на обеспечение государственных интересов, прав и свобод граждан, общественного порядка и безопасности.

4. Государственное управление осуществляется специальными органами государственной исполнительной власти, которые создаются государством как на уровне РФ, так и на уровне субъектов РФ и образуют систему органов государственного управления.

5. Государственное управление строится на основе вертикальных (субординационных, иерархичных) и горизонтальных связей и отношений. В Государственное управление основывается на принципе организационности, т.е. для него характерно многообразие организационных форм, совокупность которых обеспечивает целенаправленное, устойчивое функционирование всего управленческого механизма. Организационная деятельность органов государственного управления.

6. Государственное управление реализует полномочия юрисдикционного характера, т.е. обеспечивает административный(внесудебный) порядок осуществления органами исполнительной власти «принуждающего» управления (например, назначение административных наказаний, применение мер административного предупреждения или административного пресечения).

Функция управления – *это конкретное направление управляющего (организующего, регулирующего, контролирующего) воздействия государственного управления на управляемый объект.*

Основными, функциями государственного управления являются:

1. **Информационное обеспечение деятельности государственных органов**, т.е. сбор, получение, обработку, анализ информации, необходимой для осуществления государственной (управленческой) деятельности.

2. **Прогнозирование и моделирование** развития системы государственного управления, государственных органов, стандартов государственного управления. Прогнозирование – предвидение изменений в развитии и результате каких-либо событий или процессов в системе государственной деятельности, в государственных органах на основе полученных данных, профессионального опыта и практики, достижений научно-теоретического анализа.

3. **Планирование** – определение направлений, пропорций, темпов, количественных и качественных показателей развития тех или иных процессов в системе государственного управления и, в частности, реализации государственных функций (экономических, социально-культурных, военных, оборонных,

борьбы с организованной преступностью и коррупцией в системе государственной службы и т.д.).

4. **Организация** – формирование системы государственного управления на основе установленных принципов и подходов, определение структуры управляющей и управляемой систем в государственном управлении.

5. **Распорядительство** – оперативное регулирование управленческих отношений, возникающих по поводу осуществления полномочий государственных органов и должностных обязанностей, обеспечение режима должной государственной деятельности в форме принятия административных актов (правовых актов управления: приказов, распоряжений, указаний, инструкций, правил, руководств и т.д.).

6. **Руководство** – установление правил и нормативов деятельности и отдельных действий государственных органов (государственных служащих, должностных лиц), управляемых объектов; общее руководство – это определение содержания государственной деятельности (например, управленческой).

7. **Координация** – согласование деятельности различных государственных органов для достижения общих целей и задач государственного управления.

8. **Контроль** – установление соответствия или несоответствия фактического состояния системы государственного управления и ее структуры требуемому стандарту и уровню, изучение и оценка результатов общего функционирования государственных органов, а также конкретных действий субъектов управления; установление соотношения намечаемого и сделанного в системе государственного управления.

9. **Регулирование** – использование методов и способов управления в процессе организации системы государственного управления и ее функционирования. Регулирование – это установление общеобязательных требований и процедур для объектов управления и различных субъектов права в целях обеспечения общественного порядка, безопасности, равенства участников экономических отношений, основ демократической конкурентности, прав и свобод граждан.

10. **Учет** – фиксация информации, выраженной в количественной форме, о движении материальных ресурсов государственного управления, о результатах реализации управленческих отношений, полномочий государственных органов, государственных управленческих решений, о наличии и движении документов, имеющих важное значение для государственного управления в целом; это фиксирование в количественном выражении всех факторов, влияющих на организацию и функционирование государственного управления.

Органы исполнительной власти

Исполнительная власть – абстрактная политико-правовая категория, указывающая на существование государственной власти, которая призвана исполнять законы, претворять в жизнь их правовые нормы, обеспечивать бесперебойное функционирование государственных органов, защищать права и свободы человека, поддерживать общественный порядок и безопасность. Осуществление указанных функций исполнительной власти есть результат совершения

управленческих действий и принятия управленческих решений. Государственное управление – это форма осуществления исполнительной власти, т.е. деятельность по осуществлению исполнительной власти (ее можно также назвать исполнительно-распорядительной деятельностью).

В теории административного права нет единого подхода в формулировании понятия «орган исполнительной власти». Так, по мнению А.П. Коренева, под органом исполнительной власти (органом государственного управления) понимается целостное структурно оформленное самостоятельное социальное образование, функционально осуществляющее исполнительную и распорядительную деятельность в целях решения задач общества и государства в социально-политической, социально-культурной, хозяйственной и межотраслевых сферах государственной деятельности.

А.П. Алехин считает, что под органом исполнительной власти следует понимать учреждение, созданное для участия в осуществлении функций этой власти и наделенное в этих целях полномочиями государственно-властного характера, обособленное от других органов государства организационно, функционально и юридически.

Итак, **органом исполнительной власти** *является исполнительно-распорядительный орган, реализующий эту власть (орган государственного управления), т.е. проводящий в жизнь законы и подзаконные акты федеральных органов власти и органов власти субъектов РФ в сферах деятельности государства, отнесенных к его ведению, и наделенный правомочиями по применению мер государственного принуждения.*

Административно-правовой статус органов исполнительной власти определяется Конституцией РФ, ФКЗ РФ, ФЗ РФ и иными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, конституциями республик, уставами и иными НПА субъектов РФ.

Административно-правовой статус органа исполнительной власти определяется также его конкретным назначением, местом и ролью в системе управления. Вместе с тем общими чертами правового положения органа являются:

- подзаконный характер деятельности органов исполнительной власти;
- наделение правом распорядительства, т.е. издания подзаконных юридических актов;
- подотчетность и подконтрольность нижестоящих органов вышестоящим;
- оперативная самостоятельность органов в пределах компетенции;
- наделение правом применять меры государственного принуждения.

В научной и учебной литературе применяются различные критерии для классификации органов исполнительной власти. **По основаниям и порядку образования все органы исполнительной власти подразделяются на две группы:**

- образование которых предусмотрено Конституцией РФ, конституциями и уставами субъектов РФ (Администрация Президента РФ, Правительство РФ, правительства субъектов РФ);

• создаваемые на основе текущего законодательства и подзаконных актов (федеральные министерства, службы, агентства; комитеты и управления в субъектах РФ и др.).

По характеру компетенции органы исполнительной власти подразделяются на органы:

• общей компетенции, ведающие всеми отраслями и сферами управления (Правительство РФ, правительства, администрации краев, областей);

• отраслевой компетенции, ведающие какой-либо одной отраслью управления (федеральные министерства, комитеты и управления в администрациях субъектов РФ);

• межотраслевой (специальной) компетенции, ведающие вопросами управления, имеющими межотраслевое значение (органы государственной статистики, органы по тарифам, финансовым рынкам).

По порядку разрешения подведомственных вопросов выделяют две группы органов исполнительной власти:

• коллегиальные органы, обсуждающие и разрешающие вопросы коллегиально (Правительство РФ, правительства субъектов РФ);

• единоначальные органы, в которых подведомственные им вопросы разрешаются руководителем данного органа исполнительной власти (министерства, управления, отделы). Но и в единоначальных органах исполнительной власти единоначалие нередко сочетается с коллегиальностью. Так, в федеральных министерствах и в других единоначальных органах образуются коллегии, в состав которых входят руководители органа, его заместители и другие руководящие работники, а также специалисты. Решения коллегии проводятся в жизнь, как правило, приказами руководителя единоначального органа.

По территории деятельности органы исполнительной власти делятся:

• на федеральные, распространяющие свою деятельность на всю территорию России (Администрация Президента РФ, Правительство РФ, федеральные министерства и иные органы исполнительной власти);

• региональные, действующие на территории определенных регионов, т.е. на части территории России. Деятельность этих органов может осуществляться в пределах нескольких республик, краев, областей и иных территориальных единиц (в пределах федерального округа, военного округа);

• субъектов РФ, осуществляющие деятельность, соответственно, в пределах территорий республик, краев, областей, городов федерального значения, автономных областей и автономных округов.

Следует различать понятия «система» и «структура» органов исполнительной власти. Так, **система органов исполнительной власти** – *это совокупность органов и взаимосвязь между ними; структура органов исполнительной власти – их внутреннее устройство, внутренняя организация структурных подразделений и должностей.*

Система федеральных органов исполнительной власти создается в соответствии с конституционным разграничением полномочий в этой области между РФ и ее субъектами. К исключительному ведению РФ относятся установле-

ние системы федеральных органов исполнительной власти, порядка их организации и деятельности, формирование федеральных органов исполнительной власти (п. «г» ст. 71 Конституции РФ).

Система федеральных органов исполнительной власти определяется Указом Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» и Указом Президента РФ от 15.05.2018 № 215 «О структуре федеральных органов исполнительной власти». Она строится на основе четкого разграничения управленческих функций органов исполнительной власти. В настоящее время в систему федеральных органов исполнительной власти входят: федеральные министерства, федеральные службы, федеральные агентства.

Федеральное министерство – *это федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. Возглавляется министром РФ (федеральным министром), входящим в состав Правительства РФ.*

Функции федерального министерства: выработка государственной политики в установленной сфере деятельности (образовании, сельское хозяйство, культура и т.п.); правовое регулирование в установленной сфере деятельности (функции по принятию нормативных правовых актов) – издание на основании и во исполнение Конституции РФ, ФКЗ РФ, ФЗ РФ обязательных для исполнения органами государственной власти, органами МСУ, их должностными лицами, юр. лицами и гражданами правил поведения, распространяющихся на неопределенный круг лиц; координация и контроль деятельности находящихся в его ведении федеральных служб и федеральных агентств; координация деятельности государственных внебюджетных фондов.

Примеры федеральных министерств: МВД РФ. Министерство РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий; Министерство обороны РФ; Министерство здравоохранения РФ; Министерство науки и высшего образования РФ; Министерство финансов РФ и т.д.

Федеральная служба – *это федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы РФ, борьбы с преступностью, общественной безопасности. Возглавляется руководителем (директором) федеральной службы.* Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа.

Функции федеральной службы: по контролю и надзору в установленной сфере деятельности (осуществление действий по контролю и надзору за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, ФКЗ РФ, ФЗ РФ и другими НПА общеобязательных правил поведения; выдача органами государственной власти, органами МСУ,

их должностными лицами разрешений (лицензий) на осуществление определенного вида деятельности и (или) конкретных действий юридическим лицам и гражданам; регистрация актов, документов, прав, объектов); издание индивидуальных правовых актов в пределах своих полномочий; специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы РФ, борьбы с преступностью, общественной безопасности (Служба внешней разведки РФ, ФСБ РФ, Федеральная служба охраны РФ и др.). Примеры федеральных служб: Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки; Федеральная служба государственной статистики; Федеральная служба по надзору в сфере транспорта.

Федеральное агентство – *это федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору. Возглавляется руководителем (директором) федерального агентства. Федеральное агентство может иметь статус коллегиального органа.* Функции федерального агентства: по оказанию государственных услуг (предоставление федеральными органами исполнительной власти непосредственно или через подведомственные им федеральные государственные учреждения либо иные организации безвозмездно или по регулируемым органами государственной власти ценам услуг гражданам и организациям в области образования, здравоохранения, социальной защиты населения и в других областях, установленных ФЗ РФ); по управлению государственным имуществом (осуществление полномочий собственника в отношении федерального имущества, в том числе переданного федеральным государственным унитарным предприятиям, федеральным казенным предприятиям и государственным учреждениям, подведомственным федеральному агентству, а также управление находящимися в федеральной собственности акциями акционерных обществ); правоприменительные функции (издание индивидуальных правовых актов в пределах своей компетенции).

Примеры федеральных агентств: Федеральная служба по надзору в сфере природопользования; Федеральное агентство по делам молодежи; Федеральное агентство связи; Федеральное агентство воздушного транспорта; Федеральное агентство по печати и массовым коммуникациям.

Федеральные органы исполнительной власти могут находиться в непосредственном ведении Президента РФ, Правительства РФ, а федеральные службы и агентства также в ведении соответствующих федеральных министерств.

Индивидуальные субъекты административного права

Вопрос о субъектах административного права является одним из важнейших, так как они выступают участниками административно-правовых отношений, т.е. решают задачи и осуществляют функции исполнительной власти, координирующие, распорядительные, контрольно-надзорные полномочия в области государственного управления и местного самоуправления, рассматрива-

ют дела о правонарушениях, совершаемых физическими и юридическими лицами в хозяйственной, налоговой, финансовой, таможенной сфере, строительстве, сфере общественного порядка и т.д.

Традиционно **субъектом административного права** *считается физическое или юр. лицо (организация), которые в соответствии с установленными административным законодательством нормами участвуют в осуществлении публичного управления, реализации функций исполнительной власти*.

Субъект административного права – это одна из сторон публичной управленческой деятельности, участник управленческих отношений, наделенный законодательством правами, обязанностями, полномочиями, компетенцией, ответственностью, способностью вступать в административно-правовые отношения. Таким образом, реализация прав, установленных за субъектом административного права, и выполнение им определенных обязанностей происходят в рамках конкретного правоотношения.

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

Например, гражданин может оспорить принятое органом исполнительной власти постановление в суде, если считает, что оно нарушает принадлежащие ему права и свободы. Вместе с тем он может не оспаривать его.

В качестве принципиального положения следует отметить, что субъекты административного права могут реализовывать свой статус:

- в организационно-управленческом праве (отношения по общей организации управления в различных отраслях и сферах управления);
- управленческом процессе, т.е. в рамках использования управленческих процедур, подготовки и принятия правовых актов управления и применения иных административно-правовых форм и методов;
- административном процессе, т.е. в системе отношений по поводу обеспечения судебной защиты прав, свобод, законных интересов физических и юр. лиц;
- административно-деликтном праве, т.е. в процессе отношений, возникающих при применении мер административного принуждения уполномоченными органами и должностными лицами к субъектам, нарушающим правовые нормы.

Различаются *индивидуальные* и *коллективные* субъекты административного права.

Индивидуальными субъектами являются граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства. Эти лица не состоят в устойчивых, непрерывных организационных отношениях с органами исполнительной власти или публичного управления. Субъектами административно-правовых отношений граждане становятся, например, в силу необходимости совершения какого-либо действия, выполнения установленной для них обязанности, получения разрешения (лицензии) соответствующего государственного органа, оспаривания в суде действий (бездействия) или решения органов исполнительной власти, нарушающих права, свободы и законные интересы (на гражданина налагается административное взыскание за совершенное административное правонаруше-

ние; он направляет жалобу в суд на действие должностного лица, нарушившего его право или ограничившего его свободы; граждане учреждают общественное объединение и т.д.).

К индивидуальным субъектам административного права относятся также государственный служащий или должностное лицо. Они занимают государственные должности в государственных органах власти, находятся в устойчивых и непрерывных организационных отношениях с указанными органами; их статус одинаковым образом регламентирован НПА; они осуществляют компетенцию государственных органов и имеют для этого соответствующие государственно-властные полномочия; выполняют действия и принимают решения от имени государственных органов. **Коллективные субъекты административного права** – это группы людей, являющиеся организациями, которые выступают во внешних отношениях как самостоятельный субъект права; порядок их создания и деятельность регламентированы НПА. В административно-правовых отношениях коллективные субъекты права действуют от своего имени; законы и иные НПА предоставляют им права и возлагают на них конкретные обязанности.

К числу коллективных субъектов административного права относятся создаваемые в течение нескольких последних лет *государственные корпорации*, например, Государственная корпорация по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта.

Субъект административного права всегда является субъектом права. Административная правоспособность и административная дееспособность – главные составляющие административно-правового статуса субъектов административного права.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Какие научные подходы к содержанию и структуре административного права вам известны?
2. Определите место административного права в правовой системе РФ.
3. Понятие и признаки государственного управления.
4. Какие виды государственного управления вам известны?
5. Соотнесите понятия «исполнительная власть» и «государственное управление».
6. Раскройте полномочия Президента РФ в сфере исполнительной власти.
7. Чем отличается система органов исполнительной власти от структуры?
8. Что такое правоспособность и дееспособность субъектов административного права?
9. Относятся ли государственные корпорации к субъектам административного права?

5.4. Административное право: особенная часть

Понятие и основания административной ответственности

Административная ответственность – *особый вид юридической ответственности*. В то же время она является частью административного принуждения и обладает всеми его качествами (осуществляется субъектами функциональной власти в рамках внеслужебного подчинения и др.).

Административной ответственности присущи все признаки юридической ответственности. Она регулируется нормами права, состоит в официальном осуждении за правонарушение лица и применении к нему в процессуальной форме санкций правовых норм уполномоченными на то субъектами власти.

Названные родовые признаки ответственности конкретизируются правовыми нормами применительно к ее разновидности – ответственности административной.

Административную ответственность характеризуют такие **признаки**:

- она урегулирована *нормами административного права*, содержащимися в КоАП РФ и законах субъектов РФ;
- *основание* ее применения – административное правонарушение;
- она состоит в применении к виновным *административных наказаний*;
- к ней привлекаются *физические лица* (граждане, должностные лица, ИП и др.), а также *юр. лица*;
- она применяется *должностными лицами исполнительных органов государственной власти, коллективными органами (комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, административными комиссиями и др.), а также судьями (судами)*;
- порядок привлечения к административной ответственности урегулирован *административно-процессуальными нормами*.

Соответственно, **административная ответственность** – это предусмотренная законодательством правовая ответственность за совершенное административное правонарушение, связанная с применением административных наказаний (санкций).

При рассмотрении вопроса об **основаниях** административной ответственности можно отметить, что в данном случае, как и при других видах юридической ответственности, существуют три тесно взаимосвязанных основания административной ответственности: юридическое, фактическое и процессуальное. Отсутствие любого из них исключает саму постановку вопроса о привлечении того или иного субъекта к административной ответственности.

Юридическое основание административной ответственности – это административно-правовая норма, предусматривающая ответственность за конкретные правонарушения действующего законодательства, содержащаяся в КоАП РФ или законах субъектов РФ.

Фактическим основанием административной ответственности выступает конкретное административное правонарушение (содержащее все признаки состава правонарушения), совершенное соответствующим субъектом.

Процессуальным основанием административной ответственности является составленный уполномоченным на то должностным лицом органов государственной исполнительной власти протокол об административном правонарушении, совершенном данным субъектом.

Содержащее все признаки административного правонарушения деяние может быть фактическим основанием административной ответственности лишь только в том случае, если оно находится в полном соответствии с условиями привлечения к ней (или исключающими ее). Условиями привлечения к административной ответственности (или исключающими ее) является наличие или отсутствие следующих обстоятельств: умышленной или неосторожной вины (ст. 2.2 КоАП РФ), возраста, по достижении которого наступает административная ответственность (ст. 2.3 КоАП РФ), соблюдение давностных сроков привлечения к административной ответственности (ст. 4.5 КоАП РФ), состояние крайней необходимости (ст.2.7 КоАП РФ), невменяемость правонарушителя (ст. 2.8 КоАП РФ), смягчающие и отягчающие административную ответственность обстоятельства (ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ), а по некоторым составам административных правонарушений – причинная связь между противоправным действием и наступившими последствиями.

Понятие и состав административного правонарушения

Как уже рассматривалось выше, фактическим основанием административной ответственности выступает административное правонарушение.

Законодателем в ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ понятие **административного правонарушения** определяется как: «*противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность*».

Впервые в российском законодательстве сформулировано понятие административной ответственности **юр. лица** (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ). «*Юр. лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению».*

«Назначение административного наказания юр. лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юр. лицо» (ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ).

Административное правонарушение характеризуется следующими основными признаками:

Во-первых, **административное правонарушение** – это *противоправное деяние*, т.е. сознательно-волевое поведение человека, внешне выраженное в форме действия или бездействия. Такое деяние, нарушающее соответствующую административно-правовую норму, непосредственно предусмотрено и

прямо запрещено положениями Особенной части КоАП РФ или соответствующего закона субъекта РФ.

Во-вторых, это *общественная вредность* административного правонарушения, которая проявляется в нанесении либо угрозе нанесения вреда обществу, а также государству и личности, которые также являются составными частями общества. Вред, или негативные последствия нанесенные обществу административным правонарушителем, могут носить разнообразный характер, например это вред: правам и свободам человека и гражданина, здоровью граждан, санитарно-эпидемиологическому благополучию населения, общественной нравственности, окружающей среде, установленному порядку осуществления государственной власти, общественного порядку и общественной безопасности, собственности, законным экономическим интересам физических и юридических лиц, общества и государства, др.

В-третьих, *виновность* административного правонарушения, рассматриваемое как особое психическое (интеллектуально-волевое, сознательно-волевое) отношение правонарушителя к совершаемому им деянию, выраженное в форме умысла либо неосторожности.

В-четвертых, *наказуемост*ь административного правонарушения, т.е. возможность применения административных наказаний к правонарушителю за совершенное противоправное деяние. В подавляющем большинстве случаев за совершенное административное правонарушение виновного привлекают к административной ответственности. Но в некоторых случаях наказание не может быть применено к правонарушителю (истек срок давности, утратила силу административно-правовая норма и т.д.). Поэтому реализация административных наказаний не всегда наступает при административном правонарушении, но возможность их применения – это обязательный признак правонарушения.

Для отражения и выявления всех признаков административного правонарушения используется юридическая конструкция – **состав правонарушения**, которая отражает объективные и субъективные признаки правонарушения, является основанием для привлечения виновного лица к административной ответственности.

Состав административного правонарушения включает в себя четыре обязательных элемента: **объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.**

Однако стоит отметить, что в состав правонарушения входят не сам объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона, а признаки объекта, объективной стороны, субъекта, субъективной стороны.

Каждый элемент состава представляет собой систему признаков, характеризующих объект и субъект административного правонарушения, его объективную и субъективную стороны.

Объектом административного правонарушения обычно выступают общественные отношения, которым правонарушением причиняется вред или угроза нанесения вреда.

В науке административного права выделяют обычно **общий объект правонарушения**, которым выступают все общественные отношения, охраняемые

законом, **родовой объект правонарушения**, т.е. совокупность однородных общественных отношений на которые посягает правонарушитель, а также **непосредственный объект** – конкретное правоотношение, которому причиняется вред или возникает угроза причинения вреда.

Общим объектом административных правонарушений являются общественные отношения в сфере государственного управления, регулируемые нормами права (конституционного, трудового, земельного, экологического, финансового, гражданского), охраняемые и защищаемые мерами административной ответственности.

Родовой объект – часть общего объекта. В качестве критерия деления общего объекта на части может быть взята *отрасль общественной деятельности*, где складываются общественные отношения (в сельском хозяйстве, в промышленности, на транспорте…) или *содержание охраняемых общественных отношений* (собственность, общественный порядок, права граждан, порядок управления). Именно родовой объект лежит в основе построения Особенной части КоАП РФ, например, в гл. 5 сконцентрированы правонарушения, посягающие на права граждан, в гл. 14 – правонарушения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

Под *непосредственным объектом* рассматривается та часть однородных общественных отношений, которым административное правонарушение непосредственно причиняет ущерб (например, право владения, пользования и распоряжения конкретным имуществом при совершении мелкого хищения). В качестве непосредственного объекта могут выступать конкретные нормы, правила, предписания, запреты. Непосредственный объект позволяет разграничить однородные административные правонарушения между собой.

Объективная сторона правонарушения – это система предусмотренных нормами административного права признаков, характеризующих его внешнее проявление.

Объективная сторона любого правонарушения характеризуется двумя группами признаков: **обязательными** и **факультативными.**

В число **обязательных признаков** входит само противоправное деяние (*действие или бездействие*), его *общественно вредные последствия* и *логическая связь между ними*. Например, нарушение водителями транспортных средств Правил дорожного движения (гл. 12 КоАП РФ) может выражаться в разных действиях: превышении установленной скорости движения, несоблюдении требований дорожных знаков, проезде на запрещающий сигнал светофора, пересечении сплошной линии разметки и др. Или пример бездействия. Непринятие мер по устранению причин и условий, способствующих совершению административного правонарушения (ст. 19.6 КоАП РФ).

Юридические составы административных правонарушений по своей законодательной конструкции могут быть формальными и материальными. Именно по объективной стороне административного правонарушения они и подразделяются следующим образом. То есть в число обязательных признаков объективной стороны административного правонарушения с формальным со-

ставом не входят общественно вредные последствия противоправного деяния и причинная связь между двумя этими признаками.

Для административных правонарушений с материальным составом обязательными признаками объективной стороны являются: общественно вредные последствия противоправного деяния и причинная связь между двумя этими признаками.

Факультативные признаки объективной стороны правонарушения – это дополнительные критерии, характеризующие условия и обстоятельства совершения правонарушения. В административном праве в качестве таковых выделяются: время, место, способ, характер совершения деяния, его повторность, неоднократность, злостность, систематичность. Они присущи далеко не всем составам административных правонарушений, в силу чего они называются факультативными признаками состава административного правонарушения, т.е. необязательными признаками.

В тоже время, для ряда составов административных правонарушений какой-либо из факультативных признаков, в силу законодательной конструкции состава, становится обязательным признаком объективной стороны правонарушения. Например, административное правонарушение *«стрельба из оружия в не отведенных для этого местах» в качестве обязательного признака объективной стороны указывает на* **место совершения** *административного правонарушения (ст. 20.13 КоАП РФ).*

С объективной стороны административные правонарушения могут быть **простыми** и **сложными.**

Простое деяние представляет собой единое действие или кратковременное бездействие, единый кратковременный акт противоправного поведения (*мелкое хищение).*

Сложное деяние может состоять из нескольких самостоятельных действий либо быть растянуто во времени.

Выделяют следующие виды сложных деяний:

- **с двумя разными действиями** (например*, мелкое хулиганство, сопряженное с неповиновением законному требованию представителя власти*);
- **состоящее из альтернативных действий** (например, *нарушение правил производства, продажи, коллекционирования, экспонирования, учета, хранения, ношения или уничтожение оружия и патронов к нему*);
- **длящиеся**;
- **продолжаемые**.

Так как в КоАП РФ законодатель конкретно выделяет длящиеся правонарушения (ст.4.5 КоАП РФ) остановимся на них конкретнее.

Длящееся правонарушение – действие или бездействие, в результате которого длительно не исполняется обязанность. В основе длящегося нарушения лежит невыполняемая лицом в течение длительного времени правовая обязанность не нарушать правовой запрет или, наоборот, совершить предусмотренное нормой права действие. Для него характерно **непрерывное** осуществление нарушения, чаще всего путем длительного бездействия. Длящееся правонарушение является **единым.**

Начальным моментом правонарушения является действие или бездействие, повлекшее длительное нарушение запрета, или длительное невыполнение обязанности. Оно оканчивается фактически прекращением правонарушения или юридически привлечением виновного к ответственности (например, ст. 19.15 КоАП РФ проживание гражданина без регистрации). Невыполнение предусмотренной НПА обязанности к установленному в нем сроку не является длящимся административным правонарушением.

Длящееся административное правонарушение следует отличать от **продолжаемого**, под которым понимается совершение одним и тем же лицом нескольких тождественных правонарушений, за каждое из которых он подлежит административной ответственности.

На **повторность** административного правонарушения прямо указывает п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ. Повторность означает совершение одним и тем же лицом в течение определенного ст. 4.6 КоАП РФ срока (один год) однородного правонарушения, за которое оно уже подвергалось административному наказанию.

Субъект административного правонарушения – это лицо, совершающее административное правонарушение. По действующему законодательству субъектами административных правонарушений признаются как физические лица (индивидуальные субъекты), так и юридические лица (коллективные субъекты). В соответствии с ч. 1 ст. 2.3 КоАП РФ административной ответственности подлежит физическое лицо, достигшее к моменту совершения административного правонарушения возраста шестнадцати лет.

Все признаки индивидуального субъекта мы разделяем на две группы: общие и специальные. **Общими признаками** обладает любое физическое лицо, привлекаемое к административной ответственности. Это признаки административной деликтоспособности: как уже указывалось выше – достижение 16-летнего возраста и вменяемость лица (физическое лицо во время совершения противоправных действий (бездействия) могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия), и либо руководить ими).

Специальные признаки можно поделить на группы, отражающие:

- особенности труда, служебного положения (должностное лицо, капитан, работник предприятия торговли, водитель и др.);
- прошлое противоправное поведение (лицо, находящееся под надзором, привлекавшееся к административной ответственности, водитель, лишенный права управления транспортным средством);
- иные особенности правового статуса граждан (сотрудник полиции, военнослужащий и др.).

Если в диспозиции статьи Особенной части КоАП РФ не содержится специальных признаков субъекта, значит, к ответственности по ней может привлекаться любое физическое лицо, обладающее общими признаками субъекта. В этом случае, такая норма закрепляет ответственность общего субъекта. Однако, если в диспозиции статьи названы специальные признаки субъекта, то значит норма устанавливает специального субъекта.

Например, согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит **должностное лицо** в случае совершения им административного пра-

вонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом понимается *лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти*, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов РФ, органах МСУ, государственных и муниципальных организациях, в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

В качестве специальных субъектов в ч. 1 ст. 2.5 КоАП РФ называются военнослужащие, граждане, призванные на военные сборы, и имеющие специальные звания сотрудники СКР, органов внутренних дел, войск национальной гвардии РФ, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы и таможенных органов РФ.

Среди **коллективных субъектов** также можно выделить общие и специальные признаки субъектов правонарушения.

Общий признак – наличие у коллективного субъекта статуса юр. лица.

Специальные признаки предусматривают разновидности юр. лиц: банки, кредитная, полиграфическая организации, бюро кредитных историй, рекламопроизводитель, таможенный перевозчик и др.

Субъективная сторона административного правонарушения – *это психическое отношение лица к своему противоправному поведению* в виде действия (бездействия) и наступившим (либо угрозе наступления) последствиям.

Основным элементом субъективной стороны является вина. Различают две основные формы вины – **умысел** и **неосторожность.**

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ).

Законодатель в КоАП РФ в отличие от УК РФ не различает прямой и косвенный умысел как формы умышленной вины, а также легкомыслие и небрежность как разновидности формы неосторожности.

Кроме того, в **субъективной стороне** административного правонарушения имеют значение факультативные признаки, такие как мотив и цель. **Мотив** – это внутренние побуждения лица, толкнувшие его на совершение правонарушения и **цель** – это тот мысленный результат, к которому стремится правонарушитель, совершая свои противоправные действия.

Мотивы и цели влияют на квалификацию состава правонарушения и учитывается при привлечении к административной ответственности, если они прямо указаны в диспозиции правовой нормы (например, «Изготовление в целях сбыта либо сбыт заведомо поддельных государственных знаков почтовой оплаты, международных ответных купонов, использование заведомо поддельных клише франкировальных машин, почтовых штемпелей или иных именных вещей» – ст. 13.10 КоАП РФ).

Таким образом, наличие признаков всех четырех элементов состава правонарушения, дает основание считать данное деяние административным правонарушением и, следовательно, привлечь виновное лицо к административной ответственности.

Понятие и цели административного наказания

Наказания занимают особое место в системе мер административного принуждения, поскольку применяются только к лицам, совершившим административное правонарушение. Оно не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица.

В научной литературе наказание используется в различных значениях:

- как выражение отрицательной оценки государством и мера ответственности за административное правонарушение;
- как реакция государства на совершенное административное правонарушение;
- в качестве кары – причинения виновному определенных страданий и т.д.

Административное наказание выражает отрицательную оценку государством совершенного правонарушения. Карательная сущность наказания состоит в предусмотренных КоАП РФ ограничениях прав и свобод физических и юридических лиц и является мерой ответственности за совершение правонарушения.

Законодатель, определив эти **цели**, в ст. 3.1 КоАП РФ указывает: «*Административное наказание* является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и *применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами*».

КоАП РФ установлен исчерпывающий перечень видов административных наказаний (ст. 3.2 КоАП РФ).

За совершение административных правонарушений могут назначаться и применяться следующие административные наказания:

- предупреждение;
- административный штраф;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;

- административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- дисквалификация;
- административное приостановление деятельности;
- обязательные работы,
- административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

При этом в отношении юридического лица могут применяться только такие административные наказания, как предупреждение; административный штраф; конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; административное приостановление деятельности.

Российским законодательством предусматриваются **основные и дополнительные административные наказания.**

Так, согласно ч. 1 ст. 3.3 КоАП РФ, предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, за исключением права управления транспортным средством соответствующего вида, административный арест, дисквалификация, административное приостановление деятельности и обязательные работы могут устанавливаться и применяться только в качестве основных административных наказаний.

В свою очередь, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права в виде права управления транспортным средством соответствующего вида, административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства, административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения могут устанавливаться и применяться в качестве как основного, так и дополнительного административного наказания. Лишение специального права в виде права управления транспортным средством соответствующего вида применяется в качестве дополнительного административного наказания за совершение административных правонарушений, предусмотренных ч. 1 ст. 11.7.1, ч. 1 и 2 ст. 12.8, ч. 1 ст. 12.26, ч. 3 ст. 12.27 КоАП РФ.

За одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание из наказаний, указанных в санкции применяемой статьи Особенной части КоАП РФ или закона субъекта РФ об административной ответственности.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Что означает материальный и формальный состав административного правонарушения?
2. Определите цели административных наказаний.
3. Какие виды административных наказаний применяются за совершение административных правонарушений?
4. Какие виды административных наказаний могут применяться к юридическим лицам?
5. Понятие административного правонарушения и его признаки.

6. Сформулируйте понятия и приведите примеры однократного, длящегося и продолжаемого административного правонарушения.

7. Сформулируйте понятие «состав административного правонарушения». Какие признаки деяния его образуют и в какие группы (элементы) эти признаки группируются?

8. Охарактеризуйте понятия «объект правонарушения», «общий объект», «родовой объект», «непосредственный объект». Какое практическое значение имеют эти понятия?

5.5. Уголовный и административный процесс

Понятие и сущность уголовного процесса

Демократическое правовое государство призвано обеспечивать защиту прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, а также общества в целом, конституционного строя государства и иных значимых социальных благ. Возможность осуществления государством правоохранительной функции напрямую зависит от существования эффективной системы материально-правовых норм, предусматривающих юридическую ответственность за совершение противоправных деяний. Особое значение в такой системе имеют уголовно-правовые нормы, охраняющие интересы общества и государства от преступных посягательств как наиболее опасных проявлений антисоциального поведения.

Однако материальные нормы не способны самореализовываться, т.е. автоматически применяться к лицам, совершившим преступления. Для возможности подобной реализации государство должно обеспечить в системе своего управленческого механизма существование трех организационно-правовых условий.

Первое условие обеспечения реализации уголовного закона заключается в существовании и функционировании эффективной системы правоохранительных органов, специально наделенных соответствующими юрисдикционными полномочиями государственно-властного характера. Такие органы являются субъектами уголовной юрисдикции. Главенствующее положение в системе субъектов уголовной юрисдикции РФ занимают суды как органы, обладающие исключительным правом по осуществлению правосудия.

Правом осуществления определенных государственно-властных полномочий в сфере обеспечения возможности реализации уголовного процесса также наделены другие правоохранительные органы: органы дознания, предварительного следствия и прокуратуры. К субъектам уголовной юрисдикции относятся как сами государственные органы (органы дознания, предварительного следствия, прокуратура и суд), так и их должностные лица (дознаватель, следователь, прокурор, судья и т.д.).

Деятельность субъектов уголовной юрисдикции в государстве является строго формализованной, т.е. осуществляется в установленном государством порядке. Вторым условием обеспечения возможности реализации уголовного закона является наличие системы специальных юрисдикционных механизмов и процедур, посредством которых субъекты уголовной юрисдикции имеют воз-

можность решить стоящие перед ними задачи. Механизмы и процедуры, с одной стороны, должны отвечать критерию эффективности и целесообразности, с другой стороны, они должны соответствовать международно-правовым и конституционным стандартам деятельности государства, в сфере обеспечения прав и свобод личности.

Третьим условием является совокупность публично-правовых норм и институтов, регламентирующих процессуальные правоотношения, складывающиеся в ходе деятельности субъектов уголовной юрисдикции по осуществлению возложенных на них государственно-властных полномочий.

Указанные три организационно-правовых условия в своей совокупности обусловливают существование специальной юрисдикционной деятельности, позволяющей установить все имеющие уголовно-правовое значение обстоятельства, правильно квалифицировать содеянное и на основании этого вынести законный, обоснованный и справедливый правоприменительный акт государственно-властного характера. Эта *деятельность называется уголовно-процессуальной, или просто уголовным процессом*.

Термин «уголовный процесс» образован от старославянского «уголовье» и латинского processus. Уголовьем на Руси называли преступление, т.е. такое противоправное деяние, за которое лишали головы. Processus дословно в переводе с латинского означает «продвижение». А в русском языке под процессом понимается в том числе порядок разбирательства судебных и административных дел. Таким образом, термин «уголовный процесс» буквально означает «порядок разбирательства дел о преступлениях».

Уголовный процесс – *это осуществляемая в установленном законом порядке юрисдикционная деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, направленная на обеспечение возможности реализации уголовного закона.*

Уголовный процесс также именуется уголовным судопроизводством. Это подчеркивает решающую роль судебных органов в вопросах применения уголовного права. Уголовное судопроизводство осуществляется посредством расследования, судебного разбирательства и разрешения по существу отдельных уголовных дел, являющихся его конкретным выражением.

Само существование уголовно-процессуальной деятельности полностью обусловлено необходимостью реализации уголовной ответственности. *Основная цель уголовного судопроизводства – обеспечение возможности законного, обоснованного и справедливого применения уголовного закона*.

Уголовный процесс не имеет исключительно обвинительный характер применение нормы уголовного права, не является догматичной самоцелью. Уголовный процесс лишь обеспечивает возможность реализации уголовного закона, т.е. только создает необходимые правовые условия, позволяющие при наличии на то оснований признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему справедливое наказание. В противном случае (при отсутствии законных оснований) уголовный процесс способствует оправданию лица или прекращению в отношении его уголовного преследования.

Указанная цель может быть достигнута только посредством осуществления органами дознания, следователем, прокурором и судом множества различных действий и принятия целого ряда решений самой разнообразной природы и сложности. Они являются внешним проявлением государственно-властных полномочий субъектов уголовной юрисдикции и наполняют уголовное судопроизводство конкретным содержанием. Так, некоторые из них связаны с получением значимой информации и установлением истины (следственные действия, судебные экспертизы и т.д.); другие обусловливают возникновение, изменение или прекращение уголовно-процессуальных правоотношений (возбуждение уголовного дела, привлечение в качестве обвиняемого и т.д.); третьи вообще необходимы для обеспечения прав и законных интересов человека и гражданина (обжалование, разъяснение прав, назначение защитника и т.д.).

Помимо перечисленных выше субъектов уголовной юрисдикции государство вовлекает в уголовный процесс множество иных лиц – участников уголовного судопроизводства, преследующих различные цели и имеющих различные процессуальные функции: потерпевший, гражданский истец и т.д. участвуют в уголовном преследовании лица. Деятельность других (подозреваемого, обвиняемого, защитника и т.д.) направлена на защиту от уголовного преследования. Третьи (свидетель, эксперт, специалист и т.д.) способствуют получению значимой информации и оказывают существенную помощь в установлении события преступления, виновности лица и других значимых обстоятельств.

Каждый участник уголовного судопроизводства имеет определенные права и обязанности, которые подлежат реализации в установленном законом порядке и в рамках соответствующих уголовно-процессуальных правоотношений. Деятельность участников уголовного судопроизводства по реализации своих функций также носит уголовно-процессуальный характер и осуществляется в рамках определенных процессуальных форм.

Наличие уголовного дела является единственным юридическим основанием для возможности существования уголовно-процессуальных правоотношений, для закрепления за лицами определенных уголовно-процессуальных статусов, для возможности осуществления различных процессуальных действий и принятия процессуальных решений.

В процессе расследования и судебного разбирательства уголовных дел субъекты уголовной юрисдикции и другие участники уголовного судопроизводства постоянно сталкиваются с необходимостью осуществления различных мероприятий, не урегулированных нормами процессуального законодательства. Например, различные организационно-технические, административно-распорядительные, оперативно-розыскные и подобные мероприятия, находящиеся как бы в «околопроцессуальном» пространстве и выполняющие в уголовном деле вспомогательную роль.

Любая сфера жизнедеятельности общества и государства, любая правоприменительная или правоохранительная деятельность имеет свои задачи (свое назначение). Уголовное судопроизводство тоже имеет свои собственные задачи (собственное назначение), комплексное решение которых способствует достижению его главной *цели – обеспечению возможности применения уголовно-правовой нормы к лицу, совершившему преступление*.

«Задачи» и «назначение» являются тождественными процессуальными понятиями. Так, под назначением следует понимать совокупность задач уголовного производства, а каждая задача является одним из элементов назначения.

Назначение уголовного судопроизводства конкретизирует его основную цель. Назначение свидетельствует, что основная цель уголовного судопроизводства может быть достигнута в строго определенном законом порядке – в форме уголовного преследования. Назначение обусловливает преемственность уголовно-процессуальной деятельности положениям Конституции РФ, признающей права и свободы человека и гражданина высшей ценностью и гарантирующей их государственную защиту.

Назначение уголовного судопроизводства складывается из четырех самостоятельных задач, которые разделены на две группы: материальную и процессуальную.

Материальная группа включает в себя задачи, направленные на защиту материальных прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Посредством этой группы задач становится очевидной тесная взаимосвязь уголовного судопроизводства с материальным уголовным правом. Часть 1 ст. 6 УПК РФ к этим задачам относит:

- защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений (задача);
- защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (контрзадача).

Процессуальная группа содержит задачи, обусловливающие существование процессуального порядка уголовного судопроизводства. Часть 2 ст. 6 УПК РФ к ним относит:

- уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания (задача);
- отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию (контрзадача).

Назначение (задачи) уголовного судопроизводства в полной мере свидетельствует о том, что законные и обоснованные действия и решения субъектов уголовной юрисдикции должны способствовать укреплению законности и правопорядка, обеспечению прав и свобод граждан. Вместе с тем уголовное судопроизводство нельзя рассматривать как деятельность, имеющую своим назначением борьбу с преступностью. Преступность – это социальное явление, обусловленное различными причинами и условиями. А уголовный процесс направлен лишь на обеспечение возможности применения уголовного закона к определенному лицу, совершившему конкретное общественно опасное деяние. Поэтому уголовный процесс недопустимо использовать для борьбы с преступностью путем ограничения прав и свобод человека и гражданина, упрощения порядка судопроизводства или ужесточения назначаемых судом наказаний.

Производство по уголовному делу представляет собой длительною процедуру, в ходе которой поэтапно, в определенной последовательности субъек-

тами уголовной юрисдикции разрешаются общие и вытекающие из них частные задачи уголовно-процессуальной деятельности.

Понятие и особенности административного процесса

Общественные отношения, представляющие собой поведение, действия, поступки людей и их связи, во всем своем многообразии составляют нашу жизнь, и чтобы она не превратилась в хаос или в диктатуру, необходимы управление, государственное управление, исполнительная власть.

Названная категория имеет философское, политологическое, социологическое, правовое содержание, сущность которого – *организующее, целенаправленное воздействие на тот или иной объект или процесс для приведения его в упорядоченное состояние.* Решающее значение здесь имеют цель и результат такого воздействия.

Однако для эффективного управления надо не только уметь поставить цель, но и знать, как ее достигать и это нередко бывает значительно труднее, чем поставить ту или иную цель. Один из древних греков писал, что важна не только истина, зачастую еще важнее и интереснее путь к ней, процесс ее поиска. Отсюда вытекает вывод о том, что вопрос, *что надо делать* для получения результата, становится бессмысленным, если нет ответа на вопрос, *как надо достигать* поставленную цель, в каком порядке, какова логика и последовательность совершаемых действий, каково содержание этой процессуальной деятельности.

Итак, для эффективного управления необходимы: постановка ясной, четкой, понятной цели; выработка программы, порядка, процесса достижения поставленной цели; наличие известной подчиненности объекта «управляющему устройству», например, приказу наделенного необходимыми властными полномочиями органа, группы людей или отдельного человека.

Совместный труд людей объективно нуждается в управляющем воздействии специальной категории лиц, для которых управление становится основной сферой деятельности. Здесь можно вспомнить крылатую фразу Карла Маркса: «Отдельный скрипач сам управляет собой, оркестр нуждается в дирижере». Социальное управление и один из его видов, государственное управление, являются важнейшими условиями жизни человеческого общества и возникают из самой природы общественного процесса труда. При этом данный вид управления отличается тем, что в нем главенствующую роль играют люди и управленческие связи реализуются через отношения людей (их поведение, действия, поступки).

В процессе управления достигается подчинение всех участников совместной деятельности общей цели, на достижение которой эта деятельность направлена. В этом и состоит смысл «упорядочивающего воздействия», осуществляемого в процессе государственного управления.

В обществе объективно необходима сильная государственная власть, функцию которой в значительной мере выполняет государственное управление. В управлении нуждаются все: и государство, и общество в целом, и маленькое сельское поселение. И только публичное (государственное и муниципальное) управление может связать воедино три звена, составляющие государство и об-

щество, – федеральное, региональное и местное – в единую цепь, в единое и сильное демократическое государство.

В 1993 г. после принятия Конституции РФ на основе теории разделения властей вместо понятия государственного управления, имевшего *организационно-правовой* смысл, введено понятие исполнительной власти, отражающее ее *политико-правовое* содержание как ветви государственной власти, представляющей триединство законодательной, исполнительной и судебной властей. В результате стали избегать употребления термина «государственное управление».

Но необходимо понимать, что государственное управление никуда не могло исчезнуть, без него нет ни демократии, ни свободы, ни рыночных отношений. Ведь содержанием деятельности органов исполнительной власти и является государственное управление.

Государственное управление является фундаментальной основой административного права, которое называют управленческим правом. Административный процесс, в свою очередь, является правовой формой реализации государственного управления, юридической основой осуществления материальных норм административного права.

Таким образом, административно-процессуальные нормы закрепляют динамику управленческой деятельности, ее содержательные и даже временные стадии, циклы, периоды, а закрепление процессуальными нормами статики этой деятельности не ослабляет организующего, позитивного характера материальных административно-правовых норм.

Отсюда вывод: административный процесс включает в себя две части, или стороны:

- **административный процесс** – это урегулированная административно-процессуальными нормами деятельность органов исполнительной власти и их должностных лиц, а также судей по разрешению индивидуально-конкретных дел, возникающих из правоотношений органов публичной власти с физическими лицами и организациями;
- **административный процесс** – это совокупность административно-процессуальных норм, составляющих правовой институт, или, как пишут ученые-административисты В.Д. Сорокин, И.В. Панова, самостоятельную административно-процессуальную отрасль права, регулирующую общественные отношения в сфере позитивной деятельности органов исполнительной власти и в сфере деятельности органов исполнительной публичной власти и судей по разрешению конфликтных ситуаций (спор о праве, обжалование, рассмотрение дел об административных и дисциплинарных правонарушениях, а также по применению мер административного принуждения).

Административный процесс как административно-процессуальная деятельность неразрывно связан с государственным управлением, органами исполнительной власти, он часть управленческой деятельности.

Можно выделить ряд групп материальных административно-правовых отношений, возникающих в различных сферах государственного управления, для реализации которых необходимы административно-процессуальные действия:

- во-первых, административные правоотношения, связанные с реализацией гражданами и организациями их прав, законных интересов и обязанностей;
- во-вторых, административные правоотношения, возникающие в процессе правоприменительной (процедурной) деятельности органов исполнительной власти и их должностных лиц в связи с реализацией предоставленных им государственно-властных полномочий;
- в-третьих, административные правоотношения, возникающие в результате конфликтных ситуаций граждан и организаций с органами публичной власти, связанные со спором о праве, рассмотрением дел об административных и дисциплинарных правонарушениях, применением мер административного принуждения, административным и судебным обжалованием решений и действий названных органов и их должностных лиц.

Административно-процессуальная деятельность становится необходимой для реализации прав, свобод и законных интересов граждан и организаций в связи с *правомерным* поведением, а также в результате их *неправомерных* действий, вызывающих конфликтную ситуацию.

Отсюда вывод: без «процессуализации» государственного управления, исполнительной власти, без формирования современного административного процесса невозможно создать эффективное управление, а также гарантировать невластным субъектам (гражданам и негосударственным организациям) реализацию своих прав и законных интересов. Отсутствие должной процедуры применения правовых норм властными субъектами ведет либо к их парализации, либо к произволу чиновников.

До тех пор пока в стране не будут приняты меры по правовой «процессуализации» материального права, которое должны признавать, соблюдать и защищать органы государственного и муниципального управления и их должностные лица, не будет реального прогресса в защите прав и законных интересов граждан и организаций, которые им предоставляют Конституция РФ, ФЗ РФ и иные НПА. Даже конституционное регулирование прав граждан в нашей стране не ограждает их в достаточной степени от административного произвола и несправедливости, что самым серьезным образом актуализирует вопросы реформирования административно-процессуальной деятельности в России.

Подобное состояние административного процесса в нашей стране объяснимо. Дело в том, что административный процесс в дореволюционный, советский и постперестроечный периоды отсутствовал, не было и правового процессуального механизма реализации важнейших норм, которые издавали органы государственного управления. Действительно, кто и зачем мог ограничить юридическими рамками абсолютную власть российского монарха, которому принадлежала законодательная, исполнительная, судебная и даже духовная власть в империи? В советский период рабочие, матросы, крестьяне и партийная номенклатура через «узкую щель права» не могли увидеть окружающую действительность и управляли страной на основе свободного усмотрения. Поэтому понятие административного процесса было явлением малоизвестным, а по существу и ненужным.

В то же время на протяжении веков юридическая мысль упорно трудилась над формированием научных представлений о сущности процесса как фундаментальной правовой категории на базе существовавших тогда гражданского и уголовного процессов. При этом выделялась главная отличительная особенность этих видов процесса – их судебно-юрисдикционная природа: разрешение спора о праве – гражданский процесс, применение уголовно-правовых санкций – уголовный процесс.

С начала 60-х гг. прошлого века у отечественных ученых-юристов стал проявляться интерес к процессу административному. В 1964 г. Н.Г. Салищевой была издана первая монография «Административный процесс в СССР», в которой она сконструировала юрисдикционно узкое понятие административного процесса на базе гражданского и уголовного процессов, поскольку ни теоретической, ни законодательной основы для иного понимания нового вида процесса в то время не существовало. Затем в 1972 г. В.Д. Сорокин опубликовал монографию «Административно-процессуальное право», в которой в отличие от Н.Г. Салищевой отстаивал управленческое широкое понимание административного процесса и первый поставил вопрос о необходимости существования самостоятельной отрасли в системе права нашей страны в виде административно-процессуального права.

Такое понимание административного процесса в теории, включая постоянную дискуссию о широкой и узкой концепции административного процесса продолжалось многие годы. Наконец в 2015 г. в соответствии с ч. 2 ст. 118 Конституции РФ появилось законодательно оформленное административное судопроизводство наряду с конституционным, гражданским и уголовным судопроизводством, посредством которых осуществляется судебная власть. На основании ФЗ от 8 марта 2015 г. № 21-ФЗ «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» названная статья Конституции РФ получила завершающую реализацию.

Таким образом, административный процесс включает в себя три вида:

- управленческий процедурный процесс;
- юрисдикционный правоохранительный процесс;
- административное судопроизводство.

Вместе с тем, постольку административное судопроизводство отнесено к ведению судебной власти, *административный процесс* и административно-процессуальное право как самостоятельная отрасль российского права до создания независимой полноценной системы административных судов пока остаются в двухзвенной конфигурации, включающей как широкое (управленческое), так и узкое (юрисдикционное) его понимание.

Каковы же особенности современной административно-процессуальной деятельности как составной части административного процесса.

Во-первых, эта деятельность является частью публичного (государственного и муниципального) управления, юридической процессуальной формой его реализации.

Во-вторых, это государственно-властная деятельность, выражаемая в вынесении индивидуальных и нормативных правовых актов, обязательных для

исполнения всеми участниками этой деятельности, т.е. здесь отмечается единство властной природы всех видов процесса.

В-третьих, в этой деятельности сочетаются односторонняя властность органа исполнительной власти и его должностных лиц на стадии возбуждения конкретного административного дела и издания одностороннего властного юрисдикционного акта по делу, а также исполнения принятого решения. Здесь проявляется юридическое неравенство сторон и юридическое процессуальное равенство участников административного дела перед законом на стадии его разрешения.

В-четвертых, административно-процессуальная деятельность обеспечивает реализацию государственного управления и материальных отраслей российского права, связанных с управлением, т.е. она вторична по отношению к ним, но отнюдь не второстепенна.

В-пятых, процессуальная деятельность представляет собой сложную систему многообразных составляющих ее процедур и производств, проходящих в рамках каждого вида процесса определенные стадии логически следующие одна за другой, в пределах которых совершается множество процессуальных действий. Количество стадий, их содержание, последовательность для каждого вида процесса различны. Для административно-юрисдикционного процесса, например связанного с производством по делу об административном правонарушении, можно выделить следующие пять стадий:

- возбуждение дела;
- административное расследование, причем оно необходимо для любого правонарушения, а не только тех, которые названы в КоАП РФ;
- рассмотрение дела и принятие решения;
- пересмотр принятого решения (обжалование, опротестование, пересмотр решения в порядке контроля либо надзора ведомственного или судебного);
- исполнение принятого решения.

В-шестых, это не любая властная деятельность, а исключительно юридическая. Смысл этой деятельности – *получение юридического результата,* реализация материальных норм российского права.

В-седьмых, административно-процессуальная деятельность сама объективно нуждается в специальном правовом регулировании, которое с разной степенью детализации охватывает основные стороны процессуальной деятельности многочисленных государственных органов и осуществляется с помощью процессуальных норм.

В-восьмых, административно-процессуальная деятельность, объединяя и управленческий (процедурный), и юрисдикционный (правоохранительный) процессы, обеспечивает реализацию прежде всего положительной направленности государственного управления в экономике, социально-культурной сфере и административно-политической деятельности, достигая позитивного результата.

Административно-процессуальная деятельность и административный процесс в целом, будучи правовой формой управленческой деятельности органов исполнительной власти РФ и ее субъектов, базируются на *общеправовых*

принципах государственного управления, закрепленных в Конституции РФ, *собственно процессуальных принципах,* которые характерны для любого вида процесса – гражданского, административного, уголовного и др., – а также на *принципах, характерных исключительно для административного процесса, его процедур и производств.*

Принцип законности является основой всех иных принципов:

- компетентности;
- приоритета признания, соблюдения и защиты прав личности и охраны интересов государства;
- процессуального равенства;
- достижения материальной истины;
- самостоятельности в принимаемых решениях;
- доступности;
- гласности;
- экономичности;
- оперативности и быстроты принятия решений;
- национального языка;
- ответственности должностных лиц за правильное и эффективное ведение процесса.

Для того чтобы названные принципы выполняли свое фундаментальное назначение и в целом административно-процессуальная деятельность достигала законного, целесообразного и справедливого результата, нужны политические, экономические, социальные, организационные и правовые *гарантии.*

Основной гарантией в административном процессе является закон, судебная защита, как это предусмотрено Конституцией РФ. Особое место в системе гарантий занимает президентский контроль, так как в соответствии с ч. 2 ст. 80 Конституции РФ Президент является гарантом прав и свобод человека и гражданина. Свои контрольные полномочия Президент РФ осуществляет непосредственно и через подведомственные ему органы и должностных лиц – Администрацию Президента РФ и полномочных представителей в федеральных округах. При Президенте РФ действует Совет по развитию гражданского общества и правам человека.

Особым статусом обладает Уполномоченный по правам человека в РФ, уполномоченные по правам ребенка, по защите прав предпринимателей, действующие на федеральном и региональном уровнях.

Важной гарантией обеспечения прав участников административного процесса является прокурорский надзор, надведомственный и ведомственный контроль органов исполнительной власти.

Важные гарантии обеспечения прав, свобод и законных интересов граждан и организаций в процессе контроля за деятельностью органов публичной власти и их должностных лиц занимают институты гражданского общества, такие как Общественная палата РФ, «Общероссийский народный фронт», общественные советы при государственных органах, политические партии и другие общественные формирования.

◈ ***Вопросы для самопроверки***

1. Понятие уголовного процесса.
2. Назначение (задача) уголовного судопроизводства.
3. Понятие административного процесса.
4. Особенности административного процесса.
5. Гарантии законности в административном процессе.

🕮 СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации : принята всенар. голосованием 12.12.1993 // Российская газета. – 2009. – 26 янв.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) : федер. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.

Градостроительный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 29.12.2004 № 190-ФЗ // Российская газета. – 2004. – 30 дек.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях : федер. закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 1.

Семейный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

Трудовой кодекс Российской Федерации : федер. закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 3.

Уголовный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 13.06.1996 № 64-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

О гражданстве : федер. закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ // Российская газета. – 2002. – 5 июня.

О защите прав потребителей : федер. закон от 07.02.1992 № 23001 // Российская газета. – 1996. – № 8.

Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации : федер. закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ // СЗ РФ. – 1999. – № 42. – Ст. 5005.

Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации : федер. закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 24. – Ст. 2253.

Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации : федер. закон от 06.06.2003 № 131 // СЗ РФ. – 2003. – 6 окт. – № 40. – Ст. 3822.

О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации : федер. закон от 02.05.2006 № 59-ФЗ // СЗ РФ. – 2006. – № 19. – Ст. 2060.

О лицензировании отдельных видов деятельности : федер. закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ // Российская газета. – 2011. – № 97.

Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации : указ Президента РФ от 14.11.2002 № 1325 // Российская газета. – 2002. – 19 нояб.

Устав Иркутской области : принят постановлением Законодат. собр. Иркут. обл. от 15.04.2009 № 9/5-ЗС // Ведомости Законодательного собрания Иркутской области. – 2009. – № 9.

Специальная литература

Административный процесс Российской Федерации : учебник / под ред. Л.Л. Попова. – М. : Проспект, 2017. – 421 с.

Авакьян С.А. Конституционное право России. В 2 т. / С.А. Авакьян. – М. : Проспект, 2014. – 864 с.

Авакьян С.А. Конституционный лексикон: государственно-правовой терминологический словарь / С.А. Авакьян. – М. : Юстицинформ, 2015. – 640 с.

Бабаев В.К. Общая теория права. Курс лекций / В.К. Бабаев. – Н. Новгород, 1993. – 251 с.

Давид Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. – М. : Прогресс, 1988. – 496 с.

Захаров И.В. Муниципальное право в схемах : учеб. пособие / И.В. Захаров. – М. : Проспект, 2015. – 170 с.

Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. – М. : Юрист, 2015. – 568 с.

Козлова Е.И. Конституционное право России : учебник / Е.И. Козлова, О.Е. Кутафин. – М. : Проспект, 2015. – 592 с.

Конин Н.М. Административное право : учеб. для бакалавров / Н.М. Конин, Е.И. Маторина. – М. : Юрайт, 2014. – 574 с.

Конституционное право: университетский курс : учебник. В 2 т. / под ред. А.И. Казанника, А.Н. Костюкова. – М. : Проспект, 2016. – 478 с.

Круглов В.А. Уголовное право. Особенная часть. Курс лекций / В.А. Круглов. – Минск : Амалфея, 2012. – 591 с.

Матузов Н.И. Теория государства и права : учебник / Н.И. Матузов, А.В. Малько. – М. : Юристъ, 2004. – 208 с.

Марченко М.Н. Сравнительное правоведение / М.Н. Марченко. – М. : Проспект, 2011. – 781 с.

Правоведение : учебник / под общ. ред. С.В. Корнаковой, Е.В. Чигриной. – Иркутск : Изд-во БГУ, 2017. – 370 с.

Пьянов Н.А. Консультации по теории государства и права : учеб. пособие / Н.А. Пьянов. – Иркутск : Изд-во ИГУ, 2008. – 400 с.

Российское уголовное право. Общая часть / под ред. В.С. Комиссарова. – М. : Питер, 2016. – 560 с.

Сорокин В.Д. Административно-процессуальное право : учебник / В.Д. Сорокин. – СПб., 2008. – 243 с.

Теория государства и права : учебник / под ред. С.С. Алексеева. – М. : Норма, 1998. – 321 с.

Трудовое право России : учеб. для бакалавров / отв. ред. Ю.П. Орловский. – М. : Юрайт, 2014. – 854 с.

Уголовное право России. Общая часть / под ред. И.Э. Звечаровского. – М. : Юристь, 2014. – 461 с.

Уголовное право России. Общая часть : учебник / под ред. В.П. Ревина. – М. : Юстицинформ. 2016 – 580 с.

Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть : учебник / Л.В. Иногамова-Хегай и др. – М. : Инфра-М, 2013. – 350 с.

Уголовное право. Особенная часть / под ред. И.Я Козаченко, Г.П. Новоселова. – Екатеринбург : Изд-во УГЮУ, 2019. – 351 с.

Уголовный процесс : учебник / под ред. А.И. Бастрыкина, А.А. Усачева. – М. : Юрайт, 2014. – 320 с.

Чиркин В.Е. Основы сравнительного правоведения / В.Е. Чиркин. – Воронеж : МОДЭК, 2014. – 386 с.

Чиркин В.Е. Конституционное право : учеб. для бакалавриата / В.Е. Чиркин. – М. : Инфра-М, 2015. – 320 с.

Электронные ресурсы

Административное право [Электронный ресурс] : учеб. для бакалавров / Э.Г. Липатов, М.В. Пресняков, А.В. Семенова [и др.] ; под ред. Э.Г. Липатова, С.Е. Чаннова. – М. : Дашков и К° : Ай Пи Эр Медиа, 2018. – 456 с. – Режим доступа: http://www.iprbookshop.ru/75228.html.

Административное право [Электронный ресурс] : учеб. для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / С.Н. Братановский, М.Ф. Зеленов, Г.В. Марьян. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 975 с. – Режим доступа: http://www.iprbookshop.ru/59289.html.

Гражданское право [Электронный ресурс] : учебник / О.Г. Алексеева, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо [и др.] ; под ред. Б.М. Гонгало. – М. : Статут, 2018. – 560 с. – Режим доступа: http://www.iprbookshop.ru/81108.html.

Обязательственное право [Электронный ресурс] : учебник / В.В. Витрянский, В.С. Ем, Н.В. Козлова [и др.] ; под ред. Е.А. Суханова. – М. : Статут, 2015. – 1216 с. – Режим доступа: http://www.iprbookshop.ru/29319.html.

Уголовное право. Общая и Особенная части: краткий курс [Электронный ресурс] : учебник / С.М. Кочои. – М. : Волтерс Клувер, 2010. – 216 с. – Режим доступа: https://docviewer.yandex.ru/view/276530543.

Учебное издание

Коллектив авторов

Правоведение

Учебное пособие

Издается в авторской редакции

ИД № 06318 от 26.11.01.
Подписано в пользование 02.07.19.

Издательство Байкальского государственного университета.
664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11.
http://bgu.ru.